

TE Bvwg Beschluss 2014/3/20 W134 2004838-1

JUSLINE Entscheidung

© Veröffentlicht am 20.03.2014

Entscheidungsdatum

20.03.2014

Norm

BVergG 2006 §129 Abs1 Z2

BVergG 2006 §321 Abs1

BVergG 2006 §328 Abs1

BVergG 2006 §329 Abs1

BVergG 2006 §329 Abs3

BVergG 2006 §329 Abs4

B-VG Art. 133 Abs4

1. BVergG 2006 § 129 gültig von 05.03.2010 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 129 gültig von 01.01.2008 bis 04.03.2010 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 86/2007
3. BVergG 2006 § 129 gültig von 01.02.2006 bis 31.12.2007

1. BVergG 2006 § 321 gültig von 01.01.2014 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 321 gültig von 01.04.2012 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 10/2012
3. BVergG 2006 § 321 gültig von 05.03.2010 bis 31.03.2012 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2010
4. BVergG 2006 § 321 gültig von 01.01.2008 bis 04.03.2010 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 86/2007
5. BVergG 2006 § 321 gültig von 01.02.2006 bis 31.12.2007

1. BVergG 2006 § 328 gültig von 01.01.2014 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 328 gültig von 05.03.2010 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2010
3. BVergG 2006 § 328 gültig von 01.01.2008 bis 04.03.2010 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 86/2007
4. BVergG 2006 § 328 gültig von 01.02.2006 bis 31.12.2007

1. BVergG 2006 § 329 gültig von 01.01.2014 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 329 gültig von 05.03.2010 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2010
3. BVergG 2006 § 329 gültig von 01.02.2006 bis 04.03.2010

1. BVergG 2006 § 329 gültig von 01.01.2014 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 329 gültig von 05.03.2010 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2010
3. BVergG 2006 § 329 gültig von 01.02.2006 bis 04.03.2010

1. BVergG 2006 § 329 gültig von 01.01.2014 bis 20.08.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 65/2018
2. BVergG 2006 § 329 gültig von 05.03.2010 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2010

3. B-VergG 2006 § 329 gültig von 01.02.2006 bis 04.03.2010

1. B-VG Art. 133 heute
2. B-VG Art. 133 gültig von 01.01.2019 bis 24.05.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/2017
3. B-VG Art. 133 gültig ab 01.01.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 22/2018
4. B-VG Art. 133 gültig von 25.05.2018 bis 31.12.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 22/2018
5. B-VG Art. 133 gültig von 01.08.2014 bis 24.05.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 164/2013
6. B-VG Art. 133 gültig von 01.01.2014 bis 31.07.2014 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 51/2012
7. B-VG Art. 133 gültig von 01.01.2004 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 100/2003
8. B-VG Art. 133 gültig von 01.01.1975 bis 31.12.2003 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 444/1974
9. B-VG Art. 133 gültig von 25.12.1946 bis 31.12.1974 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 211/1946
10. B-VG Art. 133 gültig von 19.12.1945 bis 24.12.1946 zuletzt geändert durch StGBI. Nr. 4/1945
11. B-VG Art. 133 gültig von 03.01.1930 bis 30.06.1934

Spruch

W134 2004838-1/10E

BESCHLUSS

Das Bundesverwaltungsgericht hat durch den Richter Mag. Thomas Gruber im Verfahren zur Erlassung einer einstweiligen Verfügung betreffend das Vergabeverfahren ""KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen" (WA105500/4001/VOJ) der Auftraggeberin Allgemeine Unfallversicherungsanstalt, Adalbert Stifter Straße 65, 1200 Wien, vertreten durch XXXX XXXX XXXX, XXXX, XXXX, aufgrund des Antrages der XXXX XXXX XXXX, XXXX, XXXX, vertreten durch XXXXXXXX og, XXXX, XXXX, vom 14. März 2014 "das BVwG möge Das Bundesverwaltungsgericht hat durch den Richter Mag. Thomas Gruber im Verfahren zur Erlassung einer einstweiligen Verfügung betreffend das Vergabeverfahren ""KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen" (WA105500/4001/VOJ) der Auftraggeberin Allgemeine Unfallversicherungsanstalt, Adalbert Stifter Straße 65, 1200 Wien, vertreten durch römisch 40 römisch 40 römisch 40 , römisch 40 , römisch 40 , aufgrund des Antrages der römisch 40 römisch 40 römisch 40 , römisch 40 , römisch 40 , vertreten durch XXXXXXXX og, römisch 40 , römisch 40 , vom 14. März 2014 "das BVwG möge

