

## **Checkliste zur rechtlichen Risikoanalyse für Sicherheits-Outsourcingverträge**

---

Dem Abschluss komplexer IT-Verträge sollte eine umfassende Analyse der wirtschaftlichen, technischen und rechtlichen Risiken vorangehen. Diese Checkliste erwähnt beispielhaft einige typische Risiken in Zusammenhang mit Sicherheits-Outsourcingverträgen und weist auf mögliche rechtliche Antworten hin. Sie erhebt keinerlei Anspruch auf Vollständigkeit und kann eine individuelle Risikobeurteilung nicht ersetzen.

### **1. Risiken des auslagernden Unternehmens**

#### **1.1. Streit über zu erbringende Leistung**

- **Funktionale Leistungsbeschreibung**, Vollständigkeitsklausel
- **Service Level Agreement** mit messbaren Kriterien
- Konkretisierung durch **Claim Management**
- Einbezug von **Standards** (→ Regeln zu deren Aktualisierung definieren)
- **Eskalationsverfahren**

#### **1.2. Mangelhafte Vertragserfüllung**

- **Präventiv**: Informationspflichten, Reviews, Kontrollrechte, Disaster Recovery Planning
- Eventuell **Abnahmeverfahren** nach Migration
- **Zahlungsvoraussetzungen**, Garantierückbehalte, Versicherung

→ **Auflösungsmodalitäten**

→ **Haftung**, Konventionalstrafen, Boni/Mali

### 1.3. Abhängigkeit von Dienstleister

→ **Benchmarking**

→ Verpflichtung des Dienstleisters zu umfassender **Dokumentation**

→ Effizientes **Konfliktlösungsverfahren**

→ **Auflösungsmodalitäten** (z.B. Kündigungsfristen, Teilkündigung, Auflösungsoption)

→ Regelung des **Backsourcing** (Unterstützungspflichten, Übernahmerechte etc.)

### 1.4. Datenschutzverletzung

→ **Datenherrschaft** muss beim Kunden bleiben!

→ Angemessene **Schutzvorkehrungen** für besonders schützenswerte Daten und Persönlichkeitsprofile

→ Bei **Geheimhaltungspflichten** Zustimmung der Betroffenen einholen

→ Verbot der **Auslagerung ins Ausland**

→ **Geheimhaltungsrevers**

→ **Controlling**

### 1.5. Veränderung der Bedürfnisse

→ **Change Management** mit Eskalationsverfahren

→ Flexible **Preisbestimmung**

→ (Teil-)Auflösungsmodalitäten

## 1.6. Verschwinden des Dienstleisters vom Markt

→ Informationspflichten und periodisches **Assessment** der wirtschaftlichen Situation des Dienstleisters → Recht zur vorzeitigen Vertragsbeendigung

→ Eventuell **Garantierückbehalt**

→ **Rechtsnachfolgeklausel**

→ **Escrow** allfälliger individuell entwickelter Software

→ Vom Kunden auch gegenüber Mitarbeitern des Dienstleisters einklagbare **Geheimhaltungsverpflichtung**

→ **Übernahmerechte** für Dokumentationen, Hard-, Software und Personal

## 2. Risiken des Outsourcing-Dienstleisters

### 2.1. Kunde nimmt notwendige Vorbereitungs- und Mitwirkungshandlungen nicht vor

→ Ausgestaltung als **vertragliche Pflichten**

→ **Claim Management** Verfahren zur Konkretisierung

→ Recht zur **Leistungseinstellung**

### 2.2. Nichtbezahlung der Leistung

→ Eventuell **Sicherheiten**, z.B. Bankgarantien, Patronatserklärung im Fall eines Konzerns

→ **Zahlungsplan** mit Vorauszahlungen, Nichtrückforderbarkeit von Teilzahlungen

→ Recht zur **Leistungseinstellung**

### 2.3. Gewährleistung und Haftung

- **Vertragliche Definition**, für welche Leistungen und inwiefern allenfalls eine Erfolgsgarantie übernommen wird
- Regeln zur Abgrenzung der Risikosphären, **Beweislastverteilung** und Sorgfaltsmassstab
- **Schadensverhütungspflichten** des Kunden, z.B. im Zusammenhang mit Datensicherung und Disaster Recovery
- **Dokumentation** der eigenen Sorgfalt
- Vertragliche **Haftungsbeschränkungen**
- Rechtzeitiger **Einbezug in allfällige Prozesse** mit Dritten
- **Versicherung**

### 2.4. Nachträgliche Erhöhung des Aufwands zur Leistungserbringung

- Abschliessende Definition der in **Pauschalen** inbegriffenen Leistungen
- **Indexierung**
- Recht zur **Preisanpassung** bei wesentlicher Verteuerung relevanter Faktoren
- **Change Management** und Eskalationsverfahren

### 2.5. Vertragsauflösung vor Amortisation

- Angemessene **Kündigungsfristen**
- **Ablösungszahlungen**/Übernahmepflichten des Kunden bei Kündigung vor Amortisation von für ihn entwickelten Komponenten
- **Anstellungsverzicht**