

HENRIK UDSEN

IT-KONTRAKTRET

Ex Tuto
PUBLISHING
www.extuto.com

Indholdsfortegnelse

Forord	xv
Forkortelser	xvii
Begreber	xix
1. Introduktion til it-kontraktretten	1
1. Indledning	1
2. It-kontraktrettens retskilder	3
2.1. Parternes aftale	3
2.2. Obligationsretten	5
2.3. Standardkontrakter	9
2.4. Sædvaner	12
2.5. Retspraksis	13
2.6. Øvrig lovgivning	13
2.6.1. Ophavsretten	13
2.6.2. Databeskyttelsesretten	14
2.6.3. Ansættelsesret – lov om virksomhedsoverdragelse	15
2.6.4. Udbudsreglerne	16
3. Aftaletyper	18
3.1. Udviklingsaftaler	18
3.2. Softwarelicensaftaler	21
3.3. Vedligeholdelsesaftaler	23
3.4. Driftsaftaler	24
3.5. Cloudaftaler	26
3.6. Kildekodedeponeringsaftaler	31
3.7. Sammensatte aftaler	33
3.8. Øvrige aftaletyper	33
3.8.1. Underleverandøraftaler	33
3.8.2. Konsulentaftaler	35
3.8.3. Hemmeligholdelsesaftaler	36
4. Juristens rolle	37
4.1. Aftalens udarbejdelse	37
4.2. Forhandling	40
4.3. Kontraktstyring (contract management)	41
4.4. Tvistløsning	42

5.	Litteratur	43
6.	Om bogens opbygning, afgrænsning, brug af retskilder og begrebsanvendelse	45

2.	Udviklingsaftaler	51
1.	Indledning	51
2.	Leverancemodeller	52
2.1.	Vandfaldsmodellen og den agile udviklingsmodel	52
2.2.	Kravene til systemet	55
2.3.	Betaling	57
2.4.	Tidsplan og faseopdeling	58
3.	Regelgrundlaget	59
3.1.	Parternes aftale	59
3.2.	Standardkontrakter	59
3.2.1.	K18 og K33	59
3.2.2.	K01 og K02	60
3.2.3.	K03	61
3.2.4.	Standardkontrakternes retlige betydning	62
3.3.	Baggrundsretten	63
3.3.1.	Købeloven og de obligationsretlige regler	63
3.3.2.	De ophavsretlige regler	66
3.3.3.	De databeskyttelsesretlige regler	66
3.3.4.	Udbudsretten	67
4.	Leverandørens ydelser og forpligtelser	67
4.1.	Systemet	69
4.1.1.	Det obligationsretlige udgangspunkt	69
4.1.2.	Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse	74
4.1.3.	Systemets enkeltelementer	78
4.1.3.1.	Funktionelle krav	78
4.1.3.2.	Svartider og driftseffektivitet	80
4.1.3.3.	Kompatibilitet	81
4.1.3.4.	Udbygningsmuligheder	82
4.1.3.5.	Dokumentation	83
4.1.3.6.	Kildekode	86
4.1.4.	Aftalt kvalitetsmålestok – "god it-skik" mv.	90
4.1.5.	Overholdelse af lovkrav	93
4.1.6.	Gevinstrealisering	98
4.2.	Leverandørens projektstyring	101
4.3.	Leverandørens rådgivningspligt	106
5.	Kundens betaling og øvrige forpligtelser	114
5.1.	Betaling	114
5.2.	Kundens øvrige forpligtelser	118
6.	Levering og afprøvning af systemet	119
6.1.	Levering – det obligationsretlige udgangspunkt	119
6.1.1.	Retsvirkningerne af levering	119
6.1.2.	Hvornår indtræder leveringstidspunktet?	119
6.1.3.	Hvornår er der sket levering?	120
6.2.	Afprøvning	121
6.2.1.	Udgangspunktet	121
6.2.2.	Typer af prøver	122

