

Wolfgang Sträub

Informatik- recht

Einführung in Software-
schutz, Projektverträge
und Haftung



Stämpfli Verlag AG Bern

vd'f

vd'f Hochschulverlag AG an der ETH Zürich

Inhaltsübersicht

1	Immaterialgüterrecht	1
1.1	Grundsätzliches	1
1.2	Urheberrecht	5
1.3	Patentrecht	27
1.4	Topografierecht	37
1.5	Designrecht	39
1.6	Lauterkeitsrecht	43
1.7	Zivil- und strafrechtlicher Schutz	45
2	Vertragsrecht	49
2.1	Verträge als Instrumente des Projektmanagements	49
2.2	Kaufvertrag	89
2.3	Werkvertrag	105
2.4	Auftrag	171
2.5	Arbeitsvertragliche Aspekte	179
2.6	Lizenzvertrag	185
2.7	Dienstleistungsverträge mit Langzeitcharakter	201
3	Ausservertragliche Haftung	241
3.1	Grundsätzliches	241
3.2	Unerlaubte Handlung	243
3.3	Geschäftsherrenhaftung	255
3.4	Produktehaftung	259
	Anhang	273

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
----------------------------	------

1 Immaterialgüterrecht.....	1
1.1 Grundsätzliches.....	1
1.1.1 Wozu Immaterialgüterrechte?.....	1
1.1.2 Welche Regeln gelten für Hard- und Software?.....	2
1.2 Urheberrecht.....	5
1.2.1 Schutzvoraussetzungen.....	5
1.2.1.1 Werke der Literatur und Kunst oder Computer- programme.....	6
1.2.1.2 Individualität.....	8
1.2.1.3 Geistige Schöpfung.....	9
1.2.2 Schutzzumfang.....	10
1.2.2.1 Abgrenzung zwischen Idee und Ausdruck.....	10
1.2.2.2 Verschiedene Schutzebenen.....	10
1.2.2.3 Programmteile.....	12
1.2.3 Inhaber des Urheberrechts.....	12
1.2.3.1 Urheberpersönlichkeitsrechte und Urheberver- mögensrechte.....	13
1.2.3.2 Übertragung von Urheberrechten.....	14
1.2.4 Befugnisse des Rechtsinhabers.....	16
1.2.4.1 Kopieren.....	16
1.2.4.2 Ändern.....	16
1.2.4.3 Reverse Engineering.....	17
1.2.5 Gebrauchsrecht des Erwerbers.....	20
1.2.5.1 Grundsätzliches.....	20
1.2.5.2 CPU-Klauseln.....	22
1.2.5.3 Kopierschutzmechanismen.....	22
1.2.5.4 Sicherheitskopien und Backups.....	24
1.2.5.5 Gebrauchsrecht an Dokumentationen.....	25

1.2.6	Grenzen des Urheberrechts.....	26
1.2.6.1	Freie Werkbenutzung.....	26
1.2.6.2	Schutzdauer.....	26
1.3	Patentrecht.....	27
1.3.1	Verhältnis zum Urheberrecht.....	27
1.3.2	Schutzvoraussetzungen.....	28
1.3.2.1	Generelle Patentvoraussetzungen.....	28
1.3.2.2	Technizität von Computerprogrammen.....	29
1.3.2.3	Eintragungsverfahren.....	31
1.3.3	Inhaber des Patentrechts.....	32
1.3.4	Befugnisse des Patentinhabers.....	33
1.3.5	Schranken des Patentrechts.....	34
1.3.5.1	Schutzdauer.....	34
1.3.5.2	Gesetzliche Lizenzen.....	34
1.3.5.3	Parallelimportproblematik.....	35
1.4	Topografierecht.....	37
1.4.1	Grundsätzliches.....	37
1.4.2	Schutzvoraussetzungen.....	37
1.4.3	Schutzumfang.....	38
1.5	Designrecht.....	39
1.5.1	Grundsätzliches.....	39
1.5.2	Schutzvoraussetzungen.....	40
1.5.3	Schutzumfang.....	41
1.6	Lauterkeitsrecht.....	43
1.6.1	Grundsätzliches.....	43
1.6.2	Generalklausel.....	43
1.6.3	Übernahme eines marktreifen Ergebnisses.....	44
1.6.4	Anvertraute Pläne und Unterlagen.....	44
1.6.5	Geheimnisschutz.....	44
1.7	Zivil- und strafrechtlicher Rechtsschutz.....	45

