

Serviceplus Bedingungen der Nemetschek Deutschland GmbH (Stand 15.05.2011)

1. Anwendungsbereich

1.1 Diese Serviceplus Bedingungen gelten für die Pflege der vertragsgegenständlichen Software-Module (nachfolgend „Software“ genannt) durch die Nemetschek Deutschland GmbH („Nemetschek“).

2. Serviceplus Leistungen

Nemetschek erbringt folgende Serviceplus Leistungen:

2.1 Leistungsumfang Serviceplus

2.1.1 Neue Versionen (Hauptversion; Aktualisierung)

Das Ziel ist die fortwährende Weiterentwicklung der Software. Die aktuellen Versionen werden den Serviceplus Kunden im Rahmen ihres Vertrags mit Nemetschek regelmäßig zur Verfügung gestellt. Dies kann durch die Bereitstellung einer neuen Hauptversion (inhaltliche Erweiterungen) oder durch die Aktualisierung der laufenden Version erfolgen. Die neuen Versionen sowie betriebsunterstützende Dokumentationen werden per DVD bzw. als Download angeboten. Nemetschek ist nicht zur Herausgabe des Quellcodes an Serviceplus Kunden verpflichtet. Es liegt im Ermessen des Unternehmens, in welchen zeitlichen Abständen neue Versionen der Software bereitgestellt und welche Funktionalitäten und Module der Software beibehalten, geändert, modifiziert, reduziert oder erweitert werden.

Nemetschek weist darauf hin, dass Serviceplus Kunden ihre mit der Software erstellten Projektdaten eigenständig auf externen Datenträgern sichern und archivieren sollten, um einen möglichen Datenverlust zu verhindern. Für eine unzureichende Datensicherung und damit einhergehenden Datenverlust ist der Serviceplus Kunde selbst verantwortlich.

2.1.2 Hilfestellung (technischer Support)

Der technische Support von Nemetschek unterstützt Serviceplus Kunden bei Einzelanfragen zur Anwendung der erworbenen Software, sowohl telefonisch (Erreichbarkeit gem. jeweils aktuellem Leistungsdatenblatt), als auch per E-Mail.

Die Hilfeleistungen, die der technische Support im Rahmen des Serviceplus Vertrages erbringt, beschränken sich auf die Beantwortung von Einzelfragen. Allgemeine Erläuterungen zur Funktionsweise der Software oder die Schulung einzelner Programmabläufe gehören nicht zum Bestandteil des Serviceplus Vertrages.

Der technische Support ist nicht

- zur Administration der Computeranlage (Hardware und Betriebssystem),
- zur Unterstützung bei der Umwandlung von Alt-Datenversionen in Neu-Datenversionen,
- zur Unterstützung bei der Umwandlung von Daten von Fremdformaten in software-kompatible Formate,
- oder zur Beantwortung nicht-software-technischer Inhaltsfragen (z.B. zur Berechnung von Statik oder zur Mengenermittlung nach VOB) verpflichtet.

Nach Entwicklung und Bereitstellung einer neuen Version gemäß vorstehender Nr. 2.1.1 beschränken sich die Hilfeleistungen des technischen Supports nur auf die jeweils aktuelle Software sowie deren Vorgängerversion.

2.1.3 Weitere Leistungen Serviceplus

Weitere Leistungen können sich aus dem jeweils aktuellen „Leistungsdatenblatt“ ergeben, welches in der derzeit aktuellen Version diesem Vertrag beiliegt.

2.2 Nicht enthaltene Leistungen:

2.2.1 Folgende Leistungen sind nicht mit der Serviceplus Gebühr abgegolten, sondern werden gesondert berechnet:

- Technischer Service beim Kunden vor Ort
- Unterstützung des Kunden bei Installation der Software
- Schulung
- Über Hilfestellungen hinausgehende Beratungsleistungen

2.2.2 Folgende Leistungen werden von der Nemetschek grundsätzlich nicht erbracht:

- Hardwaresupport
- Support für Fremdsoftware, auch wenn über Schnittstellen eine Anbindung zur Nemetschek Software geschaffen wurde.

