

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	III
Benutzerhinweis .....	V
Über die Verfasser .....	VI
Literaturverzeichnis .....	XIII
Abkürzungsverzeichnis.....	XXI
<b>1. Einführung.....</b>	<b>1</b>
<b>2. Die wirtschaftliche Betätigung der Kommunen .....</b>	<b>7</b>
2.1 Verfassungsrechtliche Grundlagen.....	7
2.2 Die unterschiedlichen Regelungen zur Beschränkung der wirtschaftlichen Betätigungen in den Bundesländern .....	8
2.3 Die Regelung der wirtschaftlichen Betätigung in der GO NRW .....	11
2.3.1 Der Begriff des wirtschaftlichen Unternehmens in Abgrenzung zur Einrichtung.....	14
2.3.2 Die Zulässigkeitsvoraussetzungen nach § 107 Abs. 1 GO NRW.....	18
2.3.2.1 Das Erfordernis des „öffentlichen Zwecks“ nach § 107 Abs. 1 Nr. 1 GO NRW.....	20
2.3.2.2 Das angemessene Verhältnis zur Leistungsfähigkeit nach § 107 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 GO NRW .....	21
2.3.2.3 Die Subsidiaritätsklausel nach § 107 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 GO NRW ....	22
2.3.3 Die energiewirtschaftlichen Betätigungen nach § 107a GO NRW .....	24
2.3.4 Die nichtwirtschaftlichen Betätigungen nach § 107 Abs. 2 GO NRW ...	27
2.3.5 Wirtschaftliche Betätigungen der Kommunen als Nebentätigkeiten oder Ausschöpfung freier Kapazitäten.....	29

2.3.6	Die wirtschaftliche Betätigung außerhalb des Gemeindegebiets und auf ausländischen Märkten nach § 107 Abs. 3 GO NRW .....	32
2.3.7	Die nichtwirtschaftliche Betätigung außerhalb des Gemeindegebiets und auf ausländischen Märkten nach § 107 Abs. 4 GO NRW .....	34
2.3.8	Ergänzende Bestimmungen in § 107 Abs. 5, 6 und 7 GO NRW .....	35
<b>3.</b>	<b>Die unterschiedlichen Organisationsformen für eine wirtschaftliche Betätigung .....</b>	<b>37</b>
3.1	Die Organisationsformenwahl .....	38
3.1.1	Grenzen der Organisationsformenwahl.....	39
3.1.2	Organisationsformen des öffentlichen Rechts.....	43
3.1.2.1	Der Regiebetrieb .....	43
3.1.2.2	Der Eigenbetrieb .....	43
3.1.2.3	Die rechtsfähige Anstalt des öffentlichen Rechts .....	48
3.1.3	Organisationsformen des privaten Rechts .....	53
3.1.3.1	Die GmbH .....	53
3.1.3.2	Die AG .....	57
3.2	Vergleichende Betrachtung der Organisationsformen für wirtschaftliche Betätigungen.....	60
3.2.1	Die organisatorischen Gestaltungsmöglichkeiten.....	60
3.2.2	Die Einwirkungsmöglichkeiten auf das Unternehmen .....	62
3.2.3	Das Haftungsrisiko .....	63
3.2.4	Die Kooperationsmöglichkeiten.....	64
3.2.5	Personalwirtschaftliche Aspekte.....	64
3.2.6	Das Haushalts-, Rechnungs- und Prüfungswesen.....	65
3.2.7	Sonstige Kriterien, insbesondere Steuern.....	66
3.3	Begrifflichkeiten und ihre Abgrenzungen.....	68

