

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von A. Auer, G. Biaggini, O. Diggelmann, T. Gächter,
A. Griffel, T. Jaag, C. Kaufmann, H. Keller, R. Kiener, A. Kley,
M. Reich, M. Simonek, F. Uhlmann

Anna Thieme

**Mitteilungen der Europäischen
Kommission – insbesondere
im europäischen Vergaberecht**

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XI |
| Literaturverzeichnis..... | XV |
| 1. Kapitel Einleitung | 1 |
| § 1 Problemstellung und Gang der Arbeit | 1 |
| § 2 Mitteilungen der Europäischen Kommission im Überblick..... | 3 |
| I. Terminologie | 3 |
| II. Entwicklung von Mitteilungen | 5 |
| III. Hauptanwendungsgebiete..... | 7 |
| § 3 Überblick zum europäischen Vergaberecht | 11 |
| 2. Kapitel Handlungsformen des Unionsrechts | 15 |
| § 4 Einführung | 15 |
| § 5 EU-Handlungsformensystem im Allgemeinen | 16 |
| I. Begriffe..... | 16 |
| II. Ursachen für ein offenes Handlungsformensystem | 18 |
| III. Zusammenfassung | 21 |
| § 6 Struktur des Unionsrechts | 22 |
| § 7 Art. 288 AEUV im Allgemeinen | 24 |
| I. Einleitung | 24 |
| II. Verordnung, Richtlinie, Beschluss | 24 |
| III. Empfehlungen und Stellungnahmen..... | 25 |
| § 8 Primär- und sekundärrechtliche Vorschriften des europäischen Vergaberechts..... | 27 |
| I. Primärrechtliche Grundlagen..... | 27 |
| II. Verordnungen, Richtlinien und Beschlüsse..... | 27 |
| III. Empfehlungen und Stellungnahmen..... | 33 |
| § 9 Sonstige Handlungsformen..... | 35 |
| § 10 Zwischenergebnis | 37 |
| 3. Kapitel Mitteilungen als Teil des Handlungsformensystems | 39 |
| § 11 Einführung | 39 |
| § 12 Mitteilungen im Allgemeinen..... | 40 |
| I. Übersicht | 40 |
| II. Mitteilungen mit informatorischem Charakter | 41 |
| III. Mitteilungen als strategisch-politische Instrumente | 43 |
| IV. Mitteilungen mit gestaltendem Charakter | 45 |
| V. Zusammenfassung | 48 |

