

Inhaltsverzeichnis

Kapitel 1

| | |
|--|----|
| Einleitung und Problemaufriss | 13 |
| A. Untersuchungsgegenstand | 14 |
| B. Gang der Untersuchung | 15 |
| C. Themeneingrenzung | 16 |
| D. Methodik und Rechtsvergleichung | 17 |

Kapitel 2

| | |
|---|----|
| Kontextueller Hintergrund und Untersuchungsgegenstand | 19 |
| A. Hintergrund und Intention des Vergaberechts | 19 |
| I. Zielsetzungen des öffentlichen Vergaberechts | 20 |
| 1. Primärzwecke | 21 |
| 2. Strategische Beschaffung: Die Berücksichtigung von Sekundärzielen .. | 28 |
| 3. Spannungsverhältnis zwischen Primärzielen und strategischer Beschaf- fung | 33 |
| II. Systematische Darstellung der Normenhierarchie in Deutschland und Österreich | 34 |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben | 34 |
| 2. Rechtsquellen in Deutschland | 36 |
| 3. Rechtsquellen in Österreich | 39 |
| 4. Gemeinsamkeiten und Unterschiede des deutschen und österreichischen Vergaberechts | 40 |
| B. Die Entwicklung der gemeinsamen Auftragsvergabe: Regelungen, Umsetzung und Vergleich | 43 |
| I. Entstehungshistorie | 43 |
| II. Reaktion des europäischen Gesetzgebers: Regelung von Sammelbestellun- gen | 48 |
| 1. Umfassende Inhalte und begrenzte Diskussion: die geringe Resonanz auf den Kommissionsvorschlag | 50 |
| 2. Sammelbestellungen, zentralisierte und gemeinsame Auftragsvergabe: endgültige Richtlinienregelung | 51 |

| | |
|---|----|
| a) Zentrale Beschaffungstätigkeiten und zentrale Beschaffungsstellen (Art. 37 RL 2014/24/25 und Art. 55 RL 2014/25/EU) | 52 |
| b) Gelegentliche gemeinsame Auftragsvergabe (Art. 38 RL 2014/24/EU und Art. 56 RL 2014/25/EU) | 55 |
| c) Auftragsvergabe durch (öffentliche) Auftraggeber aus verschiedenen Mitgliedsstaaten (Art. 39 RL 2014/24/EU und Art. 57 RL 2014/25/ EU) | 56 |
| III. Umsetzung in Deutschland | 60 |
| 1. § 120 GWB Besondere Methoden und Instrumente in Vergabeverfahren | 61 |
| 2. § 4 VgV Gelegentliche gemeinsame Auftragsvergabe; zentrale Beschaf- fung | 63 |
| 3. § 4 SektVO Gelegentliche gemeinsame Auftragsvergabe | 67 |
| 4. Vergleichbare Vorschriften | 69 |
| IV. Umsetzung in Österreich | 70 |
| 1. § 22 BVergG 2018: Gemeinsame Auftragsvergabe mehrerer öffentlicher Auftraggeber | 70 |
| 2. § 11 BVergG 2018: Gemeinsame grenzüberschreitende Auftragsvergabe mehrerer öffentlicher Auftraggeber | 72 |
| 3. § 195 BVergG 2018: Gemeinsame Auftragsvergabe mehrerer Sektoren- auftraggeber | 76 |
| 4. § 180 BVergG 2018 Gemeinsame grenzüberschreitende Auftragsvergabe mehrerer Sektorenauftraggeber | 76 |

Kapitel 3

| | |
|--|-----|
| Allgemeine Grundsätze der Auftragsvergabe durch (öffentliche) Auftraggeber aus verschiedenen Mitgliedsstaaten | 79 |
| A. Anwendungsbereich | 79 |
| I. Persönlicher Anwendungsbereich | 79 |
| 1. Klassische öffentliche Auftraggeber und Sektorenauftraggeber | 79 |
| II. Sachlicher Anwendungsbereich | 81 |
| 1. Auftragsarten | 81 |
| a) Keine Anwendbarkeit auf Konzessionsvergabe sowie im Bereich Verteidigung und Sicherheit | 81 |
| B. Zulässigkeitsvoraussetzungen und Grenzen der gemeinsamen Auftragsvergabe .. | 82 |
| I. Begründungsbedarf der Zusammenarbeit | 82 |
| II. Kartellrechtliche Grenzen | 84 |
| III. Vergaberechtliche Beschränkungen bei der gemeinsamen Auftragsvergabe zum Schutz mittelständischer Interessen | 94 |
| IV. Umgehungsverbot | 96 |
| 1. Verbindliche Bestimmungen des öffentlichen Rechts | 100 |
| 2. Einklang mit dem Unionsrecht | 104 |

