

# Bio-regio-faire Kriterien in Ausschreibung und Vergabe

Rechtsanwältin Katja Gnitke

20.05.2021

# Übersicht

I. Was ist bio-regio-faire Beschaffung?

II. Grundprinzipien des Vergaberecht

III. Stufen eines Vergabeverfahrens (Eignung, Leistungsmerkmale, Zuschlagskriterien), und Verankerung der Kriterien einer fairen Beschaffung

IV. Stolperstellen

# Was heißt bio-regio-fair?

- Nachhaltig
- Ökologisch
- Sozial
- ILO-Kernarbeitsnormen
- Fair
- Kriterien des fairen Handels
- Menschenrechte
- Öko-fair
- Bio

# Soziale und ökologische Kriterien in GWB und Europarecht

## ■ § 97 Abs. 3 GWB:

*„Bei der Vergabe werden Aspekte der Qualität und der Innovation sowie soziale und umweltbezogene Aspekte nach Maßgabe dieses Teils berücksichtigt.“*

## ■ Art. 18 Abs. 2 RL 2014/24/EU:

*„Die Mitgliedsstaaten treffen geeignete Maßnahmen, um dafür zu sorgen, dass die Wirtschaftsteilnehmer bei der Ausführung öffentlicher Aufträge die geltenden umwelt-, sozial- und arbeitsrechtlichen Verpflichtungen einhalten, [...] die in den [ILO-Kernarbeitsnormen] festgelegt sind.“*

# Verbindung zum Auftragsgegenstand

## ■ § 31 Abs. 3 VgV:

- ▶ Merkmale können Aspekte der Qualität und der Innovation sowie **soziale** und umweltbezogene Aspekte betreffen.
- ▶ können sich auf **Prozess** oder **Methode zur Herstellung** oder Erbringung der Leistung oder auf ein anderes Stadium im **Lebenszyklus** des Auftragsgegenstandes einschließlich der **Produktions- und Lieferkette** beziehen,
- ▶ auch wenn derartige Faktoren keine materiellen Bestandteile der Leistung sind, sofern diese Merkmale in Verbindung mit dem Auftragsgegenstand stehen und zu dessen Wert und Beschaffungszielen **verhältnismäßig** sind.

## ■ § 127 Abs. 3 GWB:

- ▶ Auftragsbezug auch, wenn sich Zuschlagskriterium auf Prozesse im Zusammenhang mit der Herstellung, **Bereitstellung oder Entsorgung** der Leistung, auf den **Handel mit der Leistung** oder auf ein anderes Stadium im Lebenszyklus der Leistung bezieht,
- ▶ auch wenn sich diese Faktoren nicht auf die materiellen Eigenschaften des Auftragsgegenstandes auswirken.

# Vergaberechtliche Herausforderungen

- Verbindung zum Auftragsgegenstand (Problem: allg. Unternehmenspolitik)
- Transparenz (Problem: Kriterium nicht selbsterklärend)
- Nichtdiskriminierung/Gleichbehandlung (Problem: regionale Vorgaben)
- Verhältnismäßigkeit (Problem: Nachweis nicht verfügbar)
- Überprüfbarkeit (Problem: unübersichtliche Lieferketten, Know-How/ Ressourcen bei AG)

# Transparenz

- Formulierung in Vergabebekanntmachung, Vergabeunterlagen
- Eindeutige Formulierung, Empfängerhorizont beachten:  
gleiches Verständnis aller Bieter gewährleisten

# Praxisproblem: Transparenz

- Was ist „heimisches Holz“?
- Was trägt zu einer „umwelttechnisch, sozial und wirtschaftlich verantwortlichen Kaffeeproduktion“ bei?
- Was sind „Kriterien der Nachhaltigkeit der Einkäufe“ und „des gesellschaftlich verantwortlichen Handelns“?
- Was ist „regionales Gemüse“?
- Wie hoch ist „existenzsichernder Lohn“?



# Gleichbehandlung und Produktneutralität

- Leistungsbestimmungsrecht des Auftraggebers
- AG darf bestimmen, was er beschafft
  - ▶ Z.B. kein Fleisch
  - ▶ Z.B. Apfel statt Ananas
  - ▶ Z.B. Früchtetee statt Kaffee
- Keine Wettbewerbsverengung, die nicht sachlich gerechtfertigt ist
- Je weniger Anbieter, desto höher der Rechtfertigungsbedarf

# Regionale Produkte

- Sachliche Rechtfertigung erforderlich
  - ▶ Förderung regionaler Wirtschaft: nein
  - ▶ Ökologische Auswirkungen: grundsätzlich o.k.
- Definition „regional“
- Bundesland? Angrenzende Bundesländer?
- Sachliche Rechtfertigung für bestimmten Radius schwierig
- Anknüpfung an Transportentfernung/-emissionen
- Verknüpfung regional und saisonal
  - ▶ nicht in Gewächshäusern
  - ▶ Saisonkalender
  - ▶ Kurzfristige Nachlieferungen

# Nachweis, Beleg: Überprüfbarkeit

- Wie können Anforderungen nachgewiesen werden?
- Welche Angaben werden im Angebot gefordert?
- Eigenerklärung
- Herstellererklärung
- Audit, Prüfberichte
- Gütezeichen (müssen allen zugänglich sein)
- Mitgliedschaften?

# Checkliste

- **Produkt**
- Welche bio-regio-fairen Kriterien sind relevant?
- Beschaffung erforderlich? Ausweichprodukte?
- Welche Nachweise gibt es?
- Welche Merkmale werden nachgewiesen?
- **Formulierung der Merkmale für Vergabeunterlagen**
- Stehen ausreichend Produkte mit Nachweis zur Verfügung?
- Gibt es andere Nachweise?
- **Formulierung der Nachweisanforderungen für Vergabeunterlagen**
  
- Dokumentation

# Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!

Rechtsanwältin  
Katja Gnittke  
**WMRC** Rechtsanwälte  
Chausseestraße 5  
10115 Berlin

Tel. 030/288 84 830  
Fax. 030/288 84 8310

info@wmrc.de  
www.wmrc.de