WERNER | R | I
RECHTSANWÄLTE
INFORMATIKER

Gute IT-Verträge auch in Corona-Zeiten

DFC virtual – DIGITAL FUTUREcongress

Rechtsanwalt Dipl.-Inform. Dr. Marcus Werner, Partner und Fachanwalt für IT-Recht, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht

Rechtsanwalt Roman Pusep, Partner und Fachanwalt für IT-Recht

WERNER Rechtsanwälte Informatiker, Oppenheimstr. 16, 50668 Köln,
https://www.werner-ri.de
Telefon: 0 221 / 97 31 430, E-Mail: info@werner-ri.de

Ihr Referent

Dipl.-Inform. Dr. jur. Marcus Werner
Rechtsanwalt
Fachanwalt für IT-Recht
Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht
Externer Datenschutzbeauftragter (TÜV-Zertifikat)

WERNER Rechtsanwälte Informatiker
Oppenheimstraße 16, 50668 Köln

Telefon 0 221 / 97 31 43 - 0
Telefax 0 221 / 97 31 43 - 99

marcus.werner@werner-ri.de
https://www.werner-ri.de

Übersicht

- Teil I (RA Dr. Marcus Werner)
  - Zahlen zu IT-Projekten
  - Software- und Dienstleisterauswahl
  - Vertragsgegenstand
  - Pflichtenheft
  - Projektorganisation/-management
  - Abnahme
  - Gewährleistung und Haftung
- Teil II (RA Roman Pusep)
  - Änderungsmanagement
  - Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
  - Wartung und Pflege
  - Datenschutz und Dokumentation
  - Cloud-Computing-Verträge
  - Exit-Strategien

WERNER RECHTSANWÄLTE INFORMATIKER R I

Gute IT-Verträge auch in Corona-Zeiten
Teil I

WERNER Rechtsanwälte Informatiker, Oppenheimstr. 16, 50668 Köln,
https://www.werner-ri.de
Telefon: 0 221 / 97 31 430, E-Mail: info@werner-ri.de

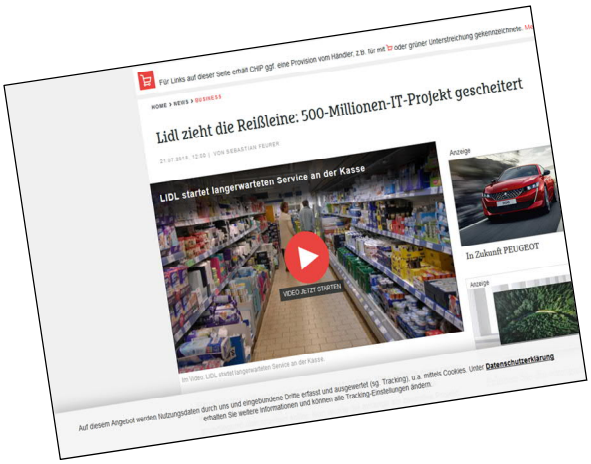
Übersicht

- Zahlen zu IT-Projekten
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

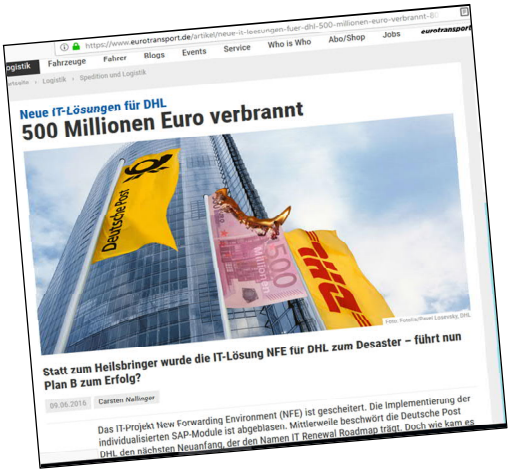
Zahlen zu IT-Projekten

- Zahlen zu IT-Projekten
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Zahlen zu IT-Projekten



Zahlen zu IT-Projekten



Zahlen zu IT-Projekten

- Chaos Report der Standish Group über den Erfolg von IT-Projekten (Studie aus 2015)

MODERN RESOLUTION FOR ALL PROJECTS

	2011	2012	2013	2014	2015
SUCCESSFUL	29%	27%	31%	28%	29%
CHALLENGED	49%	56%	50%	55%	52%
FAILED	22%	17%	19%	17%	19%

The Modern Resolution (OnTime, OnBudget, with a satisfactory result) of all software projects from FY2011-2015 within the new CHAOS database. Please note that for the rest of this report CHAOS Resolution will refer to the Modern Resolution definition not the Traditional Resolution definition.

