



BBH Berlin · Magazinstraße 15-16 · 10179 Berlin  
BDE Bundesverband der Deutschen  
Entsorgungs-,  
Wasser- und Kreislaufwirtschaft e.V.  
Von-der-Heydt-Str. 2  
10785 Berlin



per E-Mail: loschwitz@bde.de, siegesmund@bde.de

Unser Az.: 004190-25  
(Bitte stets angeben)

Berlin, 01.12.2025

Thomas Schneider  
T +49 (0)30 611 28 40-477  
Thomas.Schneider@bbh-  
online.de

**BDE Bundesverband der Deutschen Entsorgungs-, Wasser- und Kreislaufwirtschaft e.V.**

**Hier: Vorschlag zur Stärkung des strategischen Ziels resilenter Beschaffung**

Sehr geehrte Frau Siegesmund,  
sehr geehrter Herr Loschwitz,

wir nehmen Bezug auf den Vorschlag des BDE Bundesverbandes der Deutschen Entsorgungs-, Wasser- und Kreislaufwirtschaft e.V. (nachfolgend: BDE) zur Stärkung des Aspekts der Resilienz im Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (nachfolgend: GWB). Danach soll die zentrale Vorschrift über die öffentliche Beschaffung im GWB wie folgt angepasst werden:

#### **„§ 97 Grundsätze der Vergabe**

(1) Öffentliche Aufträge und Konzessionen werden im Wettbewerb und im Wege transparenter Verfahren vergeben. Dabei werden die Grundsätze der Wirtschaftlichkeit und der Verhältnismäßigkeit gewahrt.

(2) Die Teilnehmer an einem Vergabeverfahren sind gleich zu behandeln, es sei denn, eine Ungleichbehandlung ist aufgrund dieses Gesetzes ausdrücklich geboten oder gestattet.

(3) Bei der Vergabe werden Aspekte der Qualität, **und** der Innovation **und** der Resilienz sowie soziale und umweltbezogene Aspekte nach Maßgabe

Becker Büttner Held  
Magazinstraße 15-16  
D-10179 Berlin  
www.bbh-online.de  
www.bbh-blog.de

Berlin · München · Köln · Hamburg · Stuttgart · Erfurt · Brüssel

Die BBH-Gruppe ist im Lobbyregister für die Interessenvertretung gegenüber dem Deutschen Bundestag und der Bundesregierung unter der Registernummer R000790 registriert und unterliegt dem gesetzlichen Verhaltenskodex des LobbyRG.

dieses Teils berücksichtigt. *Bei der Festlegung des Auftragsgegenstandes soll zur Stärkung der Resilienz aufbereiteten Rohstoffen aus der Kreislaufwirtschaft der Vorzug gegeben werden.*

(4) [...].“

(Vorgeschlagene Änderungen sind *kursiv* und ~~durchgestrichen~~ hervorgehoben).

Ziel des Vorschlags ist es, mittels der Kreislaufwirtschaft die Versorgungssicherheit zu erhöhen und die Widerstandsfähigkeit u. a. gegenüber den Folgen des Klimawandels zu stärken. Der Aspekt der Resilienz umfasst damit wirtschaftliche, soziale und umweltbezogene Belange zur Versorgung der Wirtschaftsteilnehmer und Bevölkerung mit Rohstoffen, Anpassung an sich ändernde Klimaverhältnisse und die Absicherung kritischer Infrastrukturen sowie Lieferketten.

## 1. Regelung zur Auftragsgegenstandsbestimmung

Die Aufnahme eines Vergabegrundsatzes zur resilienten Beschaffung in § 97 GWB ist zu begrüßen. Insgesamt sind durch die Regelungen des Vergaberechts ca. 10 - 12 % des Bruttoinlandsprodukts betroffen. Das öffentliche Beschaffungswesen verfügt somit über eine erhebliche Marktmacht. Bisher sind die durch das Vergaberecht verpflichteten öffentlichen Auftraggeber frei in der Bestimmung des Auftragsgegenstandes (stellvertretend für viele: OLG Düsseldorf, Beschluss vom 10.7.2024 – Verg 2/24). Die öffentlichen Haushalte sind, ähnlich wie auch private Haushalte, frei zu bestimmen, was der Gegenstand einer Beschaffung sein soll. Mangels vergaberechtlicher Regelungen ist das sog. freie Leistungsbestimmungsrecht dem Vergaberecht vorgelagert und nur in Ausnahmefällen vor den Vergabekammern überprüfbar. Das Vergaberecht regelt damit nur das „Wie“ der Beschaffung, also das Vergabeverfahren selbst.