6.2.3.	Parternes bidrag i afprøvningen	123
6.2.4.	Godkendelse af prøven	123
6.2.5.	Ibrugtagning af systemet før godkendelse af prøven	127
6.2.6.	Retsvirkninger	130
7.	Ændringshåndtering	132
7.1.	Indledning	132
7.2.	Ændringer af systemet	133
7.2.1.	Den baggrundsretlige regulering	133
7.2.2.	Aftaleregulering	136
7.3.	Ændringer af vederlaget	138
7.3.1.	Den baggrundsretlige regulering	138
7.3.2.	Aftaleregulering	139
7.4.	Ændringer i leveringstiden	139
7.4.1.	Den baggrundsretlige regulering	139
7.4.2.	Aftaleregulering	140
7.5.	Andre ændringer	143
7.6.	Vedtagelse	144
7.6.1.	Udgangspunktet	144
7.6.2.	Formkrav	144
7.6.3.	Fulgt praksis i strid med aftalen	145
8.	Rettigheder	150
9.	Leverandørens misligholdelse	153
9.1.	Misligholdelsesformer (retsfaktum)	153
9.1.1.	Forsinkelse	153
9.1.2.	Faktiske mangler	157
9.1.3.	Retsmangler	157
9.1.4.	Rådighedsmangler – manglende overholdelse af lovkrav	158
9.2.	Misligholdelsesbeføjelser (retsfølge)	159
9.2.1.	Naturalopfyldelse	159
9.2.1.1.	Generelt om naturalopfyldelse	159
9.2.1.2.	Leverandørens afhjælpningspligt	160
9.2.1.3.	Kundens ret til selv at udbedre	165
9.2.2.	Ophævelse	168
9.2.2.1.	Forsinkelse	169
9.2.2.2.	Mangler	171
9.2.2.3.	Aftalebestemmelser	173
9.2.2.4.	Tidspunkt hvor ophævelsen får virkning – ex tunc eller ex nunc	177
9.2.2.5.	Hel eller delvis ophævelse	182
9.2.3.	Forholdsmæssigt afslag	186
9.2.4.	Erstatning	188
9.2.4.1.	Ansvarsgrundlag	189
9.2.4.2.	Krav om kausalitet og adækvans	194
9.2.4.3.	Tabsopgørelsen	195
9.2.5.	Bod	201
9.2.6.	Betalingstilbageholdelse og modregning	210
9.3.	Bortfald af misligholdelsesbeføjelser	211
9.3.1.	Manglende reklamation	211
9.3.2.	Kundens accept af misligholdelsen – forligsaftaler mv.	220
9.3.3.	Leverandørens afhjælpningsret	222

9.3.4.	Ansvarsbegrænsnings- og ansvarsfraskrivelsesbestemmelser	227
9.3.5.	Force majeure	239
9.3.6.	Forhold som kunden har ansvaret for	242
9.3.7.	Forældelse	245
9.3.8.	Annulation	247
10.	Kundens misligholdelse	248
10.1.	Misligholdelsesformer	248
10.1.1.	Betalingsforsinkelse	248
10.1.2.	Misligholdelse af sekundære ydelser – fordringshavermora	248
10.1.3.	Uberettiget ophævelse	250
10.2.	Misligholdelsesbeføjelser	252
10.2.1.	Naturalopfyldelse. Rentekrav	252
10.2.2.	Ophævelse	253
10.2.3.	Erstatning	258
	10.2.3.1. Ansvarsgrundlag	258
	10.2.3.2. Kausalitet og adækvans	259
	10.2.3.3. Tabsopgørelsen	260
10.2.4.	Leverandørens ret til at tilbageholde sine ydelser	261
10.3.	Bortfald af misligholdelsesbeføjelser	262
10.3.1.	Manglende reklamation	262
10.3.2.	Kundens efterfølgende betaling	263
10.3.3.	Ansvarsbegrænsnings- og ansvarsfraskrivelsesbestemmelser	264
10.3.4.	Annulation	266
10.3.5.	Afbestillingsret	267
11.	Databeskyttelsesretlige spørgsmål	268
11.1.	Databeskyttelse gennem design	270
11.2.	Konsekvensanalyse (DPIA)	272
11.3.	Brug af personoplysninger i forbindelse med aftestning	276
11.4.	Indholdsmæssige krav til systemet	279
11.5.	Ansvar for ulovlig behandling af personoplysninger	281

3. Driftsaftaler **285**

1.	Indledning	285
2.	Regelgrundlag	286
2.1.	Parternes aftale	286
2.2.	Standardkontrakter	287
	2.2.1. D17	287
	2.2.2. K04	288
2.3.	Baggrundsret	288
3.	Due diligence og transition	289
3.1.	Due diligence – leverandørens forudgående undersøgelser	289
3.2.	Transition – overflytning og afprøvning	294
	3.2.1. Transitionsplanen	294
	3.2.2. Overtagelsesprøve og driftsprøve	295
	3.2.3. Godkendelse af prøverne	296
	3.2.4. Prøvernes retsvirkning	296
	3.2.5. Overtagelse af medarbejdere	298

