WERNER | R | I
RECHTSANWÄLTE
INFORMATIKER

Gute IT-Verträge auch in Corona-Zeiten

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

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

- Teil I
  - Zahlen zu IT-Projekten
  - Software- und Dienstleisterauswahl
  - Vertragsgegenstand
  - Pflichtenheft
  - Projektorganisation/-management
  - Abnahme
  - Gewährleistung und Haftung
- Teil II
  - Änderungsmanagement
  - Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
  - Wartung und Pflege
  - Datenschutz und Dokumentation
  - Cloud-Computing-Verträge
  - Exit-Strategien

Ihr Referent

Dipl.-Inform. Dr. jur. **Marcus Werner**
Partner, 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

WERNER R I
RECHTSANWÄLTE
INFORMATIKER

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

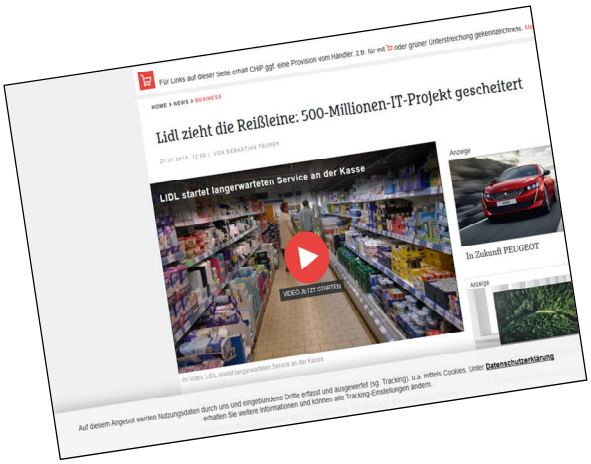
Übersicht

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

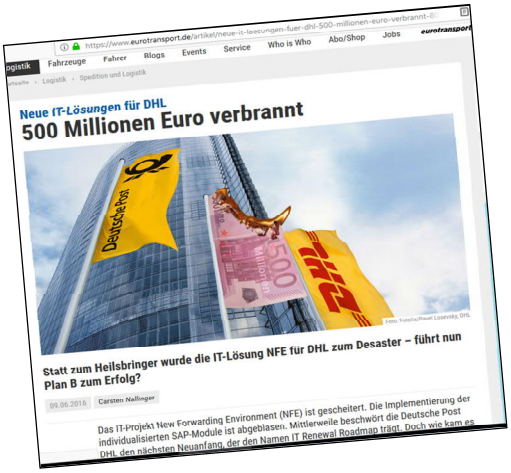
Zahlen zu IT-Projekten

- 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
  - Branchenerfahrung
- 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 für den Vertragstyp (Werk-, Dienst- oder auch Mietvertrag)
  - Was, in welcher Zeit, zu welchem Preis?
  - Bemühungen oder Erfolg?
  - Werkvertragsrecht

Pflichtenheft

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

Pflichtenheft

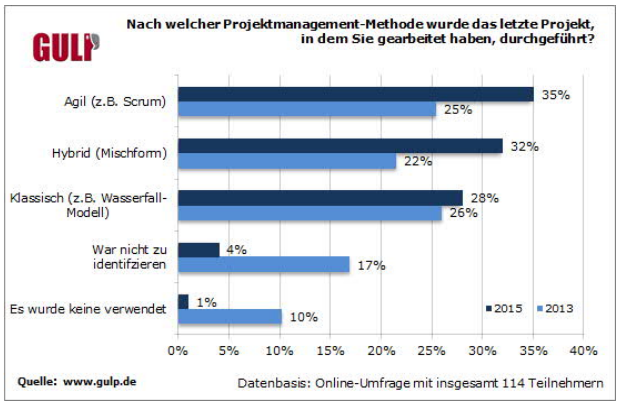
- Pflichtenheft versus Agil
- Mindestanforderungen an Pflichtenheft
  - Systemvoraussetzungen (technische Struktur und Einbettung)
  - Anforderungen an die Software bzw. an das Projekt, möglichst strukturiert z.B.
    - Prozessabläufe,
    - Schnittstellen zu anderen Systemen und
    - Formulare.
  -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

Projektorganisation und -management

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

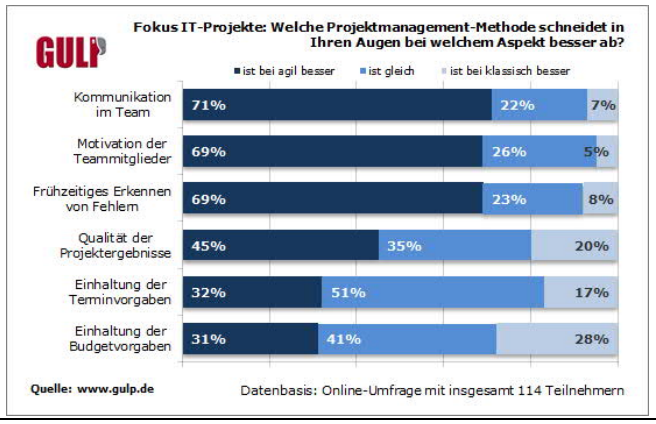
Projektorganisation und -management

- 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)