Das „Was“ einer Beschaffung hat jedoch die unmittelbarsten und größten Auswirkungen auf „Resilienz“, d. h. die Versorgungssicherheit, Absicherung von Infrastrukturen und Lieferketten sowie die Anpassung an sich ändernde klimatische Verhältnisse – und die hierfür erforderlichen Marktstrukturen. Die größte Steuerungswirkung im öffentlichen Beschaffungswesen ist von verbindlichen Regeln zur Festlegung des Auftragsgegenstandes zu erwarten.

Vor diesem Hintergrund hat der Bundesgesetzgeber bereits in Fachgesetzen Einzelregelungen zur Festlegung des Auftragsgegenstandes getroffen (Bsp.: Bevorzugungspflicht umweltfreundlicher Erzeugnisse im Kreislaufwirtschaftsgesetz und treibhausgasarmer Beschaffungen im Klimaschutzgesetz sowie die Beschaffung energieeffizienter Fahrzeuge im Saubere-Fahrzeuge-Beschaffungs-Gesetz). Der Vorschlag des BDE zur Anpassung des § 97 Abs. 3 GWB knüpft an die bereits fachgesetzlich existierenden

Bevorzugungspflichten an, führt den Begriff der Resilienz ein und stellt einen Zusammenhang zwischen resilenter Beschaffung und der Kreislaufwirtschaft her. Die Vorschrift ist als „Sollens-Regelung“ ausgestaltet und trägt damit dem Umstand Rechnung, dass (noch) nicht in allen Bereichen auf aufbereitete Rohstoffe aus der Kreislaufwirtschaft zurückgegriffen werden kann. Sie verpflichtet die Auftraggeber aber bei der Festlegung des Auftragsgegenstandes zu prüfen, ob der Beschaffungsbedarf mit aufbereiteten Rohstoffen aus der Kreislaufwirtschaft gedeckt werden kann. Ist dies der Fall, verdichtet sich die Prüfpflicht zur kodifizierten Bevorzugungspflicht. Damit greift der Vorschlag indirekt die Prüfpflicht des § 45 KrWG a. F. und die Bevorzugungspflicht des § 45 KrWG n. F. auf.

Der Vorschlag des BDE zur Neufassung des § 97 Abs. 3 GWB stellt eine folgerichtige Weiterentwicklung der Regeln zur Festlegung des Auftragsgegenstandes als eine nunmehr für alle Beschaffungen des EU-Vergaberechts geltende Bestimmung dar. Damit wird in der Zentralnorm für Vergaben geregelt, was die fachgesetzlichen Vorschriften bereits heute vorsehen. Für die wirksame und effiziente Beachtung der Regelung in Vergabeverfahren ist die Verortung der Bevorzugungspflicht im § 97 Abs. 3 GWB dringend erforderlich.

## 2. Flankierende Regelungen auf Verordnungsebene

Für die effiziente und wirksame Anwendung des Aspekts der Resilienz in der Beschaffung und der spezifischen Bevorzugungspflicht aufbereiteter Rohstoffe wären konkretisierende Vorschriften wünschenswert. Diese können auf der Ebene der Vergabeverordnung, Sektorenverordnung, Konzessionsvergabeverordnung und Vergabeordnung für Bauleistungen verortet werden. Dies würde jedenfalls die Anwendung für die wesentlichen Aspekte des Vergabeverfahrens wie der Leistungsbeschreibung, Festlegung von Eignungs- und Zuschlagskriterien sowie Ausführungsvorschriften erleichtern. Andernfalls müsste allein im Wege der Rechtsfortbildung die Bevorzugungspflicht konkretisiert werden.

