

4. Grazer Baubetriebs- und Baurechtsseminar

tagungsband 2011



**Die Schnittstelle zwischen Vergabe
und Bauvertragswesen**

Tagungsband Baurecht 2011

Die Schnittstelle zwischen
Vergabe und Bauvertragswesen

Impressum

Herausgeber:

Univ.-Prof. Dr.-Ing. Detlef Heck

Univ.-Prof. Dipl.-Ing. Hans Lechner

Institut für Baubetrieb und Bauwirtschaft,

Projektentwicklung und Projektmanagement

Technische Universität Graz

Lessingstraße 25/II

A-8010 Graz

Telefon +43 (0)316/873/6251

Telefax +43 (0)316/873/6752

E-Mail sekretariat.bbw@tugraz.at

Web www.bbw.tugraz.at

Verlag der Technischen Universität Graz

www.ub.tugraz.at/Verlag

1. Auflage Jänner 2011

ISBN: 978-3-85125-135-7

Redaktion: Dipl.-Ing. Mag.iur. Reinhild Nöstlhaller

Für den Inhalt der Beiträge sind die Verfasser
verantwortlich. Vervielfältigungen, auch auszugs-
weise, nur mit schriftlicher Zustimmung der Autoren.

Inhaltsverzeichnis

A 1	Auswirkungen der Banken- und Immobilienkrise auf die Bauwirtschaft.....	5
A 2	Der geschuldete Erfolg	15
A 3	Bauwirtschaftliche Aspekte des Erfolges - externes und internes Bau-Soll ...	37
A 4	Das Vergaberecht an der Schnittstelle zwischen Spielregeln und Vertragsrecht.....	55
A 5	Die Haftung des Planers für die Vertragsgestaltung in der Vergabe	69
A 6	Die Kalkulation im Spiegelbild der Vergabe und des Bauvertrages	119
A 7	Der Kalkulationsirrtum	137
A 8	Vergaberecht und Bauvertrag – Grenzung zwischen Wunsch und Realität	151
A 9	Die funktionale Ausschreibung	191
A 10	Das Spannungsfeld Leistungsbeschreibung, Kalkulation und Werkvertrag.....	203
A 11	Zur Gesetz- und Sittenwidrigkeit ausgeschriebener Bauverträge	221

Vorwort

Nach drei erfolgreichen Veranstaltungen steht das 4. Grazer Baubetriebs- und Baurechtsseminar unter dem Fokus der Schnittstelle zwischen der Vergabe und dem Bauvertrag. Diese interdisziplinäre Aufgabe hat in den vergangenen Monaten mit einer Verknappung an öffentlichen Aufträgen und einer wachsenden Zahl an Vergabeeinsprüchen an Bedeutung gewonnen.

Nachdem im vergangenen Jahr die Bauablaufstörungen im Mittelpunkt unseres Seminars standen, widmen sich Helmuth Duve und Georg Karasek dem geschuldeten Erfolg, also konkret der Fragestellung nach dem internen und externen Bau-Soll. Kurt Dullinger wirft einen kritischen Blick auf das Bundesvergabegesetz, erläutert aber auch, welche Möglichkeiten für den öffentlichen Auftraggeber dennoch bestehen, sichere Vergaben im Bauwesen durchzuführen. Der grundlegende Beitrag von Georg Seebacher befasst sich im Detail mit der Haftung des Planers bei der Vertragsgestaltung in der Vergabe. Hier werden anschaulich mögliche Fallstricke aufgezeigt. Detlef Heck widmet sich in seinem Beitrag der Kalkulation des Bieters sowie der kontrovers diskutierten Fragestellung um die Relevanz der Kalkulationsformblätter. Inhaltlich wird dies ergänzt durch Ausführungen von Wolfgang Hussian zum Kalkulationsirrtum.

