

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Literaturverzeichnis	19
A. Einführung	29
B. IT-Projekte aus DV-technischer Sicht	31
1. Begriff des IT-Projekts	31
1. IT-Projekt	31
2. Software	31
a. Standardsoftware	32
b. Individualsoftware	33
II. Scheitern von IT-Projekten	34
III. Ablauf eines Softwareerstellungsjektes	34
1. Vorgehensmodelle	35
2. Ablauf klassischer Vorgehensmodelle	37
a. Anforderungsanalyse	37
(1) Problem-Analyse (Ist-Analyse)	40
(2) Anforderungsanalyse (Soll-Analyse)	41
(3) Formulierung der Anforderungen (Aufbau eines Lastenhefts)	42
(4) Marktanalyse/Ausschreibung	44
b. Programmentwurf	45
c. Implementierung/Tests	46
d. Einführung und Abnahme	47
e. Pflege	47
f. Zusammenfassung	48
3. Ablauf agiler Softwareentwicklung	48
a. Grundsätze der agilen Softwareentwicklung	49
b. Ablauf agiler Softwareentwicklung	50
c. Vorteile agiler Softwareentwicklung	51

d. Nachteile agiler Softwareentwicklung.....	51
e. Aktivitäten- und Fristenplan	52
f. Zusammenfassung.....	53
C. Lasten- und Pflichtenheft: Terminologie	55
I. Begriffe in der Informatik.....	55
1. Lastenheft	55
2. Pflichtenheft.....	56
II. Begriffe im juristischen Sprachgebrauch.....	57
1. Lasten- und Pflichtenheft	57
a. Rechtsprechung.....	57
b. Literatur.....	58
c. Zwischenergebnis.....	59
2. Produkt- und Leistungsbeschreibung	59
3. Fachliches und technisches Feinkonzept.....	59
a. BVB und EVB-IT	59
b. Fachliches und technisches Feinkonzept	61
III. Zusammenfassung.....	63
D. Funktionen des Lastenhefts.....	65
I. Maßstab für die Realisierung.....	65
II. Soll-Beschaffenheit.....	65
III. Ausschreibung.....	66
IV. Vergütung/Leistungsänderungen	66
V. Vertragstypologische Einordnung	67
E. Vertragskonstellationen und deren entsprechende Vertragstypen.....	69
I. Gründe für eine typologische Einordnung.....	69
II. Vertragskonstellationen und entsprechende Vertragstypen	70
1. Abgrenzung Dienst- und Werkvertrag.....	70
2. Einheitlicher Vertrag über Softwareerstellung.....	72
3. Getrennte (Werk-) Verträge	73

4. Beratung/Dienstvertrag.....	73
5. Vergütungsmodelle.....	75
a. Pauschalpreisvereinbarung	75
b. Aufwandsvergütung.....	76
c. Kombinationen.....	76
III. Vertragstyp bei Softwareerstellung – Werkvertrag oder § 651 BGB.....	77
1. Software als „bewegliche Sache“?	77
2. Anwendbarkeit von § 651 BGB	79
a. BGH vom 23.07.2009	81
b. BGH vom 09.02.2010.....	82
c. BGH vom 04.03.2010.....	83
d. BGH vom 25.03.2010.....	83
e. Zwischenergebnis.....	83
3. Ergebnis	84
F. Mangelbegriff.....	85
I. Allgemein zum Mangelbegriff.....	85
II. Vereinbarte Beschaffenheit.....	87
III. Vertraglich vorausgesetzte Verwendung.....	88
IV. Gewöhnliche Verwendung.....	89
V. Stand der Technik bei mittlerem Ausführungsstandard	91
1. Stand der Technik als Qualitätsstufe	92
2. Stand der Technik bei mittlerem Ausführungsstandard contra Mangelbegriff.....	94
3. Ergebnis:.....	96
VI. Rangfolge des Mangelbegriffs nach § 633 Abs. 2 BGB	97
1. BGH.....	98
2. Gesetzesauslegung.....	98
3. Vertragsauslegung	100
4. Ergebnis	100
VII. Unzulänglichkeiten des Lastenhefts	101

