

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-------|
| <i>Vorwort</i> | V |
| <i>Bearbeiterverzeichnis</i> | IX |
| <i>Inhaltsverzeichnis</i> | XIII |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> | XLIII |
| <i>Literaturverzeichnis</i> | LI |
| | |
| 1. Kapitel Einleitung | 1 |
| 2. Kapitel Formen, Auslagerungsbereiche (Tasks), Commercials | 13 |
| 3. Kapitel Das Outsourcing-Projekt | 349 |
| 4. Kapitel Das Outsourcing-Vertragswerk | 711 |
| 5. Kapitel Steuerliche und bilanzielle Aspekte des IT-Outsourcings | 967 |
| 6. Kapitel IT-Outsourcing in der Versicherungswirtschaft | 1027 |
| 7. Kapitel IT-Outsourcing in der öffentlichen Verwaltung | 1049 |
| 8. Kapitel Outsourcing in der Kreditwirtschaft | 1079 |
| 9. Kapitel Outsourcing in der Telekommunikationsbranche | 1135 |
| 10. Kapitel Outsourcing und die Verletzung von Privatgeheimnissen | 1155 |
| 11. Kapitel Outsourcing in der Sozialverwaltung | 1169 |
| | |
| <i>Stichwortverzeichnis</i> | 1187 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-------|
| <i>Vorwort</i> | V |
| <i>Bearbeiterverzeichnis</i> | IX |
| <i>Inhaltsübersicht</i> | XI |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> | XLIII |
| <i>Literaturverzeichnis</i> | LI |
| 1. Kommentare und Buchveröffentlichungen | LI |
| 2. Aufsätze | LV |

1. Kapitel

Einleitung

| | |
|---|----|
| I. Entwicklung | 2 |
| II. Definition und rechtliche Bedeutung | 5 |
| III. Gründe für ein Outsourcing-Projekt | 6 |
| 1. Reduzierung der IT-Kosten | 7 |
| 2. Fixkosten werden durch Outsourcing zu variablen Kosten | 7 |
| 3. Kernkompetenzen | 8 |
| 4. Reduzierung der Fertigungstiefe | 8 |
| 5. Verschlankung des Unternehmens (Kunden) | 9 |
| 6. Service Levels | 9 |
| 7. Verbesserung des Shareholder-Values | 9 |
| 8. IT-Governance | 10 |
| IV. Gründe, die gegen ein Outsourcing-Projekt sprechen | 11 |
| 1. Verlust von Entscheidungsspielräumen | 11 |
| 2. Insourcing nur durch hohen Aufwand möglich | 11 |
| 3. Abhängigkeit von Providern | 12 |
| 4. Verlust von Know-how | 12 |
| V. Fazit | 12 |

2. Kapitel

Formen, Auslagerungsbereiche (Tasks), Commercial

| | |
|---|----|
| I. Formen | 13 |
| 1. Konzentration von IT-Services | 16 |
| a) Internes Sourcing (Konzentration von IT-Services im Unternehmen) | 16 |
| b) Konzerninternes Sourcing: Konzentration der IT-Services in einem Spin-off/Carve Out | 18 |
| aa) Rechtliche Betrachtung | 21 |
| (1) Spin-off durch Asset Transfer | 21 |
| (2) Spin-off durch Share Transfer | 22 |
| (3) Haftung | 25 |
| (4) Arbeitsrechtliche Fragen nach UmwG | 26 |

| | |
|---|----|
| (5) Anmeldung im Handelsregister | 28 |
| (6) Verschmelzungsbericht | 29 |
| bb) Spin-off Beispiele | 30 |
| cc) Aussichten der Spin-offs | 32 |
| 2. Strategisches Outsourcing (Totales Outsourcing) | 33 |
| a) Organisatorische Vorgehensweise | 33 |
| aa) Due Diligence | 36 |
| (1) Aufbau Datenraum | 37 |
| (2) Transaktionskosten und Unternehmensbewertung | 39 |
| (3) Steuerliche Aspekte | 40 |
| (4) Informationsrechte des Veräußerers | 40 |
| (5) Due Diligence-List | 41 |
| (6) Haftung des Veräußerers | 45 |
| (7) Hold Harmless Letter | 46 |
| bb) Gründung eines Joint Ventures | 57 |
| (1) Leitung und Entscheidungskompetenzen | 60 |
| (2) Steuerliche Belastung | 60 |
| (3) Bilanztechnische Behandlung | 60 |
| (4) Gründungsformalitäten | 60 |
| (5) Haftung | 60 |
| (6) Finanzierung | 62 |
| (7) Ausscheiden von Mitgliedern oder Beendigung des Joint Ventures | 62 |
| (8) Eskalationsmanagement | 63 |
| (9) Kartellrechtliche Fragen (Fusionskontrolle) | 63 |
| (10) Gesellschaftsrechtliche Aspekte | 63 |
| (11) Gläubigerschutzvorschriften | 64 |
| (12) Konzernrechtliche Haftung | 64 |
| (13) Regelungsinhalte eines Joint Venture Vertrages | 64 |
| (14) Vor- und Nachteile eines Joint Ventures | 65 |
| cc) Übernahme des Joint Ventures | 66 |
| (1) Organisatorische Betrachtung | 67 |
| (2) Kartellrechtliche Anmeldung | 67 |
| (3) Formzwang der Übernahme | 68 |
| dd) Integration | 70 |
| (1) Übernahme Joint Venture/Direktübernahme | 70 |
| (2) Arbeitsrechtliche Fragen der Integration | 70 |
| (3) Post Merger Integration Management | 75 |
| b) Strategisches Outsourcing als M&A-Transaktion | 82 |
| aa) M&A-Prozess | 82 |
| bb) Post Closing | 85 |
| cc) Beispiel für ein strategisches Outsourcing durch eine M&A- Transaktion | 85 |
| c) Generelle Beispiele für strategisches Outsourcing | 86 |
| d) Fazit | 89 |
| 3. IT-Outsourcing/Managed Service | 89 |

| | |
|---|-----|
| 4. Outtasking/Multisourcing (Multi-Vendor-Outsourcing) | 89 |
| a) Partielles Outsourcing (Outtasking) | 89 |
| b) Multisourcing (Multi-Vendor-Outsourcing) | 90 |
| 5. Insourcing | 93 |
| a) Revidieren des Outsourcing-Projektes | 93 |
| b) Beispiele Insourcing | 94 |
| c) Rechtliche Fragen des Insourcings | 95 |
| 6. Business Process Outsourcing (BPO) | 95 |
| a) Grundlagen | 95 |
| b) Governance | 96 |
| aa) Allgemeines | 97 |
| bb) Service Delivery und Project Manager | 97 |
| cc) Commercial und Contract Manager | 99 |
| dd) Security Manager | 99 |
| ee) Gremien und Zuständigkeiten | 100 |
| c) IT Security | 101 |
| aa) Grundlagen | 101 |
| bb) Informationssicherheits-Managementsystem (ISMS) des Kunden ... | 102 |
| cc) ISMS des Providers | 102 |
| dd) IT-Sicherheitsbeauftragter | 102 |
| ee) Berichte und Prüfungen | 102 |
| ff) Sicherheitsmaßnahmen | 103 |
| gg) Notfallbehandlung | 103 |
| d) Geschäftsprozesse des BPO | 107 |
| e) Risiken | 107 |
| f) Rechtliche Betrachtung und Vertragsgestaltung | 107 |
| 7. Offshore-/Cross border Outsourcing | 108 |
| a) Entwicklung | 108 |
| b) Definition | 110 |
| c) Offshore-Regionen | 111 |
| aa) China | 111 |
| bb) Irland | 112 |
| cc) Osteuropa | 112 |
| dd) Indien | 112 |
| ee) Philippinen | 114 |
| d) Risiken | 114 |
| e) Auslagerungsbereiche für Offshore | 114 |
| f) Beispiele | 116 |
| g) Vorgehensweise | 117 |
| h) Rechtliche Fragen | 118 |
| 8. ASP/SaaS | 118 |
| a) Geschäftsmodell ASP/SaaS | 118 |
| b) Abgrenzung zum Housing | 119 |
| c) Outsourcing-Form vs. Auslagerungsbereich | 120 |
| d) Rechtliche Betrachtung | 121 |
| aa) Vertragsverhältnis 1: Softwareproduzent und Application Service Provider | 122 |

| | |
|--|------------|
| bb) Vertragsverhältnis 2: Application Service Provider und ASP-Kunde | 123 |
| cc) Mietrechtliche Hauptleistungspflichten | 124 |
| dd) Lizenzverhältnis zwischen ASP und ASP-Kunde | 125 |
| ee) SLA | 125 |
| 9. Cloud Computing | 126 |
| a) Definition | 127 |
| b) Verhältnis Kunde/Cloud-Anbieter | 130 |
| c) Verhältnis Cloud-Anbieter untereinander | 131 |
| d) Cloud Produkte | 132 |
| e) Rechtliche Fragen | 134 |
| aa) Rechtliche Beziehung Endkunde zu Cloud | 134 |
| (1) Ein Cloud-Anbieter vs. Cloud-Kunde | 134 |
| (2) Mehrere Cloud-Anbieter | 135 |
| (3) Bereitstellung von Web- oder Filespace | 135 |
| (4) Bereitstellung von Applikationen | 140 |
| (5) Bereitstellen von Datenbanken | 140 |
| (6) Service-Level-Agreement | 143 |
| bb) Rechtliche Beziehungen innerhalb der Cloud | 143 |
| (1) Vertragliche Beziehung unter den Anbietern | 144 |
| (2) Gerichtsstand | 144 |
| cc) Lizenzmanagement in der Cloud | 147 |
| dd) Datenschutz | 149 |
| ee) Vertragliche Konstruktion | 149 |
| 10. Crowd Sourcing | 150 |
| a) Ownership-Modell | 151 |
| aa) Vorbereitung der Challenge | 151 |
| bb) Bereitstellung der Challenge auf der OI-Plattform | 152 |
| cc) Annahme der Solution | 153 |
| b) Open-Source-Modell | 154 |
| aa) Vorbereitung des Offerings | 154 |
| bb) Bereitstellung der Challenge auf der OI-Plattform | 155 |
| cc) Schritt: Annahme der Solution | 155 |
| 11. Contract Manufacturing | 155 |
| a) Geschäftsmodell | 155 |
| b) Qualitätssicherung | 156 |
| c) Vertragsrecht | 157 |
| d) Abgaben | 158 |
| II. Auslagerungsbereiche (Tasks) | 159 |
| 1. Layer der IT-Infrastruktur | 164 |
| a) Rechenzentrums-Outsourcing (RZ-Outsourcing) | 165 |
| aa) Aufgaben von Rechenzentren | 165 |
| bb) Aufbau des RZ-Outsourcings | 166 |
| cc) Datawarehousing | 170 |
| dd) Housing | 170 |
| ee) Storage | 171 |
| ff) Strommodell („flat rate“) | 171 |
| gg) Ermittlung von Kennzahlen (non-SAP) | 172 |