Mit freundlichen Grüßen

Thomas Schneider  
Rechtsanwalt

**Berlin**, Magazinstraße 15-16, D-10179 Berlin | Prof. Christian Held\*, RA · Prof. Dr. Christian Theobald\*, Mag. rer. publ., RA · Dr. Christian de Wyl\*, RA · Prof. Dr. Ines Zenke\*, RAIn, Fachanwältin für Verwaltungsrecht · Dr. Martin Altrock\*, Mag. rer. publ., RA · Dr. Jost Eder\*, RA · Prof. Dr. Olaf Däuper\*, RA · Daniel Schiebold\*, RA, Fachanwalt für Verwaltungsrecht · Stefan Wollschläger\*, RA · Stefan Missling\*, RA · Peter Bergmann\*, Dipl.-Ing. · Axel Kafka\*, RA · Dr. Thies Christian Hartmann\*, RA · Jens Vollprecht\*, RA, Dipl.-Forstw. (Univ.) · Ulf Jacobshagen\*, RA · Astrid Meyer-Hetting\*, RAIn · Dr. Erik Ahnis\*, RA, Bankfachwirt (BA) · Dr. Roman Ringwald\*, RA · Dr. Markus Kachel\*, LL.M., RA · Dr. Tigran Heymann\*, RA · Niko Liebheit\*, RA · Christian Thole\*, RA · Andreas Große\*, RA, Fachanwalt für Verwaltungsrecht · Benedikt Doms\*, RA · Roland Monjau\*, Dipl.-Ing. · Dominique Couval\*, RAIn · Juliane Kaspers\*, LL.M., Attorney at Law (New York), RAIn · Matthias Puffe\*, Dipl.-Soz. · Malte Müller-Wrede\*, RA, Fachanwalt für Vergaberecht · Christof von Donat\*, RA · Dr. Dirk Buschle\*, RA · Dennis Tischmacher\*, Mag. rer. publ., RA · Laurent Hequet · Dr. Håvard Nyemoen · Gabriele Quardt, RAIn, Mediatorin · Sebastian Blumenthal-Barby, LL.M., RA · Dr. Sascha Michaels, RA, Fachanwalt für Vergaberecht · Dr. Christian Dessau, RA · Dr. Holger Hoch, RA · Alexander Bartsch, RA · Beate Kramer, RAIn · Sabine Gaugel, LL.M., RAIn · Dr. Anna Sachse, RAIn · Johannes Nohl, RA · Carsten Telschow, RA · Christoph Lamy, RA · Sascha Köhler, RAIn · David Klee · Dr. Carsten Bluhm, RA · Dr. Melanie Plauth, RAIn · Kathleen Philipp, RAIn · Johanna Riggert, RAIn · Rosalie Wilde, RAIn · Nikolas Barfknecht, RA · Moussah Köster, RA · Julia Lipinsky, M.E.S., RAIn · Martin Brunz, RA · Jana Siebeck, RAIn · Marcel Dalibor, RA · Thomas Schneider, RA · Christine Klem, LL.M., RAIn · Jennifer Diane Morgenstern, LL.M., RAIn, Zollfachwirtin im Zoll- und Außenwirtschaftsrecht · Barbara von Gayling-Westphal, RAIn · Frederic Delcuvé, RA, Fachanwalt für Vergaberecht · Dr. Anna Alexandra Seuser, RAIn · Frederik Braun, RA · Christoph Paul, RA · Lisa Angela Gut, RAIn · Jacqueline Ahlbach, RAIn, Fachanwältin für Vergaberecht · Dustin Haupt, RA · Dr. Anna Dost, RAIn · David Funk, RA · Anne-Kathrin Gerth, RAIn · Mareike Almes, RAIn · Anett Kästner-Behnstedt, StBin · Nelly Arnold, RAIn, Fachanwältin für Bank- und Kapitalmarktrecht · Jochen Gerber, RA · Stefan Bitzhöfer, RA · Sophia Wittmer, RAIn · Dr. Carolin Louisa Schmidt, RAIn · Rosa Křeček, RAIn · Alisa Obert, RAIn · Inga Bach, LL.M., RAIn · Falk Schätzle, LL.M., RA · Vincent Gronbach, RA · Julia Voigt, RAIn · Fabian Kleene, RA · Sara Resch, RAIn · Christopher Hanke, RA · Dr. Linda Schönfelder, RAIn · Lily Lehmann, RAIn · Anna von Kenne, RAIn · Philip Erdmann, LL.M., RA · Philipp Schlangen, RA · Patrick Demus, RA · Wolfhardt aus dem Siepen, RA · Dr. Julian Kühlein, RA · Florian Brunner-Schwer, LL.M., RA · Sina Jakob, RAIn · Desislava Shtereva, RAIn · Victor Lemke, RA · Martin Miosga, RA · Jana Kutscher, RAIn · Franziska Herale, RAIn · Maximilian Gubitsch, RA · Mikula Uharek Langhanke, RA · Thea Lebsa, RAIn · Dr. Julian Conrad Schemmann, RA · Kathleen Häfner, RAIn · Roxane Kruckow, RAIn · Fabio Zierl, RA · Kim Schuchardt, RAIn · Mara Dube, RAIn · Manuel Mörsdorf, RA · Eugen Rutkowski, LL.M., RA · Helya Gieseler, RAIn · Daniel Zippel, LL.M., RA · Anna-Louise Nötzel, LL.M., RAIn · Dr. Franziska Pingel, RAIn · Janaína Santos Lühring, RAIn · Antonia Herzog, RAIn · Dennis Fels, RA · Johanna de la Chevallerie, RAIn · Hakki Güç, RA · Albert Neukirch, RA · David Ufer, RA · Paula Behnke, RAIn · Juliane Beckmann, LL.M., RAIn · Amrei Czysz, RAIn · Dr. Julian Senders, RA · Clemens Borchers, RA · Annika Rießenberger, RAIn · Carolin Wildner, RAIn · Nina Wander, RAIn · Wanda Veyhl, RAIn

