

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	13
A. Einleitung	15
B. Überblick über das Kartellvergaberecht und die sozialrechtliche Leistungserbringung durch Dritte	26
I. Überblick über das Kartellvergaberecht (§§ 97 ff. GWB)	26
II. Überblick über die sozialrechtliche Leistungserbringung durch Dritte	30
1. Einführung	30
2. Abbildung einer Grundform bei der Leistungserbringung durch Dritte	31
a. Beziehungsdreieck als Grundform	31
b. Rechtsbeziehungen im typisierten Beziehungsdreieck	35
aa. Leistungserbringungsverhältnis	36
(1) Rahmenvereinbarungen	36
(a) Rechtsanspruch und Ermessen	38
(b) Rechtsform	39
(2) Zulassungsakt	39
(a) Rechtsanspruch und Ermessen	45
(b) Rechtsform	47
bb. Bewirkungsverhältnis	49
cc. Leistungsverhältnis	52
c. Zusammenfassung	52
C. Anwendbarkeit des Kartellvergaberechts (§§ 97 ff. GWB)	54
I. Persönlicher Anwendungsbereich, §§ 97 Abs. 1, 98 GWB	54
1. Auftraggeber	54
2. Öffentlicher Auftraggeber	55
a. Gebietskörperschaften, § 98 Nr. 1 GWB	55
b. Andere juristische Personen, § 98 Nr. 2 GWB	57
aa. Vorüberlegung	57
bb. Sozialversicherungsträger als juristische Personen	60
cc. Gründung zur Erfüllung von im Allgemeininteresse liegenden Aufgaben nichtgewerblicher Art	60

(1) Gründung zur Erfüllung von im Allgemeininteresse liegenden Aufgaben	61
(2) Gründung zur Erfüllung von Aufgaben nichtgewerblicher Art	65
(a) Wettbewerb als Kriterium	66
(aa) Wettbewerb der Träger im SGB III, SGB VI und SGB VII	67
(bb) Wettbewerb der Träger im SGB V und SGB XI	71
(cc) Zwischenergebnis	81
(b) Gewinnerzielungsabsicht als Kriterium	81
(aa) Gewinnerzielungsabsicht der Träger im SGB III	83
(bb) Gewinnerzielungsabsicht der Träger im SGB V	83
(cc) Gewinnerzielungsabsicht der Träger im SGB VI	85
(dd) Gewinnerzielungsabsicht der Träger im SGB VII	86
(ee) Gewinnerzielungsabsicht der Träger im SGB XI	86
(ff) Zwischenergebnis	86
(c) Nachfragebezogenheit als Kriterium	87
(d) Zwischenergebnis	87
(3) Zwischenergebnis	88
dd. Einfluss von Auftraggebern nach § 98 Nr. 2 S. 1 GWB oder Gebietskörperschaften oder deren Verbänden	88
(1) Finanzieller Einfluss	89
(a) Unmittelbare Finanzierung	89
(b) Mittelbare Finanzierung	91
(c) Zwischenergebnis	96
(2) Struktureller Einfluss	96
(a) Einfluss durch Fachaufsicht	97
(b) Einfluss durch andere Aufsichtsformen	98
(aa) Einfluss durch Rechtsaufsicht	99
(aaa) Umfang der Rechtsaufsicht	99
(bbb) Selbsteintrittsrecht der Aufsichtsbehörde	104
(bb) Einfluss durch staatliche Mitwirkungsrechte	105
(cc) Zwischenergebnis	107

(c)	Zwischenergebnis	108
(3)	Personeller Einfluss	109
(a)	Organe der gesetzlichen Kranken-, Renten-, Unfall- und Pflegeversicherungsträger	109
(b)	Organe der Bundesagentur für Arbeit	112
(c)	Zwischenergebnis	113
(4)	Zwischenergebnis	113
ee.	Zwischenergebnis	113
c.	Verbände, 98 Nr. 3 GWB	113
d.	Zwischenergebnis	114
3.	Zwischenergebnis	114
II.	Sachlicher Anwendungsbereich, §§ 97 Abs. 1, 99, 100 GWB	114
1.	Öffentliche Aufträge	114
a.	Verträge	115
aa.	Vorüberlegung	116
bb.	Erfassung von (koordinationsrechtlichen) öffentlich- rechtlichen Verträgen	117
(1)	Grammatikalische Auslegung	117
(2)	Systematische Auslegung	117
(3)	Historische Auslegung	121
(4)	Teleologische Auslegung	122
(a)	Zielrichtung und Schutzzweck	122
(b)	Folgerungen	124
(5)	Europarechtskonforme Auslegung	126
(a)	Feststellung	126
(b)	Kritische Würdigung	128
(aa)	Kompetenz i.R.d. Dienstleistungen	130
(aaa)	Art. 62 AEUV i.V.m. Art. 51 AEUV (Art. 55 EG i.V.m. Art. 45 EG)	130
(bbb)	Art. 62 AEUV i.V.m. Art. 52 Abs. 1 AEUV (Art. 55 EG i.V.m. Art. 46 Abs. 1 EG)	131
(ccc)	Zwischenergebnis	133
(bb)	Kompetenz i.R.d. Sozialrechts	133
(cc)	Zwischenergebnis	135
(c)	Zwischenergebnis	135
(6)	Zwischenergebnis	135
cc.	Erfassung von Verwaltungsakten	136
(1)	Grammatikalische Auslegung	137