| | |
|--|-----|
| hh) Rechtliche Fragen des RZ-Outsourcings | 173 |
| (1) Rechtliche Einordnung des RZ-Outsourcings | 173 |
| (2) Leistungsstörungenrecht | 175 |
| (3) Lizenzfragen beim Hosting | 178 |
| (4) Datenbank | 182 |
| (5) Haftung nach dem TMG | 184 |
| b) SAP Basisbetrieb | 190 |
| aa) SAP-Grundlagen | 191 |
| (1) SAP Business Suite | 191 |
| (2) SAP NetWeaver | 193 |
| (3) SAP Business One | 193 |
| bb) SAP-Projekt | 194 |
| cc) System Integration (Solution) | 195 |
| dd) Operating der SAP-Software | 196 |
| (1) Leistungen beim SAP-Basisbetrieb | 198 |
| (2) Struktur eines SAP-Hostings | 201 |
| (3) Fertigungstiefe beim SAP-Hosting | 204 |
| (4) Ermittlung von Kennzahlen (SAP) | 205 |
| ee) Rechtliche Fragen | 205 |
| (1) Rechtliche Betrachtung der System Integration | 205 |
| (2) Rechtliche Betrachtung des Operating | 207 |
| c) Application Management Services (AMS) | 212 |
| aa) Leistungsumfang der Applikationsbetreuung | 214 |
| bb) Abgrenzung zu anderen Auslagerungsbereichen | 216 |
| cc) Application Management vs. Application Services Providing (ASP) | 216 |
| dd) Lizenzmanagement | 216 |
| ee) Application Management nach ITIL V3 (2011) | 217 |
| ff) Rechtliche Betrachtung | 217 |
| (1) Charakter der AMS-Leistungen | 217 |
| (2) Sachmängelhaftung versus AMS | 218 |
| (3) Hosting der Applikationen | 219 |
| (4) Application Service Providing | 219 |
| (5) Customizing | 219 |
| d) Local Area Network (LAN) | 219 |
| aa) ISO/OSI-Referenzmodell | 219 |
| (1) Physical Layer | 221 |
| (2) Data Link Layer | 221 |
| (3) Network Layer | 221 |
| (4) Transport Layer | 222 |
| (5) Session Layer | 222 |
| (6) Presentation Layer | 222 |
| (7) Application Layer | 222 |
| bb) Strukturierte Verkabelung (passive Komponenten) | 223 |
| cc) Aktive Komponenten | 223 |
| dd) Netzwerkmanagement | 225 |
| ee) SAN | 227 |
| ff) Voice over IP | 228 |

| | |
|---|-----|
| gg) Rechtliche Betrachtung | 228 |
| (1) Miete eines Local Area Networks | 228 |
| (2) Wartung eines Local Area Networks | 230 |
| (3) Rechtliche Besonderheiten des VoIP | 230 |
| e) Wide Area Network (WAN) | 231 |
| aa) Technische Definition | 231 |
| bb) Aufbau eines WAN-Netzes | 233 |
| cc) Rechtliche Fragen | 235 |
| (1) Access auf den Backbone | 235 |
| (2) Zurverfügungstellung von IT-Infrastrukturen | 236 |
| (3) Schutzmaßnahmen | 236 |
| f) Mail-System | 239 |
| g) Desktop-Services und Client-/Server-Management | 239 |
| aa) Desktop-Services/IMAC | 240 |
| bb) Client-/Server-Management | 243 |
| cc) Server-based Computing/Thin-Clients | 243 |
| dd) Green IT | 245 |
| ee) Multifunktionsdrucker | 245 |
| ff) Rechtliche Fragen des Desktop-Services und Client-/Server- Managements | 246 |
| (1) IT-Miete | 246 |
| (2) Entstörung | 246 |
| (3) Entsorgung (IMAC) | 247 |
| (4) Rechtliche Fragen der Green IT | 247 |
| h) Telekommunikations-Outsourcing (TK-Outsourcing) | 249 |
| aa) Computer Telephone Integration (CTI) | 250 |
| bb) TK-Infrastruktur für Call Center | 251 |
| cc) Synergien des TK- und IT-Outsourcings | 251 |
| dd) Rechtliche Fragen | 252 |
| i) Outsourcing von Scanleistungen | 253 |
| aa) Dokumentenmanagement | 253 |
| bb) Rechtliche Fragen des Scannens | 254 |
| (1) TR RESISCAN | 255 |
| (2) Auslagerung des Scanprozesses | 256 |
| 2. Layer der IT-Prozesse | 259 |
| a) Service Desk (User Help Desk) | 262 |
| b) Incident-Management | 262 |
| c) Problem-Management | 264 |
| d) Configuration-Management | 264 |
| e) Change-Management | 265 |
| f) Release-Management | 266 |
| g) Service-Level-Management | 267 |
| aa) Der SLM-Prozess | 267 |
| bb) Beziehungen zu anderen ITIL V3 (2011)-Prozessen | 267 |
| (1) Beziehung zum Service Desk | 267 |
| (2) Beziehung zum Incident-Management | 268 |
| (3) Beziehung zum Configuration-Management | 268 |
| (4) Beziehung zum Availability-Management | 268 |

| | |
|---|-----|
| (5) Beziehung zum Capacity-Management | 268 |
| (6) Beziehung zum Change-Management | 269 |
| (7) Beziehung zum IT-Service-Continuity-Management | 269 |
| (8) Beziehung zum Security-Management | 269 |
| (9) Beziehung zum Financial-Management | 269 |
| h) Finance-Management für IT-Services | 269 |
| i) Capacity-Management | 270 |
| j) Continuity-Management für IT-Services | 270 |
| k) Availability-Management | 271 |
| l) IT-Service-Management | 271 |
| m) Fazit | 272 |
| n) Rechtliche Betrachtung | 273 |
| (1) Vertragliche Charakterisierung | 273 |
| (2) Die rechtliche Beurteilung der ITIL | 274 |
| 3. CIO-Organisation | 277 |
| a) Aufbau einer CIO-Organisation nach dem Task-Layer-Modell | 278 |
| b) IT-Governance | 279 |
| c) Rechtliche Fragen | 281 |
| 4. Layer der Geschäftsprozesse | 281 |
| a) Human Resources (HR-Outsourcing) | 283 |
| aa) HR-Outsourcing als IT-Outsourcing | 284 |
| bb) HR-Outsourcing als BPO | 286 |
| (1) Personalabrechnung und Stammdatenpflege | 286 |
| (2) Personalberatung | 287 |
| (3) Personalbeschaffung/Recruiting | 287 |
| (4) Personalentwicklung | 288 |
| (5) Weiterbildung und Trainings | 289 |
| (6) Zeitwirtschaft | 289 |
| (7) Reisemanagement | 289 |
| (8) Reisekostenabrechnung | 290 |
| (9) Austrittsmanagement | 291 |
| (10) Leistungsbeschreibung HR-Outsourcing | 291 |
| cc) Rechtliche Betrachtung | 293 |
| (1) Gehalts- bzw. Lohnbuchabrechnung | 293 |
| (2) Datenschutz | 293 |
| (3) Recruiting | 293 |
| (4) GoB | 294 |
| b) Transaction Banking | 295 |
| aa) Marktsituation | 295 |
| bb) Auslagerungsscope | 296 |
| (1) Zahlungsverkehr | 297 |
| (2) Wertpapierabwicklung | 299 |
| (3) Kreditabwicklung | 300 |
| cc) Rechtliche Fragen | 301 |
| (1) Rechtliche Fragen des Zahlungsverkehrs | 301 |
| (2) Geltung des Überweisungsgesetzes | 302 |
| (3) Gesetzlicher Charakter des Transaction Banking | 305 |
| (4) Aufsichtsrechtliche Fragen | 305 |

| | |
|---|------------|
| c) Beschaffung (Procurement) | 306 |
| aa) Supply-Chain-Management | 306 |
| bb) Fertigungstiefe | 309 |
| cc) Rechtliche Fragen | 309 |
| d) Customer Care & Billing-Prozesse | 312 |
| e) Facility-Management | 315 |
| aa) Aufgaben des Facility-Managements (FM) | 315 |
| bb) Einsparungspotenziale (Cost-Savings) | 317 |
| f) Catering | 317 |
| aa) Leistungen im Rahmen des Caterings | 318 |
| bb) Grundlagen des Caterings | 318 |
| cc) Kündigung und Laufzeiten | 319 |
| dd) Transition | 319 |
| ee) Facility-Management (FM) | 320 |
| ff) Haftung und Versicherung | 321 |
| gg) Leistungspflichten des Auftragnehmers | 321 |
| hh) Mitwirkungsleistungen | 322 |
| ii) Qualitätsmanagement | 322 |
| jj) Mitarbeiterübernahme | 324 |
| kk) Preisgestaltung, Zahlungen/Inkasso, Vergütung | 324 |
| III. Commercials | 324 |
| 1. Kalkulation | 324 |
| a) Allgemeine Prämissen | 325 |
| b) Besondere Prämissen | 325 |
| c) Allgemeine Kennzahlen | 325 |
| d) Prämissen pro Einsatz | 326 |
| e) Prämissen des Auslagerungsbereichs „Entstörung“ | 327 |
| f) Materialkosten pro Geschäftsvorfall „Entstörung“ | 327 |
| aa) Personalkosten je Geschäftsvorfall | 328 |
| bb) Zusammenfassung | 328 |
| 2. Strategische Kennzahlen | 329 |
| 3. Balanced Scorecard | 334 |
| 4. Preismodelle im Outsourcing | 338 |
| a) Vorgehensweise | 338 |
| b) Gainsharing | 340 |
| 5. IT-Key-Sourcing-Strategie | 341 |
| 6. Leasing als Finanzierungstool für Outsourcing | 344 |
| a) Herausforderung | 344 |
| b) Sichtweise des Providers | 345 |
| c) Leasinggestaltung | 346 |
| 7. Vermietertauschmodell | 346 |
| a) Klassisches Modell | 346 |
| b) Vermietertauschmodell | 347 |
| c) Fazit | 348 |

