

# Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis .....  | 11        |
| Einleitung .....   | 13        |
| <b>Kapitel 1: Das Beschaffungswesen im internationalen Kontext – der Weg vom Multilateralismus zu bilateralen Freihandelsabkommen ....</b> | <b>19</b> |
| A. Historische Entwicklung des öffentlichen Beschaffungswesens .....   | 21        |
| I. Keine Regelung im GATT und GATS .....   | 21        |
| II. Vergabekodex von 1979 .....  | 23        |
| III. Das GPA von 1994 .....  | 25        |
| IV. Das revidierte GPA von 2012 .....  | 27        |
| B. Der Regelungsgehalt des GPA 2012 .....  | 28        |
| I. Marktöffnung .....  | 29        |
| II. Gute Regierungsführung .....   | 30        |
| III. Weitere Verbesserungen des GPA 2012 .....   | 31        |
| IV. Das GPA 2012 und Entwicklungsländer .....  | 32        |
| C. Probleme bei der Liberalisierung vergaberechtlicher Bestimmungen im internationalen Umfeld und ihre Konsequenzen .....                  | 34        |
| I. Allgemeine Probleme .....   | 35        |
| 1. Protektionismus .....   | 35        |
| 2. Verlust staatlicher Souveränität .....  | 37        |
| 3. Korruption .....  | 37        |
| II. GPA-spezifische Probleme .....   | 38        |
| 1. Verwaltungstechnische Belastung .....   | 38        |
| a. Angebotserstellung und bilaterale Verhandlungen .....   | 39        |
| b. Implementierung der GPA-Anforderungen .....   | 39        |
| 2. Reziprozität und die Anwendbarkeit des Grundsatzes der Meistbegünstigung .....  | 40        |
| a. Unbedingtheit der Meistbegünstigung im GATT .....   | 40        |
| b. Bedingtheit der Meistbegünstigung im GPA .....  | 41        |
| III. Konsequenz des mangelnden Fortschritts auf WTO-Ebene ...  | 42        |
| D. Chancen und Risiken von Freihandelsabkommen im Welthandelsrecht .....   | 43        |

|   |   |    |
|---|---|----|
| I.  | Die Idee des Freihandels .....  | 44 |
| II.   | Risiken einer Fragmentierung des Welthandelsrechts .....  | 44 |
| III.  | Chancen von Freihandelsabkommen für das Welthandelsrecht ..   | 46 |
| E.  | Ergebnis Kapitel 1 .....  | 48 |
| <br><b>Kapitel 2 : Vergaberechtsbestimmungen in Freihandelsabkommen<br/>der EU – Rahmenbedingungen sowie Einordnung in die europäische<br/>Handelspolitik .....</b> |   |    |
| A.  | Freihandelsabkommen als neue Form der Marktintegration .....  | 52 |
| I.  | Begriffsbestimmung von Freihandelsabkommen .....  | 53 |
| II.   | Erscheinungsformen von Wirtschaftsräumen .....  | 55 |
| III.  | Abgrenzung zu Assoziierungsabkommen .....   | 56 |
| B.  | Rechtsnatur und Abschlusskompetenz von Freihandelsabkommen ..   | 58 |
| I.  | Verbandskompetenz der EU .....  | 59 |
| 1.  | Ausdrückliche Vertragsschlusskompetenzen .....  | 59 |
| 2.  | Implizite Vertragsschlusskompetenzen .....  | 60 |
| II.   | Gemischte Abkommen .....  | 60 |
| III.  | EUSFTA-Gutachten .....  | 62 |
| 1.  | Vorgeschichte .....   | 63 |
| 2.  | Gutachten des EuGH .....  | 64 |
| 3.  | Das Kapitel über die öffentliche Auftragsvergabe .....  | 66 |
| a.  | Gutachten des EuGH .....  | 66 |
| b.  | Kritische Würdigung .....   | 69 |
| aa.   | Das öffentliche Beschaffungswesen im Allgemeinen .....  | 69 |
| bb.   | Spezifische Verpflichtungen im Verkehrssektor .....   | 70 |
| 4.  | Konsequenzen für die europäische Handelspolitik .....   | 72 |
| C.  | Europäische Handelspolitik im Wandel: bilaterale Freihandels-<br>abkommen als neue Strategie der Handelsliberalisierung ..... | 74 |
| I.  | Abgeschlossene Freihandelsabkommen der EU .....   | 75 |
| 1.  | Freihandelsabkommen der ersten und zweiten Generation ...   | 76 |
| 2.  | Freihandelsabkommen der neuen Generation .....  | 78 |
| II.   | Freihandelsabkommen der EU mit Beschaffungskapiteln .....   | 81 |
| 1.  | Freihandelsabkommen mit WTO-GPA-Vertragsparteien .....  | 83 |
| 2.  | Freihandelsabkommen mit NON-WTO-GPA-Vertragsparteien ..   | 88 |
| E.  | Ergebnis Kapitel 2 .....  | 93 |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Kapitel 3 : Die Beziehung vergaberechtlicher Bestimmungen zwischen EU, WTO und jenen in Freihandelsabkommen – Einfluss des europäischen Vergaberechts auf das internationale Beschaffungswesen</b> | <b>95</b> |
| A. Europäisierung des Vergaberechts   | 97        |
| I. Die erste Harmonisierungsphase   | 97        |
| II. Die zweite Harmonisierungsphase   | 99        |
| 1. Die Stellungnahme der Kommission   | 99        |
| 2. Der Cecchini-Bericht   | 100       |
| III. Legislativpaket 2004 und weitere Richtlinien   | 102       |
| 1. Vergabekoordinierungsrichtlinie  | 102       |
| 2. Sektorenkoordinierungsrichtlinie   | 104       |
| 3. Verteidigungsrichtlinie  | 104       |
| 4. Rechtsmittelrichtlinie   | 105       |
| IV. Aktuelle Rechtslage   | 105       |
| B. Bindungswirkung völkerrechtlicher vergaberechtlicher Verpflichtungen für die EU  | 106       |
| I. Unmittelbare Anwendbarkeit   | 107       |
| 1. WTO-Abkommen   | 108       |
| 2. GPA-Abkommen   | 109       |
| 3. Bilaterale Freihandelsabkommen   | 112       |
| II. Völkerrechtskonforme Auslegung des Europarechts   | 113       |
| C. Einfluss des europäischen Vergaberechts auf das internationale Beschaffungswesen   | 114       |
| I. Paralleler Entwicklungs- und Diskussionsverlauf  | 115       |
| 1. Vergaberichtlinienentwurf der EWG-Kommission   | 116       |
| 2. Die Vorarbeiten im OECD-Rahmen   | 116       |
| 3. Verhandlungen in der Tokio-Runde   | 117       |
| 4. Impulse durch neue Vergaberichtlinien  | 119       |
| 5. Anpassungen des EG-Vergaberechts   | 121       |
| 6. Jüngste Kodifikation   | 122       |
| a. Elektronische Mittel   | 123       |
| b. Vergabefremde Kriterien  | 124       |
| c. Rechtsschutzbestimmungen   | 125       |