VIII. Fehler in der Informatik / Mangel im juristischen Sinn	101
G. Einbeziehung des Lastenhefts in den Vertrag.....	103
I. Lastenheft liegt bei Vertragsabschluss vor.....	103
II. Lastenheft liegt bei Vertragsschluss noch nicht vor.....	104
1. Bestimmbarkeit.....	104
2. Rechtsdogmatische Einordnung.....	105
a. Nachvertragliche Erstellung durch den Besteller	106
(1) Einseitige Leistungsbeschreibung nach §§ 315 ff. BGB.....	106
i. Allgemeine Voraussetzungen der einseitigen Leistungsbestimmung nach § 315 BGB.....	106
ii. Einseitige Leistungsbestimmung bei nachträglicher Lastenhefterstellung durch den Besteller.....	108
(2) Spezifikationskauf gemäß § 375 HGB	108
i. Bestimmungspflicht nach § 375 HGB.....	108
ii. Anwendbarkeit beim Werkvertrag.....	109
iii. Anwendbarkeit bei Kaufrecht (§ 651 BGB).....	110
(3) Zwischenergebnis.....	111
b. Nachträgliche Erstellung durch den Auftragnehmer	111
(1) Kein Interesse des Bestellers an Details	112
(2) Einflussnahme des Bestellers auf Inhalt des Lastenhefts	113
c. Gemeinsame nachträgliche Erstellung.....	115
III. Ergebnis	116
H. Pflicht zur Lastenhefterstellung bei fehlender vertraglicher Regelung	119
I. Verantwortungsbereich des Auftragnehmers.....	119
II. Verantwortungsbereich des Auftraggebers.....	119
1. Rechtsprechung	120
a. BGH, CR 1989, 102 – „Registrierkassen“.....	120
b. BGH, CR 1992, 543 – „vergessenes Pflichtenheft“	120
c. BGH, CR 2004, 490 – „Quellcode-Überlassung“	121
d. BGH, NJW 1998, 2132 – „Warentermingeschäft“	121

e.	BGH, CR 1995, 265 – „verbranntes Pflichtenheft“	122
f.	Zusammenfassung	123
2.	Stellungnahme	124
a.	§§ 315 ff. BGB	126
b.	§ 645 BGB	127
c.	§ 642 BGB	127
(1)	Anwendungsbereich	127
(2)	Rechtsfolgen der §§ 642, 643 BGB	128
(3)	Mitwirkungsobliegenheit	129
d.	§ 375 HGB	131
e.	Zwischenergebnis	132
f.	Zustimmungsvorbehalt des Anbieters	133
3.	Ergebnis	133
J.	Informations- und Mitwirkungspflichten des Anbieters	135
I.	Abgrenzung Hauptleistungs-, Nebenleistungs- und Rücksichtspflichten	135
1.	Hauptleistungspflichten	135
2.	Nebenleistungspflichten	136
3.	Rücksichtspflichten	136
II.	Allgemeine Darstellung der Informationspflichten	137
1.	Aufklärungspflichten	137
a.	Voraussetzungen	137
(1)	Wissensvorsprung	138
(2)	Umstände von wesentlicher Bedeutung	140
(3)	Erkennbarkeit	141
(4)	Treu und Glauben	141
b.	Rechtsfolgen	141
2.	Beratungspflichten	142
a.	Selbstständiger Beratungsvertrag	143
b.	Unselbstständige Beratungspflicht	144

c.	Umfang der Beratung.....	145
d.	Rechtsfolgen, Verjährung, Verhältnis c.i.c. zu Mängelhaftungs- ansprüchen	147
3.	Zusammenfassung	148
III.	Allgemeine Darstellung der Mitwirkungspflichten	149
IV.	Einzelne Informations-/Mitwirkungspflichten	150
1.	Aufklärung über Lastenhefterstellung als Aufgabe des Bestellers	150
2.	Erkannte Unzulänglichkeiten und Fehlvorstellungen des Bestellers ..	152
3.	Unterstützung/Beratung im Rahmen der Lastenhefterstellung	153
a.	BGH-Rechtsprechung	153
(1)	BGH, CR 1986, 79 – „Auswahlberatung“	153
(2)	BGH, CR 1989, 102 – „Registrierkassen“	155
(3)	BGH, CR 1992, 543 – „vergessenes Pflichtenheft“	158
(4)	BGH, CR 2004, 490 – „Quellcode-Überlassung“	160
(5)	Zusammenfassung.....	161
b.	OLG-Rechtsprechung	161
(1)	Entscheidungen zum Kaufrecht	161
i.	LG Kiel, CR 1987, 22	162
ii.	OLG Hamm, BB-Beil. 15/89, 3	164
iii.	OLG München, CR 1987, 675	165
iv.	LG Frankfurt, BB-Beil. 11/89, 5.....	167
v.	OLG Stuttgart, CR 1989, 598	168
vi.	OLG Koblenz, CR 1990, 41	171
vii.	OLG Köln, CR 1991, 154	173
viii.	OLG Köln, CR 1992, 607	174
ix.	OLG Düsseldorf, CR 1994, 351	174
x.	OLG Köln, CR 1994, 212	176
xi.	OLG Köln, CR 1995, 16	177
xii.	OLG Celle, CR 1996, 538.....	178
xiii.	OLG Dresden, CR 1998, 598.....	179