3. Kapitel

Das Outsourcing-Projekt

| | |
|--|-----|
| I. Service-Strategie | 350 |
| 1. Grundbegriffe der Strategie | 350 |
| a) Ursprung der Strategie | 350 |
| b) ITIL-Grundgedanken zu Strategie | 353 |
| c) ITIL-Strategie Beispiel | 353 |
| d) Utility und Warranty | 354 |
| e) Strategische Planung | 355 |
| 2. Vision eines Outsourcing-Projekts | 357 |
| a) Ziel des Outsourcing-Projekts | 357 |
| b) Welche Bereiche der IT sollen outsourct werden? | 357 |
| c) Mit welchem Service-Provider kann das Outsourcing-Projekt realisiert werden? | 358 |
| d) Vorhandensein von Vorgaben? | 358 |
| e) Welche Form soll für das Outsourcing-Projekt gewählt werden? | 358 |
| f) Zeitplan des Outsourcing-Projekts | 358 |
| g) Wie sieht die IT-Umgebung des Kunden aus? | 359 |
| 3. Outsourcing-Strategie | 359 |
| a) Strategische Überlegungen | 360 |
| aa) Make-or-Buy | 361 |
| (1) Make-or-Buy-Strategie | 362 |
| (2) Modelle und Kriterien für die Make-or-Buy-Entscheidung | 363 |
| bb) Welche Bereiche können zu wem ausgelagert werden? | 367 |
| cc) Welche Veränderungen ergeben sich durch das Outsourcing? | 369 |
| dd) Steuerliche Aspekte | 369 |
| ee) Welche rechtlichen Aspekte sind zu berücksichtigen? | 369 |
| b) Prozessbezogene Überlegungen | 370 |
| aa) Analyse der Geschäfts- und IT-Prozesse sowie Definition der Service Needs | 371 |
| bb) ITIL-Prozesse in der Strategie-Phase | 372 |
| (1) Strategy Generation | 372 |
| (2) Financial-Management | 372 |
| (3) Service-Portfolio-Management | 372 |
| (4) Demand-Management | 373 |
| cc) Transition und Transformation der Prozesse | 373 |
| c) Überlegungen zur IT-Infrastruktur | 374 |
| d) Projektplanung & -management | 375 |
| aa) Verschiedene Projektmanagement-Methoden | 375 |
| bb) PRINCE2 | 376 |
| e) Projektplanung beim Outsourcing | 379 |
| 4. Rechtliche Fragen | 384 |
| II. Service Design (Planungsphase) | 385 |
| 1. Vorvertragliche Aufklärungspflichten | 387 |
| a) Grundlagen | 388 |
| aa) Beginn der vorvertraglichen Phase | 388 |
| bb) Vor der Schuldrechtsreform | 389 |

| | |
|---|-----|
| b) Arten der Aufklärungspflichten | 390 |
| c) Verschuldensarten | 390 |
| d) Entstehen von Ansprüchen | 391 |
| e) Sachkunde | 393 |
| f) Fallgruppen | 393 |
| g) Rechtsfolgen | 394 |
| aa) Vertragsaufhebung | 395 |
| bb) Vertragsanpassung | 395 |
| 2. Datenschutz und Geheimhaltung | 396 |
| a) Grundlagen des Datenschutzrechts | 397 |
| b) Geheimhaltungserklärung/NDA | 399 |
| aa) Aufbau eines NDA | 399 |
| bb) Umfang der schutzwürdigen Daten | 399 |
| cc) Datengeheimnis nach § 5 BDSG | 401 |
| dd) Organisatorische Regelungen | 405 |
| ee) Verjährung | 405 |
| ff) Vertragsstrafen & pauschalierter Schadensersatz | 405 |
| gg) Sonstige Regelungen | 407 |
| hh) Rechtsfolgen | 407 |
| c) Datenschutzrechtliche Möglichkeiten beim Outsourcing | 408 |
| aa) Datenschutzrechtliche Anforderungen an internes Sourcing | 408 |
| bb) Outsourcing/Auftragsdatenverarbeitung (ADV) | 411 |
| (1) Grundlagen der ADV | 412 |
| (2) Anforderungen nach § 11 BDSG | 414 |
| cc) Einhaltung der Maßnahmen | 420 |
| dd) Hinweispflicht | 421 |
| ee) Pflichten des Providers (Auftragnehmers) | 421 |
| ff) Stand der Entwicklung | 424 |
| gg) Funktionsübertragung | 424 |
| (1) Erlaubnistatbestand | 427 |
| (2) Einwilligung | 428 |
| d) Internationalisierung | 431 |
| aa) Grundlagen | 431 |
| bb) Angemessenes Schutzniveau | 432 |
| (1) Standardvertragsklausel | 434 |
| (2) Binding Corporate Rules | 435 |
| (3) Safe Harbor | 437 |
| (4) Grenzen der Datenschutzrichtlinie | 441 |
| cc) Einwilligung | 442 |
| dd) Datenschutzrechtliche Entwicklung | 442 |
| e) Cloud Computing | 442 |
| aa) Internationalisierung beim Cloud Computing | 442 |
| bb) Entwicklungen zum Cloud Computing | 443 |
| cc) ADV-Vertrag für Cloud Computing | 446 |
| f) Branchen-Besonderheiten | 448 |
| aa) Versicherungssektor | 448 |
| bb) Kreditwirtschaft | 448 |

| | |
|--|-----|
| cc) Sozialwirtschaft | 449 |
| dd) Besondere Berufsgruppen | 449 |
| g) Ausblick | 450 |
| 3. Pflichtenheft | 452 |
| a) Begriffsbestimmung des Pflichtenhefts | 453 |
| b) Pflichtenhefte zur Realisierung von Outsourcing-Projekten | 454 |
| c) Inhalte und Aufgaben | 454 |
| d) Struktur und wichtige Inhalte | 455 |
| aa) Basics eines Pflichtenhefts | 456 |
| bb) Qualitätsgrad der Leistung | 456 |
| e) Eigen- oder Fremderstellung des Pflichtenhefts | 457 |
| f) Haftung | 458 |
| aa) Eigenerstellung des Pflichtenhefts | 458 |
| bb) Fremderstellung des Pflichtenhefts durch den Provider | 459 |
| cc) Pflichtenhefterstellung durch einen fremden Dritten | 460 |
| 4. Letter of Intent (LoI) | 460 |
| a) Begriffsbestimmung | 461 |
| b) Rechtsbindungswille eines LoI | 464 |
| c) Struktur und Inhalt eines LoI | 464 |
| aa) Inhalt der Verhandlungen | 465 |
| bb) Unverbindliche Regelungen | 466 |
| cc) Verbindliche Regelungen | 466 |
| dd) Zeitliche Geltung | 467 |
| ee) Geheimhaltungspflicht | 468 |
| ff) Exklusivvereinbarung | 468 |
| gg) Anwendbares Recht, Gerichtsstand, Schiedsgericht | 468 |
| d) Erfüllungsansprüche | 469 |
| aa) Erfüllungsansprüche aus einseitigen Erklärungen | 469 |
| bb) Erfüllungsansprüche aus gegenseitigen Verträgen | 469 |
| e) Haftung | 469 |
| aa) Haftung vor Abschluss des LoI | 470 |
| bb) Haftung nach Abschluss des LoI | 471 |
| cc) Haftung nach Abschluss des Outsourcing-Vertrags | 472 |
| f) Fazit | 473 |
| 5. Risiko-Management | 473 |
| a) Gesetzliche Grundlagen für Risiko-Management | 473 |
| aa) KonTraG | 474 |
| bb) Verpflichtung zum Risiko-Management für die GmbH | 475 |
| cc) KapCoRiLiG | 475 |
| dd) Deutscher Rechnungslegungsstandard (DSR) Nr. 5 | 475 |
| ee) German Code of Corporate Governance | 476 |
| ff) Transparenz- und Publizitätsgesetz | 478 |
| gg) Anforderungen der BaFin | 478 |
| b) Definition des Risiko-Managements | 479 |
| c) Prozess des Risiko-Managements | 479 |
| aa) Analyse im Rahmen des Risiko-Managements | 480 |