der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VOJ)" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, die Fortsetzung des Vergabeverfahrens untersagen,

in eventuelle der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VOJ)" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, die Aufforderung zur Angebotsabgabe untersagen,

in eventuelle der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VOJ)" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, die Öffnung von allfällig eingelangten Angeboten untersagen,

in eventuelle der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VOJ)" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, das Führen von Verhandlungen untersagen,

in eventuelle der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VOJ)" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, die Erlassung einer Zuschlagsentscheidung untersagen,

in eventuelle der AUVA mittels einstweiliger Verfügung in dem als Verhandlungsverfahren nach vorheriger Bekanntmachung im Oberschwellenbereich geführten Vergabeverfahren „KIS-Krankenhausinformationssystem der

AUVA - Software und Implementierungsleistungen (WA105500/4001/VO))" für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens, in eventuelle für die Dauer von 6 Wochen, die Zuschlagserteilung untersagen,

wie folgt beschlossen:

I.römisch eins.

Der Auftraggeberin wird gemäß § 328 BVergG 2006 die Aufforderung zur Angebotsabgabe für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens untersagt. Der Auftraggeberin wird gemäß Paragraph 328, BVergG 2006 die Aufforderung zur Angebotsabgabe für die Dauer des Nachprüfungsverfahrens untersagt.

II.römisch zwei.

Die Revision ist gemäß Art 133 Abs. 4 B-VG nicht zulässig. Die Revision ist gemäß Artikel 133, Absatz 4, B-VG nicht zulässig.

Text

BEGRÜNDUNG:

1. Vorbringen der Parteien

Mit Schreiben vom 14. März 2014 beim BVwG eingelangt am 14. März 2014, beehrte die Antragstellerin die Nichtigerklärung der Nicht-Zulassung zur Teilnahme vom 7. März 2014, Akteneinsicht, die Durchführung einer öffentlichen mündlichen Verhandlung, die Erlassung der im Spruch zitierten einstweiligen Verfügung und den Ersatz der entrichteten Pauschalgebühren durch die Auftraggeberin.

Begründend wurde von der Antragstellerin im Wesentlichen folgendes ausgeführt:

Die Allgemeine Unfallversicherungsanstalt (AUVA) habe mit gemeinschaftsweiter Vergabebekanntmachung vom 02.10.2013, 2013/S 191~329766, die beabsichtigte Vergabe eines Dienstleistungsauftrags im Oberschwabenbereich betreffend Dienstleistungen der Kategorie 27, konkret „KIS-Krankenhausinformationssystem Software und Implementierungsleistungen" (AZ WA105500/4001NOJ), bekannt gemacht. Die Antragstellerin habe rechtzeitig am 31.10.2013 einen Teilnahmeantrag gestellt und diesem neben diversen Nachweisen und Formblättern auch eine Eigenerklärung beigegeben.

Mit E-Mail vom 13.02.2014 sei sie zur Nachreichung von Eignungsnachweisen, ua einer „Bonitätsauskunft eines Kreditinstituts (nicht älter als 3 Monate)", aufgefordert worden. Sie hätte am 18.02.2014 sämtliche von der Auftraggeberin mit E-Mail vom 13.02.2014 geforderten Nachweise nachgebracht. Sie hätte - wie das bei sämtlichen Ausschreibungen, an denen sie teilnehme, üblich und anerkannt sei - die geforderte „Bonitätsauskunft" durch eine aktuelle KSV-Auskunft vom 13.02.2014 nachgewiesen; dies schon deshalb, weil die von Banken erhältlichen „Bonitätsauskünfte" nicht einmal einen Bruchteil der Informationen enthalte, die im KSV-Profil hinterlegt sei. Mit E-Mail vom 07.03.2014 habe ihr die Auftraggeberin mitgeteilt, dass ihr Teilnahmeantrag "gemäß § 129 Abs 1 Z 2 BVergG ausgeschieden werden musste", da "lediglich eine KSV Auskunft (vom 13.02.2014)" und "keine Bonitätsauskunft eines Kreditinstitutes" eingereicht worden sei. Mit E-Mail vom 13.02.2014 sei sie zur Nachreichung von Eignungsnachweisen, ua einer „Bonitätsauskunft eines Kreditinstituts (nicht älter als 3 Monate)", aufgefordert worden. Sie hätte am 18.02.2014 sämtliche von der Auftraggeberin mit E-Mail vom 13.02.2014 geforderten Nachweise nachgebracht. Sie hätte - wie das bei sämtlichen Ausschreibungen, an denen sie teilnehme, üblich und anerkannt sei - die geforderte „Bonitätsauskunft" durch eine aktuelle KSV-Auskunft vom 13.02.2014 nachgewiesen; dies schon deshalb, weil die von Banken erhältlichen „Bonitätsauskünfte" nicht einmal einen Bruchteil der Informationen enthalte, die im KSV-Profil hinterlegt sei. Mit E-Mail vom 07.03.2014 habe ihr die Auftraggeberin mitgeteilt, dass ihr Teilnahmeantrag "gemäß Paragraph 129, Absatz eins, Ziffer 2, BVergG ausgeschieden werden musste", da "lediglich eine KSV Auskunft (vom 13.02.2014)" und "keine Bonitätsauskunft eines Kreditinstitutes" eingereicht worden sei.