4.	Leverandørens ydelser	299
4.1.	Det obligationsretlige udgangspunkt	299
4.2.	Resultatkrav eller systemkrav	300
4.3.	Driftsydelsen	301
4.3.1.	Kundeprogrammer, driftskapacitet og driftsmiljø	301
4.3.2.	Service mål	302
4.4.	Relaterede ydelser	304
4.5.	Overholdelse af lovkrav, standarder og interne forskrifter	306
4.5.1.	Lovkrav	306
4.5.2.	Standarder	310
4.5.3.	Interne forskrifter	311
4.6.	Aftalt kvalitetsmålestok – "god skik" mv.	312
5.	Kundens betaling og øvrige forpligtelser	313
5.1.	Betaling	313
5.1.1.	Driftsvederlagets størrelse og sammensætning	313
5.1.2.	Betalingstidspunkt	314
5.1.3.	Prisændringer	315
5.2.	Kundens øvrige forpligtelser	315
6.	Ændringshåndtering	315
6.1.	Ændringer i leverandørens ydelse	316
6.1.1.	Den baggrundsretlige regulering	316
6.1.2.	Aftaleregulering	319
6.2.	Ændringer i vederlaget	322
6.2.1.	Den baggrundsretlige regulering	322
6.2.2.	Aftaleregulering	323
6.3.	Ændringer i tidsplanen	324
6.3.1.	Den baggrundsretlige regulering	324
6.3.2.	Aftaleregulering	325
6.4.	Vedtagelse	326
7.	Behandling af personoplysninger	326
7.1.	Kunden og leverandøren som dataansvarlig og databehandler	326
7.2.	Hjemmelsgrundlaget for behandlingen af personoplysninger	330
7.3.	Den registreredes rettigheder	331
7.4.	Sikkerhed	333
7.4.1.	Krav om sikkerhedsforanstaltninger	333
7.4.2.	Oplysningspligt ved sikkerhedsbrud	335
7.5.	Overførsel af personoplysninger til tredjelande	336
7.6.	Krigsreglen	339
7.7.	Sanktioner	343
7.7.1.	Bødestraf	343
7.7.2.	Erstatning	345
7.7.3.	Tortgodtgørelse	348
7.7.4.	Aftaleregulering	350
7.8.	Aftaleregulering – oversigt	352
8.	Rettigheder	352
8.1.	Rettigheder til edb-programmer	353
8.1.1.	Programmet udviklet af den ene af parterne uafhængigt af driftsaftalen	353
8.1.2.	Programmet udviklet som led i driftsaftalen	354

8.1.3.	Kundens tredjepartsprogrammel	355
8.1.4.	Leverandørens tredjepartsprogrammel	361
8.2.	Rettigheder til systemdata	361
8.3.	Rettigheder til information om driftsafviklingen	363
9.	Leverandørens misligholdelse	366
9.1.	Misligholdelsesformer	366
9.1.1.	Forsinkelse	366
9.1.2.	Faktiske mangler	366
9.1.3.	Retsmangler	367
9.1.4.	Rådighedsmangler – manglende overholdelse af lovkrav	367
9.2.	Misligholdelsesbeføjelser	367
9.2.1.	Naturalopfyldelse	367
9.2.1.1.	Generelt om naturalopfyldelse	367
9.2.1.2.	Leverandørens afhjælpningspligt	368
9.2.1.3.	Kundens ret til selv at udbedre	371
9.2.2.	Ophævelse	372
9.2.2.1.	Forsinkelse	372
9.2.2.2.	Mangler	373
9.2.2.3.	Aftalebestemmelser	374
9.2.2.4.	Tidspunkt hvor ophævelsen får virkning	377
9.2.2.5.	Hel eller delvis ophævelse	378
9.2.3.	Forholdsmæssigt afslag	379
9.2.4.	Erstatning	380
9.2.4.1.	Ansvarsgrundlag	380
9.2.4.2.	Krav om kausalitet og adækvans	381
9.2.4.3.	Tabsopgørelsen	382
9.2.5.	Bod	385
9.3.	Bortfald af misligholdelsesbeføjelser	388
9.3.1.	Manglende reklamation	388
9.3.2.	Kundens accept af misligholdelsen – forligsaftaler mv.	391
9.3.3.	Leverandørens afhjælpningsret	391
9.3.4.	Ansvarsbegrænsnings- og ansvarsfraskrivelsesbestemmelser	392
9.3.5.	Force majeure	397
9.3.6.	Forhold som kunden har ansvaret for	402
9.3.7.	Forældelse	405
9.3.8.	Annulation	405
10.	Kundens misligholdelse	406
10.1.	Misligholdelsesformer	406
10.1.1.	Betalingsforsinkelse	406
10.1.2.	Misligholdelse af sekundære ydelser – fordringshavermora	406
10.1.3.	Uberettiget ophævelse	407
10.2.	Misligholdelsesbeføjelser	409
10.2.1.	Naturalopfyldelse. Rentekrav	409
10.2.2.	Ophævelse	409
10.2.3.	Erstatning	412
10.2.3.1.	Ansvarsgrundlag	412
10.2.3.2.	Kausalitet og adækvans	413
10.2.3.3.	Tabsopgørelse	414
10.2.4.	Leverandørens ret til at tilbageholde sine ydelser	415