| | |
|--|-----|
| bb) Bewertung von negativen Risiken (Verluste) | 480 |
| (1) Strategisch | 481 |
| (2) Operativ | 482 |
| cc) Positive Risiken (Chancen) | 485 |
| dd) Risk Tracking Sheet | 485 |
| d) Versicherbarkeit als Risikominimierung | 488 |
| aa) Schadensbegriff des Versicherungsrechts | 488 |
| bb) Schadensarten | 489 |
| cc) Versicherungsvertragskonzepte | 490 |
| (1) Versicherungskonzepte auf Basis der AHB | 490 |
| (2) Versicherungskonzepte auf Basis der AVB | 491 |
| (3) Director & Officers Liabilities (D&O) | 492 |
| dd) Grenzen der Versicherbarkeit beim IT-Outsourcing | 492 |
| (1) IT-Haftpflicht: Hardware, Software, IT-Beratung und Rechenzentren | 493 |
| (2) In Deutschland nicht versicherbare Risiken | 494 |
| (3) Nicht versicherbare Risiken | 494 |
| (4) IT-Haftpflicht: Provider | 495 |
| (5) Directors & Officers Liability | 496 |
| (6) Intellectual Property | 497 |
| ee) Fazit Versicherung von IT-Outsourcing-Projekten | 498 |
| e) Fazit | 498 |
| 6. IT-Compliance | 498 |
| a) Datenschutz | 499 |
| b) Arbeitsrecht | 500 |
| c) Lizenzmanagement | 500 |
| d) Projektorganisation | 501 |
| e) Buchführung | 502 |
| f) Einhaltung von Strafvorschriften | 502 |
| g) Archivierungspflichten im Steuerrecht | 505 |
| h) Maßnahmen | 507 |
| 7. Service-Level-Management | 508 |
| a) Grundsätzliche Begriffsbestimmung | 509 |
| aa) Service-Level-Management (SLM) | 509 |
| bb) Service Level (SL) | 509 |
| cc) Service-Level-Agreement (SLA) | 510 |
| dd) Operation Level (OLA) | 510 |
| ee) Underpinning Contract (UC) | 511 |
| b) Layer (Schichten) der Service Level | 511 |
| c) Rechtliche Ausgangsbasis (Fehlen eines SLs) | 513 |
| aa) Vertragstypologische Zuordnung von Service Levels | 513 |
| bb) Verpflichtung zur Leistung nach § 243 BGB | 513 |
| cc) Sachmängelansprüche | 513 |
| dd) Schlussfolgerung | 514 |
| d) Service-Level-Indikatoren | 515 |
| aa) Reaktionszeit | 516 |
| bb) Wiederherstellzeit/Lösungszeit | 516 |
| cc) Verfügbarkeit | 517 |

| | |
|---|------------|
| dd) Max. Anzahl der Ausfälle im Berichtszeitraum | 518 |
| ee) Kapazitäten und Performancewerte | 519 |
| ff) Security Levels (Grad der Sicherheit) | 519 |
| gg) Maximale Dauer für ein Standard Change Request | 520 |
| hh) Customer-Satisfaction-Index | 520 |
| e) Festlegung der KPI vs. Wirtschaftlichkeitsbetrachtung | 521 |
| f) Nichteinhaltung von KPI | 522 |
| aa) Vertragsstrafen | 523 |
| bb) Pauschalierter Schadenersatz | 524 |
| cc) Bonusregelung | 524 |
| g) Messbarkeit von Service Levels als Bestandteil eines Service-Level- Managements | 524 |
| aa) End-to-End-Messung | 525 |
| bb) OLA-Messung | 525 |
| h) Arbeitsrechtliche Fragen von Service Level | 527 |
| i) Struktur eines Service Levels | 528 |
| j) Service-Level-Muster | 529 |
| aa) Service Level auf dem Layer IT-Infrastruktur | 529 |
| bb) Service Level auf dem Layer der IT-Prozesse | 530 |
| cc) Service Level auf dem Layer der Geschäftsprozesse | 531 |
| III. Service Transition (Implementierung) | 532 |
| 1. Transition & Transformation | 534 |
| a) Transition | 534 |
| b) Transformation | 537 |
| 2. Übernahme von Mitarbeitern | 538 |
| a) Mitarbeiterübernahme gem. § 613a BGB | 539 |
| aa) Rechtslage vor 1972 | 540 |
| bb) Rechtslage ab 1972; Anwendung des § 613a BGB | 541 |
| (1) Übergang eines Betriebes oder Betriebsteils | 541 |
| (2) Inhaberwechsel durch Rechtsgeschäft | 562 |
| cc) Rechtsfolgen des Betriebsübergangs | 562 |
| (1) Übergang der Arbeitsverhältnisse gemäß § 613a Abs.1 BGB | 562 |
| (2) Kündigungsschutz | 567 |
| (3) Die Haftung nach § 613a BGB | 567 |
| (4) Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte | 568 |
| (5) Fortgeltung der Kollektivnormen gemäß § 613a Abs.1 Satz 2 bis 4 BGB | 570 |
| b) Mitarbeiterübernahme im Umwandlungsrecht | 571 |
| c) Mitarbeiterübernahme durch neuen Arbeitsvertrag | 571 |
| 3. Übernahme von Hardware | 573 |
| a) Bestimmtheitsgrundsatz | 573 |
| b) Mängelhaftung | 574 |
| aa) Ausschluss der Mängelhaftung | 574 |
| bb) Rechtsmängel | 576 |
| 4. Übernahme von Software | 577 |
| a) Rechtliche Möglichkeit der Übertragung | 577 |
| aa) Formen des Nutzungsrechts | 578 |

| | |
|---|------------|
| (1) Einfaches Nutzungsrecht (§ 31 Abs. 2 UrhG) | 578 |
| (2) Ausschließliches Nutzungsrecht (§ 31 Abs. 3 UrhG) | 578 |
| bb) Eigensoftware des Kunden | 579 |
| cc) Fremdsoftware des Kunden | 579 |
| (1) Miete der Softwarelizenz | 579 |
| (2) Kauf der Softwarelizenz (Gebrauchtsoftware) | 583 |
| dd) Open-Source-Software i.S.d. GPL | 596 |
| (1) Grundlagen | 597 |
| (2) Rechtliche Einordnung der GPL | 597 |
| (3) Wesentliche Bestimmungen der GPL | 598 |
| b) Lizenzmodelle vs. Sicherheitskopie | 601 |
| aa) Situation in der Praxis | 601 |
| bb) Rechtsgrundlagen | 602 |
| cc) Art der Nutzung | 602 |
| (1) Zweck der Nutzung | 602 |
| (2) Installation | 603 |
| (3) Verkehrssitte | 603 |
| dd) Fazit | 604 |
| c) Vorgehensweise in der Praxis | 604 |
| d) Software Due Diligence | 605 |
| aa) Open-Source | 606 |
| bb) Miete | 606 |
| cc) Kauf- und Werkvertrag | 606 |
| dd) Individueller Kauf- und Werkvertrag | 606 |
| ee) Lizenz AGB | 608 |
| ff) Volumenlizenzen & Online übertragen | 608 |
| gg) Aufteilung | 608 |
| hh) Lizenz mit Benutzerkonten | 608 |
| ii) Nachvergütung | 608 |
| 5. Übernahme von Drittverträgen | 612 |
| a) Schuldübernahme | 614 |
| b) Wirkung der Schuldübernahme | 614 |
| c) Erfüllungsübernahme | 615 |
| d) Beendigung | 615 |
| e) Vorgehensweise | 618 |
| 6. Change-Management | 620 |
| a) Begrifflichkeiten | 620 |
| b) Change-Management-Standards | 624 |
| aa) ITIL V3 (2011) | 625 |
| bb) ISO/IEC 20000 | 626 |
| c) Change-Management-Prozess | 626 |
| d) Rechtliche Fragen | 627 |
| e) Muster eines CR-Verfahrens | 630 |
| IV. Service Operation (Laufender Betrieb) | 631 |
| 1. Arbeitnehmerüberlassung | 632 |
| a) Historie der ANÜ/AÜG | 632 |
| b) Wirtschaftliche Bedeutung des AÜG | 638 |
| c) Begriff der Arbeitnehmerüberlassung | 639 |

| | |
|---|-----|
| aa) Abgrenzung zur Arbeitsvermittlung | 641 |
| bb) Arbeitnehmerüberlassung und Werkvertragsrecht | 641 |
| cc) Arbeitnehmerüberlassung und Dienstvertragsrecht | 642 |
| dd) Maschinen- und Geräteüberlassung | 643 |
| d) Anwendbarkeit des AÜG | 643 |
| e) Verleiherlaubnis | 644 |
| f) Unwirksamkeit | 646 |
| g) Überlassungsdauer | 647 |
| h) Pflichten des Verleihers | 647 |
| aa) Pflichten des Verleihers gegenüber der Erlaubnisbehörde | 647 |
| bb) Pflichten des Verleihers gegenüber dem Entleiher | 648 |
| cc) Pflichten des Verleihers gegenüber dem Leiharbeitnehmer | 648 |
| i) Arbeitgeberisches Direktionsrecht | 649 |
| j) Rechtsbeziehung zwischen Entleiher und Leiharbeitnehmer | 649 |
| k) Benachteiligungsverbote | 650 |
| l) Betriebsrat | 652 |
| m) Sanktionen | 654 |
| n) Scheinselbstständigkeit | 655 |
| 2. Benchmarking | 656 |
| a) Entwicklung und Definition | 656 |
| b) Benchmarking Arten | 657 |
| aa) Internes Benchmarking | 658 |
| bb) Konkurrenzbezogenes Benchmarking | 658 |
| cc) Funktionales Benchmarking | 658 |
| c) Zielsetzung beim IT-Outsourcing | 659 |
| d) Das Benchmarking-Projekt | 660 |
| aa) Zielsetzungsphase | 661 |
| bb) Interne Phase | 662 |
| cc) Vergleichsphase | 663 |
| dd) Maßnahmen und Umsetzung | 663 |
| ee) Zielsetzung | 664 |
| e) Code of Conduct | 665 |
| f) Benchmarkingfehler | 666 |
| aa) Datenanalyse | 666 |
| bb) Mitarbeiterbeteiligung | 666 |
| cc) Skepsis | 666 |
| g) Benchmarkingklausel | 667 |
| h) Rechtliche Betrachtung | 667 |
| aa) Code of Conduct | 667 |
| bb) Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb (UWG) | 667 |
| cc) Kartellrechtliche Fragen | 668 |
| 3. Internationalisierung | 669 |
| 4. Eskalations-Management/Governance | 669 |
| 5. Kostenloser Zugang für Dritte | 671 |
| a) Ausgangssituation | 671 |
| b) Rechtliche Zulässigkeit | 672 |
| aa) Möglichkeit der Haftungsfreizeichnung: § 309 BGB | 672 |
| bb) Möglichkeit der Haftungsfreizeichnung: § 307 BGB | 674 |

