

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Einleitung	15
A. Vergleichbarkeit des Forschungsgegenstands	15
I. Sachliche Vergleichbarkeit	15
II. Rechtliche Vergleichbarkeit	17
1. Rechtsverständnis zur Regierungsbeschaffung und öffentlichen Beschaffung	17
2. Historische Verbindung in der Gesetzgebung	18
B. Verfahrensausgestaltungen aus funktioneller Sicht	19
I. Vergabeverfahren	19
1. Vergabeverfahren als strukturiertes Handlungssystem	19
2. Strukturvorgaben des Vergabeverfahrens	20
a) Sachliche Dimension: Basiselemente des Vergabeverfahrens	20
aa) Information	20
bb) Beteiligte	21
cc) Leistung	22
b) Zeitliche Dimension: Verfahrensablauf	22
aa) Ausschreibungsphase	22
bb) Angebotsphase	23
cc) Prüfungsphase	24
dd) Entscheidungsphase	24
II. Vergabeverfahrensrecht	24
1. Vergabeverfahrensrecht als rechtliche Positivierung des Vergabeverfahrens	24
2. Strukturvorgaben des Vergabeverfahrensrechts	25
a) Unvermeidbarkeit und Erforderlichkeit der Autonomie	25
b) Leitende Funktion der Rechtsgrundsätze	25
C. Struktur der Arbeit	26
I. Modul des Transparenzgrundsatzes	27
II. Modul des Gleichbehandlungsgrundsatzes	27
III. Modul des Wettbewerbsgrundsatzes	28
Teil 1: Das deutsche Vergaberecht	29
A. Rechtsgrundlage	29
I. Einwirkung des EU-Rechts	29
II. Kartellvergaberecht	30
III. Haushaltsvergaberecht	31

B.	Rechtsgrundsätze	31
I.	Kerngrundsätze des Vergabeverfahrensrechts	31
1.	Transparenzgrundsatz	31
2.	Gleichbehandlungsgrundsatz	33
3.	Wettbewerbsgrundsatz	34
II.	Politikbedingte Grundsätze	35
1.	Mittelstandsschutz	35
2.	Strategische Beschaffung	37
III.	Ermessensgrundsätze	39
1.	Wirtschaftlichkeitsgrundsatz	39
2.	Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	40
C.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Transparenzgrundsatzes	41
I.	Publizität	41
1.	Ex-ante-Publizität	41
a)	Verbindlichkeit und Bestimmtheitsgebot	41
b)	Konkrete Anforderungen	43
aa)	Kommunikation	43
(1)	Anwendung des elektronischen Mittels	43
(2)	Mündliche Möglichkeit	44
bb)	Bekanntmachung	45
(1)	Form	45
(2)	Mindestinhalt	46
cc)	Vergabeunterlagen	47
2.	Ex-post-Publizität	49
II.	Dokumentation	49
III.	Vertraulichkeitsschutz	51
1.	Vertraulichkeit des Bieters	51
a)	Umfang	51
b)	Schutzmaßnahme	52
2.	Vertraulichkeit des Auftraggebers	54
D.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Gleichbehandlungsgrundsatzes	55
I.	Mitwirkungsverbote auf der Auftraggeberseite	55
1.	Personenkreis	55
2.	Interessenkonflikt	56
a)	Generalklausel	56
b)	Vermutungsklausel	56
c)	Rechtsfolge des Interessenkonflikts	57
II.	Gleichbehandlung der Bieterseite	58
1.	Zugang zum Vergabeverfahren	58
a)	Nationalitätsbegrenzung?	58