2 Vertragsrecht	49
2.1 Grundsätzliches.....	49
2.1.1 Verträge als Instrumente des Projektmanagements.....	49
2.1.2 Festlegung von Leistungsinhalten.....	49
2.1.3 Gestaltung von Prozessen.....	51
2.1.3.1 Planung, Organisation und Koordination.....	51
2.1.3.2 Mitwirkungshandlungen.....	52
2.1.3.3 Insbesondere Informationspflichten.....	53
2.1.3.4 Informations- und Kontrollmechanismen.....	54
2.1.4 Risikoanalyse und Risikomanagement.....	56
2.1.4.1 Tatsächliche und rechtliche Risiken.....	56
2.1.4.2 Risikovermeidung und Risikoverteilung.....	56
2.1.4.3 Folgen von Vertragsverletzungen.....	59
2.1.4.4 Claim Management.....	60
2.1.4.5 Change Management.....	60
2.1.4.6 Vertragliche Konfliktlösungsmechanismen.....	61
2.1.5 Das System der Vertragstypen.....	64
2.1.6 Hinweise zur Vertragsredaktion.....	66
2.1.6.1 Grundsätzliches.....	66
2.1.6.2 Vertragsverhandlungen.....	71
2.1.6.3 Submissionen.....	76
2.1.6.4 Allgemeine Geschäftsbedingungen.....	78
2.1.6.5 Garantien und Haftungsbeschränkungen.....	79
2.1.6.6 Konventionalstrafen und Boni.....	83
2.1.6.7 Escrow.....	84
2.1.6.8 Investitionsschutz.....	87
2.1.6.9 Gesellschaftsverträge.....	89
2.2 Kaufvertrag.....	91
2.2.1 Anwendungsbereich.....	91
2.2.2 Inhalt.....	93

2.2.3	Gewährleistung und Schadenersatz.....	94
2.2.3.1	Begriff des Mangels.....	94
2.2.3.2	Verhältnis zum Fehlerbegriff der Informatik.....	96
2.2.3.3	Prüfungs- und Rügefrist.....	97
2.2.3.4	Wandelung und Minderung.....	99
2.2.3.5	Reparatur und Ersatzlieferung.....	100
2.2.3.6	Schadenersatz.....	100
2.2.4	Wiener Kaufrecht.....	102
2.3	Werkvertrag.....	105
2.3.1	Anwendungsbereich.....	105
2.3.1.1	Abgrenzung zum Auftrag.....	105
2.3.1.2	Abgrenzung zum Kauf.....	106
2.3.1.3	Anwendbarkeit von Wiener Kaufrecht.....	107
2.3.2	Pflichten des Unternehmers.....	107
2.3.2.1	Sorgfältige Ausführung.....	107
2.3.2.2	Persönliche Ausführung?.....	108
2.3.2.3	Nebenpflichten.....	109
2.3.3	Koordination mehrerer Unternehmer.....	110
2.3.3.1	Hauptunternehmer und Subunternehmer.....	110
2.3.3.2	Verantwortung des Hauptunternehmers.....	112
2.3.3.3	Haupt- und Subunternehmervertrag.....	113
2.3.4	Pflichten des Bestellers.....	115
2.3.4.1	Vergütung.....	115
2.3.4.2	Fälligkeit.....	118
2.3.4.3	Rechnungsfehler.....	119
2.3.4.4	Zahlungsverzug.....	120
2.3.4.5	Verjährung.....	121
2.3.4.6	Nebenpflichten des Bestellers.....	122
2.3.5	Realisierung des Werks.....	124
2.3.5.1	Informationspflichten.....	125
2.3.5.2	Eintritt ausserordentlicher Umstände.....	127
2.3.5.3	Bestellungsänderungen.....	128

2.3.6	Vorzeitige Vertragsauflösung.....	130
2.3.6.1	Überblick.....	130
2.3.6.2	Jederzeitiges Rücktrittsrecht.....	132
2.3.6.3	Verspätung.....	134
2.3.6.4	Kostenüberschreitung.....	135
2.3.6.5	Vertragswidrige Realisierung.....	136
2.3.7	Vertragserfüllung.....	138
2.3.7.1	Rechtzeitigkeit.....	138
2.3.7.2	Vertragskonformität des Werks.....	142
2.3.7.3	Zugesicherte Eigenschaften.....	144
2.3.7.4	Vorausgesetzte Eigenschaften.....	145
2.3.8	Überprüfung der Vertragskonformität.....	146
2.3.8.1	Grundsätzliches.....	146
2.3.8.2	Ablieferung.....	147
2.3.8.3	Überprüfung des Werks.....	148
2.3.8.4	Abnahmeverfahren.....	149
2.3.8.5	Mängelrüge.....	151
2.3.8.6	Genehmigung.....	153
2.3.9	Gewährleistung.....	154
2.3.9.1	Grundsätzliches.....	154
2.3.9.2	Wandelung.....	157
2.3.9.3	Minderung.....	159
2.3.9.4	Nachbesserung.....	161
2.3.9.5	Schadenersatz.....	165
2.3.9.6	Verjährung.....	167
2.3.9.7	Garantierückbehalt.....	170
2.4	Auftrag.....	171
2.4.1	Anwendungsbereich.....	171
2.4.2	Inhalt.....	172
2.4.3	Persönliche Ausführung.....	173
2.4.4	Haftung.....	174
2.4.5	Beendigung.....	176