| | |
|---|------------|
| 6. IT-Miete | 679 |
| a) Mietmodelle | 680 |
| b) Beweislast für Mängel | 681 |
| c) Zeitraum für die Behebung von Sachmängeln | 682 |
| d) Die Ansprüche auf Minderung/Schadensersatz | 682 |
| e) AGB-rechtliche Möglichkeiten | 682 |
| f) Haftung für Mietmängel | 683 |
| g) Mietminderung | 683 |
| h) Instandhaltung | 684 |
| i) Möglichkeit der Haftungsfreizeichnung | 684 |
| j) Service-Level-Agreement (SLA) | 685 |
| 7. Leasing | 685 |
| a) IT-Leasingprodukte | 685 |
| b) Leasinggestaltung | 686 |
| aa) Leasingmodelle | 686 |
| bb) Leasingprozess | 687 |
| (1) Vollamortisation | 688 |
| (2) Teilamortisation | 688 |
| c) Kündbare Leasingverträge | 688 |
| d) Leasing AGB | 689 |
| aa) Abtretung der Mängelhaftung | 689 |
| bb) Abtretung der Sach- und Preisgefahr | 689 |
| 8. Contract-Management | 690 |
| a) Claim-Management | 690 |
| aa) Ausgangssituation | 691 |
| bb) Rechtliche Aspekte | 692 |
| (1) Auslegung | 692 |
| (2) Mittlere Art und Güte, § 243 BGB | 694 |
| (3) Fehlende Dokumentation | 694 |
| (4) Lex specialis | 695 |
| cc) Organisatorischer Aufbau | 695 |
| (1) Zuständigkeit | 695 |
| (2) Claim Sheets | 695 |
| (3) Geschäftsprozesse | 696 |
| b) Change-Management | 697 |
| aa) Begrifflichkeiten | 699 |
| bb) Change-Management-Prozess | 700 |
| cc) Rechtliche Fragen | 701 |
| dd) Muster eines CR-Verfahren | 701 |
| ee) Änderungen durch E-Mail | 703 |
| V. Service Remove (Beendigungsphase) | 705 |
| 1. Strategisches Vorgehen | 705 |
| a) Know-how-Transfer | 706 |
| b) Hardware-Transfer | 707 |
| c) Software-Transfer | 708 |
| d) Mitarbeiterübergang | 709 |
| e) Datentransfer | 709 |
| f) Risikobetrachtung | 709 |

| | |
|--------------------------------|-----|
| 2. Beendigungsleistungen | 710 |
| 3. Insolvenz | 710 |

4. Kapitel

Das Outsourcing-Vertragswerk

| | |
|--|------------|
| I. Aufbau des Vertragswerks | 711 |
| 1. Modularer Aufbau | 712 |
| 2. Projektvertragswerk | 713 |
| 3. Parallele Verträge zum Outsourcing-Vertrag | 715 |
| II. Rahmenvertrag | 715 |
| 1. Deckblatt | 716 |
| 2. Präambel | 717 |
| 3. Vorherige Vertragsbeziehungen | 718 |
| 4. Vertragspartner | 718 |
| 5. Vertragsgegenstand und Geltungsbereich | 720 |
| 6. Juristische Besonderheiten | 721 |
| a) Leistungszeit und Leistungsort | 721 |
| b) Abnahme | 723 |
| c) Verzug | 728 |
| d) Gefahrübergang | 730 |
| e) Qualität der Leistungen | 732 |
| f) Mitwirkungsleistungen | 733 |
| 7. Mängelansprüche (Gewährleistung) | 734 |
| a) Wahlrecht bei mangelhaften Leistungen | 734 |
| b) Verantwortlichkeit bei Mängel | 736 |
| c) Verjährung | 737 |
| 8. Nutzungsrechte | 740 |
| 9. Personaleinsatz | 744 |
| 10. Regelungen für den Datenschutz | 746 |
| 11. Haftung | 746 |
| a) Verschuldensarten | 747 |
| aa) Vorsatz | 747 |
| bb) Fahrlässigkeit | 748 |
| cc) Beschaffenheitsgarantien | 750 |
| b) Schadenskategorien | 751 |
| aa) Personenschäden | 751 |
| bb) Sachschäden | 753 |
| cc) Vermögensschäden | 754 |
| dd) Unmittelbare/Mittelbare Schäden (Folgeschäden) | 755 |
| ee) Höhere Gewalt | 757 |
| ff) Wiederherstellung von Daten | 758 |
| gg) Entgangener Gewinn | 759 |
| hh) Sachmängelhaftung | 760 |
| c) Haftungsbegrenzung | 760 |
| aa) Individualverträge | 760 |
| bb) Haftungsbegrenzung bei Formularverträgen | 763 |

| | |
|--|------------|
| d) Verletzung von Schutzrechten Dritter | 768 |
| e) Anzeigen von Haftungsfällen | 769 |
| f) Beschaffenheitsgarantien | 769 |
| g) Regelung für Service-Levels | 772 |
| h) Minderung | 773 |
| 12. Zahlungsbedingungen und Vergütung | 775 |
| a) Art und Höhe der Vergütung | 775 |
| b) Umsatzsteuervermerk | 775 |
| c) Grundsätzliche Regelungen | 776 |
| d) Zahlungsbedingungen | 776 |
| e) Eigentumsvorbehalt | 777 |
| 13. Kündigungsregelung und Beendigungsunterstützung | 778 |
| a) Kündigungsregelungen | 778 |
| aa) Kündigung aus wichtigem Grund für den Kunden | 779 |
| bb) Kündigung aus wichtigem Grund für den Provider | 780 |
| cc) Ordentliche Kündigung | 781 |
| dd) Kündigung wegen höherer Gewalt | 782 |
| ee) Kündigung wegen der Veränderung der Kontrollverhältnisse ... | 783 |
| ff) Kündigung bei Erstellungsverträgen | 784 |
| b) Beendigungsunterstützung | 786 |
| 14. Change-Request-Verfahren und Eskalationsweg | 790 |
| 15. Internationale Geltung | 793 |
| 16. Vertragliche Besonderheiten | 793 |
| a) Salvatorische Klausel | 793 |
| b) Gerichtsstand | 794 |
| c) Schriftform | 795 |
| d) Vertragssprache | 795 |
| e) Mediation- und Schiedsgericht | 795 |
| f) Phase der Überprüfung/Joint Verification | 796 |
| g) Benchmarking | 797 |
| h) MAC | 798 |
| i) Cross Default | 799 |
| aa) Definition der Cross-Default-Klauseln | 799 |
| bb) Adaption im Outsourcing-Rahmenvertrag | 800 |
| cc) Zulässigkeit von Cross-Default-Klauseln in AGB | 801 |
| 17. Vertragshierarchie | 803 |
| 18. Anlagen | 804 |
| a) Definitionen | 804 |
| b) Warenkorb | 807 |
| c) Ansprechpartner | 808 |
| d) Preisliste, Rabatte und Kontingente | 808 |
| III. Asset-Verträge/Asset Annex | 808 |
| 1. Personalübernahmevertrag | 811 |
| a) Vertragsgegenstand | 811 |
| b) Eintritt in bestehende Arbeitsverhältnisse | 812 |
| aa) Eintritt in Rechte und Pflichten | 812 |
| bb) Informationspflicht | 812 |

| | |
|--|------------|
| cc) Übergangsanzeige | 813 |
| dd) Sonstige Regelungen | 814 |
| c) Arbeitsbedingungen, Tarifbedingungen | 814 |
| d) Versorgungsverpflichtungen | 815 |
| e) Schriftform und salvatorische Klausel | 815 |
| f) Anlage „Auflistung der Arbeitsverträge“ | 816 |
| 2. Asset-Übernahmevertrag für Hardware | 816 |
| a) Verkauf der Hardware | 817 |
| b) Sachmängelhaftung | 818 |
| c) Erneuerung (Refreshment) | 819 |
| d) Anhang „Auflistung der einzelnen Hardware-Gegenstände“ | 819 |
| 3. Asset-Übernahmevertrag für Software | 820 |
| a) Software Due Diligence | 820 |
| b) Auflagen und Beschränkungen | 820 |
| c) Software-Gruppen | 821 |
| aa) Eigensoftware des Kunden | 822 |
| bb) Fremdsoftware als Beistellung | 823 |
| cc) Fremdsoftware als Übernahme | 824 |
| dd) Open Source Software | 825 |
| ee) Software des Providers | 825 |
| d) Vom Provider im Rahmen der Leistungserbringung entwickelte Software | 825 |
| e) Leasing | 825 |
| f) Schriftform und salvatorische Klausel | 826 |
| g) Anlage „Auflistung und Einverständnis des Urhebers zur Übertragung“ | 826 |
| 4. Asset-Übernahmevertrag für Drittverträge | 826 |
| a) Due Diligence der Drittverträge | 826 |
| b) Übernahme und Verbindlichkeiten | 827 |
| c) Einwilligung des Dritten | 828 |
| d) Keine Einwilligung durch den Dritten | 828 |
| e) Schriftform und salvatorische Klausel | 828 |
| IV. Leistungsverträge/Anhänge für Leistungen | 829 |
| 1. Aufbau von Serviceverträgen und Leistungsbeschreibungen | 835 |
| a) Leistungsdefinition | 840 |
| b) Leistungsübergabepunkt | 841 |
| c) Prämissen und Ausschlüsse | 842 |
| d) Mitwirkungspflichten | 843 |
| e) Service-Level-Agreement | 844 |
| aa) Zielwerte des Service-Levels | 846 |
| bb) Bonus/Malus-Regelung | 847 |
| cc) SL-Messverfahren | 848 |
| dd) Service-Level nach der ITIL | 849 |
| (1) Inhalt eines SLA nach ITIL | 849 |
| (2) Struktur eines SLAs nach ITIL | 849 |
| f) Juristische Regelung | 849 |
| g) Anlagen | 850 |
| aa) Ansprechpartner | 851 |