Die Antragstellerin habe ein Interesse am Vertragsabschluss, es drohe ihr ein Schaden und ihre Rechte würden verletzt.

Mit Schreiben der Auftraggeberin vom 18. März 2014 gab diese bekannt, dass Auftraggeberin die Allgemeine Unfallversicherungsanstalt sei. Bei dem gegenständlichen Vergabeverfahren handle es sich um einen Dienstleistungsauftrag im Oberschwabenbereich mit einem geschätzten Auftragswert von € 30,0 Mio.-- inklusive USt

der in einem Verhandlungsverfahren mit vorheriger Bekanntmachung nach dem Bestbieterprinzip vergeben werden sollte. Die Bekanntmachung in Österreich sei am 3.10.2013 in der EU am 30.9.2013 erfolgt. Eine Angebotsöffnung oder Bekanntgabe der Zuschlagsentscheidung sei noch nicht erfolgt. Bis zum Ablauf der Frist zur Abgabe von Teilnahmeanträgen am 31.10.2013, 11 Uhr seien acht Teilnahmeanträge eingelangt - darunter auch der Teilnahmeantrag der Antragstellerin. Im Zuge der Prüfung habe die Auftraggeberin festgestellt, dass dem Teilnahmeantrag der Antragstellerin mangelhafte bzw. aufklärungsbedürftige Referenzen bzw. -angaben (Formblatt B 9 und B 10) beilagen. Daher habe die Auftraggeberin die Antragstellerin am 17.01.2014 aufgefordert, entsprechende Aufklärungen bzw. Nachbesserungen bis 23.01.2014 vorzunehmen. Am 22.01.2014 habe die Antragstellerin diverse Nachreichungen vorgenommen. Weiters habe die Auftraggeberin die Antragstellerin am 13.02.2014 aufgefordert, neben diversen anderen Unterlagen auch eine "Bonitätsauskunft eines Kreditinstitutes (nicht älter als drei Monate)" vorzulegen, da dem Teilnahmeantrag keine solche beigelegt sei. Die Antragstellerin habe diesen Nachweis nicht vorgelegt. Mit Schreiben vom 07.03.2014 habe die Auftraggeberin der Antragstellerin mitgeteilt, dass ihr Teilnahmeantrag nicht berücksichtigt werden könne.

Zum Antrag auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung brachte die Auftraggeberin vor, es bestehe das (überwiegende) Interessen sonstiger Bewerber, der Antragsgegnerin und das öffentliche Interesse an der Fortführung des Verfahrens (mit Ausnahme der Vornahme der in Punkte 2 bis 6 des Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung genannten Handlungen). Die Antragsgegnerin beabsichtige während der Dauer dieses Nachprüfungsverfahrens nicht, die in Punkte 2 bis 6 des Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung genannten Handlungen (Seiten 14f des Nachprüfungsantrages) vorzunehmen. Die Antragsgegnerin werde insbesondere auch nicht Bewerber zur Angebotsabgabe auffordern; sie werde vielmehr für ihre Entscheidung, welche Bewerber sie zur Angebotsabgabe auffordere, die Ergebnisse dieses Nachprüfungsverfahrens abwarten.

