

Handbuch des internationalen Bauvertrags

Mit einer Kommentierung wesentlicher FIDIC-Vertragsmuster

von
Nikolaus Weselik, Thomas Hamerl

1. Auflage 2015

Linde Verlag Wien 2014

Verlag C.H. Beck im Internet:
www.beck.de
ISBN 978 3 7143 0271 4

Zu [Leseprobe](#)

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Autorenverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII
I. Einführung	1
A. Anwendbares Recht (inkl Rechtswahl und Gemeinschaftsrecht)	1
1. Bestimmung des anwendbaren Rechts (Eine Einführung in das Internationale Privatrecht)	1
a) Grundgedanken	1
b) Begriff	2
c) Entwicklung des modernen IPR	3
d) Rechtsvereinheitlichung	4
aa) Einheitliches Sachrecht/Internationales Einheitsrecht	4
bb) Staatsvertragliches Kollisionsrecht	6
cc) Nationales (autonomes) Kollisionsrecht	6
e) Auslandsberührung	10
2. Vertragsstatut und Reichweite	10
a) Ermittlung des Vertragsstatuts	11
aa) Rechtswahl	11
bb) Objektive Anknüpfung	12
b) Reichweite des Vertragsstatuts	12
B. Streitlösung durch staatliche (ordentliche) Gerichte	13
1. Grundprinzipien des Internationalen Zivilprozessrechts	13
a) Lex-foi-Prinzip	13
b) Gleichheit	14
c) Gegenseitigkeit	14
2. Internationale Zuständigkeit, Gerichtsbarkeit und örtliche Zuständigkeit	14
a) Rechtsgrundlagen – EU-Verordnungen/Staatsverträge	14
aa) Anwendungsbereich der EuGVVO	15
b) Einzelne Gerichtsstände der EuGVVO	16
aa) Allgemeiner Gerichtsstand des Beklagten(wohn)sitzes (Art 2, 59 EuGVVO)	16
bb) Besonderer Gerichtsstand des Erfüllungsortes (Art 5 Nr. 1 EuGVVO)	16

cc) Besonderer Gerichtsstand der (Zweig-)Niederlassung (Art 5 Nr. 5 EuGVVO)	17
dd) Ausschließlicher Gerichtsstand der belegen Sache (Art 22 EuGVVO)	18
c) Gerichtsstandsvereinbarung (Art 23 EuGVVO)	18
d) Gerichtsstand des rügelosen Einlassens (Art 24 EuGVVO)	20
3. Zustellung, Anerkennung und Vollstreckung	20
a) Zustellung	20
b) Anerkennung und Vollstreckbarerklärung	21
aa) Anerkennung	21
bb) Vollstreckbarerklärung	22
cc) Drittstaatenproblematik	22
dd) Beachtung ausländischer Rechtshängigkeit	22
ee) Forum non conveniens und Perpetuatio fori	23
C. Schiedsgerichte	24
1. Vor- und Nachteile von Schiedsgerichten im Vergleich zu nationalen, staatlichen Gerichten	24
a) Verfahrensdauer und andere Vorteile	24
b) Verfahrenskosten	24
c) Entscheidungsqualität	25
d) Flexibilität	25
e) Torpedoklagen	25
2. Die richtige Formulierung von Schiedsklauseln	26
a) Umfang der Schiedsvereinbarung	26
b) Form der Schiedsvereinbarung	28
3. Gutachterstreit als Besonderheit von Schiedsverfahren in Bausachen	28
4. Alternative Streitbeilegungsmechanismen	29
D. Alternative Streitbeilegung (inkl Adjudication, Schiedsgutachten)	30
1. Alternative Streitbeilegung (Alternative Dispute Resolution, ADR)	30
2. Einzelne Verfahren der alternativen Streitlösung	31
a) Mediation.....	31
b) (Streit-)Schlichtung (Dispute Review)	32
c) Adjudication (Dispute Adjudication)	32
d) Schiedsgutachten	35
e) Schiedsverfahren (Arbitration)	35
E. Vertragsauslegung	36
1. Allgemeine Auslegungsregeln	36
2. Auslegungsregeln der European Principles of Contract Law (EPCL) oder der Unidroit Principles of International Commercial Contracts	37
3. FIDIC-Vertragsklauseln	37

