

Inhaltsverzeichnis

A. EINLEITUNG	1
I. Allgemeine Einführung	1
II. Themenbegrenzung und Gang der Arbeit	3
B. DER ALLIANZVERTRAG AM BEISPIEL AUSTRALIENS	5
I. Definition	5
II. Ursprung	6
III. Modelle – Relationship Contracts	7
1. Hintergrund	7
2. Partnering	10
3. GMP-Vertrag	12
4. Construction Management	13
5. Projektallianzen	14
6. Hybrid Allianzen und Mischformen	14
7. Langzeit/strategische Allianzen	15
IV. Phasen einer Allianz	16
V. Struktur	17
1. Überblick	18
2. Das ALT	20
3. Das AMT	22
VI. Charakteristische Klauseln	23
1. Remuneration Regime (Vergütungssystem)	23
a) Vergütung I – Direkte Kosten	24
b) Vergütung II – Gewinn und Unternehmenskosten	27
c) Vergütung III – Bonus/Malus System	29
(1) Benchmark 1: erwartete Bauzeit und Baukosten	31
(2) Benchmark 2: nicht Zeit oder Baukosten betreffende KRA	33
(3) Aufteilung unter den Vertragsparteien	36
(4) Folgen	37
d) Einbindung von Subunternehmern	37

IX

(1) Einbindung in den Vertrag.....	38
(2) Klassische Subunternehmerschaft.....	38
e) Financial Auditor	38
f) Vorteile und Nachteile der Vergütungsregelung	39
2. „No blame, no disputes“ (Haftungsausschluss und Klageverzicht)	42
3. Unanimous Agreement (Einstimmigkeitsgebot).....	47
4. Streitbeilegungsverfahren	48
a) Frühwarnsystem.....	48
b) Streitbeilegung auf Ebene AMT	48
c) Streitbeilegung auf Ebene ALT	49
d) Das Dead-Lock-Breaking System.....	49
(1) Swing-man	50
(2) Dispute Resolution Boards	52
(3) Schlichtungs-/Schiedsverfahren nach SOBau	53
(4) Top-Executives.....	54
(5) Mediation	54
(6) Schiedsgericht/ordentliche Gerichtsbarkeit.....	55
(7) Zusammenfassung	55
5. Intellectual property rights	56
6. Vertragsbeendigungsklausel	57
VII. Veränderung des Bausolls und der TOC nach Vertragsschluss	59
VIII. Bauversicherung	60
IX. Auswahl des Vertragspartners	60
1. Value for Money Strategie.....	61
2. Auswahlprozess	63
a) Abschnitt 1 - Die Ausschreibung.....	65
b) Abschnitt 2 - Die Interviews.....	67
c) Abschnitt 3 - Die Workshops	68
d) Abschnitt 4 – Vertragsverhandlungen.....	69
3. Verhandlungen mit einem Vertragspartner.....	71
4. Wettbewerb über die TOC	72
X. Vor- und Nachteile	73
XI. Anwendungsbereiche von Allianzverträgen	76

C. DIE UMSETZUNG IN DEUTSCHES RECHT	79
I. Rechtliche Einordnung der Allianz.....	79
1. Zweck der „virtuellen Gesellschaft“	79
2. Einordnung der Allianz im Common Law	80
3. Deutsche Gesellschaftsformen	82
a) Kapitalgesellschaften.....	85
b) Personengesellschaften.....	86
(1) ARGE.....	87
(2) Joint Venture	88
(3) Public-Private-Partnerships	89
(4) Gesellschaft bürgerlichen Rechts	90
(a) Gesellschaftsvertrag.....	90
(b) Gesellschafter	91
(c) Gemeinsamer Zweck	91
(d) Außengesellschaft.....	95
(e) Innengesellschaft	99
(f) Formbedürftigkeit.....	100
(g) Typengesetzlichkeit	101
(h) Zusammenfassung	102
(5) Offene Handelsgesellschaft	102
(a) Gewerbe	103
(b) In kaufmännischer Weise eingerichteter Geschäftsbetrieb	105
c) Gemeinschaftler gem. § 741 BGB	106
4. Ergebnis.....	106
II. Vereinbarkeit des Allianzvertrages mit dem deutschen Recht	108
1. Bürgerliches Gesetzbuch.....	108
a) Ausschluss der Haftung.....	108
b) Der Allianzvertrag als Allgemeine Geschäftsbedingung.....	109
(1) Vertragsbedingung	109
(2) Vorformulierung für eine Vielzahl von Verträgen	110
(3) Stellen von AGB	110
(4) Aushandlung im Einzelnen.....	111
(5) Individualvereinbarung.....	112
(6) AGB-Anwendungsbereich gem. § 310 BGB	112

