

# **‘Ask a lawyer’**

ICT-Beschaffungskonferenz 2016

Universität Bern 24.08.2016

Julia Bhend, Christoph Jäger, Wolfgang Straub

# Julia Bhend

Rechtsanwältin

Probst Partner AG, Zürich/Winterthur

[julia.bhend@probstpartner.ch](mailto:julia.bhend@probstpartner.ch)

[www.probstpartner.ch](http://www.probstpartner.ch)

- ICT-Vertragsrecht, Datenschutz- und Vergaberecht sowie Wirtschaftsrecht
- Dozentin CAS ICT-Beschaffungen an der Universität Bern
- seit 2004 Rechtsanwältin in Wirtschaftsrechtskanzleien und im Rechtsdienst eines Telekomunternehmens
- Studium an Universitäten Bern und Paris



# Christoph Jäger

Dr. iur., Rechtsanwalt

Kellerhals Carrard, Bern

[christoph.jaeger@kellerhals-carrard.ch](mailto:christoph.jaeger@kellerhals-carrard.ch)

[www.kellerhals-carrard.ch](http://www.kellerhals-carrard.ch)

- Vertragsrecht und Vergaberecht, öffentliches Recht
- Dozent CAS ICT-Beschaffungen an der Universität Bern
- seit 2003 Rechtsanwalt in Wirtschaftsrechtskanzleien und bei einem nationalen Verband
- Studium an der Universität Bern



# Wolfgang Straub

Fürsprecher, Dr. iur., LL.M.

Augsburger Deutsch & Partner, Bern

[wolfgang.straub@ad-p.ch](mailto:wolfgang.straub@ad-p.ch)

[www.it-recht.ch](http://www.it-recht.ch)

- ICT-Vertragsrecht und Vergaberecht
- Dozent CAS ICT-Beschaffungen an der Universität Bern
- seit 1996 Rechtsanwalt in Bern
- Studium an Universitäten Bern, Basel, Lausanne und Genf



# Request for Information

- > Wie ist ein RFI auf [www.simap.ch](http://www.simap.ch) zu publizieren?
- > Gibt es stichhaltige Gründe dagegen?
- > Ist eine Publikation als 'Vorankündigung' besser bzw. weniger rekursanfällig?

# Zwischenhändler-Ausschreibungen

- > Standardsoftware wird oft via Zwischenhändler vertrieben.
- > Im EDU-Umfeld gibt es oft eine beschränkte Anzahl von Zwischenhändlern. Ihre Marge ist gering, dennoch verteuert sich dadurch die Beschaffung.
- > Der Aufwand für Ausschreibungen ist unverhältnismässig. Lässt er sich vermeiden?

# Agile Methoden und Vergaberecht

- > Wie können agile Methoden (wie z.B. Scrum) in Verträgen geregelt werden?
- > Lässt das aktuelle Beschaffungsrecht agile Methoden überhaupt zu?
- > Wenn ja, was muss berücksichtigt werden?

# Verbindlichkeit in Ausschreibungen

- > Wie verbindlich sind die Angaben in öffentlichen Ausschreibungen?
- > Nach Zuschlag werden Termine oft verschoben.
- > Manchmal wird auch der Umfang von Individualentwicklungen geändert.
- > Vertragsentwürfe enthalten oft inakzeptable Vorgaben. Wie geht man hier vor?

# Rahmenverträge – Vergabekriterien

- > Rahmenvertrag mit 3 Zuschlagsempfängern.
- > Gemäss Ausschreibung werden Aufträge nach Rangfolge in der WTO vergeben.
- > Wären trotzdem auch Minitender zulässig?

# Rahmenverträge – keine Angebote

- > Wir haben verschiedene Rahmenverträge für strategische Partnerschaften.
- > Auf Minitender haben wir schon mehrmals gar keine Angebote erhalten.
- > Freihändige Vergaben sind in der Bundesverwaltung kaum mehr durchsetzbar. Welche Alternativlösungen schlagen Sie vor?

# Rahmenverträge – Minitender

- > Wann werden die Minitender-Verfahren und die rechtssichere Abwicklung im Gesetz und in der Verordnung geregelt?
- > Die Transparenz und Gleichbehandlung sind meiner Meinung nach nicht sichergestellt.

# Technische Spezifikationen

- > Bei Ausschreibungen sind bestimmte funktionale / technische Anforderungen oft zwingend notwendig.
- > Bei Ausschreibungen im Bund werden hierfür oft die „technischen Spezifikationen“ verwendet, die zwingend zu erfüllen sind.
- > In der IVöB sind die TS nirgends erwähnt. Wie ist hier vorzugehen?

# Standardsoftware – Referenzen

- > Darf als EK verlangt werden, dass eine Standard-SW mit Nachweis von X Kunden angeboten wird?
- > Können Qualität der Anwendung und Stabilität der Firma auch mit anderen Mitteln erreicht werden (z.B. Prototypen, Bankgarantien)?
- > Genügt eine Erwähnung auf der Homepage als Deklaration von Standard-SW?

# Unfares Wettbewerbsverhalten

Welche Möglichkeiten haben Anbieter:

- > Auftrag wird gar nicht ausgeschrieben
- > Ausschreibung bevorteilt einen bestimmten Anbieter
- > Ein Verwandter und/oder ehem. Mitarbeiter wirkt am Vergabeentscheid mit

# Anwaltliche Vertretung

- > Macht es Sinn, ohne anwaltliche Unterstützung gegen eine Ausschreibung/ Vergabe Beschwerde einzureichen?
- > Gibt es einen Leitfaden, wie genau in einem Beschwerdefall vorzugehen ist?
- > Wie hoch sind die Kosten in einem Beschwerdefall?

# Vergaberechtsrevision

- > Revision Submissionsverordnung Bund / Kt. Zürich: Stand, Zeitpunkt mögliche Inkraftsetzung?
- > Wichtigste Neuerungen/Anpassungen?