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

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

Webinar: Gute IT-Verträge auch in Corona-Zeiten, 15. Dezember 2020

Gewährleistung und Haftung

- Höhere Gewalt – Klausel (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)
  - Konkrete Vertragsklausel: Aufzählung von Fällen sinnvoll (z.B. Krieg, Terrorakte, Embargo Sanktionen, Seuche, Epidemien, Streik u.a.), um Auslegungsrisiken zu verringern oder zu vermeiden
- Vertragsänderung oder Vertragsbeendigung?
  - Vertragliche Klausel vorhanden => Regelung befolgen
  - Gesetz: Störung der Geschäftsgrundlage, Rücktritt oder Kündigung

Gewährleistung und Haftung

- Denkbare 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/Änderungsvertrag

Änderungsmanagement

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Änderungsmanagement (Change-Request)

- Klares Verfahren mit Kriterien festlegen
  - Organisation klären, Abstimmungs-/Freigabeketten bestimmen
- Auswirkungen des Änderungsverlangens
  - Zeitplanung
  - Leistungsumfang
  - Vergütungspflicht
- Vorgehen bei Nicht-Einigung
  - „Neues“ Baurecht (seit 01.01.2018) beachten: §§ 650b, 650c BGB

Nutzungsrechte und Lizenzmanagement

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Nutzungsrechte und Lizenzmanagement

- Nutzungs- und Verwertungsarten (§ 15 UrhG)
- Einfache und ausschließliche Nutzungsrechte (§ 31 Abs. 2, 3 UrhG)
- Räumliche, zeitliche und inhaltliche Beschränkungen
- Übertragbarkeit und Vermietbarkeit (Unterlizenz)
  - Abgrenzungen denkbar, wie gewerblich/nicht gewerblich oder Konzernunternehmen/Dritte
- Bei fehlender Regelung: Zweckbestimmung (§ 31 Abs. 5 UrhG)
- Quellcode-Hinterlegung: Insolvenzrisiko

Wartung und Pflege

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Wartung und Pflege

- Klare Regelungen und Definitionen
  - Was sind Reaktionszeiten?
  - Was sind Bearbeitungszeiten?
  - Was sind Wiederherstellungszeiten?
- Regelung von Servicezeiten (z.B. 24/7 oder 8-17 Uhr)
- Bei Nichteinhaltung:
  - Pauschalierte Minderungen oder Vertragsstrafen
  - Bonus-Malus-Regelungen sinnvoll

Datenschutz und Dokumentation

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Datenschutz und Dokumentation

- Datenschutz
  - Verantwortlichkeit für die Datenverarbeitung
  - Verarbeitungsgrundsätze und Auskunftspflichten
  - Auftragsverarbeitungs-Verträge (AV-Verträge, AVV)
  - Aktuell: Bußgeldberechnungskonzept der DSK: mind. Tagesumsatz!
- Dokumentation
  - Grundsätzlich mindestens Anwenderdokumentation
  - Abweichende Regelungen zulässig?

Cloud-Computing-Verträge

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Cloud-Computing-Verträge

- Verfügbarkeit in Prozent (%) regeln
  - Wichtig: Der Zeitintervall (Jahr, Monat, Woche, Tag). Auswirkungen:
    - 99 % p.a. (3,6 Tage =86,4 Std.), 99 % p.m. (0,3 Tage = 8,0 Std.)
    - 99 % p.w. (0,07 Tage = 1,7 Std.), 99 % p.d. (0,24 Std. = 14,4 Min.)
  - Messpunkte, Messtechnik, Messverfahren durchdenken
- Leistungsänderungsvorbehalte, z.B. aufgedrängte Innovation
  - Häufige Updates und Änderung beim „Stand der Technik“

Exit-Strategien

- Änderungsmanagement
- Nutzungsrechte und Lizenzmanagement
- Wartung und Pflege
- Datenschutz und Dokumentation
- Cloud-Computing-Verträge
- Exit-Strategien

Exit-Strategien

- Bei jedem IT-Vertrag wichtig, v.a. beim (unfertigen) IT-Projekt
- Voraussetzungen und vor allem Folgen regeln
  - Kündigungsfolgen für § 648 BGB
  - Sonderkündigungsrechte
  - Weiternutzung der Software (für etwaige Backups und Weiterentwicklung)
  - Rechte an sonstigem projektrelevantem Know-how und an Werken
  - Unterstützung beim Export und Migration
  - Vorleistungspflichten und Zurückbehaltungsrechte

Ihr Referent

Dipl.-Inform. Dr. jur. **Marcus Werner**
Partner, 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

Diskussion

Wir freuen uns auf Ihre Fragen!