F. Besondere Begrifflichkeiten	37
1. Force Majeure (Hardship)	38
2. Zwingendes Recht und Ordre Public	41
a) Zwingendes Recht	41
b) Ordre Public	42
aa) Funktion	42
bb) Wirkungen	43
3. Lex rei sitae – Grundzüge des Internationalen Sachenrechtes	43
a) Grundsatz lex rei sitae	44
b) Anwendungsbereich	45
c) Besondere Fragestellungen	46
aa) Statutenwechsel	46
bb) Res in transitu	48
cc) Transportmittel	48
dd) Sicherungsmittel: zB Bauhandwerkersicherung gem § 648a dBGB	49
II. Internationale Bauverträge	50
A. Überblick über internationale und nationale Vertragsbestimmungen ..	50
1. Überblick über die FIDIC-Vertragsbestimmungen	50
2. Weitere Vertragsbestimmungen	53
B. Umgang mit internationalen Vertragsmustern	54
1. Ausmaß und Ziel von Überarbeitungen	54
2. Bedachtnahme auf die spätere Vertragsinterpretation	55
a) Einfluss des gewählten Rechts auf die Vertragsformulierung	55
b) Auslegung fremdsprachiger Vertragstexte	55
aa) Der Unterschied zwischen der Vertragssprache und der Sprache des gewählten Rechts	55
bb) Ermittlung der Auslegungsregeln	56
cc) Auslegungsregeln nach österreichischem und deutschem Recht (als Beispiele)	57
dd) Zum Vergleich: Vertragsauslegung nach englischem Recht ...	58
c) Wenn nationale Gerichte ausländisches Recht anwenden müssen	60
d) Auslegung von FIDIC-Verträgen im Besonderen	62
aa) Der Hintergrund von FIDIC-Verträgen	62
bb) Rechtswahl und Sprache	63
cc) Definitionen	63
dd) Auslegung	64
ee) Hierarchie der Vertragsbestandteile	64
e) Auslegung anderer internationaler Vertragsmuster	64
3. Verhältnis von GU-Vertrag zu Sub-Verträgen	65
a) Pauschale Aufgabenüberbindung bzw das Back-to-back-Prinzip	67
b) Was muss der Contractor in jedem Fall durchreichen können? ...	69

c) Bezahlung des Subunternehmers	70
d) AG-Haftung für Subunternehmerforderungen	70
e) Verhältnis zu Tests und Abnahme aus dem Hauptauftrag	71
4. Lieferanten	71
a) Abgrenzung	71
b) Auswahl der Lieferanten	71
c) Häufige Risiken	71
5. Wirkung auf Rechtswahl und Streitbeilegung	72
III. Die Regelungen der FIDIC	74
A. Allgemeine Vertragsbestimmungen	74
1. Definitionen	74
a) The Contract (Der Vertrag)	74
b) Parties and Persons	76
c) Dates, Tests, Periods and Completion	77
d) Money and Payments	79
e) Works and Goods	80
f) Other Definitions	82
2. Interpretation	83
3. Communications	83
4. Law and Language	84
5. Priority of Documents	84
6. Contract Agreement	85
7. Assignment	85
8. Care and Supply of Documents	85
9. Delayed Drawings or Instructions	86
10. Employer's Use of Contractor's Documents	86
11. Contractor's Use of Employer's Documents	87
12. Confidential Details	87
13. Compliance with Laws	88
14. Joint and Several Liability	88
B. Der Auftraggeber (The Employer)	88
C. Der Ingenieur/Engineer	91
1. Aufgaben eines Engineers in internationalen Bauprojekten	91
2. Kurzer Vergleich mit dem deutschsprachigen System	91
3. Aufgaben und Befugnisse des Engineers bei FIDIC	94
a) Befugnisse/Vollmacht	95
b) Überblick über Aufgaben und Befugnisse des Engineers	96
c) Schwierige Funktionen und Aufgaben des Engineers	97
4. Instructions/Anordnungen	98
5. Konfliktlösung, Festlegungen/Determinations	101
6. Austausch des Engineers während des Bauvorhabens	103
7. Gehilfen des Engineers	103
8. Mögliche Haftung des Engineers gegenüber dem Contractor	104
9. Abgrenzung von Dritten zum Technical Advisor	105