|  |            |
|--|------------|
| II. Regelungsmaterie und vergleichbare Zielsetzung .....   | 126        |
| 1. Regelungsmaterie .....  | 126        |
| 2. Zielsetzung .....   | 128        |
| 3. Vergaberechtliche Grundsätze .....  | 128        |
| III. Export unionaler vergaberechtlicher Grundsätze durch den<br>Abschluss von Freihandelsabkommen ..... | 130        |
| 1. WTO-GPA-Abkommen .....  | 131        |
| 2. NON-WTO-GPA-Abkommen.....   | 132        |
| 3. Verordnungsinitiative über den Zugang von Drittstaaten<br>zum EU-Beschaffungsmarkt .....              | 133        |
| D. Ergebnis Kapitel 3 .....  | 134        |
| <br><b>Kapitel 4 : Vergaberechtskapitel in Freihandelsabkommen –</b>                                     |            |
| <b>Werkzeuge zur wirtschaftlichen Instrumentalisierung .....</b>   | <b>137</b> |
| A. Probleme des GPA im WTO-Handelssystem .....   | 138        |
| I. Die Erweiterung der Marktzugangsverpflichtungen im<br>GPA 2012.....                                   | 139        |
| II. Unzureichende Wechselwirkung zwischen GPA und GATS ...   | 142        |
| B. Marktöffnung durch Freihandelsabkommen .....  | 145        |
| I. Das Freihandelsabkommen CETA .....  | 146        |
| 1. Verfahrensbestimmungen .....  | 146        |
| 2. Anwendungsbereich .....   | 149        |
| II. Zwischenergebnis .....   | 152        |
| C. WTO-GPA-Abkommen vs. NON-WTO-GPA-Abkommen:<br>vergleichende Auswirkungen auf den Marktzugang .....    | 152        |
| I. WTO-GPA-Abkommen .....  | 154        |
| 1. Das Freihandelsabkommen CETA .....  | 154        |
| a. Erfasste Beschaffungsstellen .....  | 154        |
| b. Abdeckung von Gegenständen .....  | 154        |
| c. Schwellenwerte.....   | 155        |
| 2. Das Freihandelsabkommen EUSFTA .....  | 155        |
| a. Erfasste Beschaffungsstellen .....  | 155        |
| b. Abdeckung von Gegenständen .....  | 156        |
| c. Schwellenwerte.....   | 156        |
| 3. Das Freihandelsabkommen Jfta .....  | 156        |

