



Allgemeine Geschäftsbedingungen

MASSIVE ART WebServices Swiss GmbH

2021

1. GÜLTIGKEIT

- 1.1. Für den Geschäftsverkehr der MASSIVE ART WebServices Swiss GmbH, domiziliert an der Dammstrasse 19, in 6300 Zug (im Folgenden „MASSIVE ART“), gelten ausschliesslich die nachstehenden Allgemeinen Geschäftsbedingungen (im Folgenden „AGB“). Unser Vertragspartner wird nachfolgend Kunde genannt. Diese AGB sind verbindlich für den gesamten gegenwärtigen und künftigen Geschäftsverkehr mit MASSIVE ART, auch wenn darauf nicht ausdrücklich Bezug genommen wird.
- 1.2. Von diesen AGB abweichende oder ergänzende Regelungen – insbesondere allgemeine Geschäfts- oder Einkaufsbedingungen des Kunden – werden nur dann Vertragsbestandteil, wenn dies von MASSIVE ART ausdrücklich schriftlich bestätigt wurde.
- 1.3. Änderungen dieser AGB werden dem Kunden schriftlich oder auf elektronischem Wege (z. Bsp. per E-Mail) bekannt gegeben. Änderungen können jederzeit erfolgen und erlangen vier Wochen nach Bekanntgabe Rechtsgültigkeit für alle gegenwärtigen Geschäftsbeziehungen mit dem Kunden, sofern der Kunde nicht innerhalb dieser Frist schriftlich widerspricht.

2. Angebot, Vertragsschluss, Kostenvoranschlag

- 2.1. Angebote von MASSIVE ART sind freibleibend, soweit sie nicht ausdrücklich als verbindlich bezeichnet werden. Grundlage für die Erstellung des Angebots bzw. Kostenvoranschlages bilden die vom Kunden zur Verfügung gestellten Unterlagen, Informationen und Hilfsmittel. Dazu zählen auch praxismässige Testdaten sowie Testmöglichkeiten in ausreichendem Ausmass, die der Kunde während der Normalarbeitszeit und auf seine Kosten bereitstellt.
- 2.2. Der Kunde hat das Angebot auf seine Richtigkeit und Vollständigkeit hin zu überprüfen und mit seinem Zustimmungsvermerk zu versehen. Der Vertrag kommt durch Annahme der Bestellung oder durch Auftragserteilung durch MASSIVE ART zustande, und zwar wahlweise entweder durch Absendung eines formlosen Bestätigungsschreibens oder einer seitens einer vertretungsberechtigten Person unterzeichneten und mit dem Firmenstempel visierten Auftragsbestätigung von MASSIVE ART mittels E-Mail, Telefax oder Post.

- 2.3. Das Angebot bzw. der Kostenvoranschlag wird von MASSIVE ART nach bestem Fachwissen erstellt, es kann jedoch keine Gewähr für die Richtigkeit der Angaben übernommen werden. Sollten sich nach Bestellung/ Auftragserteilung Kosten erhöhungen im Ausmass von mehr als 15 % ergeben, so wird MASSIVE ART den Kunden hierüber unverzüglich verständigen. Handelt es sich um unvermeidliche Kostenüberschreitungen von weniger als 15 %, ist eine gesonderte Verständigung nicht erforderlich und diese Kosten können ohne weiteres in Rechnung gestellt werden. Sofern nichts anderes vereinbart wurde, können Auftragsänderungen oder Zusatzaufträge zu angemessenen Preisen jederzeit zusätzlich in Rechnung gestellt werden.