| | | |
|-------------------|---|-----------|
| § 13 | Mitteilungen im Vergaberecht | 49 |
| I. | Einführung | 49 |
| II. | Kategorisierung der Mitteilungen im Vergaberecht | 49 |
| 1. | Mitteilungen mit informatorischem Charakter | 49 |
| 2. | Mitteilungen als politisch-strategische Instrumente | 51 |
| 3. | Mitteilungen mit gestaltendem Charakter | 53 |
| a) | Auslegungsmitteilungen | 54 |
| aa) | Mitteilung über die Berücksichtigung sozialer Belange bei der Vergabe öffentlicher Aufträge | 54 |
| bb) | Mitteilung über die Berücksichtigung von Umweltbelangen bei der Vergabe öffentlicher Aufträge | 56 |
| cc) | Mitteilung über die Vergabe öffentlicher Aufträge ausserhalb der Vergaberichtlinien | 57 |
| dd) | Mitteilung über Konzessionen im Unionsrecht | 59 |
| ee) | Mitteilung bezüglich der Anwendung des Artikels 296 EGV auf die Beschaffung von Verteidigungsgütern | 60 |
| ff) | Mitteilung über Institutionalisierte Öffentlich Private Partnerschaften (IÖPP) | 61 |
| b) | Mitteilungen mit entscheidungsbestimmendem Charakter | 62 |
| III. | Zusammenfassung | 63 |
| § 14 | Abgrenzung zu anderen „unverbindlichen“ Handlungsformen | 65 |
| I. | Allgemein | 65 |
| 1. | Empfehlungen und Stellungnahmen | 65 |
| a) | Rechtliche Relevanz von Empfehlungen und Stellungnahmen | 65 |
| b) | Bedeutung für Mitteilungen der Kommission | 67 |
| 2. | Grünbücher | 68 |
| 3. | Entschliessungen | 70 |
| 4. | Interinstitutionelle Vereinbarungen | 71 |
| II. | Beispielsfälle aus dem Vergaberecht | 71 |
| 1. | Empfehlungen und Stellungnahmen | 71 |
| 2. | Grünbücher | 73 |
| 3. | Beschlüsse, Entschliessungen und interinstitutionelle Vereinbarungen | 74 |
| III. | Zusammenfassung | 75 |
| § 15 | Zwischenergebnis | 76 |
| 4. Kapitel | Rechtliche Anforderungen an den Erlass von Mitteilungen | 77 |
| § 16 | Einführung | 77 |
| § 17 | Einschränkungen aufgrund des Unionsrechtssystems | 78 |
| § 18 | Prinzip der begrenzten Einzelermächtigung | 81 |
| I. | Inhalt | 81 |
| II. | Reichweite | 82 |
| 1. | Meinungsstand | 82 |
| 2. | Auslegung von Art. 5 Abs. 2 EUV | 83 |
| 3. | Auslegung von Art. 292 AEUV | 84 |
| 4. | Zwischenergebnis | 85 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| III. | Bedeutung für Mitteilungen der Kommission | 86 |
| 1. | Allgemein..... | 86 |
| 2. | Mitteilungen im Vergaberecht | 87 |
| IV. | Zusammenfassung | 90 |
| § 19 | Subsidiaritätsprinzip und Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 91 |
| I. | Subsidiaritätsprinzip | 91 |
| II. | Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 92 |
| III. | Bedeutung für Mitteilungen im Vergaberecht | 94 |
| § 20 | Verfahrens- und Formanforderungen..... | 97 |
| I. | Verfahrensvorschriften | 97 |
| 1. | Primärrechtliche Vorgaben | 97 |
| 2. | Verfahrensgrundsätze aufgrund allgemeiner Rechtsgrundsätze | 98 |
| 3. | Geschäftsordnung der Europäischen Kommission..... | 98 |
| II. | Formvorschriften | 99 |
| 1. | Begründung..... | 99 |
| 2. | Veröffentlichung und Inkraftsetzung | 100 |
| 3. | Anwendbarkeit auf Mitteilungen der Kommission | 102 |
| III. | Praxis im Vergaberecht | 105 |
| § 21 | Grundsatz der loyalen Zusammenarbeit | 107 |
| I. | Allgemein | 107 |
| II. | Mitwirkungspflichten beim Erlass von Mitteilungen | 108 |
| III. | Beispiele aus dem Vergaberecht..... | 109 |
| § 22 | Zwischenergebnis | 110 |
| 5. Kapitel | Bindungswirkung und Anfechtbarkeit von Mitteilungen..... | 113 |
| § 23 | Einführung | 113 |
| § 24 | Bindungswirkung von Mitteilungen | 114 |
| I. | Grundsatz des Vertrauensschutzes | 114 |
| 1. | Allgemein..... | 114 |
| 2. | Anwendbarkeit auf Mitteilungen der Kommission | 116 |
| II. | Allgemeiner Gleichheitssatz..... | 119 |
| III. | Unionstreue | 121 |
| IV. | Mitteilungen als Auslegungsgrundlage | 123 |
| 1. | Auslegungsmethoden | 123 |
| 2. | Exkurs: Protokollerklärungen | 124 |
| 3. | Mitteilungen im System der allgemeinen Auslegungsmethoden | 125 |
| V. | Zusammenfassung | 126 |
| § 25 | Berücksichtigung in Rechtsprechung und Verwaltungspraxis | 128 |
| I. | Unionsebene | 128 |
| II. | Nationale Ebene..... | 131 |
| 1. | Allgemein..... | 131 |
| 2. | Mitteilungen im Vergaberecht | 132 |
| a) | Deutschland | 132 |
| b) | Österreich..... | 134 |
| c) | Zwischenergebnis | 135 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| § 26 | Anfechtbarkeit von Mitteilungen | 136 |
| I. | Überblick | 136 |
| II. | Gegenstand der Nichtigkeitsklage | 136 |
| 1. | Allgemein | 136 |
| 2. | Mitteilungen als Klagegegenstand | 138 |
| III. | Nichtigkeitsklage gegen die „Mitteilung über die Vergabe öffentlicher Aufträge ausserhalb der Vergaberichtlinien“ | 140 |
| IV. | Zusammenfassung | 142 |
| § 27 | Zwischenergebnis | 143 |
| 6. Kapitel | Gesamtwürdigung | 145 |
| § 28 | Zusammenfassung der Arbeitsergebnisse | 145 |
| § 29 | Würdigung | 147 |
| § 30 | Ausblick | 151 |