| | |
|---|-----|
| bb) Preise/Pricing | 851 |
| cc) RACI-Matrix | 851 |
| 2. SAP Hosting | 852 |
| a) Leistungsdefinition RZ-Outsourcing | 853 |
| aa) Bereitstellung des Hosts | 853 |
| bb) Einrichten der SAP-Applikationen | 854 |
| cc) Einrichtung des RZ-Betriebs | 854 |
| dd) Dokumentation Produktivsystem | 854 |
| ee) Ersteinrichtung der SAP-User | 855 |
| ff) Administration der Systemkonfiguration (Betriebssystem) | 855 |
| gg) Datenbankadministration und -überwachung | 855 |
| hh) Problem-Management | 856 |
| ii) Optionale Leistungen | 856 |
| b) Leistungsübergabepunkt | 857 |
| c) Prämissen und Ausschlüsse | 857 |
| d) Mitwirkungspflichten | 857 |
| e) Juristische Regelung und Anlagen | 858 |
| f) Anlage: Service-Level | 858 |
| 3. User Help Desk (UHD)/Service Desk | 859 |
| a) Leistungsdefinition | 859 |
| b) Leistungsübergabepunkt (LÜP) | 862 |
| c) Prämissen und Ausschlüsse | 862 |
| d) Mitwirkungspflichten | 863 |
| e) Juristische Regelung | 863 |
| f) Anlage: Service-Level | 864 |
| aa) Erreichbarkeit | 864 |
| bb) Erstlösungsquote | 865 |
| 4. Entstörung | 866 |
| a) Leistungsdefinition | 867 |
| aa) Second-Level-Service (Call Dispatching) | 867 |
| bb) Behebung von Störungen | 868 |
| cc) Garantieabwicklung/Ersatzteilversorgung | 869 |
| dd) Sonstiges | 870 |
| b) Leistungsübergabepunkt | 870 |
| c) Prämissen und Ausschlüsse | 871 |
| aa) SLA-relevante Störungsbehebung | 871 |
| bb) Zugang zu den Verwendungsstellen | 872 |
| cc) Störungsbehebung im Beisein des Kunden | 872 |
| dd) Bereitstellung von Verbrauchsmaterialien | 872 |
| ee) Ausschluss von Störungsarten | 872 |
| ff) Sonstige Prämissen | 873 |
| d) Mitwirkungspflichten | 873 |
| aa) Eindeutigkeit der Störungsmeldung | 873 |
| bb) Abgrenzung zum First-Level-Support | 874 |
| cc) Zugangsberechtigungen | 874 |
| dd) Abnahmeerklärung | 874 |
| ee) Berechtigung zur Beauftragung | 874 |
| ff) Datensicherung | 875 |

| | |
|--|-----|
| e) Juristische Regelungen | 875 |
| f) Anlage: Service-Level | 875 |
| 5. Procurement (Beschaffung) und Konfiguration | 876 |
| a) Leistungsdefinition | 876 |
| b) Leistungsübergabepunkt | 877 |
| c) Prämissen | 878 |
| d) Mitwirkungspflichten | 878 |
| e) Juristische Regelungen | 878 |
| f) Anlage: Service-Level | 879 |
| 6. LAN (Local Area Network) | 882 |
| a) Leistungsdefinition | 882 |
| b) Leistungsübergabepunkt (LÜP) | 888 |
| c) Prämissen | 888 |
| d) Mitwirkungspflichten | 888 |
| e) Juristische Regelungen | 888 |
| f) Anlage: Service-Level (LAN) | 889 |
| g) Anlage: Preisgestaltung | 891 |
| 7. WAN | 892 |
| a) Leistungsdefinition | 892 |
| b) Leistungsübergabepunkt | 899 |
| c) Prämissen und Ausschlüsse | 899 |
| d) Mitwirkungspflichten | 899 |
| e) Juristische Regelungen | 899 |
| f) Anlagen | 900 |
| g) Anlage: Service-Level (WAN) | 900 |
| aa) Bereitstellung von Leitungen | 901 |
| bb) Wiederherstellungszeitraum von Leitungen | 901 |
| cc) Round-Trip-Delay | 901 |
| dd) Packet-Loss-Rate | 901 |
| 8. Mail-Betrieb | 902 |
| a) Leistungsdefinition | 902 |
| aa) Leistungsmatrix: Server | 903 |
| bb) Leistungsmatrix: Operating System | 903 |
| cc) Leistungsmatrix: Lotus Notes Basis | 904 |
| dd) Leistungsmatrix: Lotus Notes Gateway Server/Services | 904 |
| ee) Leistungsmatrix: Benutzerverwaltung | 905 |
| ff) Leistungsmatrix: Verwaltung der Applikations-Datenbanken | 905 |
| gg) Verwalten von Webservern unter Lotus Notes | 906 |
| b) Leistungsübergabepunkt (LÜP) | 906 |
| c) Prämissen | 907 |
| d) Mitwirkungspflichten | 907 |
| e) Juristische Regelungen | 908 |
| f) Anlage: Service-Level (Mail) | 908 |
| aa) Betriebszeiten | 908 |
| bb) Anwendungsklassen Lotus Notes Basis | 908 |
| cc) Anwendungsklassen Lotus Notes Gateway-Server | 909 |
| dd) HA-Hochverfügbarkeit (optional) | 909 |
| ee) Pönalregelung für die Downtime | 912 |

| | |
|--|------------|
| 9. Desktop-Services (NWSM) | 912 |
| a) Leistungsdefinition | 913 |
| aa) Leistungen mit pauschaler Service-Vergütung | 914 |
| (1) Konfigurationsmanagement | 914 |
| (2) Problem-Management (Störungsbehebung) | 914 |
| (3) Software-Verteilung | 914 |
| (4) Virenschutz | 915 |
| (5) Bestellabwicklung | 915 |
| bb) Leistungen mit Vergütung nach Geschäftsvorfällen | 915 |
| (1) Neuinstallation, Installation, Deinstallation | 915 |
| (2) Installation Software | 916 |
| (3) Verschrottung/Entsorgung | 916 |
| (4) Update-Service | 917 |
| (5) Kategorie A: Standard-Software (Betriebs-Software) | 917 |
| (6) Kategorie B: Kundenspezifische Software (mit Softwareverteilung) | 917 |
| (7) Kategorie C: Einzelplatz-Software (keine Softwareverteilung, Einzelaufwand) | 917 |
| cc) Inventarisierung | 917 |
| b) Leistungsübergabepunkt (LÜP) | 918 |
| c) Prämissen | 919 |
| d) Mitwirkungspflichten | 919 |
| e) Juristische Regelungen | 920 |
| f) Anlage A: Service-Level (Desktop-Services) | 920 |
| aa) Betriebszeitenklassen | 920 |
| bb) Anwendungsklassen (Entstörung; Optional) | 920 |
| cc) Standortklassen | 921 |
| 10. Telekommunikation | 921 |
| a) Leistungsdefinition | 922 |
| aa) Bereitstellung | 922 |
| bb) Betrieb und Betreuung | 922 |
| cc) Dienstleistungen | 923 |
| dd) Änderungsarbeiten in der Peripherie | 926 |
| b) Leistungsübergabepunkt (LÜP) | 926 |
| c) Prämissen | 927 |
| d) Mitwirkungspflichten | 928 |
| e) Juristische Regelungen | 928 |
| f) Anlage Service-Level-Agreement | 929 |
| aa) Servicequalität zentrale Einrichtungen | 929 |
| bb) Verfügbarkeit des Voice-Mail-Services | 929 |
| cc) Servicequalität für den Endbenutzer | 930 |
| V. Additional Contracts (Sonstige Verträge) | 931 |
| 1. Infrastrukturvertrag (Environmental Contract) | 931 |
| 2. Datenschutzkonzept/Auftragsdatenverarbeitung | 933 |
| a) Geheimhaltungspflicht | 933 |
| b) Erfüllungsgehilfen | 934 |
| c) Verpflichtung gem. § 5 BDSG | 935 |

| | |
|--|------------|
| d) Auftragsdatenverarbeitung | 935 |
| aa) 10-Punkte-Katalog | 936 |
| bb) Anlage 1 zum BDSG | 938 |
| cc) Sonstige Punkte | 943 |
| e) Schriftform und salvatorische Klausel | 945 |
| 3. Transition-Vertrag/-Anlage | 945 |
| a) Grundlagen | 945 |
| b) Projekt-Leistungsbeschreibung | 947 |
| c) Sonstiges | 950 |
| 4. Compliance | 950 |
| VI. Internationalisierung und Globalisierung der Outsourcing-Verträge | 951 |
| 1. Outsourcing-Vertrag mit internationaler Geltung | 952 |
| a) Internationale Gültigkeit | 952 |
| b) Vereinbarung des Gerichtsstands | 954 |
| c) Kein Gerichtsstand vereinbart | 954 |
| 2. Globales Outsourcing-Vertragswerk | 955 |
| VII. Offshore-Vertragsgestaltung | 956 |
| 1. Deckblatt bzw. Präambel mit sachlicher Erläuterung | 959 |
| 2. Rollenverständnis von Sublieferant und Provider | 959 |
| 3. Abweichende Regelungen zum Hauptvertrag | 960 |
| 4. Sonstige Bedingungen | 960 |
| VIII. BPO-Vertragsgestaltung | 961 |
| IX. Juristisches Vertragsmanagement | 962 |
| 1. Formular-/Individualvertrag | 962 |
| 2. Verhandlung von Verträgen | 964 |
| 3. Änderungsprozess/Change-Management | 965 |

