

---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergabewesen

## NZBau 2/2019

Februar 2019 · 20. Jahrgang 2019 · Seite 81–144

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M.A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

---

Mit Beilage: NZBau-Register 2018
----------------------------------

## Inhalt

### Editorial

- M. Seibel*, Die BGH-Entscheidung VII ZR 46/17 und das Märchen von den „Besonderheiten des Werkvertragsrechts“ 81

### Aufsätze

- M. Gabriel/M. Voll*, Markterkundungen öffentlicher Auftraggeber im Grenzbereich zwischen Leistungsbestimmungsrecht und Ausschreibungspflicht 83
- C. Vowinkel*, Die Geltendmachung des Vorschussanspruchs nach dem Verlangen des kleinen Schadensersatzes 87

### Entscheidungsbesprechungen

- E. Feldmann*, Mitwirkungspflicht des Auftraggebers bei unzureichender Vorunternehmerleistung (zu OLG Oldenburg, NZBau 2018, 740) 90
- Th. Mössinger/O. Juraschek*, Keine Flucht in Sicherheitsinteressen! – Art. 346 AEUV als Ultima Ratio (zu EuGH, NZBau 2018, 478) 93
- Ch. Theis*, Keine verbotene Beihilfe bei kommunaler Finanzierung eines Seniorenpflegeheims (zu OLG Nürnberg, NZBau 2018, 178) 96

### Literatur

- G. Motzke/G. Bauer/Th. Seewald*, Prozesse in Bausachen (U. Schröder) 99
- W. Koeble*, Münchener Prozessformularbuch Bd. 2: Privates Bau- und Architektenrecht (A. Boldt) 99

## Rechtsprechung

### Privates Baurecht

- |                    |                           |   |     |
|--------------------|---------------------------|---|-----|
| BGH                | 8. 11. 18 – VII ZR 100/16 | Schadensberechnung nach mangelhafter Bauüberwachung vor Sanierung               | 100 |
| OLG Brandenburg    | 21. 11. 18 – 4 U 19/18    | Kein Verzug wegen Verzögerungen aufgrund verspäteten Nachtragsauftrags          | 101 |
| OLG Frankfurt a.M. | 19. 9. 18 – 29 U 152/17   | Unverhältnismäßigkeit der Nacherfüllung bei einzelner normwidriger Treppenstufe | 105 |
| OLG Bremen         | 23. 8. 18 – 2 U 120/17    | Rechts- und Sachverständigenfragen zur Auslegung einer Baubeschreibung          | 106 |

## Recht der Architekten und Ingenieure

OLG Oldenburg	7. 8. 18 – 2 U 30/18	Unzulässigkeit eines Grundurteils im Prozess um die Kostenhaftung des Architekten	108
---------------	----------------------	---	-----

## Vergaberecht

EuGH	19. 12. 18 – C-216/17	Unzulässigkeit mengenmäßig unbestimmter Rahmenvereinbarung – Autorità	116
EuGH	7. 8. 18 – C-300/17	Feststellung der Vergaberechtswidrigkeit vor Schadensersatz – Hochtief AG II	122
OLG Düsseldorf	28. 11. 18 – VII-Verg 25/18	Ausschreibungspflicht bei kostenfreier Software-Weiterentwicklung – Kölner Feuerwehr	126
OLG Düsseldorf	17. 10. 18 – VII-Verg 26/18	Kein Erfordernis eines Vertragsentwurfs für Teilnahmeantrag – WHD-Reinigung	129
OLG Düsseldorf	6. 6. 18 – VII-Verg 36/17	Ermessensfreiheit bei der Auswahl der Wertungskriterien – AA Zwickau	134
OLG München	27. 7. 18 – Verg 02/18	Zulässige Nachforderung fehlerhafter Unterlagen – Bioabfallentsorgung	138
OLG München	30. 7. 18 – Verg 05/18	Vergabe des Auftrags für Bauvorhaben einer Universität (Ls.)	144

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439–6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

#### Schriftleitung (v. i. S. d. P.):

*Prof. Dr. Meinrad Dreher*, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt *Prof. Dr. Heiko Fuchs* (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-601, Telefax: (0 21 61) 8 11-777, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin *Elisabeth Jackisch*, M. A. (Rechtssprechung), Rechtsanwältin *Kerstin Korn* (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Dr. Hans von Gehlen*, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: NZBau@Beck-Frankfurt.de

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der

Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben

oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Götz*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2019:** Jährlich € 319,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 30,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines

Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:** Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Bezieher kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.