3. Preise und Zahlungsbedingungen

3.1 Der Serviceplus Kunde verpflichtet sich, für die unter Nr. 2 im Einzelnen aufgezählten Serviceplus Leistungen eine pauschale monatliche Serviceplus Gebühr in Höhe des im Serviceplus Vertrag genannten Betrages zu zahlen. Die Serviceplus Gebühr wird jeweils im Voraus fällig, bei monatlicher Zahlungsweise am ersten Werktag eines jeden Kalendermonats, bei vierteljährlicher Zahlungsweise am ersten Werktag eines jeden Kalendervierteljahres und bei halbjährlicher Zahlungsweise am 1. Januar bzw. 1. Juli eines Jahres.

3.2 Die Preise von Nemetschek verstehen sich zuzüglich Versandkosten und der gesetzlichen Mehrwertsteuer.

3.3 Bei nicht rechtzeitiger Zahlung des Serviceplus Kunden muss Nemetschek den Kunden nicht förmlich in Verzug setzen. Nemetschek ist berechtigt, als Verzugsschaden acht Prozentpunkte über dem jeweiligen Basiszinssatz zu verlangen. Das Recht der Geltendmachung eines weitergehenden Schadens behält sich Nemetschek ausdrücklich vor.

3.4 Der Serviceplus Kunde kann gegen fällige Forderungen von Nemetschek ausschließlich mit unbestrittenen oder rechtskräftig festgestellten Gegenforderungen aufrechnen.

4. Eigentumsvorbehalt

4.1 Das Eigentum an gelieferter Ware einschließlich Software und neuer Versionen (nachfolgend „Ware“ genannt) – auch derjenigen, die mittels Datenleitung überlassen wurde – geht erst mit vollständiger Zahlung sämtlicher vom Serviceplus Kunden geschuldeter Forderungen über. Bis zur vollständigen Zahlung der geschuldeten Forderungen ist der Serviceplus Kunde nicht zur Verfügung über die Ware berechtigt.

4.2 Bei Zahlungsverzug oder sonstigen erheblichen Vertragsverstößen des Serviceplus Kunden ist Nemetschek berechtigt, vom Serviceplus Kunden die Herausgabe der unter Eigentumsvorbehalt stehenden Waren auch dann zu verlangen, wenn Nemetschek nicht vom Vertrag zurücktritt. Im Falle von Software kann die Löschung auf der eingesetzten Hardware unter entsprechender Erklärung der Löschung an Eidesstatt verlangt werden.

5. Nutzungsbedingungen

5.1 Der Serviceplus Kunde erkennt die Urheberrechtsfähigkeit der neuen Versionen und der Benutzerhandbücher an. Weiterhin erkennt der Serviceplus Kunde die neuen Versionen als Betriebsgeheimnis von Nemetschek an.

5.2 Dem Serviceplus Kunden wird mit dem Erwerb der neuen Versionen eine einfache, nichtübertragbare Lizenz zur Nutzung der neuen Versionen eingeräumt (Einzelplatzlizenz).

5.3 Der Serviceplus Kunde darf eine Vervielfältigung zu Sicherungszwecken vornehmen. Es darf grundsätzlich nur eine einzige Sicherungskopie angefertigt und aufbewahrt werden. Diese Sicherungskopie ist als solche der überlassenen Software zu kennzeichnen. Die Sicherungskopien dürfen nur zu rein archivarischen Zwecken verwendet werden.

5.4 Dem Serviceplus Kunden ist es nicht gestattet, die neuen Versionen und die Benutzerhandbücher zu Erwerbszwecken zu vermieten, zu verleasen oder in sonstiger Weise Dritten zeitweise zu überlassen.

6. Netzwerknutzung

6.1 Der Einsatz der überlassenen neuen Versionen innerhalb eines Local Area Network (Intranet) oder eines Wide Area Network (Internet, Extranet) an mehr als einem Arbeitsplatz gleichzeitig ist insoweit zulässig, als dass Nemetschek hierzu schriftlich die Zustimmung erteilt und der Serviceplus Kunde an Nemetschek eine besondere Netzwerkgebühr entrichtet hat (Netzwerklicenz). Die Höhe richtet sich, wenn nichts Gegenteiliges vereinbart ist, nach der jeweils aktuellen Preisliste von Nemetschek. Die Regelungen gemäß Ziffer 3 finden sinngemäß Anwendung.

6.2 Die Übertragung der Netzwerklicenz, auch einzelner Plätze, an einen Dritten bedarf der schriftlichen Zustimmung von Nemetschek. Nemetschek kann die Zustimmung ohne Grund verweigern.