D. Der Auftragnehmer (The Contractor)	105
1. Vertragliche Hauptpflichten	115
a) Herstellung des vereinbarten Werks	115
b) Termintreue	116
2. Rechtsfolgen bei mangelhafter Leistung	117
3. Grundlagenermittlung	117
4. (Weitere) Vertragliche Nebenpflichten	118
5. Sicherheiten (Überblick)	118
a) Sicherungszweck, Begünstigter	119
aa) Auftraggeber als Begünstigter	119
bb) Auftragnehmer als Begünstigter	120
b) Inhaltliche Ausgestaltung, Sicherungs-Statut	120
aa) Bankbürgschaft/Bankgarantie	120
bb) Patronatserklärungen (Parent Company Guarantee)	121
cc) Akkreditiv (Documentary Letter of Credit), ähnlich Standby Letter of Credit	121
E. Ernannte Subunternehmer (Nominated Subcontractors)	122
1. Definition of „nominated Subcontractor“	122
2. Objection to Nomination	123
3. Payments to nominated subcontractors	124
4. Evidence of Payments	124
F. Mitarbeiter (Staff and Labour)	125
1. Engagement of Staff and Labour	125
2. Rates of Wages and Conditions of Labour	126
3. Persons in the Service of Employer	126
4. Labour Laws	127
5. Working Hours	127
6. Facilities for Staff and Labour	127
7. Health and Safety	128
8. Contractor's Superintendence	129
9. Contractor's Personnel	130
10. Records of Contractor's Personnel and Equipment	130
11. Disorderly Conduct	131
12. Foreign Personnel	131
13. Supply of Foodstuffs	131
14. Supply of Water	131
15. Measures against Insect and Pest Nuisance	131
16. Alcoholic Liquor or Drugs	132
17. Arms and Ammunition	132
18. Festivals and Religious Customs	132
19. Funeral Arrangements	132
20. Prohibition of Harmful Child Labour	132
21. Prohibition of Harmful Child Labour	132
22. Employment Records of Workers	132

G. Anlagen, Materialien und technische Ausführungen (Plant, Materials and Workmanship)	133
1. Manner of Execution	133
2. Samples	134
3. Inspection	134
4. Testing	135
5. Rejection	136
6. Remedial Work	137
7. Ownership of Plant and Materials	138
8. Royalties	139
H. Baubeginn, Verzug und Unterbrechung (Commencement and Delay) ...	139
1. Baubeginn bzw Commencement Date	139
2. Leistungsfrist/Time for Completion	143
3. Zeitplan für den Bauablauf/Time Programme	144
4. Verzug und Fristverlängerung (Extension of Time)	146
a) Allgemeines	147
b) Other substantial change in quantity, lit (a)	149
c) Klauseln iSv lit (b), die ebenfalls zur Extension of Time berechtigten ¹⁹⁷	150
d) Gründe in der Employer-Sphäre gemäß lit (e)	150
e) Details zum Anwendungsbereich	151
f) Vorgangsweise	152
5. Forcierung des Baufortschritts (Revised Methods)	152
6. Vertragsstrafen (Delay Damages)	154
7. Unterbrechung der Leistung bzw Suspension durch den Auftraggeber	158
a) Allgemeines vor SCL 8.8–8.12	158
b) Recht zur Suspension	159
c) Fristerstreckung und Kostenersatz nach Auftraggeber- unterbrechung (Consequences of Suspension)	160
d) Bezahlung erbrachter Leistungen bei Suspension (Payment for Plants and Materials)	160
e) Rücktritt wegen Suspension (Prolonged Suspension)	161
f) Wiederaufnahme der Arbeiten/Resumption of Work	162
I. Fertigstellungstest (Tests on Completion)	162
1. Tests bei bzw vor Abnahme/Tests on Completion	162
a) Allgemeines	163
b) Contractor's Obligations bei FIDIC	163
c) Exkurs: Tests after Completion im Red Book	165
2. Verzug bei Tests (Delayed Tests)	166
3. Wiederholung der Tests (Retesting)	168
4. Wiederholt erfolglose Tests (Failure to Pass Tests on Completion) ...	169
J. Übernahme durch den Auftraggeber (Employer's Taking Over)	170
1. Die Übernahme des Werks (The Taking Over)	170