<b>4.</b>	<b>Weitere bei der wirtschaftlichen Betätigung zu beachtende Bestimmungen nach dem 11. Teil der GO NRW .....</b>	<b>71</b>
4.1	Die Arbeitnehmermitbestimmung in fakultativen Aufsichtsräten nach § 108a GO NRW .....	71
4.2	Die Wirtschaftsgrundsätze nach § 109 GO NRW .....	73
4.3	Das Verbot des Missbrauchs der wirtschaftlichen Machtstellung nach § 110 GO NRW .....	74
4.4	Die Anforderungen an die Veräußerung von Unternehmen, Einrichtungen und Beteiligungen nach § 111 GO NRW .....	74
4.5	Die Informations- und Prüfungsrechte der Gemeinde bei einer Beteiligung an einem Unternehmen oder einer Einrichtung in privater Rechtsform nach § 112 GO NRW .....	75
4.6	Die Ausgestaltung der Vertretung der Gemeinde in Unternehmen und Einrichtungen nach § 113 GO NRW .....	76
4.7	Das Erfordernis einer Anzeige an die Aufsichtsbehörde bei wirtschaftlichen Betätigungen und nichtwirtschaftlichen Betätigungen nach § 115 GO NRW .....	78
<b>5.</b>	<b>Der Rechtsschutz Privater gegen rechtswidrige wirtschaftliche Betätigungen.....</b>	<b>80</b>
5.1	Der Rechtsweg zu den Verwaltungsgerichten .....	80
5.2	Der Rechtsweg zu den Zivilgerichten .....	82
5.2.1	Der Unterlassungsanspruch nach § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 1004 BGB .....	82
5.2.2	Der Anspruch auf Unterlassung nach § 8 Abs. 3 UWG i.V.m. § 3 (§ 1 a.F.) UWG .....	83
5.3	Die Grundrechte als anspruchsbegründende Norm.....	83
<b>6.</b>	<b>Die interkommunale Zusammenarbeit nach dem GkG NRW .....</b>	<b>85</b>

6.1	Die unterschiedlichen Formen kommunaler Gemeinschaftsarbeit nach dem GkG NRW .....	88
6.1.1	Die Kommunale Arbeitsgemeinschaft (§ 2 f. GkG NRW) .....	89
6.1.2	Der Zweckverband (§§ 4 ff. GkG NRW) .....	89
6.1.3	Die öffentlich-rechtliche Vereinbarung (§§ 23 ff. GkG NRW) .....	93
6.1.4	Das gemeinsame Kommunalunternehmen (§§ 27 f. GkG NRW) .....	94
<b>7.</b>	<b>Die Gemeinden als Nachfrager am Markt .....</b>	<b>95</b>
7.1	Die Fiskalgeltung der Grundrechte .....	96
7.2	Die Entwicklung des Vergaberechts .....	96
7.3	Die Zweiteilung des Vergaberechts .....	98
7.4	Die zurzeit gültigen EU-Schwellenwerte .....	99
7.5	Die Vergabeverfahren nach dem GWB .....	99
7.5.1	Offenes Verfahren .....	100
7.5.2	Nichtoffenes Verfahren .....	100
7.5.3	Verhandlungsverfahren .....	100
7.5.4	Wettbewerblicher Dialog .....	100
7.6	Verfahrensgrundsätze nach dem GWB .....	101
7.6.1	Auftraggeber .....	102
7.6.2	Arten öffentlicher Aufträge .....	102
7.6.3	Der Rechtsschutz der Unternehmen / Bieter im Vergabeverfahren nach dem GWB .....	102
7.6.4	Besondere Regeln für die Vergabe im Bereich der Sektorentätigkeit ..	104
7.7	Das nationale Vergabeverfahren unterhalb der EU-Schwellenwerte ..	105
7.7.1	Rechtsgrundlagen .....	105
7.7.2	Allgemeine Vergabeprinzipien .....	105

7.7.3	Die Adressaten der Vergabegrundsätze nach § 25 GemHVO NRW .	106
7.7.4	Die Vergabeverfahren nach § 25 GemHVO NRW .....	106
7.7.4.1	Die öffentliche Ausschreibung .....	106
7.7.4.2	Die beschränkte Ausschreibung .....	107
7.7.4.3	Die freihändige Vergabe .....	108
7.7.5	Der Rechtsschutz der Unternehmen / Bieter im unterschwelligen Verfahren.....	109
7.7.6	Aktuelle Problemstellungen im Vergaberecht .....	112
7.7.6.1	Zur Zulässigkeit von „In-house-Geschäften“ .....	113
7.7.6.2	Zur Rechtmäßigkeit von Vergaben durch kommunale Dienstleistungsgesellschaften in privater Rechtsform.....	114
<b>Anhang</b>	.....	<b>122</b>
1.	Gemeindeordnung NRW (GO NRW) (11. Teil und 12. Teil – §§ 107 bis 118 GO NRW) .....	123
2.	Gemeindehaushaltsverordnung NRW (Auszüge – § 25 GemHVO).....	147
3.	Kommunale Vergabegrundsätze (RdErl. d. Innenministeriums v. 22.03.2006).....	148
4.	Runderlass zur Regelung des § 107 Abs. 5 GO NRW .....	154
5.	Haushaltsgrundsätzegesetz (Auszüge – §§ 44, 53, 54 HGGrG) .....	159
6.	Gesetz über kommunale Gemeinschaftsarbeit (GkG NRW).....	161
7.	Kommunalunternehmensverordnung (KUV) .....	184
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....		<b>199</b>