**München**, Pfeuerstraße 7, D-81373 München | Manfred Ettinger\*, vBP, StB · Matthias Albrecht\*, RA · Wolfram von Blumenthal\*, RA, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht · Oliver K. Eifertinger\*, RA, StB · Thomas Straßer\*, Dipl.-Bw. (FH), WP, StB · Nils Langeloh\*, LL.M., RA, Fachanwalt für Urheber- und Medienrecht · Markus Ladenburger\*, RA · Tobias Sengenberger\*, WP, StB · Dr. Andreas Jankiewicz\* · Sophia von Hake\*, LL.M., RAIn, StBin, Fachanwältin für Steuerrecht · Dr. Maximilian Festl-Wietek\*, RA, Fachanwalt für Informationstechnologierecht · Dr. Dirk Koch\*, RA, StB, Fachanwalt für Steuerrecht · Thomas Krebs\*, RA, Fachanwalt für Arbeitsrecht · Florian Tietze, RA · Dr. Philipp Bacher, RA, Fachanwalt für Steuerrecht · Andreas Fimpel, Dipl.-Bw. (FH), StB · Matthias Pöhl, RA · Steffen Lux, RA · Christian Fesl, StB · Micha Klewar, RA, Fachanwalt für Verwaltungsrecht · Daniel Altenburg, RA, Fachanwalt für Bau- und Architektenrecht, Fachanwalt für Vergaberecht · Manuel Bolkart, Dipl.-Ing. · Carina Bönisch · Carmen Freimüller-Engel, RAIn · Meike Lüninghöner-Glöckner, RAIn · Thomas Sarosy, RA · Jochen Heise, RA · Anja Straßer, LL.M., RAIn · Stephanie Julia Böswald, RAIn · Hilda Faut, RAIn · Alexander Müller, RA · Anne K. Rupf, RAIn · Johanna Schricker, RAIn · Rebecca Mes, RAIn · Sandra Schug, RAIn, Fachanwältin für Arbeitsrecht · Jan Nicolas Höbel, RA, Fachanwalt für Informationstechnologierecht · Clara Baudisch, RAIn · Tobias Hoderlein, RA · Anne Cathrine Nielsen, RAIn · Dimitar Asenov, RA · Lidija Djordjevic Ristic, RAIn · Julia Scheidt, RAIn · Franciska Riedel, RAIn · Sabrina Weritz, RAIn · Hajan Tamim Juckel, RA · Jakob Heise, RA, Fachanwalt für Steuerrecht · Celia Schwarz, RAIn · Julia Ludwig, RAIn · Patrick Gradi, StB · Ulrich Forster, RA, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht · Kristina Watke, RAIn · Tanja Anders, RAIn · Christian Dasbach, RA · Fabian Stohlmeyer, RA · Marko Rogić, RA · Sophia Roll, RAIn · Robert Stock, RA · Verena Karney, RAIn · Johannes Stürber, RA · Lena Doulat, RAIn · Thilo Meder, RA, Fachanwalt für Vergaberecht · Victoria Engelbrecht, RAIn, Fachanwältin für Arbeitsrecht · Julia Garschhammer, RAIn · Robert Leo Zielke, RA · Alexandra Staudacher, RAIn, Fachanwältin für Arbeitsrecht · Julian Rettmer, RA · Dr. Ina Kristin Kritzer, RAIn · Jule Schmitt, RAIn · Julia Helena Pfeiffer, RAIn, Fachanwältin für Arbeitsrecht