|   |     |
|---|-----|
| a. Erfasste Beschaffungsstellen .....                     | 157 |
| b. Abdeckung von Gegenständen.....                        | 157 |
| c. Schwellenwerte.....                                    | 157 |
| II. NON-WTO-GPA-Abkommen .....                            | 158 |
| 1. Das Wirtschaftspartnerschaftsabkommen EU-CARIFORUM .   | 158 |
| a. Erfasste Beschaffungsstellen .....                     | 159 |
| b. Abdeckung von Gegenständen.....                        | 159 |
| c. Schwellenwerte.....                                    | 160 |
| 2. Das Freihandelsabkommen EU-Mexiko .....                | 160 |
| a. Der erste Schritt: das Global Agreement .....          | 160 |
| aa. Erfasste Beschaffungsstellen .....                    | 162 |
| bb. Abdeckung von Gegenständen.....                       | 162 |
| cc. Schwellenwerte.....                                   | 162 |
| b. Der zweite Schritt: die Modernisierung des Abkommens . | 163 |
| 3. Das Freihandelsabkommen EU-Kolumbien-Peru-Ecuador ..   | 164 |
| a. Erfasste Beschaffungsstellen .....                     | 165 |
| b. Abdeckung von Gegenständen.....                        | 166 |
| c. Schwellenwerte.....                                    | 167 |
| III. Zwischenergebnis .....                               | 168 |
| D. Ergebnis Kapitel 4 .....                               | 169 |

## **Kapitel 5 : Vergaberechtskapitel in Freihandelsabkommen –**

|   |            |
|---|------------|
| <b>Werkzeuge zur politischen Instrumentalisierung .....</b> | <b>171</b> |
| A. Wesen und Wirkung von Korruption .....                   | 172        |
| I. Begriffsbestimmungen .....                               | 174        |
| II. Erscheinungsformen .....                                | 175        |
| 1. Situative Korruption.....                                | 175        |
| 2. Strukturelle Korruption.....                             | 176        |
| 3. Systematische Korruption .....                           | 176        |
| III. Auswirkungen .....                                     | 177        |
| 1. Fehlallokation öffentlicher Ressourcen .....             | 177        |
| 2. Verfälschung des Wettbewerb .....                        | 179        |
| 3. Materielle und immaterielle Schäden .....                | 180        |
| B. Korruptionsanfälligkeit des Beschaffungswesens .....     | 181        |

|   |            |
|---|------------|
| I. Begünstigende Faktoren korruptiven Handelns .....            | 181        |
| 1. Monetäre Interessen .....                                    | 182        |
| 2. Geringes Entdeckungsrisiko .....                             | 183        |
| 3. Ermessensspielraum .....                                     | 184        |
| II. Korruptionsrisiken im Vergabeverfahren .....                | 184        |
| C. Vergaberecht als Mittel zur Korruptionsbekämpfung .....      | 185        |
| I. Regelungsziele des Vergaberechts .....                       | 186        |
| 1. Integrität .....   | 187        |
| 2. Transparenz .....  | 189        |
| 3. Funktionierender Wettbewerb .....                            | 191        |
| 4. Kontrolle und Rechtsschutz .....                             | 192        |
| II. Zwischenergebnis .....                                      | 193        |
| D. Das Wirtschaftspartnerschaftsabkommen EU-CARIFORUM .....     | 194        |
| I. Hintergrund des Abkommens .....                              | 195        |
| II. Die wichtigsten Bestimmungen des Vergaberechtskapitels .... | 197        |
| 1. EU-CARIFORUM als Good-Governance-Abkommen .....              | 197        |
| a. Ausnahme vom Gebot der Inländerbehandlung .....              | 198        |
| b. Unterstützung des Aufbaus regionaler Beschaffungsmärkte      | 198        |
| 2. Transparenzbestimmungen .....                                | 199        |
| 3. Verfahrensarten .....  | 201        |
| 4. Technische Spezifikationen .....                             | 203        |
| 5. Zuschlagskriterien und Aufhebungsmöglichkeiten .....         | 204        |
| 6. Nachprüfungsverfahren .....                                  | 205        |
| 7. Zusammenarbeit .....   | 206        |
| 8. Institutionen .....  | 207        |
| III. Auswirkungen auf die Entwicklung .....                     | 207        |
| E. Ergebnis Kapitel 5 .....                                     | 209        |
| <b>Ergebnisse der Arbeit und Schlussbetrachtung .....</b>       | <b>213</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>                               | <b>219</b> |