| | |
|--|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 11 |
| 3. Umgehungsabsicht | 105 |
| a) Umgehungsabsicht im Zusammenhang mit dem Splittingverbot in der europäischen Rechtsprechung | 108 |
| b) Umgehungsabsicht im Zusammenhang mit dem Splittingverbot in Deutschland | 109 |
| c) Umgehungsabsicht im Zusammenhang mit dem Splittingverbot in Österreich | 110 |
| d) Fazit Umgehungsabsicht in Art. 39 Abs. 1 UAbs. 2 VRL | 112 |
| 4. Interpretationsvorschlag | 113 |
| 5. Umsetzungsvorschriften | 117 |
| a) Deutschland | 117 |
| b) Österreich | 118 |

Kapitel 4

| | |
|---|-----|
| Beschaffung über zentrale Beschaffungsstelle mit Sitz in einem anderen Mitgliedsstaat | 120 |
| A. Begriff der <i>zentralen Beschaffungsstelle</i> | 121 |
| I. Merkmal <i>auf Dauer</i> | 124 |
| II. Funktionsweisen zentraler Beschaffungsstellen: zentrale Beschaffungstätigkeiten, Großhändlermodell, Zwischenhändlermodell, Mischmodelle | 126 |
| III. Nebenbeschaffungstätigkeit | 128 |
| B. Vergaberechtsfreiheit zentraler Beschaffungs- und Nebentätigkeiten | 130 |
| I. Kein Verbot der Mandatierung einer zentralen Beschaffungsstelle mit Sitz in einem anderen Mitgliedsstaat | 135 |
| II. Mögliche Einschränkung der Mandatierung einer zentralen Beschaffungsstelle mit Sitz in einem anderen Mitgliedsstaat | 136 |
| C. Anwendbares Recht auf zentrale Beschaffungstätigkeiten | 136 |
| D. Vermutung der Vergaberechtskonformität | 138 |
| E. Verantwortlichkeit für Einhaltung der vergaberechtlichen Bestimmungen bei Beauftragung einer ausländischen zentralen Beschaffungsstelle | 142 |
| F. Zwischenergebnis | 151 |

Kapitel 5

| | |
|---|-----|
| Gemeinsame Vergabe durch mehrere Auftraggeber mit Sitz in unterschiedlichen Mitgliedsstaaten | 154 |
| A. Definition und Merkmale der gelegentlichen (grenzüberschreitenden) gemeinsamen Beschaffung | 155 |
| I. Begriffsmerkmal <i>gelegentliche Vergabe</i> | 156 |

| | |
|--|-----|
| II. Begriffsmerkmal <i>gemeinsame Vergabe</i> | 159 |
| III. Begriffsbestandteil <i>grenzüberschreitend</i> | 168 |
| B. Regelung der Verfahrenszuständigkeiten | 168 |
| I. Regelung durch internationale Übereinkommen | 168 |
| II. Vereinbarungsregelung | 170 |
| 1. Zuständigkeiten der Parteien | 171 |
| 2. Rechtswahl | 173 |
| 3. Weitere Regelungsinhalte | 181 |
| 4. Veröffentlichung in den Vergabeunterlagen | 182 |
| C. Gemeinsame Verantwortlichkeit im Vergabeverfahren | 184 |
| D. Zwischenergebnis | 200 |

Kapitel 6

| | |
|---|-----|
| Vergabe durch eine gemeinsame Einrichtung mehrerer Auftraggeber aus verschiedenen Mitgliedsstaaten | 203 |
| A. Vergaberechtsfreiheit im Innenverhältnis gemeinsamer Einrichtungen | 203 |
| B. Mögliche Rechtsformen der gemeinsamen Einrichtung | 206 |
| C. Sitz der gemeinsamen Einrichtung | 207 |
| D. Zweck der gemeinsamen Einrichtung | 208 |
| E. Rechtliche Rahmenbedingungen und Vereinbarungen der gemeinsamen Einrichtung | 209 |
| F. Wahl der anwendbaren nationalen Vergaberegeln | 210 |
| G. Verantwortlichkeit für die Einhaltung der vergaberechtlichen Bestimmungen bei Durchführung durch die gemeinsame Einrichtung | 214 |
| H. Zwischenergebnis | 215 |

Kapitel 7

| | |
|------------------------------------|-----|
| Schlussbetrachtung | 218 |
| A. Zusammenfassung in Thesen | 218 |
| B. Fazit | 224 |
| Literaturverzeichnis | 229 |
| Stichwortverzeichnis | 246 |