2.5	Arbeitsvertragliche Aspekte.....	179
2.5.1	Einordnung von Freelancera	179
2.5.2	Erwerb von Immaterialgüterrechten	180
2.5.3	Haftungsmassstab.....	181
2.5.4	Geheimhaltungs- und Verwertungsverbote.....	182
2.5.5	Konkurrenzverbot.....	183
2.6	Lizenzvertrag.....	185
2.6.1	Grundsätzliches.....	185
2.6.2	Abgrenzung zur Rechtsübertragung.....	187
2.6.3	Umfang der Lizenz	188
2.6.4	Lizenzklauseln für Standardsoftware.....	190
2.6.5	Freie Software.....	191
2.6.5.1	Erscheinungsformen.....	191
2.6.5.2	Open Source Definition.....	192
2.6.5.3	Allgemeine Lizenzbedingungen	194
2.6.5.4	Pflichten des Lizenznehmers.....	196
2.6.6	Lizenzierung im Rahmen von Vertriebsverträgen.....	198
2.6.7	Konkurs des Lizenzgebers.....	199
2.7	Dienstleistungsverträge mit Langzeitcharakter.....	201
2.7.1	Gemeinsame Merkmale.....	201
2.7.2	Standardisierung durch Service Level Agreements.....	203
2.7.2.1	Grundsätzliches.....	203
2.7.2.2	Vergütung.....	204
2.7.2.3	Service Level Management.....	207
2.7.2.4	Vorgaben zur Leistungserbringung	209
2.7.3	Wartungs- und Supportverträge.....	210
2.7.3.1	Bedeutung.....	210
2.7.3.2	Service Level Agreement.....	212
2.7.3.3	IT-Procurement.....	215
2.7.3.4	Verhältnis zu Gewährleistungsansprüchen.....	216
2.7.3.5	Nebenflichten.....	217

2.7.4	Rechenleistungen, Hosting und Application Service Providing	219
2.7.4.1	Grundsätzliches	219
2.7.4.2	Application Service Providing	220
2.7.4.3	Softwarelizenzen	221
2.7.4.4	Service Level Agreement	222
2.7.5	Outsourcing	223
2.7.5.1	Erscheinungsformen	225
2.7.5.2	Vorgehensweise	227
2.7.5.3	Übertragung von Verträgen	228
2.7.5.4	Übertragung von Systemen und Infrastruktur	231
2.7.5.5	Immaterialgüterrechte	232
2.7.5.6	Informationssicherheit	234
2.7.5.7	Datenschutz	236
2.7.5.8	Backsourcing	239
	Ausservertragliche Haftung	241
3.1	Grundsätzliches	241
3.1.1	Überblick	241
3.1.2	Schadensvermeidung	243
3.1.3	Mehrere Haftpflichtige	245
3.1.4	Haftungsbeschränkungsmöglichkeiten	245
3.2	Unerlaubte Handlung	249
3.2.1	Überblick	249
3.2.2	Schaden	250
3.2.3	Widerrechtlichkeit	251
3.2.4	Verschulden	253
3.2.5	Adäquate Kausalität	253
3.3	Geschäftsherrenhaftung	255
3.4	Produktehaftung	259
3.4.1	Grundsätzliches	259
3.4.2	Schaden	260

Inhaltsverzeichnis

3.4.3	Produkt.....	261
3.4.4	Fehler.....	262
3.4.5	Hersteller.....	263
3.4.6	Adäquate Kausalität.....	266
3.4.7	Entlastungsgründe.....	266
3.4.7.1	Fehlendes Inverkehrbringen.....	267
3.4.7.2	Nachträglich entstandene Produktfehler.....	268
3.4.7.3	Entlastungsbeweis des Teilerstellers.....	268
3.4.7.4	Einhaltung zwingender Normen.....	269
3.4.7.5	Entwicklungsrisiken.....	269
3.4.7.6	Nichtkommerzielle Tätigkeit.....	270
3.4.8	Verjährung und Verwirkung.....	270
3.4.9	Produkteinformation und Rückruf.....	270
ANHANG.....	273
Checklisten.....	275
Checkliste Werkverträge.....	277
Checkliste Wartungsverträge.....	287
Checkliste Outsourcingprojekte.....	297
Rechtsquellen.....	305
Hinweise aufweiterführende Literatur.....	309
Links zum IT-Recht.....	343
Glossar.....	347
Stichwortverzeichnis.....	357