6.3 Verstößt der Serviceplus Kunde gegen die Regelungen der Ziffer 6, ist er zur Zahlung einer Vertragsstrafe in Höhe des 10fachen Betrags der vereinbarten bzw. an sich angefallenen Netzwerkgebühr verpflichtet. Bei Unkenntnis über die Grundlagen zur Bestimmung der Höhe der Netzwerkgebühr ist Nemetschek berechtigt, diese für den Kunden bindend zu schätzen. Darüber hinaus ist Nemetschek berechtigt, eine bestehende Netzwerklicenz mit sofortiger Wirkung zu kündigen. Im Falle der Kündigung stehen dem Serviceplus Kunden weder Schadensersatz- noch Rückzahlungsansprüche hinsichtlich der Netzwerkgebühren zu.

7. Dekompilierung

7.1 Die Rückübersetzung des überlassenen Softwarecodes in andere Codeformen (Dekompilierung) sowie sonstige Arten der Rückerschließung der verschiedenen Herstellungsstufen der Software (Reverse-Engineering) sind unzulässig. Die zum Zwecke der Herstellung der Interoperabilität eines unabhängig geschaffenen Computerprogramms erforderlichen Schnittstelleninformationen können gegen Erstattung eines Kostenbeitrags bei Nemetschek angefordert werden. Nemetschek behält sich vor, sich die Notwendigkeit des Erhalts der Informationen vom Serviceplus Kunden nachvollziehbar belegen zu lassen.

7.2 Die zur Herstellung der Interoperabilität notwendigen Handlungen dürfen nur dann kommerziell arbeitenden Dritten, die in einem tatsächlichen oder potenziellen Wettbewerbsverhältnis zu Nemetschek stehen, überlassen werden, wenn Nemetschek die gewünschten Handlungen nicht gegen Ent-

gelt vornehmen will. Nemetschek ist eine hinreichende Frist zur Prüfung der Auftragsübernahme einzuräumen sowie der Name des Dritten mitzuteilen. Im Rahmen der Herstellung der Interoperabilität ist die dauerhafte Entfernung von Kennzeichen bzw. Marken von Nemetschek an der Software bzw. jedweden Begleitmaterial unzulässig. Ist die Entfernung dennoch unumgänglich, ist der ursprüngliche Zustand unverzüglich wiederherzustellen bzw., wenn dies nicht möglich ist, ein diesem Zustand am nächsten kommender herzustellen.

8. Schutzrechte Dritter

8.1 Nemetschek versichert, dass nach ihrer Kenntnis auch neuen Versionen der Software keine Schutzrechte Dritter verletzen. Bei schuldhaften Schutzrechtsverletzung durch Nemetschek stellt Nemetschek den Serviceplus Kunden bei insoweit von Ansprüchen Dritter frei. Nemetschek haftet nicht für Ansprüche Dritter, die auf Kundenänderungen an den neuen Versionen oder Software Dritter beruhen. Dem Serviceplus Kunden wird damit kein Recht zur Bearbeitung der neuen Versionen eingeräumt.

8.2 Wird die vertragsgemäße Nutzung durch Schutzrechte Dritter beeinträchtigt, so hat Nemetschek in einem für den Serviceplus Kunden zumutbaren Umfang das Recht, nach ihrer Wahl und auf ihre Kosten Lizenzen zu erwerben, die Software zu ändern oder ganz bzw. teilweise auszutauschen.

9. Mängelansprüche bei der Lieferung von neuen Versionen

9.1 Die Verjährungsfrist für Mängelansprüche aus Warenlieferungen beträgt 12 Monate beginnend mit Ablieferung bzw. – wenn Nemetschek auch die Installation schuldet – nach deren Abschluss. Dies gilt nicht für arglistig verschwiegene Mängel.

9.2 Der Serviceplus Kunde wird die gelieferte Ware innerhalb von fünf Werktagen nach Lieferung bzw. Abschluss der Installation durch Nemetschek untersuchen, insbesondere im Hinblick auf Vollständigkeit und grundlegende Funktionsfähigkeiten. Mängel, die hierbei festgestellt werden oder feststellbar sind, müssen Nemetschek innerhalb weiterer fünf Werktage in Textform mitgeteilt werden. Die Rüge muss eine detaillierte Beschreibung der Mängel beinhalten, ggf. unter Verwendung von Mängelformularen von Nemetschek. Mängel, die im Rahmen der ordnungsgemäßen Untersuchung nicht feststellbar sind, müssen innerhalb von fünf Werktagen nach Entdeckung unter Einhaltung der dargelegten Rügeanforderungen gerügt werden. Bei einer Verletzung der Untersuchungs- und Rügepflicht gilt die Ware in Ansehung des betreffenden Mangels als genehmigt.