a) Bedeutung und Konsequenzen von Abnahme bzw Übernahme im Allgemeinen	170
aa) Gefahrenübergang	171
bb) Wirkung auf Werklohnfähigkeit und Rechnungslegung	171
cc) Wirkung auf Erfüllungsgarantie und Retention Money	172
dd) Beginn der Defects Liability Period und Verhältnis zur Gewährleistung	172
b) Eigentumsübergang	173
c) Voraussetzungen für die Übernahme	173
d) Ablauf	174
e) Taking-Over Certificate und vermutete Abnahme	175
2. Teilübernahme (Partial Taking Over)	176
a) Bedeutung der Teilübernahme bzw Inbetriebnahme	177
b) Tests für teilabgenommene Works	177
c) Wirkung auf Delay Damages	178
3. Abnahme bei verspäteten Tests	178
K. Haftung für Mängel samt Exkurs zu Schadenersatz und Vertragsstrafen	179
1. Allgemeines	179
2. Clause 11.1	180
3. Clause 11.2	180
4. Clause 11.3	181
5. Clause 11.4	182
6. Clause 11.5	183
7. Clause 11.6	183
8. Clause 11.7	184
9. Clause 11.8	184
10. Clause 11.9	185
11. Clause 11.10	185
12. Clause 11.11	186
13. Exkurs: Schadenersatz und Vertragsstrafen	186
L. Aufmaß und Bewertung	188
1. Measurement and Evaluation	188
M. Leistungsänderungen und Anpassungen	196
1. Variations and Adjustments	196
N. Vertragspreis und Zahlung	215
1. Contract Price and Payment	215
O. Vertragsbeendigung durch den Auftraggeber/Termination by Employer	237
1. Auflösungsgründe und -vorgangsweise	237
a) Allgemeines zur AG-Auflösung	240
b) Auflösungsgründe bei FIDIC im Einzelnen	240
c) Vorgangsweise bei FIDIC	241
2. Entschädigung bei AG-Auflösung	242
3. Abbestellungsrecht des AG	244

P. Einstellung und Kündigung durch den Auftragnehmer (Suspension and Termination by Contractor)	245
Q. Risikotragung	249
1. Risiko und Verantwortung	249
R. Versicherung (Insurance)	261
1. Allgemeine Überlegungen	262
2. Zu den einzelnen FIDIC-Klauseln	263
3. Ergänzende Regelungen	266
S. Höhere Gewalt	266
1. Höhere Gewalt	268
T. Claims, und Streitbeilegung	276
1. Claims	276
a) Allgemeines	277
b) Zu den FIDIC-Bestimmungen der SCL 20.1 im Einzelnen	278
2. Bestellung des DAB	280
3. Vorgehen bei Nicht-Einigung auf ein DAB	283
4. Entscheidungen des DAB	284
5. Vergleich	286
6. Schiedsverfahren	287
7. Missachtung der DAB-Entscheidung	289
8. Erlöschen der DAB-Bestellung	290
IV. Internationaler Anlagenbau	292
A. Einführung und Besonderheiten von Anlagenbauverträgen	292
B. Das FIDIC Yellow Book und andere Muster	294
C. Sonderfragen des Anlagenbauvertrags und des Yellow Books	296
1. Leistungsänderungen	296
2. Der Bauherrenvertreter (Employer's Representative)	297
3. Test after Completion	297
4. Vertragliche Sonderformen des Anlagenbaus – NEC3-Verträge	298
5. ORGALIME Turnkey Contract for Industrial Works	299
V. EPC- und Turnkey-Verträge	300
A. Definition und wesentliche Merkmale von EPCs und Turnkey- Verträgen	300
1. Der Engineering and Procurement Contract	300
2. Der Turnkey Contract	300
3. Schnittstellen zu Betrieb und Erhaltung	301
4. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen	301
5. Andere EPC-Muster	301
6. Die häufigsten Besonderheiten von EPCs und Schlüsselfertig- Projekten	302
a) Planung komplexer Anlagen und deren Bewilligung	302
b) Gesamtverantwortung für komplizierte Technologien und nicht nur für Bauleistungen	302

c) Schnittstellen zu anderen Verträgen	304
d) Output bzw Performance-Werte der Anlage stehen gegenüber Baumängeln im Vordergrund	304
e) Zeitdruck	306
f) Widerspruch von Risikoverteilung und Einfluss- bzw Kontroll- möglichkeiten des AG	306
g) Empfindliches Gleichgewicht von Risiken und Baupreis	307
h) Pauschalpreis	307
i) Andere Besonderheiten der Risikoverteilung	307
B. Die wichtigsten Unterschiede des FIDIC Silver Books zum Red Book	307
1. Definitionen (Clause 1)	308
2. Employer's Organisation (Clause 3)	308
3. Umfassende Vertragsleistung (SCL 4.1)	309
4. Planung durch den AN (Clause 5)	310
5. Time for Completion (Clause 8)	312
6. Tests on Completion (Clause 9)	312
7. Taking-over und TOC (Clause 10)	312
8. Defects Liability (Clause 11)	313
9. Tests after Completion (Clause 12)	313
10. Contract Price and Payment (Clause 15)	314
11. Risk and Responsibility (Clause 17)	315
12. Versicherung (Clause 18)	316
13. Claim, Disputes and Arbitration (Clause 20)	316
Übersetzung definierter Begriffe	317
Stichwortverzeichnis	321