Darüber hat das Bundesverwaltungsgericht erwogen:

2. Sachverhalt (schlüssiges Beweismittel)

Die Allgemeine Unfallversicherungsanstalt hat zur Beschaffung "KIS-Krankenhausinformationssystem der AUVA - Software und Implementierungsleistungen" (WA105500/4001/VOJ) einen Dienstleistungsauftrag im Wege eines Verhandlungsverfahrens mit vorheriger Bekanntmachung mit einem geschätzten Auftragswert von €

30,0 Mio.-- exklusive USt ausgeschrieben. Die Bekanntmachung in Österreich ist am 3.10.2013, in der EU am 2.10.2013 erfolgt. Die Antragstellerin hat einen Teilnahmeantrag gestellt. Die Auftraggeberin hat mit Schreiben vom 07.03.2014 mitgeteilt, dass der Teilnahmeantrag der Antragstellerin "gemäß § 129 Abs 1 Z 2 BVergG ausgeschrieben werden musste", da "lediglich eine KSV Auskunft (vom 13.02.2014)" und "keine Bonitätsauskunft eines Kreditinstitutes" eingereicht worden ist. (Schreiben der Auftraggeberin vom 18.3.2014; Nachprüfungsantrag vom 14.3.2014)30,0 Mio.-- exklusive USt ausgeschrieben. Die Bekanntmachung in Österreich ist am 3.10.2013, in der EU am 2.10.2013 erfolgt. Die Antragstellerin hat einen Teilnahmeantrag gestellt. Die Auftraggeberin hat mit Schreiben vom 07.03.2014 mitgeteilt, dass der Teilnahmeantrag der Antragstellerin "gemäß Paragraph 129, Absatz eins, Ziffer 2, BVergG ausgeschrieben werden musste", da "lediglich eine KSV Auskunft (vom 13.02.2014)" und "keine Bonitätsauskunft eines Kreditinstitutes" eingereicht worden ist. (Schreiben der Auftraggeberin vom 18.3.2014; Nachprüfungsantrag vom 14.3.2014)

Dieser Sachverhalt ergibt sich schlüssig aus den in Klammer genannten Quellen, deren inhaltliche Richtigkeit außer Zweifel steht.

3. Zulässigkeit des Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung:

Im Wege einer Grobprüfung der Antragslegitimation der Antragstellerin zur Stellung eines Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung ist gemäß § 328 Abs 1 BVergG 2006 zu prüfen, ob der Antragstellerin die Antragsvoraussetzungen nach § 320 Abs 1 BVergG 2006 nicht offensichtlich fehlen. Diese Grobprüfung ergibt, dass sich das Verfahren in einem Stadium vor Aufforderung zur Angebotsabgabe befindet, dass die Rechtswidrigkeit einer gesondert anfechtbaren Entscheidung - nämlich der Nicht-Zulassung zur Teilnahme - behauptet wurde, dass die Antragstellerin ein Interesse am Abschluss eines dem Anwendungsbereich dieses Bundesgesetzes unterliegenden Vertrages behauptet hat, sowie dass der Antragstellerin durch die behauptete Rechtswidrigkeit ein Schaden drohen könnte. Ein offensichtliches Fehlen der Antragsvoraussetzungen nach § 320 Abs 1 BVergG ist somit nicht gegeben. Im Wege einer Grobprüfung der Antragslegitimation der Antragstellerin zur Stellung eines Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung ist gemäß Paragraph 328, Absatz eins, BVergG 2006 zu prüfen, ob der Antragstellerin die

Antragsvoraussetzungen nach Paragraph 320, Absatz eins, BVergG 2006 nicht offensichtlich fehlen. Diese Grobprüfung ergibt, dass sich das Verfahren in einem Stadium vor Aufforderung zur Angebotsabgabe befindet, dass die Rechtswidrigkeit einer gesondert anfechtbaren Entscheidung - nämlich der Nicht-Zulassung zur Teilnahme - behauptet wurde, dass die Antragstellerin ein Interesse am Abschluss eines dem Anwendungsbereich dieses Bundesgesetzes unterliegenden Vertrages behauptet hat, sowie dass der Antragstellerin durch die behauptete Rechtswidrigkeit ein Schaden drohen könnte. Ein offensichtliches Fehlen der Antragsvoraussetzungen nach Paragraph 320, Absatz eins, BVergG ist somit nicht gegeben.