(7) Zusammenfassung	113
c) Werkvertragsrecht	114
(1) Gewährleistungsrechte.....	114
(a) Abnahme/Fertigstellung.....	115
(b) Allianzvertragliche Regelung der Abnahme/Fertigstellung	115
(c) Gesetzliche Folgen der Abnahme	117
(d) Allianzvertragliche Folgen der Abnahme.....	118
(e) Verjährung.....	119
(2) Vergütung.....	120
(3) Kündigung § 643, 649 BGB	121
(4) Zusammenfassung	122
d) Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts	122
(1) Organisation	123
(2) Einstimmigkeitsgebot	126
(3) Kündigungsrecht	126
(a) Anwendbares Recht	126
(b) Fortsetzungsklausel.....	129
(c) Grundsätzlicher Ausschluss des ordentlichen Kündigungsrechts	130
(d) Ordentliches Kündigungsrecht des Bauherrn	130
(e) Kündigung der NEP'en aus wichtigem Grund	131
(f) Kündigung des Bauherrn aus wichtigem Grund.....	133
(g) Insolvenz eines Gesellschafters.....	133
(h) Folgen einer Kündigung/Insolvenz	134
(i) Rückgabe von Gegenständen	136
(j) Anpassungen	136
(4) Haftungsbeschränkung § 708 BGB.....	137
(5) Treuepflichten	138
(a) Organschaftliche Treuepflicht.....	139
(b) Mehrheitsbezogene Treuepflichten	142
(c) Mitgliedschaftliche Treuepflichten	142
(d) Lösung.....	144
(6) Gewinn- und Verlustverteilung.....	146
(7) Ausschluss der Vertretungsmacht	146
e) Zusammenfassung.....	147
2. Die VOB/B	147

3. Der Klageverzicht.....	149
a) Verzicht auf die Klagbarkeit.....	151
b) Konsequenzen und Auswege.....	156
c) Problem der Bereichsausnahme für Vorsatz und Insolvenz	157
d) Ergebnis	157
4. Das Streitbeilegungsverfahren	158
a) Ersetzung des ordentlichen Gerichts- durch ein ADR-Verfahren.....	158
b) Streitentscheidungsverfahren bei „unreinen“ Allianzverträgen.....	159
c) Schiedsgutachten.....	161
(1) Abgrenzung zum Schiedsgericht	161
(2) Gestaltende und feststellende Rechtsgutachten	162
d) swing-man dispute resolution process	163
e) Dispute Boards	165
f) Andere ADR-Verfahren	166
g) Öffentliche Hand als Vertragspartner	167
h) Bindung an die Entscheidung im ADR-Verfahren.....	168
i) Verfassungsrechtliche Grenzen	170
j) Ergebnis	170
III. Die Bindungswirkung des Allianzvertrags	171
IV. Vereinbarkeit mit dem Vergabeverfahren	173
1. Rechtlicher Rahmen.....	174
2. Anwendungsbereich des deutschen Vergaberechts	175
3. Anwendung auf den Allianzvertrag.....	176
a) Öffentlicher Auftraggeber	176
b) Öffentlicher Auftrag.....	178
c) Schwellenwerte	180
d) Ergebnis	180
4. Die Vergabearten des Kartellvergaberechts	180
a) Das offene Verfahren	181
b) Das nichtoffene Verfahren.....	181
c) Der wettbewerbliche Dialog.....	182
d) Das Verhandlungsverfahren	182
e) Verweise auf die Verdingungsordnungen	182
5. Vergabeart(en) für den Allianzvertrag	183

6. Anwendungsbereich des wettbewerblichen Dialogs	184
a) Staatlicher Auftraggeber	184
b) Besonders komplexer Auftrag	185
c) Abgrenzung zum Verhandlungsverfahren	190
(1) Unterschied Verhandlungsverfahren/ wettbewerblicher Dialog	190
(2) Verhältnis Verhandlungsverfahren/wettbewerblicher Dialog	192
d) Allianzverträge im Anwendungsbereich wettbewerblichen Dialogs	193
7. Ablauf des wettbewerblichen Dialogs	194
a) Der Teilnahmewettbewerb	195
(1) Bekanntmachungspflicht	196
(2) Inhalt der Bekanntmachung	197
(3) Eignungsprüfung	199
b) Die Dialogphase	199
(1) Auswahl der Dialogpartner	200
(2) Aufnahme von Verhandlungsgesprächen	201
(3) Inhaltliche Ausgestaltung der Verhandlungsgespräche	201
(4) Dialogabschluss	207
c) Die Angebotsphase	207
d) Der Zuschlag	208
8. Zwischenergebnis	209
9. Vereinbarkeit mit den VOB/A Basisparagrafen	210
a) Verpflichtung zur Anwendung der VOB/B in § 10 VOB/A	211
b) Verjährung der Mängelansprüche § 4 und 13 VOB/A	212
c) Vergabe in Losen gem. § 97 Abs. 3 GWB und § 4 VOB/A	212
d) § 5 VOB/A	214
e) Ergebnis: Nationale Gesetzesänderung nötig!	215
10. Anwendungsgebiete aus vergaberechtlicher Sicht	217
a) Öffentliche Auftraggeber	217
b) Sektorenauftraggeber	217
c) Anwendung im nicht-öffentlichen (privaten) Bereich	218
11. Erkenntnisse für die Vergabe von Allianzverträgen	218

D. ZUSAMMENFASSUNG/ERGEBNIS	219
--	------------