b)	Potenzielle Interessenten?	58
c)	Gemeinschaftliche Verhaltensweise	59
aa)	Ausschlussfaktoren	59
(1)	Mehrfachbeteiligung	59
(2)	Informationsvorsprung	61
bb)	Rechtliche Formalität	62
(1)	Bietergemeinschaft	62
(2)	Eignungsleihe	65
(3)	Unteraufträge	66
2.	Zugang zur Zuschlagschance	66
a)	Ausschlussgründe	66
aa)	Zwingende Ausschlussgründe	66
bb)	Fakultative Ausschlussgründe	68
b)	Eignungsanforderungen	70
aa)	Vergaberechtliche Bedeutung der Eignung	70
bb)	Eignungskriterien	71
cc)	Prüfungskategorie	71
(1)	Teilnehmerwettbewerb	71
(2)	Eignungsprüfung	72
E.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Wettbewerbsgrundsatzes	74
I.	Aufstellung der Leistungsbeschreibung	74
1.	Leistungsbestimmungsrecht	74
2.	Vergaberechtliche Anforderungen	76
a)	Beschreibungsanforderungen	76
aa)	Bestimmtheit	76
bb)	Neutralität	78
b)	Beschreibungsstrategie	80
aa)	Durch den Leistungscharakter	80
bb)	Durch den Funktionscharakter	81
c)	Nachhaltigkeitsberücksichtigung	82
aa)	Allgemeine Berücksichtigung	82
bb)	Nebenangebote	84
cc)	Losvergabe	86
II.	Zuschlagsprüfung	88
1.	Leitlinie	88
a)	Leistungswettbewerb	88
b)	Wirtschaftlichkeit	88
2.	Konkretisierung	89
a)	Zuschlagsregeln	89

b)	Zuschlagskriterien	91
aa)	Zulässigkeitsgrenzen	91
bb)	Monetäre Zuschlagskriterien	92
cc)	Nicht monetäre Zuschlagskriterien	93
dd)	Gewichtung	95
c)	Wertungsmethode	95

Teil 2: Das chinesische Vergaberecht 97

A.	Rechtsgrundlage	97
I.	Rechtshierarchie	97
II.	Vergaberechtlicher Rahmen	98
B.	Rechtsgrundsätze	99
I.	Überblick	99
II.	Transparenzgrundsatz	100
III.	Gleichbehandlungsgrundsatz	101
IV.	Wettbewerbsgrundsatz	102
C.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Transparenzgrundsatzes	102
I.	Publizität	102
1.	Ex-ante-Publizität	102
a)	Verbindlichkeit	102
b)	Konkrete Anforderungen	104
aa)	Digitalisierung	104
bb)	Bekanntmachungsarten	105
cc)	Verzicht als der Regelfall	107
dd)	Absolute Trennung der Bekanntmachung und Vergabeunterlagen	108
2.	Ex-post-Publizität	109
II.	Dokumentation	110
III.	Vertraulichkeitsschutz	111
1.	Umfang der Vertraulichkeit	111
2.	Schutzmaßnahmen	111
D.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Gleichbehandlungsgrundsatzes	112
I.	Kontrolle auf der Auftraggeberseite	112
1.	Organisatorische Trennung	112
a)	Auftraggeber und Zentrale Beschaffungsstelle	112
b)	Auftraggeber und Preisgericht	114
2.	Mitwirkungsverbot	115
II.	Gleichbehandlung der Bieterseite	116
1.	Zugang zum Vergabeverfahren	116
a)	Nationalitätsbegrenzung?	116

b)	Gemeinschaftliche Verhaltensweise	117
aa)	Ausschlussfaktoren	117
(1)	Wettbewerbsbeschränkende Absprache	117
(2)	Projektant	118
bb)	Rechtliche Formalität	119
(1)	Bietergemeinschaft	119
(2)	Unteraufträge	120
2.	Zugang zur Zuschlagschance	121
a)	Zwingende Ausschlussgründe	121
b)	Eignungsanforderungen	122
aa)	Vergaberechtliche Bedeutung der Eignung	122
bb)	Eignungskriterien	122
cc)	Prüfungskategorie für die Eignungsanforderungen	123
(1)	Vorauswahl	123
(2)	Eignungsprüfung	125
E.	Verfahrensausgestaltung aus Sicht des Wettbewerbsgrundsatzes	125
I.	Leistungsfestlegung	125
1.	Fiskalisch-vergaberechtliche Instrumente	125
a)	Haushaltsplan	125
b)	Beschaffungsplan	126
c)	Obligatorische zentrale Beschaffung	126
2.	Vergaberechtliche Anforderungen an die Leistungsbeschreibung	127
a)	Beschreibungsanforderungen	127
aa)	Bestimmtheit	128
bb)	Neutralität	129
b)	Quantitative Beschreibungsstrategie	130
c)	Nachhaltigkeitsbevorzugung	131
aa)	Mittelstandsförderung	131
bb)	Grüne Beschaffung	133
II.	Zuschlagsprüfung	134
1.	Vorrangige Stelle des Preises	134
2.	Konkretisierung	136
a)	Anwendungsbereich der gesetzlichen Wertungsmethode	136
b)	Preiswettbewerb	136
c)	Integrierte Bewertungsmatrix	138
aa)	Zuschlagskriterien	138
bb)	Gewichtung und Wertungsformel	139