**Köln**, KAP am Südkai, Agrippinawerft 26-30, D-50678 Köln | Jürgen Gold\*, Dipl.-Kfm., WP, StB · Marcel Malcher\*, Dipl.-Ing. (FH) · Jens Panknin\*, RA · Stefan Mackenrodt\*, WP, StB · Dr. Heiner Faßbender\*, RA · Julien Wilmes-Horváth\*, RA, Fachanwalt für IT-Recht · Folkert Kiepe, RA, Beigeordneter des DST a.D. · Klaus-Peter Schönrock, RA · Nicolaus Münch, RA · Silke Walzer, RAIn · Tillmann Specht, RA · Niklas Schwälge, RA · Agnes Eva Müller, RAIn · Norbert Repczuk, Dipl.-Kfm., StB · Marco Metz, RA, Fachanwalt für Vergaberecht · Markus Hallmann-de Almeida, RA · Laura Radimeczky-Krekel, RAIn · Jakob Fleischmann, RA · Robert Grützner, RA · David Zilligen, RA · Rebecca Stauch, RAIn · Matthias Petersen, RA · Ina Benedix, RAIn · Dominik Hahn, StB · Max Höwel, LL.M., RA · Samira Hentschel, LL.M., RAIn · Arnulf Mallmann, RA · Anna Schriever, RAIn · Dr. Christian Schleemann, RA

**Hamburg**, Große Theaterstraße 31-35, D-20354 Hamburg | Jan-Hendrik vom Wege\*, MBA, RA · Thomas Schmeding\*, RA · Anna-Lena Blendermann, RAIn · Martin Dell, RA · Claudia Kolba, RAIn · Joshua Hansen, RA · Jannika Kowaleski, RAIn · Johanna Hoffmann, RAIn · Kathrin Lemke, RAIn · Peer Ole Koch, RA · Knut Göring-Tisch, LL.B., RA · Lucas Bobeth, RA · Natalie Hinterleitner, RAIn

**Stuttgart**, Industriestraße 3, D-70565 Stuttgart | Dr. Michael Weise\*, RA · Stilianos Koulaxidis\*, WP, StB · Dr. Christian Gemmer, RA · Rainer Ederer, RA · Roman Schüttke, RA · Nina Wipfler, RAIn · Jasmin Tejkl, RAIn · Sophia Hörenberg, RAIn

**Erfurt**, Regierungsstraße 64, D-99084 Erfurt | Bianca Engel\*, WP, StBin · Dr. Florian Wagner\*, RA · Björn Jeske, StB · Johannes Trabert, StB · Katharina Schubert, RAIn · Lukas Haun, RA · Richard Büttner, RA · Arabella Palm, RAIn · Katrin Hartmann, RAIn · Lucas Saalfrank, RA · Sarah Marie Pietsch, RAIn

**Brüssel**, Avenue Marnix 28, B-1000 Brüssel | Prof. Dr. Dörte Fouquet, RAIn · Dirk Hendricks, Senior Policy Advisor

\* Partnerin/Partner