(2)	Systematische Auslegung	137
(3)	Historische Auslegung	139
(4)	Teleologische Auslegung	140
(a)	Zielrichtung und Schutzzweck	140
(b)	Folgerungen	142
(5)	Europarechtskonforme Auslegung	143
(a)	Feststellung	143
(b)	Kritische Würdigung	143
(aa)	Wortlaut	143
(aaa)	Europäischer Vertragsbegriff	144
(bbb)	Korrespondenz mit Zielrichtung und Schutzzweck	148
(ccc)	Zwischenergebnis	149
(bb)	Kompetenzen i.R.d. Dienstleistungen	150
(cc)	Zwischenergebnis	151
(c)	Zwischenergebnis	151
(6)	Diskussion und Zwischenergebnis	152
dd.	Zwischenergebnis	155
b.	Beschaffungstätigkeit	155
aa.	Feststellungen	156
(1)	Beschaffung als Auswahlentscheidung	156
(2)	Auswahlentscheidung i.R.d. Einzelfallbewirkung	157
(a)	Auswahlentscheidung bei Ausübung des Wunsch- und Wahlrechts	157
(b)	Auswahlentscheidung bei fehlender Ausübung des Wunsch- und Wahlrechts	160
(c)	Zwischenergebnis	161
(3)	Auswahlentscheidung i.R.d. Zulassungsaktes	161
(a)	Auswahlentscheidung bei Anspruch auf Zulassung	161
(b)	Auswahlentscheidung bei fehlendem Anspruch auf Zulassung	162
(c)	Zwischenergebnis	163
(4)	Auswahlentscheidung i.R.d. Rahmenvereinbarung	164
(5)	Zwischenergebnis	164
bb.	Kritische Würdigung	165
(1)	Notwendigkeit eines eigenen Beschaffungsbedarfs	165

(2) Marktrelevanz des Beschaffungsvorgangs	167
(a) Rs. „FENIN“	167
(b) Rs. „Kohl“, „Decker“ und „Geraets-Smits/Peerbooms“	169
(c) Diskussion und Zwischenergebnis	171
(3) Zwischenergebnis	172
cc. Zwischenergebnis	173
c. Entgeltliche Beschaffungsverträge	173
aa. Begriff der Entgeltlichkeit	174
bb. Beschaffungstätigkeit i.R.d. Einzelfallbewirkung und entgeltlicher Vertrag	176
(1) Vertragsverhältnis Sozialleistungsträger und Sozialleistungserbringer	176
(2) Kritische Würdigung	177
(3) Zwischenergebnis	181
cc. Beschaffungstätigkeit auf Zulassungsebene und entgeltlicher Vertrag	182
(1) Zulassungsverträge als Konzessionsverträge	182
(a) Begriff des Konzessionsvertrages	183
(b) Feststellung	184
(c) Kritische Würdigung	186
(d) Zwischenergebnis	188
(2) Zulassungsverträge als entgeltliche Verträge	189
(a) Regelfall	189
(aa) Feststellung	189
(bb) Kritische Würdigung	190
(cc) Zwischenergebnis	192
(b) Sonderfall Rahmenvereinbarung	192
(aa) Begriff der Rahmenvereinbarung	192
(bb) Feststellung	193
(cc) Kritische Würdigung	194
(dd) Zwischenergebnis	196
(c) Zwischenergebnis	196
(3) Zwischenergebnis	197
dd. Gesamtbetrachtung	197
(1) Feststellungen	198
(2) Kritische Würdigung	200
(3) Zwischenergebnis	203
ee. Zwischenergebnis	204
d. Unternehmen	204

aa. Einzelne leistungserbringende Personen als Unternehmen	204
bb. Privatgemeinnützige Leistungserbringer als Unternehmen	205
cc. Zwischenergebnis	207
e. Zwischenergebnis	207
2. Schwellenwerte	207
3. Zwischenergebnis	208
III. Zwischenergebnis	208
D. Ergebnis und Zusammenfassung	209
E. Abschlussbemerkung	214
Literaturverzeichnis	219