5. Kapitel

Steuerliche und bilanzielle Aspekte des IT-Outsourcings

| | |
|--|------------|
| I. Steuerliche Outsourcing-Phasen: Outsourcing-Transaktion sowie Post-Closing-Besteuerung | 968 |
| 1. Planungsphase: Outsourcing steuerrelevanter Daten? | 968 |
| 2. Outsourcing-Transaktion – Steuerfolgen im Überblick | 968 |
| a) Grundfall: Anteilskauf | 969 |
| aa) Steuerfolgen beim Outsourcing-Kunden (Verkäufer/Überträger) | 970 |
| bb) Steuerfolgen beim Outsourcing-Dienstleister (Käufer) | 973 |
| cc) Steuerfalle Grunderwerbsteuer | 974 |
| dd) Steuerhürde Untergang von steuerlichen Verlustvorträgen – Entfallen zukünftiger Steuerersparnis | 974 |
| ee) Grundzüge der steuerlichen Due Diligence | 976 |
| b) Asset Deal als Alternative zum Anteilskauf | 977 |
| c) Verkauf von Personengesellschaftsanteilen | 979 |
| d) Grenzüberschreitende Steuerthematiken | 979 |
| 3. Laufende Besteuerung | 981 |

| | |
|---|-------------|
| II. Die steuerliche Betrachtung des Übertragungs-Vorgangs | 981 |
| 1. Aufdeckung stiller Reserven | 981 |
| a) Materielle Vermögensgegenstände | 982 |
| b) Immaterielle Vermögensgegenstände | 982 |
| 2. Outsourcing an einen fremden Dritten – Steuerliche Anerkennung dem Grunde nach | 984 |
| 3. Konzerninternes (oder gruppeninternes) Sourcing – Grundlegende Steuerthemen | 986 |
| 4. Steuerneutrale Gestaltungsansätze beim Full Outsourcing | 989 |
| a) Zivilrechtliche und steuerliche Grundsystematik steuerneutraler Umwandlungen | 990 |
| aa) Beispiel: Einbringung in eine Kapitalgesellschaft | 993 |
| bb) Beispiel: Einbringung in eine Personengesellschaft | 994 |
| b) Steuerneutrale Umstrukturierungen außerhalb des Umwandlungssteuerrechts | 995 |
| 5. Phasing Out-Gestaltungen | 995 |
| 6. Sonderthematik „Negativer Kaufpreis“ | 995 |
| 7. Grenzüberschreitendes Outsourcing | 996 |
| 8. Verrechnungspreise | 997 |
| a) Verrechnungspreismethoden | 997 |
| b) Formale Dokumentationspflichten | 999 |
| III. Laufende Besteuerung nach der Übertragung | 999 |
| 1. Problem gewerbesteuerliche Hinzurechnung | 1000 |
| 2. Problem Quellensteuerisiko bei Leistungsbezug aus dem Ausland | 1001 |
| IV. Umsatzsteuer | 1004 |
| 1. Outsourcing-Kunde im Inland – Outsourcing-Anbieter im Inland | 1004 |
| 2. Bezug von Outsourcing-Leistungen aus dem Ausland | 1006 |
| 3. Umsatzsteuerbefreiung bei Zahlungs- und Überweisungsleistungen | 1006 |
| 4. Gestaltungsmodell umsatzsteuerliche Organschaft | 1008 |
| 5. Anwendbarkeit des ermäßigten Steuersatzes bei Software? | 1009 |
| 6. Rechnungstellung – „E-Invoicing“ | 1010 |
| V. Bilanzielle Aspekte | 1010 |
| 1. Bilanzierung nach HGB | 1012 |
| a) Gewinnrealisierung bei Service- und anderen Leistungsverträgen | 1012 |
| b) Bilanzierung beim Outsourcing-Kunden | 1013 |
| c) Software | 1014 |
| aa) Abgrenzung zwischen Anschaffung und Herstellung | 1016 |
| (1) Individualsoftware | 1016 |
| (2) Standardsoftware | 1017 |
| (3) Maßnahmen zur Erweiterung oder Verbesserung von Software | 1017 |
| (4) Customizing | 1018 |
| (5) Updates und Release-Wechsel | 1018 |
| bb) Bedeutung der Verfügungsmacht über die Software | 1019 |
| cc) Anschaffungskosten entgeltlich erworbener Software | 1019 |

| | |
|---|------|
| dd) Bewertung entgeltlich erworbener Software zum Abschlussstichtag | 1021 |
| 2. Bilanzierung nach IAS/IFRS | 1021 |
| a) Outsourcing-Verträge | 1021 |
| b) Bilanzierung immaterieller Vermögensgegenstände | 1025 |
| VI. Schlussbemerkungen | 1026 |

6. Kapitel

IT-Outsourcing in der Versicherungswirtschaft

| | |
|---|------|
| I. Einleitung | 1027 |
| II. Aufsichtsrechtliche Aspekte | 1028 |
| 1. Der aufsichtsrechtliche Rahmen | 1028 |
| 2. Ausländische Versicherungsunternehmen; deutsche Versicherungsunternehmen im EU-Ausland | 1030 |
| 3. Arten der Versicherungsaufsicht | 1030 |
| a) Geschäftserlaubnis | 1030 |
| b) Laufende Aufsicht | 1031 |
| 4. Funktionsausgliederung | 1031 |
| a) Kernbereich des Versicherungsbetriebes | 1032 |
| b) Betriebsfunktionen | 1032 |
| c) Wirksamkeitsvoraussetzung der Funktionsausgliederung | 1032 |
| d) Versicherungsaufsicht und Nicht-Versicherungsunternehmen | 1033 |
| e) Vertragsgestaltung | 1034 |
| aa) Unvereinbarkeit der Auslagerung zentraler Leitungsfunktionen ... | 1035 |
| bb) Schriftformerfordernis | 1035 |
| cc) Bestimmung des auszulagernden Bereichs | 1036 |
| dd) Auswahl-, Einweisungs- und Überwachungspflichten | 1036 |
| ee) Exit Management | 1037 |
| ff) Interne Revision, Abschlussprüfung und Aufsicht | 1037 |
| gg) Marktangemessene Vergütung | 1038 |
| f) Haftung des ausgliedernden Versicherungsunternehmens | 1038 |
| 5. Übertragung des Bestands von Versicherungsverträgen | 1038 |
| III. Sonstige Hindernisse beim Outsourcing | 1039 |
| 1. Tatsächliche Hindernisse | 1039 |
| 2. Rechtliche Hindernisse | 1040 |
| a) Schutz von Berufsgeheimnissen nach § 203 StGB | 1040 |
| aa) Auslegung durch die herrschende Meinung | 1041 |
| bb) Verschwiegenheitssphäre | 1043 |
| b) Datenschutz | 1044 |
| c) Vertragsgestaltung | 1047 |

7. Kapitel

IT-Outsourcing in der öffentlichen Verwaltung

| | |
|--|------|
| I. Ausgangssituation | 1049 |
| 1. Möglichkeiten und Formen der Privatisierung | 1050 |
| a) Formelle Privatisierung | 1050 |
| b) Materielle Privatisierung | 1050 |
| c) Funktionale Privatisierung | 1051 |
| d) Zusammenfassung | 1051 |
| 2. Kurze Definition eines PPP im IT-Bereich | 1052 |
| a) Begriff eines PPP-Projekts | 1052 |
| b) Erfolgsvoraussetzung | 1052 |
| aa) Verändertes Beschaffungsverhalten der öffentlichen Hand | |
| „Outputspezifizierung“ | 1052 |
| bb) Langfristiger Ansatz | 1053 |
| cc) Sachgerechte Verteilung von Projektrisiken | 1053 |
| dd) Leistungsorientierte Vergütungsmechanismen | 1054 |
| ee) Partnersuche im Wettbewerb | 1055 |
| 3. Projektziele | 1055 |
| a) Hauptziele | 1055 |
| b) Nebenziele | 1056 |
| 4. Projektorganisation | 1058 |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen bzw. Zulässigkeit eines Outsourcing-Verfahrens | 1058 |
| 1. Verfassungsrechtliche Bedenken | 1058 |
| 2. Kommunalrecht | 1059 |
| a) Öffentlicher Zweck | 1059 |
| b) Subsidiarität | 1060 |
| c) Einflussnahme | 1061 |
| 3. Sonstige Träger öffentlicher Verwaltung | 1063 |
| III. Vergabe durch öffentliche Ausschreibung | 1063 |
| 1. Grundsätzliche Ausschreibungspflicht | 1063 |
| 2. Erstellung der Ausschreibungsunterlagen und der Leistungsbeschreibung | 1064 |
| 3. Durchführung des Verhandlungsverfahrens | 1068 |
| a) Transparenz und Gleichbehandlung | 1068 |
| b) Durchführung einer Due Diligence | 1069 |
| c) Verhandlungsverfahren im engeren Sinne | 1070 |
| d) Bewertung/Ermittlung des besten Bieters | 1072 |
| IV. Vertragliche Vereinbarungen | 1073 |
| 1. Leistungs-(Kunden-)beziehung | 1073 |
| 2. Gesellschaftsrechtliche Ebene | 1074 |
| 3. Personalüberleitung | 1076 |
| 4. Datenschutzkonzept | 1076 |
| V. Zusammenfassung | 1077 |

