

# Inhaltsübersicht

<b>Einleitung</b>	<b>21</b>
A. Staat und Verwaltung – bestehende Agenden .....	21
B. Das Spannungsfeld der Bedarfsverwaltung .....	26
C. Der Gang der Untersuchung .....	27
 <i>1. Kapitel</i>	
<b>Die Grundlagen des Vergabewesens</b>	<b>28</b>
A. Historische Grundlagen .....	28
B. Rechtliche Grundlagen .....	34
C. Das Beschaffungswesen des Staates im Allgemeinen .....	61
D. Wirtschaftliche und wirtschaftspolitische Bedeutung .....	70
 <i>2. Kapitel</i>	
<b>Öffentliche Auftragsvergabe und Privatisierung</b>	<b>76</b>
A. Die öffentliche Auftragsvergabe als Prozess der Privatisierung .....	76
B. Die öffentliche Auftragsvergabe im Rahmen der Privatisierung von Hoheitsträgern	93
 <i>3. Kapitel</i>	
<b>Das Vergaberechtsverhältnis</b>	<b>130</b>
A. Die Stellung des Vergaberechtsverhältnisses im Dualismus von öffentlichem und privatem Recht .....	130
B. Die Einordnung der staatlichen Bedarfsdeckung in das System der öffentlichen und staatlichen Aufgaben .....	192
C. Die Einordnung der öffentlichen Auftragsvergabe in die Kategorien des Verwaltungshandelns .....	213
D. Die Rechtsfolgen eines öffentlich-rechtlichen Vergaberechtsverhältnisses .....	227
<b>Resümee</b> .....	<b>273</b>
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>276</b>
<b>Sachwortverzeichnis</b> .....	<b>297</b>

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung</b>	<b>21</b>
A. Staat und Verwaltung – bestehende Agenden .....	21
B. Das Spannungsfeld der Bedarfsverwaltung .....	26
C. Der Gang der Untersuchung .....	27
 <i>1. Kapitel</i>	
<b>Die Grundlagen des Vergabewesens</b>	<b>28</b>
A. Historische Grundlagen .....	28
B. Rechtliche Grundlagen .....	34
I. Internationale Übereinkommen .....	36
II. Gemeinschaftsrechtliche Vorschriften .....	38
III. Nationale Vorschriften .....	46
C. Das Beschaffungswesen des Staates im Allgemeinen .....	61
I. Möglichkeiten staatlicher Bedarfsdeckung – Thematische Beschränkung .....	61
II. Staatliche und privatwirtschaftliche Bedarfsdeckung .....	64
1. Gemeinsame Grundkonstellation .....	64
2. Besonderheiten staatlicher Bedarfsdeckung .....	67
D. Wirtschaftliche und wirtschaftspolitische Bedeutung .....	70
 <i>2. Kapitel</i>	
<b>Öffentliche Auftragsvergabe und Privatisierung</b>	<b>76</b>
A. Die öffentliche Auftragsvergabe als Prozess der Privatisierung .....	76
I. Begrifflichkeiten im Bereich der Privatisierung .....	80
II. Herkömmliche Erscheinungsformen der Privatisierung .....	81
1. Die formelle Privatisierung .....	82
2. Die Vermögensprivatisierung .....	83
3. Die materielle Privatisierung .....	83
4. Die funktionale Privatisierung .....	84
5. Sonstige Privatisierungsformen .....	86
III. Kategorisierung der öffentlichen Auftragsvergabe .....	87
1. Annäherung an die Problematik .....	87

2. Beschaffung als aufgabenbezogene Vorstufe und selbständige Aufgabenebene .....	89
3. Ergebnis .....	92
<b>B. Die öffentliche Auftragsvergabe im Rahmen der Privatisierung von Hoheitsträgern</b> ..	93
I. Annäherung an die Problematik .....	93
1. Konkretisierung des Anwendungsbereichs des Kartellvergaberechts .....	93
2. Problemstellung im Bereich von Privatisierungen .....	98
II. Grundsätze der vergaberechtlichen Behandlung von Privatisierungsvorhaben ..	99
1. Allgemeine Grundsätze .....	99
2. Behandlung konkreter Privatisierungsvorhaben .....	101
a) Ansätze der Rechtsprechung und des Schrifttums .....	101
b) Betrachtung anhand eines Drei-Stufen-Modells .....	104
III. Privatisierungsrelevante Wertungsausnahmen von der Vergabepflichtigkeit ....	106
1. Gesetzliche Wertungsausnahmen .....	106
2. Richterrechtliche Wertungsausnahmen .....	107
3. Sonstige Wertungsausnahmen .....	116
IV. Problemfälle der Vergabepflichtigkeit bei Privatisierungen .....	118
1. Öffentlich-rechtliche Institute .....	118
2. Gesellschaftsrechtliche Modelle .....	120
3. Sonstige Problemfälle .....	125
V. Anwendung der Grundsätze nach II. und III. auf die Privatisierungsformen – Ergebnis .....	127
1. Die formelle Privatisierung .....	127
2. Die materielle Privatisierung und die Vermögensprivatisierung .....	127
3. Die funktionale Privatisierung .....	128