9.3 Nemetschek ist bei mangelhafter Lieferung nach ihrer Wahl zur kostenlosen Nachbesserung oder zum Austausch, auch durch Überlassung einer neueren Version, berechtigt. Nemetschek kann ihre Pflicht zur Fehlerbeseitigung auch dadurch erfüllen, dass sie Hinweise zur Fehlerbeseitigung gibt. Die Fehlerauswertung findet am Sitz von Nemetschek statt. Der Serviceplus Kunde gewährt Nemetschek unmittelbar oder mittels Datenfernübertragung Zugang zu seiner Hardware und seinen Computerprogrammen. Ist kundenbedingt der technische Zugang nicht oder nur unter erschwerten Bedingungen möglich, so trägt der Serviceplus Kunde die hierdurch entstehenden Mehrkosten.

9.4 Der Anspruch des Serviceplus Kunden auf Fehlerbeseitigung ist ausgeschlossen, wenn der Fehler nicht reproduzierbar ist oder nicht anhand maschinell erzeugter Ausgaben aufgezeigt werden kann.

9.5 Sind die aufgetretenen Fehler auf Umstände zurückzuführen, die Nemetschek nicht zu vertreten hat, entfällt die Mängelhaftung. Dies gilt z.B. bei Störungen infolge Benutzung ungeeigneten Betriebsmaterials (z.B. Hardware, Betriebssystem, etc.), oder wenn der Serviceplus Kunde die Installationsvoraussetzungen nicht eingehalten hat. Nemetschek ist nicht verpflichtet, Software auf andere Betriebssysteme, ein anderes Hardware-System oder eine andere Programmiersprache umzustellen. Außerdem entfällt die Mängelhaftung, wenn der Serviceplus Kunde Änderungen und/oder Eingriffe an den neuen Versionen vorgenommen hat, es sei denn, der Serviceplus Kunde weist im Zusammenhang mit der Fehlermeldung nach, dass der Eingriff für den Fehler nicht ursächlich war. Dem Serviceplus Kunden wird hierdurch kein Bearbeitungsrecht an den neuen Versionen eingeräumt.

9.6 Schlägt die Nachbesserung oder Ersatzlieferung endgültig fehl, hat der Serviceplus Kunde Anspruch auf Herabsetzung des Kaufpreises oder Rückgängigmachung des Vertrages. Im Falle der Rückgängigmachung des Vertrages ist der Serviceplus Kunde verpflichtet, alle Kopien der neuen Versionen inkl. eventueller Originaldatenträger einschließlich etwaiger abgeänderter Exemplare an Nemetschek zu senden oder auf Wunsch von Nemetschek zu vernichten.

9.7 Umfasst der Vertrag die Lieferung mehrerer Waren – z.B. Lieferung von Hard- und Software – und sind nur einzelne Waren mangelhaft, beschränken sich die Mängelansprüche des Serviceplus Kunden auf die mangelhafte Ware. Es sei denn, der Serviceplus Kunde hat an den mangelfreien Waren ohne die mangelhafte Ware objektiv kein Interesse.

10. Schadensersatz

10.1 Nemetschek haftet für Schäden wegen Rechtsmängeln und Fehlens zugesicherter Eigenschaften sowie für Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit auch ihrer gesetzlichen Vertreter und leitenden Angestellten in Höhe des vorhersehbaren Schadens.

10.2 Die Haftung für anfängliches Unvermögen und das Verschulden von Erfüllungsgehilfen wird auf das fünffache der Vergütung, maximal € 250.000,00, sowie auf solche Schäden begrenzt, mit deren Entstehung im Rahmen einer Software- und/oder Hardwareüberlassung typischerweise gerechnet werden muss.

10.3 Für leichte Fahrlässigkeit haftet Nemetschek nur, sofern eine Pflicht verletzt wird, deren Einhaltung für die Erreichung des Vertragszwecks von besonderer Bedeutung ist (Kardinalpflicht). Bei Verletzung einer Kardinalpflicht ist die Haftungsbeschränkung für anfängliches Unvermögen nach Ziffer 10.2 dieser Haftungsregelung entsprechend heranzuziehen.