Teil 3: Rechtsvergleich	141
A. Rechtssystematik im Vergleich	141
I. Einfluss des Haushaltsrechts	141
II. Differenzierungskriterien für die Regelungskaskade	142
B. Vergleich aus Sicht des Transparenzgrundsatzes	143
I. Zielsetzung	143
II. Verwirklichung	144
1. Publizitätsgebot	144
a) Formelle Anforderungen an die Ex-ante-Publizität	144
b) Mindestinhalt der Ex-ante-Publizität	145
c) Vertraulichkeitsschutz	146
d) Technischer Einfluss auf die informationsbezogenen Regelungen	147
2. Nachvollziehbarkeit	148
III. Zwischenergebnis	149
1. Verständnis für die Vergabeinformationen	149
2. Verständnis für die Kommunikation und Technik	151
3. Zusammenfassung	152
C. Vergleich aus Sicht des Gleichbehandlungsgrundsatzes	152
I. Zielsetzung	152
II. Verwirklichung	153
1. Auftraggeberseite als Regelungsgegenstand	153
a) Mitwirkungsverbot	153
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	154
bb) Beurteilungsmaßstäbe	154
b) Autonomie des Auftraggebers	154
aa) Erscheinungsmöglichkeit	155
bb) Nachfrageautonomie	156
cc) Vorwirkung des Vergaberechts	157
dd) Zusammenfassung	157
2. Bieterseite als Regelungsgegenstand	158
a) Gemeinschaftliche Verhaltensweise	158
aa) Ausschlussfaktoren	158
bb) Rechtliche Erscheinungsformen	158
b) Ausschlussgründe	159
3. Prüfungsausgestaltung als Regelungsgegenstand	160
a) Trennung innerhalb der eignungsbezogenen Prüfung	160
b) Trennung der Eignungsprüfung und Angebotswertung	161
aa) Prüfungsreihe	161
bb) Prüfungsinhalt	162

III.	Zwischenergebnis	162
1.	Rechtsnatur des Auftraggebers bei der öffentlichen Vergabe	163
2.	Kontrollmaßnahme auf der Auftraggeberseite	164
3.	Zusammenfassung	165
D.	Vergleich aus Sicht des Wettbewerbsgrundsatzes	165
I.	Zielsetzung	165
II.	Verwirklichung	166
1.	Vollständigkeit und Vergleichbarkeit der Angebote	166
a)	Leistungsbeschreibung	166
b)	Einfluss der strategischen Beschaffung	167
2.	Angebotswertung	169
a)	Leitlinie	169
b)	Zuschlagsregeln	170
aa)	Zuschlagskriterien	170
(1)	Verbindung mit dem Auftragsgegenstand	170
(2)	Überprüfbarkeit	171
bb)	Wertungsmethode	172
c)	Prüfungszuständigkeit	173
III.	Zwischenergebnis	173
1.	Trennung des Leistungsbestimmungsrechts und der Leistungsbeschreibung	173
2.	Verständnis für die Zuschlagsprüfung	174
3.	Zusammenfassung	175
Teil 4: Fazit		177
A.	Gleiche funktionelle und rechtliche Zielsetzung	177
B.	Differenzierte Verwirklichung im Vergabeverfahrensrecht	177
I.	Rechtssystematik und Verständnis für das Vergabeverfahren	178
II.	Das regulatorische Verständnis für die Informationen	178
III.	Die rechtliche Verfahrenskontrolle auf der Auftraggeberseite	179
IV.	Die rechtliche Verfahrenskontrolle auf dem Leistungswettbewerb	179
C.	Differenzierte gesetzgeberische Technik	179
I.	Anwendungsvoraussetzung der Regelungskaskade	179
II.	„Allgemeiner Teil“ und „besonderer Teil“ im Vergabeverfahrensrecht	180
D.	Herausforderung und Angleichungsmöglichkeit	181
Thesen		183
Rechtsverzeichnis		187
Literaturverzeichnis		191