Gemäß § 321 Abs 1 BVergG 2006 sind Anträge auf Nachprüfung einer gesondert anfechtbaren Entscheidung bei einer Übermittlung der Entscheidung auf elektronischem Weg oder mittels Telefax sowie bei einer Bekanntmachung der Entscheidung binnen zehn Tagen einzubringen. Die Antragstellerin hat von der ihr per E-mail übermittelten Entscheidung der Nicht-Zulassung zur Teilnahme am 07.03.2014 Kenntnis erlangt (siehe Punkt 4.6 des Schreibens der Antragstellerin vom 14.3.2014). Der Nachprüfungsantrag ist am 14.3.2014 beim BVwG eingelangt und somit rechtzeitig eingebracht worden. Der Antrag wurde auch vergebührt und erfüllt - soweit im Provisorialverfahren ersichtlich - auch die sonstigen Zulässigkeitsvoraussetzungen. Gemäß Paragraph 321, Absatz eins, BVergG 2006 sind Anträge auf Nachprüfung einer gesondert anfechtbaren Entscheidung bei einer Übermittlung der Entscheidung auf elektronischem Weg oder mittels Telefax sowie bei einer Bekanntmachung der Entscheidung binnen zehn Tagen einzubringen. Die Antragstellerin hat von der ihr per E-mail übermittelten Entscheidung der Nicht-Zulassung zur Teilnahme am 07.03.2014 Kenntnis erlangt (siehe Punkt 4.6 des Schreibens der Antragstellerin vom 14.3.2014). Der Nachprüfungsantrag ist am 14.3.2014 beim BVwG eingelangt und somit rechtzeitig eingebracht worden. Der Antrag wurde auch vergebührt und erfüllt - soweit im Provisorialverfahren ersichtlich - auch die sonstigen Zulässigkeitsvoraussetzungen.

4. Zum Antrag auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung

Gemäß § 328 Abs. 1 BVergG 2006 hat das Bundesvergabeamt auf Antrag eines Unternehmers, dem die Antragsvoraussetzungen nach § 320 Abs. 1 nicht offensichtlich fehlen, durch einstweilige Verfügung unverzüglich vorläufige Maßnahmen anzuordnen, die nötig und geeignet erscheinen, um eine durch die behauptete Rechtswidrigkeit einer gesondert anfechtbaren Entscheidung entstandene oder unmittelbar drohende Schädigung von Interessen des Antragstellers zu beseitigen oder zu verhindern. Gemäß Paragraph 328, Absatz eins, BVergG 2006 hat das Bundesvergabeamt auf Antrag eines Unternehmers, dem die Antragsvoraussetzungen nach Paragraph 320, Absatz eins, nicht offensichtlich fehlen, durch einstweilige Verfügung unverzüglich vorläufige Maßnahmen anzuordnen, die nötig und geeignet erscheinen, um eine durch die behauptete Rechtswidrigkeit einer gesondert anfechtbaren Entscheidung entstandene oder unmittelbar drohende Schädigung von Interessen des Antragstellers zu beseitigen oder zu verhindern.

Gemäß § 329 Abs. 1 BVergG 2006 hat das Bundesvergabeamt vor der Erlassung einer einstweiligen Verfügung die voraussehbaren Folgen der zu treffenden Maßnahme für alle möglicherweise geschädigten Interessen des Antragstellers, der sonstigen Bewerber oder Bieter und des Auftraggebers sowie ein allfälliges besonderes öffentliches Interesse an der Fortführung des Vergabeverfahrens gegeneinander abzuwägen. Ergibt diese Abwägung ein Überwiegen der nachteiligen Folgen einer einstweiligen Verfügung, ist der Antrag auf Erlassung der einstweiligen Verfügung abzuweisen. Gemäß Paragraph 329, Absatz eins, BVergG 2006 hat das Bundesvergabeamt vor der Erlassung einer einstweiligen Verfügung die voraussehbaren Folgen der zu treffenden Maßnahme für alle möglicherweise geschädigten Interessen des Antragstellers, der sonstigen Bewerber oder Bieter und des Auftraggebers sowie ein allfälliges besonderes öffentliches Interesse an der Fortführung des Vergabeverfahrens gegeneinander abzuwägen. Ergibt diese Abwägung ein Überwiegen der nachteiligen Folgen einer einstweiligen Verfügung, ist der Antrag auf Erlassung der einstweiligen Verfügung abzuweisen.

