

---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

**Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergabewesen**

## NZBau 5/2019

**Mai 2019 · 20. Jahrgang 2019 · Seite 273–336**

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.

---

## Inhalt

<b>Editorial</b>	<i>Ch. Pioch</i> , Privilegierung der VOB/B – Abweichung ist nicht gleich Abweichung	273
<b>Aufsätze</b>	<i>M. Dreher</i> , Die Open-House-Verfahren – Entwicklung und Stand der vergaberechtsfreien Zulassungsverfahren	275
	<i>T. Sindermann</i> , Die Urkalkulation in Zeiten tatsächlich erforderlicher Kosten	284
<b>Entscheidungsbesprechungen</b>	<i>C. Antweiler</i> , Allgemeines Vergaberecht und sektorspezifisches Sondervergaberecht im ÖPNV	289
	<i>F. Krumenaker</i> , Keine Pflicht zur Bereitstellung sämtlicher Vergabeunterlagen im Zeitpunkt der Auftragsbekanntmachung bei zweistufigen Verfahren	292

## Rechtsprechung

### Privates Baurecht

BGH	7. 2.19 – VII ZR 274/17	Beweislastentscheidung bei Verweigerung ggf. unnötiger Bauteilöffnung	295
BFH	23. 1.19 – XIR 21/17	Korrektur unzutreffender Rechtsanwendung beim Bauträger (Ls.)	297
OLG Hamm	18. 1.19 – I-12 U 54/18	Ende des Anordnungsrechts mit Abnahme oder Abnahmereife	298
OLG Oldenburg	4. 9.18 – 2 U 58/18	Kein Mangel wegen fehlenden CE-Kennzeichens mit Praxisanmerkung von <i>H. Eimler</i>	302
OLG Frankfurt a.M.	10. 12. 18 – 29 U 123/17	Prozessführungsbefugnis und Aktivlegitimation bei Baumängeln – WEG	306
KG	13. 12. 18 – 2 AR 60/18	Keine Sonderzuständigkeit der Baukammern für Bürgschaftsstreitigkeiten	307
			312

## Vergaberecht

EuGH	21. 3.19 – C-465/17	Keine Ausschreibung qualifiz. Kranken-/Rettungstransporte – Falck Rettungsdienste	314
EuGH	21. 3.19 – C-266/17, C-267/17	Busverkehr-Direktvergabe nur mit Konzession – Hüttebräucker, BVR u.a.	319
EuGH	21. 3.19 – C-350/17, C-351/17	Keine Anwendung von Art. 5 VO (EG) Nr. 1370/2007 im ÖPNV – Mobit u.a.	322
OLG Düsseldorf	31.10.18 – VII-Verg 37/18	Vergaberechtsfreies Open-House-Modell – Wirkstoffübergreif. Kontrastmittel	327
OLG Düsseldorf	19.12.18 – VII-Verg 40/18	Keine unzuläss. De-facto-Vergabe bei Open-House-Modell – Grippeimpfstoffe	332
VG Köln	21.12.18 – 9 L 1698/18	Keine Anordnung der aufschiebenden Wirkung – 5G-Frequenzenvergabe (Ls.)	336

## 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) 39-2 5672, Telefax: (0 61 31) 39-2 5675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen, Beethovenstraße 7 b, 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 beigefügt 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 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFXXX. 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 Jahreschluss 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 Beziehers 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.