Rainer Kurbos hingegen zeigt deutlich die Problematik der Schnittstelle des Vergabe- und Bauvertragsrechts auf, so dass er seinen Fachbeitrag mit dem Untertitel „ein Grenzgang zwischen Wunsch und Realität“ versieht. Christian Sauer verdeutlicht in seinen Ausführungen die Bedeutung, aber auch die Chancen der funktionalen Ausschreibung aus Sicht der ASFINAG. Peter Fischer geht in seinem Beitrag auf das Spannungsfeld zwischen der Leistungsbeschreibung, der Kalkulation und dem Werkvertrag ein. Heinz Krejci beschäftigt sich mit der Fragestellung der Sittenwidrigkeit und vergaberechtlichen Aspekten.

Den Gastbeitrag liefert Karl-Heinz Strauss als Vorstandsvorsitzender der A. PORR AG, der die Auswirkungen der Banken- und Immobilienkrise auf die Bauwirtschaft beschreibt.

Allen Referenten sei an dieser Stelle herzlich gedankt, dass sie zum Gelingen dieses Tagungsbandes und des Seminars beigetragen haben. Unser Dank gilt unserem Sekretariat sowie den wertvollen Mitarbeitern und Studienassistenten für die Organisation des Seminars. Besonders danken möchten wir Frau Dipl.-Ing. Mag. iur. Reinhild Nöstlhaller für die Zusammenstellung der einzelnen Beiträge und redaktionelle Bearbeitung dieses Tagungsbandes.

Graz, im Jänner 2011

Univ.-Prof. Dr.-Ing Detlef Heck

Univ.-Prof. Dipl.-Ing. Hans Lechner

**A 1 Auswirkungen der Banken- und Immobilienkrise
auf die Bauwirtschaft**

GD Ing. Karl-Heinz Strauss, MBA

Vorsitzender des Vorstandes

Allgemeine Baugesellschaft – A. Porr AG

Absberggasse 47

1103 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Verlauf der Wirtschaftskrise.....	6
2.	Die Krise in der Bauwirtschaft.....	8
3.	Entwicklung am Immobilienmarkt	12
4.	Ausblick 2011 - 2012	13

A 2 Der geschuldete Erfolg

Dr. Georg Karasek

KWR Karasek Wietrzyk Rechtsanwälte GmbH

IZD Tower/Wagramer Straße 19

1220 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Der Werkunternehmer schuldet den Erfolg.....	16
2.	Beispiel 1: Verkehrsblau	17
3.	Beispiel 2: Aluminiumfenster	22
4.	Beispiel 3: Falsche Angabe der Bodenklasse.....	23
5.	Beispiel 4: Dachhaut.....	27
6.	Zum Meinungsstand in Lehre und Rechtsprechung	28
7.	Wie wären die Beispiele nach den Literaturmeinungen und der Rsp zu lösen? ..	34

A 3 Bauwirtschaftliche Aspekte des Erfolges - externes und internes Bau-Soll

RA Dr.-Ing. Helmuth Duve

profacto.tec GmbH

Am Wallgraben 99

70565 Stuttgart

Inhaltsverzeichnis

1.	Einleitung	38
2.	Grundlagen	38
3.	Fallbeispiele	43
4.	Ergebnis	53

A 4 Das Vergaberecht an der Schnittstelle zwischen Spielregeln und Vertragsrecht

Dr. Kurt Dullinger

Dullinger Schneider Rechtsanwälte GmbH

ARES-Tower, Donau-City-Straße 11

1220 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Themenabgrenzung.....	56
2.	Typische Zweiteilung von Ausschreibungen.....	56
3.	Die Struktur des Leistungsvertrages.....	57
4.	Schadenersatz ohne Verschulden, EuGH 30.9.2010, C-314/09.....	66

A 5 Die Haftung des Planers für die Vertragsgestaltung in der Vergabe

Dr. Georg Seebacher

ScherbaumSeebacherRechtsanwälte GmbH

Einspinnergasse 3

8010 Graz

Inhaltsverzeichnis

Abstract.....	70
1. Einleitung.....	70
2. Problemstellung.....	71
3. Das Rechtsverhältnis zwischen AG und Planer (Architekten- bzw Planervertrag)..	73
4. Haftungsfragen.....	88
5. Zusammenfassung.....	110
6. Abkürzungen, Literatur, Judikatur.....	112