10.3.	Bortfald af misligholdelsesbeføjelser	418
10.3.1.	Manglende reklamation	419
10.3.2.	Kundens efterfølgende betaling	420
10.3.3.	Ansvarsbegrænsnings- og ansvarsfraskrivelsesbestemmelser	420
10.3.4.	Annulation	422
11.	Ophør og ophørsassistance	423
11.1.	Aftalens varighed	423
11.2.	Leverandørens pligt til at yde ophørsassistance	425
11.3.	Tilbagelevering af aktiver	428

4. Vedligeholdelsesaftaler 431

1.	Indledning	431
2.	Regelgrundlaget	431
3.	Vedligeholdelsesydelser	432
3.1.	Omfattet programmel	432
3.2.	De enkelte typer af vedligeholdelsesydelser	433
3.2.1.	Forebyggende vedligeholdelse	433
3.2.2.	Individuel fejludbedring	434
3.2.3.	Ny versioner og releases	437
3.2.4.	Andre typer af ydelser	438
3.2.5.	Generel kvalitetsmålestok	440
3.3.	Vedligeholdelse af tredjepartsprogrammel	440
4.	Betaling	443
5.	Misligholdelse	444
5.1.	Leverandørens misligholdelse	445
5.1.1.	Naturalopfyldelse	445
5.1.2.	Ophævelse	445
5.1.2.1.	Generelt	445
5.1.2.2.	Forholdet mellem vedligeholdelsesaftalen og udviklingsaftaler – cross default	446
5.1.2.3.	Forholdet mellem vedligeholdelsesaftalen og driftsaftaler – cross default	450
5.1.3.	Forholdsmæssigt afslag	452
5.1.4.	Erstatning	452
5.1.5.	Bod	452
5.1.6.	Ansvarsfritagelses- og ansvarsbegrænsningsbestemmelser	453
5.2.	Kundens misligholdelse	453
6.	Ophør	454

5. Softwarelicenssaftaler 457

1.	Indledning	457
2.	Baggrundsretten	458
2.1.	Den ophavsretlige regulering	458
2.2.	Købeloven og den almindelige obligationsret	463
3.	Proprietære licenser	466
3.1.	Programlicensen – realydelser	466
3.1.1.	Brugsrettens omfang	466
3.1.2.	Programmets funktionalitet	468
3.1.3.	Kompatibilitet	469

3.2.	Support, vedligeholdelse, opdatering	469
3.3.	Betaling	471
3.4.	Overdragelse	472
3.5.	Misligholdelse	479
3.5.1.	Licensgiverens misligholdelse	479
3.5.2.	Licenstagernes misligholdelse	482
3.5.2.1.	Betalingsmisligholdelse	482
3.5.2.2.	Krænkelser af rettigheder	484
3.6.	Ansvarsbegrænsninger	487
3.7.	Lovvalg og værneting	488
4.	Open source-licenser	489
4.1.	Grundlæggende introduktion til open source-filosofien og open source-licensering	489
4.2.	Generelt om OSS-licenser	491
4.2.1.	OSS-licensens karakteristika	491
4.2.2.	OSS-licenserne	492
4.2.3.	OSS-licensens samspil med de ophavsretlige regler	493
4.3.	Reguleringstemaer i OSS-licenser	494
4.3.1.	Licenstagernes rettigheder	494
4.3.2.	Licenstagernes forpligtelser ved videreoverdragelse af programmet	496
4.3.2.1.	Informationspligt	496
4.3.2.2.	Tilrådgivningspligt af kildekoden	496
4.3.2.3.	Copyleft	497
4.3.3.	Betaling	498
4.3.4.	Ansvarsfraskrivelse	500
4.3.5.	Ophør	501
4.4.	OSS-licensens juridiske status og aftalerelationen mellem licensgiver og licenstagere	503
6. Tvistløsning og tvistforebyggelse		507
1.	Indledning	507
2.	Begreberne "tvistløsning" og "tvistforebyggelse"	508
3.	Klassisk tvistløsning – voldgift og afgørelse ved de almindelige domstole	509
4.	Andre former for tvistløsning	512
4.1.	Forenklede former for tvistløsning gennem brug af sagkyndige	512
4.2.	Forhandling	516
4.3.	Mægling	517
5.	Tvistforebyggelse	519
5.1.	Regulering af samarbejde og personlige relationer	519
5.2.	Dokumentation af efterfølgende aftaler	521
5.3.	Parternes modenhed	523
5.4.	Proaktive beføjelser (proactive remedies)	524
6.	Perspektivering	526
Bibliografi		531
Stikordsregister		539