Inhaltsverzeichnis

Vorwort — V
Abkürzungsverzeichnis — XIX
Literaturverzeichnis (Auswahl) — XXIII

Erstes Kapitel
Der Schutz von IT-Produkten — 1
I. Vorüberlegung: Der Ideenschutz — **6**
II. Softwareschutz – eine Übersicht — **15**
1. Patentschutz — **16**
2. Titel- und Markenschutz — **19**
3. Geheimnisschutz — **22**
4. Strafrechtlicher Schutz — **24**
5. Ergänzender Leistungsschutz — **25**
6. Datenbankschutz — **25**
III. Der urheberrechtliche Schutz — **36**
1. Schutzgegenstand (§ 69a UrhG) — **36**
2. Standard der Originalität — **43**
3. Urheberrecht und Arbeitsverhältnis — **46**
a) Reichweite von § 69b UrhG — **46**
b) Rechteverteilung im Team — **52**
4. Rechte des Softwareurhebers — **54**
a) Vervielfältigung — **54**
b) Verbreitung — **57**
c) Bearbeitung — **66**
d) Bereithalten zum Abruf — **67**
5. Schranken — **68**
a) Der bestimmungsgemäße Gebrauch (§ 69d Abs. 1 UrhG) — **69**
b) Sicherungskopie — **72**
c) Testläufe — **73**
d) Dekompilierung — **75**
6. Umgehungsschutz — **79**

Zweites Kapitel
IT-Vertragsrecht — 83
I. Einführung: Vorüberlegungen — **84**
II. Einordnung der Vertragsarten — **85**
1. Standardsoftware — **85**

2. Individualsoftware — **88**
3. Die EVB-IT — **91**
III. Allgemeine Regeln für den Aufbau eines IT-Vertrags — **98**

Drittes Kapitel
Softwareüberlassungsverträge — 99
I. Präambel — **101**
II. Hauptleistungspflichten und Nutzungsrechte — **102**
1. CPU-Klauseln — **104**
2. Weitergabeklauseln — **106**
3. LAN-Verbote — **111**
4. Sonstige Nutzungsbeschränkungen — **114**
5. Auditklauseln — **116**
6. Ausschluss von Bearbeitungsrechten — **117**
7. Wartungsverbote — **118**
8. Zusammenfassung — **120**
III. Gewährleistung — **120**
1. Gewährleistung im Kaufrecht — **120**
a) Mangel — **120**
aa) Fehler: Informatik versus Rechtswissenschaft — **122**
bb) Vereinbarte Beschaffenheit — **123**
cc) Vertraglich vorausgesetzte Verwendung — **123**
dd) Gewöhnliche Verwendung — **123**
b) Fehlertypen — **124**
aa) Funktionsdefizite — **124**
bb) Funktionsmängel — **125**
cc) Kapazitätsmängel/Ungewöhnliches Antwortzeitverhalten — **127**
dd) Programmsperren — **127**
ee) Fehlen oder Fehler der Dokumentation — **128**
ff) Öffentliche Äußerungen des Herstellers/Händlers — **130**
(1) Äußerungen des Herstellers/Händlers — **130**
(2) Ausschlussgründe — **131**
gg) Montage — **132**
c) Verbraucherverträge über digitale Produkte — **132**
2. Rügeobliegenheit nach §§ 377, 381 Abs. 2 HGB — **133**
3. Vorbehaltlose Entgegennahme in Kenntnis des Mangels — **134**
4. Verjährung (§ 438 BGB) — **135**
a) Der Begriff der „Ablieferung“ — **135**
b) Verjährungshemmung — **136**
c) Vereinbarung über die Verjährung — **138**

5. Rechtsfolgen — **140**
   a) Einzelne Gewährleistungsrechte — **140**
      aa) Nacherfüllung — **140**
      bb) Rücktritt und Minderung — **144**
      cc) Widerruf — **145**
      dd) Aufwendungs- und Schadensersatz — **147**
   b) Einheitliche Rückabwicklung bei Störung einer Teilleistung — **148**
      aa) Computersystem als einheitliche Sache (§ 93 BGB) — **148**
      bb) Gesamtrücktritt und Teilleistungen — **149**
         (1) Vertrag über Teilleistungen — **150**
         (2) Interessenwegfall — **152**

IV. Haftung — **153**
1. Haftung für Mängel im Kaufrecht — **153**
2. Haftung wegen der Verletzung vorvertraglicher Aufklärungspflichten (§ 280 Abs. 1 BGB) — **154**
   a) Vorüberlegungen — **154**
   b) Abgrenzung zum selbständigen Beratungsvertrag — **156**
3. Haftung wegen der Verletzung von Vertragsdurchführungspflichten — **156**
4. Haftung nach ProdHaftG — **157**
5. Haftung nach § 823 Abs. 1 BGB — **159**