(2) Entscheidungen zum Werkvertragsrecht	180
i. LG Düsseldorf, CR 1987, 292	181
ii. OLG Oldenburg, CR 1986, 552	181
iii. OLG Celle, CR 1988, 303	182
iv. LG Augsburg, CR 1989, 22	183
v. OLG Köln, CR 1993, 624	185
vi. LG Köln, CR 1994, 624	187
vii. OLG Köln, CR 1998, 459	189
viii. OLG Köln, BeckRS 2005, 10355	190
(3) Zusammenfassung der Entscheidungen	191
c. Stellungnahme	198
(1) Ermittlung der (inner-)betrieblichen Bedürfnisse	199
i. Abgrenzung zur Konkretisierung fachlicher Anforderungen	199
ii. Abgrenzung zur Ermittlung der DV-technischen Voraussetzungen	200
iii. Rechtsgrundlage	201
iv. (Weitere) Gegenargumente	205
v. Zwischenergebnis	207
(2) Drängen auf Erstellung des Lastenhefts	208
i. „Einmaliges Drängen“	209
ii. „Mehrfaches Drängen“	209
(3) Aufklärung von erkennbaren Unklarheiten und Bedürfnissen	211
(4) Mitwirkung bei der Formulierung der Aufgabenstellung	212
(5) Organisationsvorschlag zur Problemlösung	214
d. Zusammenfassung	216
4. Prüfungspflichten	217
a. Prüfungspflicht bzgl. Realisierbarkeit	218
b. Prüfungspflicht bzgl. sonstiger Unzulänglichkeiten/ Vertragszweckerreichung	220
(1) Ausdrückliche Vertragsregelung	220

(2) Prüfungspflicht aufgrund eines Beratungsverhältnisses.....	220
(3) Prüfung als selbstständige Pflicht.....	221
i. Analoge Anwendbarkeit der §§ 4 Nr. 3, 13 Nr. 3 VOB/B	222
ii. § 645 BGB entsprechend	230
iii. Aufklärungspflicht	233
iv. Mitwirkungspflicht.....	234
(4) Prüfung eines von einem Dritten erstellten Lastenhefts	237
c. Ergebnis	238
K. Vertragliche Lastenhefterstellung durch den Anbieter	239
I. Umfang des Lastenhefts.....	239
II. Prüfungspflicht des Auftraggebers	240
1. Selbständiger Vertrag über Lastenhefterstellung	240
2. Softwareerstellungvertrag.....	241
3. Ergebnis.....	242
III. Hinweispflicht auf fehlende Punkte im Lastenheft	243
IV. Pflicht zur Nachlieferung des Lastenhefts	244
1. Vor Abnahme der Software.....	244
a. Vor Realisierungsbeginn.....	244
(1) Leistungsanspruch.....	244
(2) Rücktritt	245
(3) Schadenersatz.....	246
(4) Zwischenergebnis.....	246
b. Nach Realisierung	246
(1) BGH, CR 1992, 543 – „vergessenes Pflichtenheft“	247
(2) OLG Düsseldorf, CR 1993, 361	247
(3) Redeker	248
(4) Stellungnahme.....	248
i. Ohne Einverständnis	249
ii. Mit Einverständnis	250

2.	Nach Abnahme der Software.....	252
a.	Abnahme gemäß § 640 Abs. 1 BGB.....	252
b.	„Nachlieferungspflicht“	253
3.	Ergebnis	254
L.	Leistungsänderungen (Change Request).....	255
I.	Einführung zu Leistungsänderungen	255
1.	Keine Leistungsänderungen	256
2.	Festpreis- und Aufwandsvergütung.....	257
3.	Dokumentieren der Änderungen	257
II.	Vertragliche Regelung	258
1.	BVB-Erstellung	259
2.	EVB-IT System	259
III.	Leistungsänderungen bei fehlender vertraglicher Regelung	260
1.	Ergänzende Vertragsauslegung	260
a.	Voraussetzungen	261
b.	Softwareerstellungsvertrag	261
c.	Zwischenergebnis.....	263
d.	Vergütung.....	263
e.	Ergebnis	264
2.	§ 313 BGB	265
a.	Geschäftsgrundlage.....	265
b.	Risikozuweisung	266
c.	Schwerwiegende Veränderung der Umstände.....	266
d.	Zusammenfassung.....	266
3.	Folgen bei verweigerter Anpassung	267
a.	Leistungsklage	267
b.	Kündigung.....	267
(1)	Unberechtigte Verweigerung der Vertragsanpassung	267
(2)	Berechtigte Verweigerung der Vertragsanpassung	268

(3) Exkurs: Risiko eines Rücktritts durch den Besteller	268
4. Prüfungspflicht	268
M. Zusammenfassung.....	271