

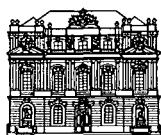
ÖSTERREICHISCHE AKADEMIE DER WISSENSCHAFTEN
PHILOSOPHISCH-HISTORISCHE KLASSE
SITZUNGSBERICHTE, 708. BAND

VERÖFFENTLICHUNGEN DER KOMMISSION
FÜR EUROPARECHT, INTERNATIONALES
UND AUSLÄNDISCHES PRIVATRECHT Nr. 24

Österreichisches und europäisches Wirtschaftsprivatrecht

Teil 8/3: Vergaberecht

HERAUSGEGEBEN
VON
HANS-GEORG KOPPENSTEINER



VERLAG DER
ÖSTERREICHISCHEN AKADEMIE DER WISSENSCHAFTEN
WIEN 2003

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	7
1. Einleitung	11
2. Vergaberecht und allgemeines Vertragsrecht	16
2.1 Europarechtliche Vorgaben	16
2.1.1 Richtlinien	16
2.1.2 Judikatur des EuGH	17
2.2 Österreichisches Recht	17
2.2.1 Probleme der vertraglichen Einigung	18
2.2.1.1 Die Ausschreibung	19
2.2.1.2 Das Angebot.....	25
2.2.1.3 Die Annahme	32
2.2.1.3.1 Die Bekanntgabe der Zuschlagsentscheidung	32
2.2.1.3.2 Der Zuschlag	36
2.2.2 Nichtigkeit wegen Gesetzeswidrigkeit.....	50
2.2.3 Exkurs: Einvernehmliche nachträgliche Vertragsänderung	54
2.2.4 Widerruf der Ausschreibung.....	56
2.2.5 Rücktrittsrecht des Auftraggebers gem § 182 BVergG 2002.....	71
2.2.6 Rechtswahl und Gerichtsstand.....	73
3. Schadenersatz im Allgemeinen	78
3.1 Europarechtliche Vorgaben	78
3.1.1 Richtlinien	78
3.1.2 Judikatur des EuGH	80
3.2 Österreichisches Recht	81
3.2.1 Falltypen	87
3.2.2 Wahl des falschen Verfahrens	87
3.2.3 Fehler bei der Ausschreibung	88
3.3 Verschuldenserfordernis und -beweislast	92
3.4 Vertrauensschaden im Detail	95
3.5 Schadenersatz wegen Nichterfüllung	95
3.5.1 Allgemeines	95
3.5.2 Verfahrensrechtliche Voraussetzungen	100

3.6	Mitverschulden oder Präklusion bei Versäumung von Rechtsbehelfen	104
3.7	Verjährung	106
3.8	Zum Regress des Auftraggebers gegen den Bieter gem § 122 Abs 3 BVergG	107
3.9	Ersatzansprüche aus missbräuchlicher Verfahrenseinleitung	108
4	Wettbewerbsrechtlicher Rechtsschutz und Vergaberecht	110
4.1	Wettbewerbsrechtliche Anspruchsgrundlagen	110
4.2	Verhältnis zum Vergaberechtsschutz	111
4.2.1	Grundlagen.....	111
4.2.2	Aktivlegitimation	112
4.2.3	Passivlegitimation des Bewerbers	113
4.2.3.1	Der wettbewerbsrechtliche Störerbegriff.....	113
4.2.3.2	Spezialität vergabegesetzlicher Kontrolle im horizontalen Verhältnis?	113
4.2.4	Passivlegitimation des Auftraggebers.....	115
4.2.4.1	Wettbewerbskontrolle privatwirtschaftlichen Handelns	115
4.2.4.2	Spezialität vergabegesetzlicher Kontrolle im vertikalen Verhältnis?	116
4.2.4.3	Spezialität des einstweiligen Rechtsschutzes?	122
4.2.4.4	Handeln im geschäftlichen Verkehr und zu Zwecken des Wettbewerbs	125
4.3	Wettbewerbsrechtliche Ansprüche	130
4.3.1	Grundlagen.....	130
4.3.2	Qualifizierender Unwertgehalt	131
4.3.3	Einzelfälle	134
4.3.4	Anspruch auf Vertragsbeseitigung?.....	135
4.3.5	Unterlassung der Vertragsabwicklung.....	136
4.3.6	Schadenersatzanspruch	139
	Literaturverzeichnis	140