V. Regelung der Gewährleistung und Haftung durch AGB — **161**
1. Ausschluss der Gewährleistung (§ 309 Nr. 8b lit. aa) BGB) — **162**
2. Beschränkung der Nacherfüllung — **166**
3. Kosten der Nacherfüllung — **169**
4. Rügepflichten — **171**
5. Haftung — **174**
   a) Trennung Gewährleistung – Haftung — **175**
   b) Garantie — **175**
   c) Klauselverbote in § 309 BGB — **176**
      aa) § 309 Nr. 7a BGB — **176**
      bb) § 309 Nr. 7b BGB — **177**
      cc) § 309 Nr. 8a BGB — **180**
6. Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen — **186**
7. Verjährung — **189**
8. Verzug und Unmöglichkeit/Leistungsstörungen — **191**
9. UN-Kaufrecht — **191**
10. Musterklausel Gewährleistung/Haftung — **192**
   a) AGB-Vorschläge zur Gewährleistung (nicht für Verbrauchsgüterkauf) — **192**
      aa) Gewährleistung — **192**
      bb) Untersuchungs- und Rügepflicht — **192**

b) Vorschläge zur Haftung (inkl. Verbrauchsgüterkauf; siehe § 475 Abs. 3 BGB) — **193**
VI. Sonstiges — **193**

Viertes Kapitel
Softwareerstellungsverträge — 197
I. Abgrenzung Werk- und Kaufvertragsrecht — **204**
II. Abgrenzung zum Dienstvertragsrecht — **208**
III. Hauptleistungspflichten — **210**
1. Pflichten des Auftragnehmers/Unternehmers — **210**
a) Überlassung der Software und Dokumentation — **210**
b) Übertragung der Rechte — **212**
c) Leistungsänderungen — **214**
2. Pflichten des Auftraggebers/Bestellers: Vergütung — **215**
a) Angemessene Vergütung (§§ 32, 32a UrhG) — **215**
b) Vergütung im Werkvertragsrecht — **216**
c) Abnahme — **221**
IV. Nebenvertragliche Pflichten — **224**
1. Vertraulichkeit und Datenschutz — **224**
2. Vorvertragliche Pflichten — **227**
a) Aufwendungsersatz, § 284 BGB — **227**
b) Pflichtenheft — **228**
V. Gewährleistung im Werkvertragsrecht — **229**
1. Mangel i. S. d. § 633 BGB — **229**
2. Gewährleistungsrechte — **231**
a) Nacherfüllung — **231**
b) Rücktritt oder Minderung — **236**
c) Schadensersatz — **237**
d) Verbrauchervertrag — **238**
VI. Abnahme i. S. d. § 640 Abs. 1 BGB — **238**
VII. Kündigung — **247**
VIII. Verjährung — **256**
IX. Besonderheiten bei der Haftung — **258**
1. Besonderheiten bei der Haftung für Softwaremängel — **258**
2. Vertragsgestaltung — **259**
X. Ausschluss der Gewährleistung — **259**
XI. Ausschluss oder Beschränkung der Nacherfüllung — **260**
XII. Kosten der Nacherfüllung — **262**
XIII. Rügepflichten — **263**
XIV. Ausschluss der Selbstvornahme — **264**
XV. Haftungsfreizeichnung — **265**

XVI. Ausschluss des Kündigungsrechts — **266**
XVII. Vergütung des Kostenanschlags — **267**
XVIII. Sonstige Klauseln — **267**
1. Schiedsklauseln — **268**
2. Audit-Klauseln — **268**
XIX. Agile Programmierung — **270**
1. Einführung — **270**
2. Was ist agile Programmierung? — **271**
a) Das agile Manifest — **271**
b) Die unterschiedliche Zusammenarbeit in traditionellen Projekten und im agilen Projekt — **271**
c) Der Hang der Juristen zur Suche nach dem Vertragstypus — **272**
d) Klarheit — **273**
3. Neue Rollenverteilung im agilen Projekt — **273**
a) Product Owner — **273**
b) Das Entwicklungsteam — **274**
c) Scrum Master — **275**
4. Die Produktvision — **275**
5. Der Sprintprozess — **277**
6. Definition of Done, Preise und Gewährleistung — **278**
7. Beendigung — **281**
8. Fazit — **284**

Fünftes Kapitel
Softwarevermietung — 285
I. Anwendbare Bestimmungen bei Mietverträgen — **285**
II. Beschränkung der Gewährleistung — **286**
1. Bestätigung als „vertragsgemäß“ — **286**
a) §§ 308, 309 BGB — **286**
b) § 307 BGB — **287**
2. Ausschluss der Gewährleistung — **287**
III. Schadensersatzansprüche — **289**

Sechstes Kapitel
Softwareleasing — 291
I. Ausschluss der Gewährleistung nach bisherigem Recht — **292**
1. §§ 474 ff. BGB — **293**
2. § 307 BGB — **294**
II. Dauer der Gewährleistungsfrist — **297**