Gemäß § 329 Abs. 3 BVergG 2006 können mit einer einstweiligen Verfügung das gesamte Vergabeverfahren oder einzelne Entscheidungen des Auftraggebers bis zur Entscheidung des Bundesvergabeamtes über eine allfällige Nichtigerklärung vorübergehend ausgesetzt oder sonstige geeignete Maßnahmen angeordnet werden. Dabei ist die jeweils gelindeste noch zum Ziel führende vorläufige Maßnahme zu verfügen. Gemäß Paragraph 329, Absatz 3, BVergG 2006 können mit einer einstweiligen Verfügung das gesamte Vergabeverfahren oder einzelne Entscheidungen des Auftraggebers bis zur Entscheidung des Bundesvergabeamtes über eine allfällige Nichtigerklärung vorübergehend ausgesetzt oder sonstige geeignete Maßnahmen angeordnet werden. Dabei ist die jeweils gelindeste noch zum Ziel

führende vorläufige Maßnahme zu verfügen.

Die Antragstellerin hat als vorläufige Maßnahme die im Spruch ersichtlichen Anträge gestellt.

Zum Antrag auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung brachte die Auftraggeberin vor, es bestehe das (überwiegende) Interessen sonstiger Bewerber, der Antragsgegnerin und das öffentliche Interesse an der Fortführung des Verfahrens (mit Ausnahme der Vornahme der in Punkte 2 bis 6 des Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung genannten Handlungen). Die Antragsgegnerin beabsichtige während der Dauer dieses Nachprüfungsverfahrens nicht, die in Punkte 2 bis 6 des Antrages auf Erlassung einer einstweiligen Verfügung genannten Handlungen (Seiten 14f des Nachprüfungsantrages) vorzunehmen. Die Antragsgegnerin werde insbesondere auch nicht Bewerber zur Angebotsabgabe auffordern; sie werde vielmehr für ihre Entscheidung, welche Bewerber sie zur Angebotsabgabe auffordere, die Ergebnisse dieses Nachprüfungsverfahrens abwarten.

Bei Abwägung aller möglicherweise geschädigten Interessen der Antragstellerin, der sonstigen Bieter und des Auftraggebers, eines allfälligen besonderen öffentlichen Interesses an der Fortführung des Vergabeverfahrens sowie des öffentlichen Interesses an der Sicherstellung einer Auftragserteilung an den tatsächlichen Bestbieter (VfGH 15.10.2001, B 1369/01) erscheint ein Überwiegen der nachteiligen Folgen der einstweiligen Verfügung für die bewilligte Dauer nicht gegeben. Zu verhindern ist im gegenständlichen Fall insbesondere, dass andere Bewerber bzw. Bieter gegenüber der Antragstellerin einen Wettbewerbsvorsprung erhalten. Im Übrigen hat nach ständiger Rechtsprechung des Bundesvergabeamtes ein Auftraggeber zumindest ein Nachprüfungsverfahren sowie die damit einhergehende Verzögerung des Vergabeverfahrens einzukalkulieren.

Durch die Begrenzung der einstweiligen Verfügung mit der Dauer des abzusichernden Nachprüfungsverfahrens wird die Dauer der einstweiligen Verfügung bestimmbar gemacht (Kodek in Angst, Kommentar zur Exekutionsordnung² [2008], § 391 Rz 2). Die Zeit bemisst sich nach der Dauer des Nachprüfungsverfahrens. § 329 Abs 4 BVergG verlangt lediglich die Festsetzung einer Zeit, legt im Gegensatz zu den Vorgängergesetzen keine Höchstfrist fest. Aus dem Zweck der einstweiligen Verfügung, der Absicherung eines effektiven Nachprüfungsverfahrens, ergibt sich, dass die einstweilige Verfügung für die gesamte Dauer des Nachprüfungsverfahrens erlassen werden soll und mit dieser Dauer durch das Gesetz überdies begrenzt ist. Die Auftraggeberin ist durch eine derartige Bestimmung der Zeit nicht belastet, da die Entscheidungsfrist des Bundesvergabeamtes davon nicht verlängert wird, sie jederzeit bei Wegfall der Voraussetzungen für die Erlassung der einstweiligen Verfügung deren Aufhebung beantragen kann und die einstweilige Verfügung mit der Entscheidung über den Nachprüfungsantrag außer Kraft tritt. Von der Bestimmung einer nach einem bestimmten Datum fest gesetzten Frist konnte daher abgesehen werden (vgl BVA 24.6.2010, N/0051-BVA/10/2010-EV13 mit weiteren Nachweisen). Durch die Begrenzung der einstweiligen Verfügung mit der Dauer des abzusichernden Nachprüfungsverfahrens wird die Dauer der einstweiligen Verfügung bestimmbar gemacht (Kodek in Angst, Kommentar zur Exekutionsordnung² [2008], Paragraph 391, Rz 2). Die Zeit bemisst sich nach der Dauer des Nachprüfungsverfahrens. Paragraph 329, Absatz 4, BVergG verlangt lediglich die Festsetzung einer Zeit, legt im Gegensatz zu den Vorgängergesetzen keine Höchstfrist fest. Aus dem Zweck der einstweiligen Verfügung, der Absicherung eines effektiven Nachprüfungsverfahrens, ergibt sich, dass die einstweilige Verfügung für die gesamte Dauer des Nachprüfungsverfahrens erlassen werden soll und mit dieser Dauer durch das Gesetz überdies begrenzt ist. Die Auftraggeberin ist durch eine derartige Bestimmung der Zeit nicht belastet, da die Entscheidungsfrist des Bundesvergabeamtes davon nicht verlängert wird, sie jederzeit bei Wegfall der Voraussetzungen für die Erlassung der einstweiligen Verfügung deren Aufhebung beantragen kann und die einstweilige Verfügung mit der Entscheidung über den Nachprüfungsantrag außer Kraft tritt. Von der Bestimmung einer nach einem bestimmten Datum fest gesetzten Frist konnte daher abgesehen werden vergleiche BVA 24.6.2010, N/0051-BVA/10/2010-EV13 mit weiteren Nachweisen).