A 6 Die Kalkulation im Spiegelbild der Vergabe und des Bauvertrages

Univ.-Prof. Dr.-Ing. Detlef Heck
Technische Universität Graz
Institut für Baubetrieb und Bauwirtschaft
Lessingstrasse 25/II
8010 Graz

Inhaltsverzeichnis

1.	Einleitung.....	120
2.	Die Kalkulation im Bauunternehmen.....	120
3.	Die Bedeutung der K-Blätter.....	127
4.	Die Kalkulation von Zusatzangeboten	130
5.	Literaturverzeichnis.....	135

A 7 Der Kalkulationsirrtum

Mag. Wolfgang Hussian

Allgemeine Baugesellschaft – A. Porr AG

Absberggasse 47

1103 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Der Irrtum	138
2.	Die Irrtumsanfechtung	138
3.	Anfechtungsgründe.....	142
4.	Wesentliche und unwesentliche Irrtümer	144
5.	Der Kalkulationsirrtum	145
6.	Der Verzicht auf die Irrtumsanfechtung	149

A 8 Vergaberecht und Bauvertrag – Grenzgang zwischen Wunsch und Realität

RA Dr. Rainer Kurbos

Rechtsanwalt

Roseggerkai 5

8010 Graz

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	152
1. Alternativen.....	154
2. Preisangemessenheit	175
3. Zufriedenheit als Eignungs- oder Zuschlagskriterium?	184
4. Vorbemerkungen	190

A 9 Die funktionale Ausschreibung

Dipl.-Ing. Christian Sauer
ASFINAG Bau Management GmbH
Fachbereich Bauwirtschaft und Vergabe
Modecenterstraße 16
1030 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Einleitung	192
2.	Begriffe und vergaberechtliche Grundlagen	192
3.	Lernen aus einem PPP-Projekt	194
4.	Ziele und Inhalt einer funktionalen Ausschreibung	196
5.	Zusammenfassung	201

A 10 Das Spannungsfeld Leistungsbeschreibung, Kalkulation und Werkvertrag

Dipl.-Ing. Peter Fischer

Dipl.-Ing. (FH) Michaela Thurner

STRABAG SE

Konzern-Stabsbereich Contract Management

Donau-City-Straße 9

1220 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Einleitung.....	204
2.	Problemstellung.....	204
3.	Die Leistungsbeschreibung	205
4.	Kalkulation	205
5.	Vergleichbarkeit der Angebote	208
6.	Kalkulationsirrtum	210
7.	Kalkulationsunterlagen als Vertragsbestandteil	213
8.	Die lückenhafte Leistungsbeschreibung und das Vollständigkeitsrisiko des Bieters.....	216
9.	Aspekte im Zusammenhang mit der Preisumrechnung	217
10.	Schlusswort	220
11.	Literaturverzeichnis.....	220

A 11 Zur Gesetz- und Sittenwidrigkeit ausgeschriebener Bauverträge

em. o. Univ.-Prof. Dr. Heinz Krejci

Universität Wien

Institut für Unternehmens- und Wirtschaftsrecht

Schottenbastei 10-16

1010 Wien

Inhaltsverzeichnis

1.	Allgemeines zur Gesetz- und Sittenwidrigkeit im Privatrecht.....	222
2.	Gesetz- und Sittenwidrigkeit im Bauvertragsrecht	226
3.	Gesetz- und Sittenwidrigkeit im Vergaberecht.....	230



institut für baubetrieb + bauwirtschaft
projektentwicklung + projektmanagement



Univ.-Prof. Dr.-Ing. Detlef HECK
Univ.-Prof. Dipl.-Ing. Hans LECHNER

Lessingstraße 25/II
8010 Graz

Telefon +43 (0) 316 873 6251
Telefax +43 (0) 316 873 6752
E-Mail sekretariat.bbw@tugraz.at
Web www.bbw.tugraz.at

ISBN 978-3-85125-135-7



9 783851 251357