III. Beschränkung der Nacherfüllung auf Mängelbeseitigung — **297**
IV. Kündigung — **298**

Siebtes Kapitel
Softwarewartungs- und Pflegeverträge — 299
I. Der allgemeine Servicevertrag — **301**
1. Hauptleistungspflichten — **301**
a) Pflichten des Dienstverpflichteten — **301**
b) § 307 BGB — **302**
c) Pflichten des Dienstberechtigten — **303**
2. Nebenpflichten — **304**
II. Nicht- und Schlechterfüllung — **305**
III. Beendigung des Servicevertrags — **307**
1. Ordentliche Kündigung — **307**
2. Kündigung aus wichtigem Grund (§ 626 BGB) — **308**
3. Kündigung aufgrund besonderen Vertrauens (§ 627 BGB) — **308**
IV. Die Einzelverträge – Die Lieferung von Softwareaktualisierungen: Kaufvertrag — **309**
V. Die Instandsetzung/Vollpflege: Werkvertrag — **310**
1. Abgrenzung AÜG — **310**
2. Problem: Vergütungsregeln — **314**
3. Klauseln in Allgemeinen Geschäftsbedingungen — **314**
a) Ausschluss und Beschränkung der Haftung — **315**
b) Beschränkung von Leistungspflichten — **315**
4. Verkürzung der Verjährung für Schadensersatzansprüche — **317**
a) § 309 BGB — **317**
b) § 307 BGB — **317**
5. Änderungsvorbehalte — **318**
6. Änderungen der AGB — **319**
a) Vorbehaltloses Änderungsrecht — **319**
b) Widerspruchsrecht — **319**

Achtes Kapitel
Besondere Softwareverträge — 321
I. Hinterlegungsvereinbarungen — **323**
1. Pflicht zur Überlassung des Quellformats — **324**
2. Hinterlegung des Quellformats — **327**
a) Hinterlegungspflichten — **327**
b) Hinterlegungsvereinbarungen — **328**
aa) IT-technische Probleme — **328**

bb) Insolvenzrechtliche Probleme — 329
cc) Vertragsgestaltung — 332
3. Pflichten des Anwenders — 333
II. Schutzhüllenverträge — 333
III. Cloud Computing — 334
1. Vertragszweck von SaaS — 335
2. Rechtsnatur — 336
3. Vermietung: urheberrechtlich – vertragsrechtlich — 337
4. Hauptleistungspflichten bei SaaS — 338
a) Leistungspflicht — 338
aa) Geschuldeter Erfolg — 338
bb) Gegenstand — 339
b) Entgelt — 339
5. Nebenleistungspflichten — 339
6. Datenschutzrecht — 341
a) Verarbeitung personenbezogener Daten — 341
b) Auftragsverarbeitung — 342
c) Auftragserteilung in Drittstaat — 343
d) Besonderheiten USA — 344
e) Umgehungsmöglichkeit durch Verschlüsselungstechniken — 345
7. Auflistung wesentlicher Vertragsaspekte beim Cloud Computing — 347
8. Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) — 347
IV. Open Source Software — 349
1. General Public License (GPL) — 350
2. GNU Affero General Public License — 356
3. Berkeley Software Distribution-Lizenz — 357
4. Apache Software License — 358
5. Vertragsrechtliche Aspekte — 359
a) Vertragstypologische Einordnung — 359
b) Allgemeine Geschäftsbedingungen — 360
c) Gewährleistung und Haftung — 361
6. Creative Commons Lizenzen – Fortführung des Open Source-Gedankens — 362
a) Hintergrund/Idee — 362
b) Verhältnis zum Urhebervertragsrecht — 363
c) Portierung vs. Internationale Anwendbarkeit — 364
d) Arten von CC-Lizenzen — 365
V. IT-Outsourcing und Change Request — 366
VI. IT-Vertriebsvertragsrecht — 375
1. Die Einordnung — 375
a) Gewerbe und Kaufmann — 377

b) Handelsvertreter — **377**
c) Eigenhändler — **380**
2. (Regress-)Ansprüche des Händlers gegen den Hersteller — **381**
3. Ansprüche der Rechteinhaber gegen Händler von Raubkopien — **384**
4. Kartellrecht und IT-Vertriebsverträge — **386**

Neuntes Kapitel
Datenvertragsrecht — 395
I. Vertragsgegenstand und Rechtsnatur — **395**
II. Löschung oder Rückgabe – wie? — **396**
1. Rückgabepflichten — **396**
2. Rückgabe von Daten — **397**
3. Reichweite von § 346 Abs. 2 BGB — **397**
III. Qualität — **399**
1. Aktualisierung — **399**
2. Reichweite der Informationshaftung — **399**
3. Standards zur Datenqualität — **400**
4. Ebenen der Datenqualität — **401**
IV. AGB-Recht: Neu-gebraucht — **401**
V. Erschöpfung und § 137 S. 1 BGB — **403**
VI. Fazit — **403**

Sachregister — 405