Über den Antrag auf Gebührenersatz wird gesondert entschieden werden.

5. Revision:

Gemäß § 25a Abs 1 VwGG hat das Verwaltungsgericht im Spruch seines Erkenntnisses oder Beschlusses auszusprechen, ob die Revision gemäß Art 133 Abs 4 B-VG zulässig ist. Der Ausspruch ist kurz zu begründen. Gemäß Paragraph 25 a, Absatz eins, VwGG hat das Verwaltungsgericht im Spruch seines Erkenntnisses oder Beschlusses auszusprechen, ob die Revision gemäß Artikel 133, Absatz 4, B-VG zulässig ist. Der Ausspruch ist kurz zu begründen.

Die Revision ist gemäß Art 133 Abs. 4 B-VG nicht zulässig, weil die Entscheidung nicht von der Lösung einer Rechtsfrage abhängt, der grundsätzliche Bedeutung zukommt. Weder weicht die gegenständliche Entscheidung von der bisherigen

Rechtsprechung des Verwaltungsgerichtshofes (vgl. dazu VwGH 6. 11. 2002, 2002/04/0138; Die Revision ist gemäß Artikel 133, Absatz 4, B-VG nicht zulässig, weil die Entscheidung nicht von der Lösung einer Rechtsfrage abhängt, der grundsätzliche Bedeutung zukommt. Weder weicht die gegenständliche Entscheidung von der bisherigen Rechtsprechung des Verwaltungsgerichtshofes vergleiche dazu VwGH 6. 11. 2002, 2002/04/0138;

30. 6. 2004, 2004/04/0028; 1. 2. 2005, 2005/04/0004; 29. 6. 2005, 2005/04/0024; 1. 3. 2007, 2005/04/0239; 27. 6. 2007, 2005/04/0254;

29. 2. 2008, 2008/04/0019; 14. 1. 2009, 2008/04/0143; 14. 4. 2011, 2008/04/0065; 29. 9. 2011, 2011/04/0153) ab, noch fehlt es an einer Rechtsprechung; weiters ist die vorliegende Rechtsprechung des Verwaltungsgerichtshofes auch nicht als uneinheitlich zu beurteilen. Auch liegen keine sonstigen Hinweise auf eine grundsätzliche Bedeutung der zu lösenden Rechtsfrage vor.

Schlagworte

Angebotsabgabe, einstweilige Verfügung, Nachprüfungsverfahren, Provisorialverfahren, Untersagung

European Case Law Identifier (ECLI)

ECLI:AT:BVWG:2014:W134.2004838.1.01

Zuletzt aktualisiert am

19.05.2014

Quelle: Bundesverwaltungsgericht BVwg, <https://www.bvwg.gv.at>

© 2026 JUSLINE

JUSLINE® ist eine Marke der ADVOKAT Unternehmensberatung Greiter & Greiter GmbH.

www.jusline.at