Software- und Dienstleisterauswahl

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Software- und Dienstleisterauswahl

- Software-Auswahl
  - Analyse des Ist-Zustandes
  - Visionen, Ziele, Wünsche ermitteln
  - Markt-Analyse
- Dienstleister analysieren
  - Referenzen und Branchenerfahrung
  - Corona-Thema: Erfahrung mit Video-Konferenzen; Hygiene-Regelungen
- Unabhängige Software- oder Projekt-Berater

Vertragsgegenstand

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Vertragsgegenstand

- Soll-Leistungen definieren
  - Organisatorisch
  - Technisch
- Wichtig ist der Vertragstyp: Werk-, Dienst- oder auch Mietvertrag
  - Vom Vertragstyp hängen die wechselseitigen Rechte und Pflichten entscheidend ab, und zwar sowohl Hauptpflichten als auch Nebenpflichten
  - Was, in welcher Zeit, zu welchem Preis geschuldet?
  - „Bloße“ Bemühungen oder bestimmter Erfolg?

Pflichtenheft

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Pflichtenheft

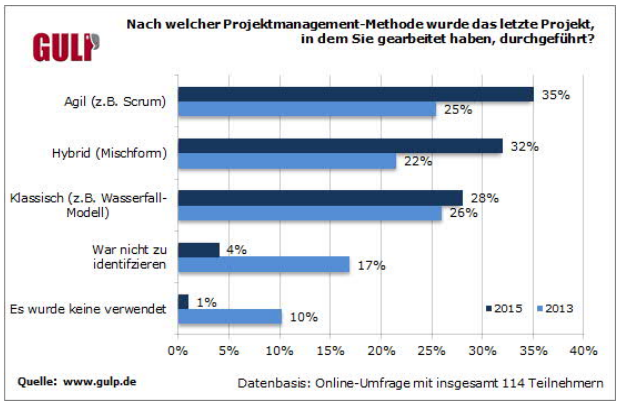
- Pflichtenheft versus Agil
- Mindestanforderungen an Pflichtenheft
  - Systemvoraussetzungen (technische Struktur und Einbettung)
  - Anforderungen an die Software bzw. an das Projekt, möglichst strukturiert z.B.
    - Prozessabläufe,
    - Schnittstellen zu anderen Systemen und
    - Formulare.
  - Besonderheiten

Projektorganisation und -management

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

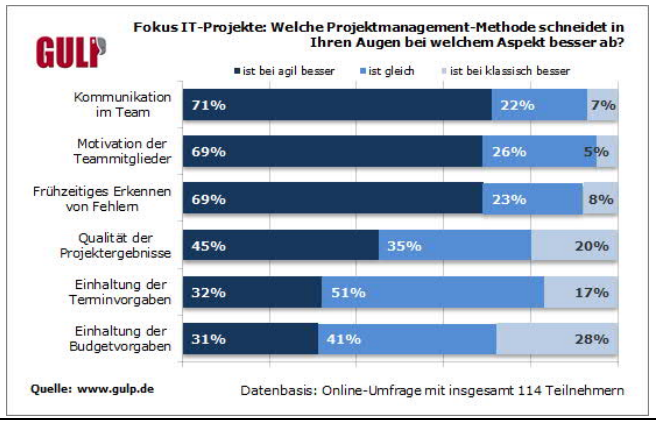
Projektorganisation und -management

- Agiles Programmieren gegen Wasserfall-Modell



Projektorganisation und -management

- Vor- und Nachteile der Projektmanagement-Methode



Projektorganisation und -management

- Projektleiter benennen (sehr wichtig)
- Klare Kompetenzen- und Aufgabenverteilung (Hierarchie-Stufen definieren)
- Möglichst kurze Entscheidungswege und „Eskalationsverfahren“ bestimmen und umsetzen
- Nachvollziehbare und überprüfbare Entscheidungen (z.B. Protokolle)
- Corona-Thema: Auf Redundanz aller Organisations-Ebenen und Leistungen achten; ein „Plan B“ ist wichtig

Abnahme

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Abnahme

- Abnahme nach § 640 BGB klar definieren
  - Abnahmekriterien und -verlauf definieren (förmliche Abnahme)
  - Abnahme nur mit Protokoll (Beweiserleichterung)
  - Vorsicht vor der konkludenten Abnahme
  - Teil-Abnahmen vorsehen, dann aber auch Folgen regeln, wie Verjährung
  - Schlussabnahme ausdrücklich regeln
  - Corona-Thema: Mögliche Abweichungen regeln: z.B. ein Mitarbeiter zu Abnahme ist nicht verfügbar, ein Dienst ist mangels Helpdesk nicht bedienbar oder Abnahme ist wegen Kontaktbeschränkungen (zeitweise) unmöglich.