### 3. Kapitel

## Das Vergaberechtsverhältnis 130

<b>A. Die Stellung des Vergaberechtsverhältnisses im Dualismus von öffentlichem und privatem Recht</b> .....	130
I. Die Trennung von öffentlichem und privatem Recht .....	130
1. Die Trennung von Staat und Gesellschaft .....	130
2. Die Fiskustheorie .....	132
3. Die Formenwahlfreiheit der Verwaltung .....	133
4. Die Abgrenzung von öffentlichem und privatem Recht .....	136
a) Die herrschenden Abgrenzungstheorien .....	136
b) Der Anknüpfungspunkt für die Abgrenzung .....	138
II. Die Betrachtung des Vergaberechtsverhältnisses .....	139
1. Maßgebliche Rechtsverhältnisse .....	139
2. Differenzierung zwischen Ausführungshandlung und Vergaberechtsverhältnis .....	140
3. Einordnung der Ausführungshandlung .....	144
4. Einordnung des Nachprüfungsverfahrens .....	145
5. Einordnung des Vergaberechtsverhältnisses .....	146
a) Einordnung nach Maßgabe der herrschenden Abgrenzungstheorien ....	146

b) Einordnung nach Maßgabe weiterer Kriterien .....	151
aa) Betrachtung der maßgebenden Rechtsnormen .....	152
bb) Öffentliche Auftragsvergabe und staatliche Fürsorgepflichten .....	159
cc) Europäisierung der öffentlichen Auftragsvergabe .....	164
dd) Privatrecht kraft Natur der Sache? .....	167
ee) Die wirtschaftliche Bedeutung als Motor öffentlich-rechtlicher Regulierung .....	169
ff) Öffentliche Auftragsvergabe und Grundrechtsrelevanz .....	170
gg) Tendenzen in der Rechtsprechung .....	178
III. Ergebnisse .....	186
1. Das Vergaberechtsverhältnis in der Zusammenschau .....	186
2. Das Vergaberechtsverhältnis als verwaltungsrechtliches Verfahren .....	188
3. Besonderheiten bei Sektorenauftraggebern? .....	190
B. Die Einordnung der staatlichen Bedarfsdeckung in das System der öffentlichen und staatlichen Aufgaben .....	192
I. Das System der öffentlichen und staatlichen Aufgaben .....	192
1. Das Fehlen einer Staatsaufgabendogmatik .....	193
2. Die bestehende Systematisierung .....	197
II. Die Betrachtung der öffentlichen Auftragsvergabe .....	204
1. Öffentliche Auftragsvergabe und öffentliches Interesse .....	204
2. Öffentliche Auftragsvergabe und öffentliche Aufgabe .....	205
3. Öffentliche Auftragsvergabe und staatliche Aufgabe .....	206
a) Betrachtung aus der Sicht der finalen Aufgabe .....	206
b) Betrachtung aus der Sicht des Vergaberechtsverhältnisses .....	207
c) Besonderheiten bei Sektorenauftraggebern? .....	211
III. Ergebnis .....	212
C. Die Einordnung der öffentlichen Auftragsvergabe in die Kategorien des Verwaltungshandelns .....	213
I. Kategorien des Verwaltungshandelns .....	213
II. Einordnung der öffentlichen Auftragsvergabe .....	218
1. Herkömmliche Einordnung .....	218
2. Einordnung aufgrund der Ergebnisse gemäß Abschnitte A. III. und B. III. .	222
III. Ergebnis .....	227
D. Die Rechtsfolgen eines öffentlich-rechtlichen Vergaberechtsverhältnisses .....	227
I. Grundrechtsrelevanz der öffentlichen Auftragsvergabe .....	227
1. Grundrechtsbindung der öffentlichen Auftraggeber .....	227
2. Anforderungen der Grundrechte an die Gestaltung des Vergaberechtsverhältnisses .....	232
a) Durch die Auftragsvergabe betroffene Grundrechte .....	233
aa) Der allgemeine Gleichheitssatz (Art. 3 Abs. 1 GG) .....	233
bb) Die Berufsfreiheit (Art. 12 Abs. 1 GG) .....	240
cc) Effektiver Rechtsschutz (Art. 19 Abs. 4 GG) .....	247
dd) Weitere Grundrechte .....	252
b) Anforderungen an die Verfahrensgestaltung .....	253
aa) Die Wesentlichkeit der öffentlichen Auftragsvergabe .....	253

bb) Grundrechtliche Standards .....	255
II. Weitere verfahrensrechtliche Folgerungen .....	261
1. Rechtswegeröffnung .....	262
2. Statthafte Klageart .....	263
3. Sonstige Folgerungen .....	269
III. Ergebnis .....	271
 Resümee .....	 273
 Literaturverzeichnis .....	 276
 Sachwortverzeichnis .....	 297