8. Kapitel

Outsourcing in der Kreditwirtschaft

| | |
|--|------|
| I. Aufsichtsrechtliche Vorgaben | 1080 |
| 1. Gesetzlicher Rahmen | 1082 |
| a) § 25b KWG | 1082 |
| b) § 25a Abs. 1 KWG | 1084 |
| c) § 33 Abs. 2 und Abs. 3 WpHG | 1084 |
| d) § 36 KAGB | 1085 |
| 2. Konkretisierung durch Verwaltungsvorschriften | 1089 |
| a) Konkretisierung für § 25b KWG | 1089 |
| b) Konkretisierung für § 33 Abs. 2 und Abs. 3 WpHG | 1089 |
| 3. MaRisk | 1089 |
| a) Vorliegen einer Auslagerung | 1090 |
| b) Bestimmung der Wesentlichkeit | 1091 |
| c) Nicht wesentliche Auslagerung | 1093 |
| d) Auslagerungsfähigkeit | 1094 |
| e) Beendigung | 1095 |
| f) Auslagerungsvertrag | 1096 |
| g) Steuerung der Risiken | 1096 |
| h) Auslagerung der Revision | 1097 |
| i) Weiterverlagerung | 1098 |
| j) Gruppeninterne Auslagerung | 1098 |
| k) Notfallkonzept | 1099 |
| l) BaFin | 1099 |
| 4. InvaMaRisk/Hinweise des BaFin zu § 36 KAGB | 1100 |
| a) Tätigkeiten nach Anhang I Nummer 2 der AIFM-Richtlinie | 1101 |
| b) Tätigkeiten der extern verwalteten Investmentgesellschaft | 1102 |
| c) Wesentlichkeit | 1102 |
| d) Auslagerung des Risikomanagements | 1103 |
| e) Genehmigungsantrag | 1103 |
| f) Auslagerungsanzeige | 1104 |
| g) Anzeige von Änderungen | 1104 |
| h) Vor dem 22. Juli 2013 bestehende Auslagerungen | 1105 |
| i) Objektive Rechtfertigungsgründe | 1105 |
| j) Nachweis objektiver Rechtfertigungsgründe | 1105 |
| k) Briefkastenfirma | 1106 |
| l) Weitergeltung InvMaRisk | 1107 |
| m) Advisory-Modelle | 1108 |
| n) Abgrenzung Auslagerung – externe Verwaltung | 1108 |
| o) Vollausslagerung des Portfoliomanagements bei Sachwerten | 1108 |
| p) Auslagerung versus Erbringung von Dienstleistungen in Bezug auf Sachwerte | 1109 |
| II. Offshoring/Nearshoring in der Kreditwirtschaft | 1110 |
| 1. Sonderregelungen für die Prüfung ausländischer Unternehmen | 1111 |
| a) Die völkerrechtliche Dimension von aufsichtsrechtlichen Maßnahmen | 1112 |

| | |
|--|-------------|
| b) Exkurs: Befugnisse von Aufsichtsbehörden des Europäischen Wirtschaftsraumes | 1113 |
| 2. Anforderungen der BaFin an internationale Outsourcing-Projekte | 1113 |
| 3. Übrige Verwaltungspraxis des früheren BAKred sowie der BaFin | 1116 |
| III. Cloud Computing in der Kreditwirtschaft | 1116 |
| 1. Rahmenbedingungen | 1116 |
| 2. Cloud-Modelle | 1118 |
| 3. MaRisk (BA) und die Cloud | 1118 |
| a) Vorliegen einer Auslagerung | 1119 |
| b) Bestimmung der Wesentlichkeit | 1120 |
| c) Steuerung der Risiken | 1122 |
| d) Weiterverlagerung | 1123 |
| IV. Fazit | 1124 |
| V. Kontrollen des Auslagerungsunternehmens | 1124 |
| 1. IT-Grundschutzhandbuch | 1125 |
| 2. Controls Reports/SAS 70/SSAE 16/ISAE 3402 | 1126 |
| a) Controls Reports | 1126 |
| b) SAS 70-Prüfung | 1127 |
| c) ISAE 3402/SSAE 16 | 1128 |
| aa) Assertion | 1129 |
| bb) Beschreibung des Internen Kontrollsystems | 1129 |
| cc) Identifizierung von Risiken | 1129 |
| dd) Sub-Dienstleistungsorganisationen | 1130 |
| 3. COBIT/ITIL | 1130 |

9. Kapitel

Outsourcing in der Telekommunikationsbranche

| | |
|---|-------------|
| I. Einführung | 1135 |
| II. Persönlicher Anwendungsbereich | 1136 |
| III. Sachliche Anwendungsbereiche | 1138 |
| 1. Vorschriften zum Schutz des Fernmeldegeheimnisses | 1138 |
| 2. Datenschutzvorschriften | 1139 |
| IV. Spezifische Datenklassen, deren Verwendung im TKG geregelt ist | 1140 |
| 1. Datenklassen | 1140 |
| a) Bestandsdaten | 1140 |
| b) Verkehrsdaten | 1140 |
| c) Standortdaten | 1140 |
| V. Outsourcing von telekommunikationsspezifischen Leistungen | 1141 |
| 1. Erbringen von Telekommunikationsdiensten über das öffentliche Telefonnetz eines fremden Betreibers | 1141 |
| 2. Billing und Inkasso durch einen Dritten | 1142 |
| a) Umfang der zulässigen Datenübermittlung an Billingdienstleister ... | 1142 |
| b) Anforderungen an den Vertrag mit dem Billingdienstleister | 1143 |

| | |
|---|-------------|
| c) Billingdienstleister im Ausland | 1144 |
| d) Billing durch Diensteanbieter für Mehrwertdiensteanbieter | 1146 |
| 3. Werbung, Marktforschung, Beratungsleistungen | 1146 |
| 4. Location Based Services | 1149 |
| VI. Aufgaben nach den Vorschriften zur Telekommunikationsüberwachung ... | 1150 |
| 1. Inhalt der Verpflichtung nach § 110 Abs. 1 TKG | 1150 |
| 2. Zulässigkeit der Auslagerung dieser Funktion | 1151 |
| 3. Verantwortungsverteilung | 1152 |

10. Kapitel

Outsourcing und die Verletzung von Privatgeheimnissen

| | |
|---|-------------|
| I. Einleitung: Strafbarkeit für Geheimnisträger beim Outsourcing | 1155 |
| II. Noch herrschende Meinung: Outsourcing als Fall von § 203 StGB | 1156 |
| 1. Verletzung von Privatgeheimnissen – der Tatbestand von § 203 StGB ... | 1156 |
| a) Geheimnis im Sinne von § 203 Abs. 1 StGB | 1156 |
| b) Offenbaren im Sinne von § 203 Abs. 1 StGB | 1157 |
| 2. Der Gehilfenbegriff im Sinne von § 203 Abs. 3 Satz 2 StGB | 1157 |
| a) (Noch) herrschende Meinung: Erforderlichkeit organisatorischer Einbindung des Gehilfen und eines Direktionsrechts des Geheimnisträgers | 1157 |
| b) Effektive Kontrollmöglichkeit ausreichend? | 1158 |
| III. Mögliche Vermeidung der Strafbarkeit | 1158 |
| 1. Einwilligung | 1158 |
| 2. Einordnung des Outsourcing-Anbieters und seiner Mitarbeiter als Gehilfen | 1159 |
| IV. „11Plus-Vertrag“ als mögliche Lösung | 1160 |
| 1. Darstellung des „11Plus-Vertrags“ | 1160 |
| 2. Gestaltungselemente des „11Plus-Vertrags“ | 1161 |
| 3. Datenschutzrechtliche Bewertung | 1163 |
| a) Einhaltung von § 11 BDSG | 1163 |
| b) Besonderheiten wegen der Verarbeitung sensibler Daten gemäß § 3 Abs. 9 BDSG | 1163 |
| 4. Geheimnisschutzrechtliche Bewertung | 1163 |
| a) Kein Offenbaren gemäß § 203 Abs. 1 StGB | 1163 |
| b) Selbstständige Unternehmer als Gehilfen | 1164 |
| c) Wortlaut von § 203 StGB erfordert keinen Arbeitsvertrag | 1164 |
| d) Direktverpflichtung als arbeits- und sozialversicherungsrechtliches Problem? | 1165 |
| e) Erforderlichkeit der Kontrolle durch den Auftraggeber | 1166 |
| 5. Einschätzung des Konzepts durch die Staatsanwaltschaft | 1167 |
| V. Fazit | 1167 |

11. Kapitel

Outsourcing in der Sozialverwaltung

| | |
|---|------|
| I. Einleitung | 1169 |
| II. Begriffsklärung | 1169 |
| III. Allgemeine rechtliche Schranken für das Outsourcing in der Sozialverwaltung | 1170 |
| 1. Sozialversicherungsrechtliche Kompetenznorm des Art. 87 Abs. 2 GG .. | 1170 |
| 2. Sozialstaatsprinzip des Art. 20 Abs. 1 GG | 1170 |
| 3. Allgemeiner Gesetzesvorbehalt gem. § 31 SGB I | 1171 |
| IV. Gesetzlich geregelte Fälle des Outsourcings in der Sozialverwaltung | 1171 |
| 1. Verwaltungsinternes Outsourcing | 1171 |
| 2. Outsourcing auf Private | 1173 |
| V. Datenschutzrechtliche Schranken für das Outsourcing in der Sozialverwaltung | 1175 |
| 1. Einleitung | 1175 |
| 2. Anonymisierung und Pseudonymisierung | 1176 |
| 3. Funktionsübertragung | 1177 |
| a) Datenschutzrechtliche Vorgaben für den Datenumgang des Outsourcingnehmers im Rahmen einer Funktionsübertragung | 1177 |
| b) Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Datenübermittlung im Rahmen einer Funktionsübertragung | 1177 |
| 4. Auftragsdatenverarbeitung | 1179 |
| a) Voraussetzungen des § 80 SGB X für die Auftragsdatenverarbeitung | 1179 |
| b) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit für die Datenverarbeitung | 1182 |
| c) Weitere Zulässigkeitsvoraussetzungen außerhalb des § 80 SGB X ... | 1182 |
| aa) Beschränkung bei besonders schutzwürdigen Sozialdaten gem. § 76 SGB X | 1182 |
| bb) Einschränkung bei Übermittlung ins Ausland gem. § 77 SGB X | 1183 |
| cc) Einrichtung automatisierter Abrufverfahren gem. § 79 SGB X | 1184 |
| dd) Keine Anwendbarkeit der §§ 88, 97 SGB X | 1184 |
| ee) Verhältnis zwischen § 80 SGB X und § 197b SGB V | 1185 |
| d) Inhaltliche Reichweite der Auftragsdatenverarbeitung | 1185 |
| e) Prüfung und Wartung von EDV-Anlagen | 1186 |
| VI. Fazit | 1186 |
| <i>Stichwortverzeichnis</i> | 1187 |