Gewährleistung und Haftung

- IT-Projekte in der Statistik
- Software- und Dienstleisterauswahl
- Vertragsgegenstand
- Pflichtenheft
- Projektorganisation und -management
- Abnahme
- Gewährleistung und Haftung

Gewährleistung und Haftung

- Dienstvertrag
  - Gutes Geld für (gute) Arbeit?
- Werkvertrag
  - Erfüllung – Abnahme – Vergütung und Gewährleistung
- Regelungsgehalt (kritische, wichtige Themen regeln):
  - Nacherfüllung, Fristen, Leistungsstörung wegen Unmöglichkeit nach § 275 BGB
  - Minderung, Rücktritt und Schadenersatz (v.a. Exkulpationsmöglichkeit)
  - Vertragsstrafe (Bonus-Malus-Regelungen) und Verjährung

Gewährleistung und Haftung

- Definition: Höhere Gewalt (Force Majeure)
  - BGH: unvorhergesehenes, von Außen kommendes, auch durch äußerste Sorgfalt nicht abwendbares Ereignis, dass den Sphären der Vertragsparteien nicht zuzuordnen ist (BGH, Urteil vom 16.10.2007, Az. I ZR 173/06, ähnlich auch BGH, Urteil vom 16.05.2017, Az. X ZR 142/15) ≈ „Zufall“
- Schwierigkeiten in der Praxis: Scharfe Abgrenzung
  - Wann ist ein Ereignis wirklich unvorhersehbar?
  - Wann ist es zweifelsfrei keiner Vertragspartei zuzuordnen?
  - Wann ist es tatsächlich nicht abwendbar?

Gewährleistung und Haftung

- Folgen: Vertragsänderung oder Vertragsbeendigung?
  - Konkrete Vertragsklausel sinnvoll, um Auslegungsrisiken zu vermeiden
  - Vorschlag:
    - Abstrakte Definition (z.B. dem BGH folgend)

      und
    - eine Aufzählung konkreter Beispiele, hinsichtlich derer Einigung besteht, z.B. Krieg, Terrorakte, Unruhen, Explosion, Brand, Hochwasser, Unwetter, Embargo, Seuche, Epidemie, Pandemie, Streik …

Webinar: Gute IT-Verträge auch in Corona-Zeiten, 26. Mai 2020 (Teil I) und 28. Mai 2020 (Teil II)

Gewährleistung und Haftung

- Alternative (keine Vertragsregelung):
  - Eine vertragliche Klausel fehlt => Gesetzliche Regelungen und Mechanismen
  - Einzelfallprüfung, ob Voraussetzungen für Störung der Geschäftsgrundlage, Rücktritt oder Kündigung vorliegen
  - Pauschale Bewertung nicht möglich. Beispiel: Trotz vorhandener Ausgangsbeschränkungen gibt es dennoch berufliche Ausnahmen, Stichwort: „Passierschein“

Gewährleistung und Haftung

- Leistungsverweigerungsrecht durch 1. Corona-Gesetz
- Kleinstunternehmen ist danach ein Unternehmen, welches
  - weniger als 10 Personen beschäftigt und
  - dessen Jahresumsatz bzw. Jahresbilanz 2 Mio. € nicht überschreitet.
- Leistungsverweigerungsrecht bis 30.06.2020 (evtl. bis 30.09.2020):
  - Dauerschuldverhältnis, welches vor dem 08.03.2020 abgeschlossen wurde
  - Fehlende Leistungsfähigkeit oder Gefährdung der wirtschaftlichen Grundlagen infolge von Umstanden, die auf die COVID-19-Pandemie zurückzuführen

Gewährleistung und Haftung

- Mögliche Maßnahmen zur Projektrettung
  - Regelungen zur Liquidität, wie Darlehen, Bonus, Vorschuss
  - Veränderung des Leistungsumfangs, wie eine Verringerung oder höhere Standardisierung (statt hohem Anteil an Individualsoftware)
  - Teil-Lösungen, wie Auslagerung eines Auftragsteils auf anderen Auftragnehmer, entweder direkt oder als Unterauftragnehmer
  - Form: Zusatzvereinbarung oder Änderungsvertrag

Vielen Dank

Dipl.-Inform. Dr. jur. Marcus Werner
Rechtsanwalt
Fachanwalt für IT-Recht
Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht
Externer Datenschutzbeauftragter (TÜV-Zertifikat)

WERNER Rechtsanwälte Informatiker
Oppenheimstraße 16, 50668 Köln

Telefon 0 221 / 97 31 43 - 0
Telefax 0 221 / 97 31 43 - 99

marcus.werner@werner-ri.de
https://www.werner-ri.de