10.4 Die Haftung von Nemetschek für Datenverlust wird auf den typischen Wiederherstellungsaufwand beschränkt, der bei regelmäßiger und gefahrentsprechender Datensicherung durch den Kunden eingetreten wäre.

10.5 Die vorstehenden Regelungen gelten auch zugunsten der Mitarbeiter von Nemetschek. Der Haftungsausschluss findet keine Anwendung auf Ansprüche nach dem Produkthaftungsgesetz.

11. Vertragsdauer

11.1 Der Serviceplus Vertrag beginnt – soweit nichts Abweichendes vereinbart ist – am ersten Tag des Kalendermonats, der auf den Abschluss des Serviceplus Vertrags folgt.

11.2 Der Serviceplus Vertrag läuft für die gewählte Vertragsdauer und verlängert sich jeweils automatisch um ein weiteres Jahr, wenn er nicht mit einer Frist von 3 Monaten zum Ende der Laufzeit ordentlich gekündigt wird.

11.3 Der Serviceplus Vertrag kann von Nemetschek aus wichtigem Grund ohne Einhaltung einer Kündigungsfrist gekündigt werden. Nemetschek ist zur fristlosen Kündigung aus wichtigem Grund insbesondere dann berechtigt, wenn der Serviceplus Kunde mit der Zahlung der Serviceplus Gebühr trotz zweifacher Mahnung teilweise oder vollständig in Verzug ist oder gegen die Nutzungsbestimmungen nach Ziffern 5/6 verstößt.

11.4 Jede Kündigung bedarf der Textform (§ 126 b BGB).

12. Sonstiges

12.1 Sofern der Serviceplus Kunde ebenfalls Allgemeine Geschäftsbedingungen verwendet, kommt der Vertrag auch ohne ausdrückliche Einigung über den Einbezug Allgemeiner Geschäftsbedingungen zustande. Soweit die verschiedenen Allgemeinen Geschäftsbedingungen inhaltlich übereinstimmen, gelten diese als vereinbart. An die Stelle sich widersprechender Einzelregelungen treten die Regelungen des dispositiven Rechts. Gleiches gilt für den Fall, dass die Geschäftsbedingungen des Serviceplus Kunden Regelungen enthalten, die im Rahmen dieser Geschäftsbedingungen nicht enthalten sind. Enthalten vorliegende Geschäftsbedingungen Regelungen, die in den Geschäftsbedingungen des Serviceplus Kunden nicht enthalten sind, so gelten die vorliegenden Geschäftsbedingungen.

12.2 In dem Falle, dass die Ausfuhr der neuen Versionen nationalen oder internationalen Ausfuhrbestimmungen unterliegt, hat der Serviceplus Kunde die Zustimmung der zuständigen Stellen einzuholen. Die Kosten der Ausfuhr, insbesondere Zölle, Steuern, Gebühren und weitere Kosten sind vom Serviceplus Kunden zu tragen

12.3 Erfüllungsort für alle Verpflichtungen aus dem Vertrag ist München.

12.4 Sollten einzelne Bestimmungen dieser Allgemeinen Geschäfts- und Lizenzbedingungen unwirksam sein oder die Wirksamkeit durch einen später eintretenden Umstand verlieren, bleibt die Wirksamkeit der Serviceplus Bedingungen im Übrigen unberührt. Anstelle der unwirksamen Bestimmungen treten Regelungen, die dem am nächsten kommen, was die Vertragsparteien gewollt hätten, sofern sie den betreffenden Punkt bedacht hätten. Entsprechendes gilt für Lücken der Serviceplus Bedingungen.

12.5 Die Parteien vereinbaren im Hinblick auf sämtliche Rechtsbeziehungen aus diesem Vertragsverhältnis (inklusive Vertragsabschluss und –verhandlungen) die Anwendung des Rechts der Bundesrepublik Deutschland unter Ausschluss des UN-Kaufrechts. Der ausschließliche Gerichtsstand befindet sich – soweit gesetzlich zulässig – beim sachlich zuständigen Gericht am Sitz von Nemetschek. Nemetschek ist jedoch auch berechtigt, am Sitz des Serviceplus Kunden zu klagen.