3. Preise, Zahlungsbedingungen, Eigentumsvorbehalt

- 3.1. Soweit nicht anders angegeben, verstehen sich sämtliche Preisangaben als Tagesnettopreise in Schweizer Franken „ab Werk“ bzw. „ex works“ INCOTERMS 2010 exklusive allfällig geschuldeter Steuer sowie exklusive aller mit dem Versand oder der Installation entstehenden Kosten und Spesen.
- 3.2. Dienstleistungen einschliesslich der Schulung und Einarbeitung der Mitarbeiter des Kunden werden von MASSIVE ART zu den am Tag der Leistungserbringung geltenden Dienstleistungssätzen nach Zeitaufwand verrechnet und während der Normalarbeitszeit erbracht.
- 3.3. Sofern nicht anders vereinbart, werden mit der Durchführung des Auftrages bzw. Erbringung der Dienstleistung anfallende (tatsächliche) Reisekosten und Spesen dem Kunden neben dem vereinbarten Preis in Rechnung gestellt. Wegzeiten gelten als Arbeitszeit. MASSIVE ART verrechnet für ihre Leistungen jede angefangene Viertelstunde.
- 3.4. Für mitgelieferte Softwarekomponenten Dritter gelten die am Tag der Lieferung gültigen Listenpreise.
- 3.5. Bei Teillieferungen sind Teilrechnungen stets zulässig.
- 3.6. Zahlungen sind abzugs- und spesenfrei mit Rechnungserhalt fällig. Der Rechnungsversand erfolgt per E-Mail ohne digitale Signatur. Auf ausdrückliches Verlangen des Kunden werden Rechnungen postalisch versandt.
- 3.7. Bei Zahlungsverzug werden Verzugszinsen 5 % über dem jeweiligen Basiszinssatz gemäss Art. 104 Abs. 1 OR verrechnet. Der Kunde ist bei Zahlungsverzug verpflichtet, sämtliche MASSIVE ART durch diesen Zahlungsverzug entstehenden zur zweckentsprechenden Rechtsverfolgung notwendigen Mahn- und Inkassospesen sowie allfällige Betreuungskosten (insbesondere Kosten betreffend der Ausstellung eines Zahlungsbefehls) zu ersetzen. Die Geltendmachung eines darüber hinausgehenden Verzugschadens behält sich MASSIVE ART vor.

- 3.8. Im Falle der Vereinbarung von Teilzahlungen tritt ein Terminverlust ein, wenn auch nur eine Teilzahlung unpünktlich oder nicht in voller Höhe erfolgt. Mit Eintritt des Terminverlustes, das heisst mit Verzug auch nur einer Teilzahlung, wird der gesamte, zu diesem Zeitpunkt noch ausstehende Restbetrag sofort zur Zahlung fällig. Bei Terminverlust steht MASSIVE ART das Recht zu, die unter Eigentumsvorbehalt gelieferte Ware (Computerprogramme etc.) ohne Rücktritt vom Kaufvertrag in Verwahrung zu nehmen bzw. zurückzubehalten und die laufenden Arbeiten vorläufig einzustellen, bis die gesamte Forderung vollständig samt Nebenkosten abgedeckt ist. Die zusätzliche Geltendmachung einer Schadenersatzforderung in diesem Zusammenhang bleibt vorbehalten.
- 3.9. Die vereinbarten Preise sind wertgesichert auf der Basis des Landesindex der Konsumentenpreise Schweiz des im Zeitpunkt des Vertragsbeginns geltenden Jahres bzw. Monats dieses Jahres.

4. Lieferung und Abnahme

- 4.1. Der Kunde ist verpflichtet, die von MASSIVE ART zur Verfügung gestellten Lieferungen und Leistungen abzunehmen.
- 4.2. Die Lieferungen und Leistungen von MASSIVE ART sind stets teilbar (Projektmeilensteine).
- 4.3. Sofern Installationsleistungen von individuell erstellten Computerprogrammen bzw. Programmadaptierungen vereinbart sind, gilt die Leistung zum frühesten der nachfolgenden Zeitpunkte als abgenommen: wenn die Abnahme vom Kunden mittels Abnahmeprotokoll bestätigt wird; wenn die installierte Lieferung oder Leistung operativ beim Kunden oder dessen Endkunden in Betrieb genommen wurde (dies gilt auch für Onlinelösungen); oder spätestens 2 Wochen nach der erfolgten Installation.
- 4.4. Dienstleistungen gelten mit tatsächlicher Erbringung als abgenommen.
- 4.5. Stellt der Kunde nach Abnahme wesentliche Mängel fest, so ist er berechtigt, diese im Rahmen der Gewährleistung ausreichend dokumentiert durch MASSIVE ART beheben zu lassen. MASSIVE ART bemüht sich um schnellstmögliche Mängelbehebung, wobei eine definierte Behebungszeit nicht garantiert wird. Der Kunde ist nicht berechtigt, die Abnahme von Leistungen oder Lieferungen wegen Mängel abzulehnen.
- 4.6. Höhere Gewalt, Arbeitskonflikte, Pandemien, Naturkatastrophen und Transportsperren sowie sonstige Umstände, die außerhalb der Einflussmöglichkeiten von MASSIVE ART liegen, entbinden MASSIVE ART von der Lieferverpflichtung bzw. gestatten ihr eine Neufestsetzung der vereinbarten Lieferfrist.
- 4.7. MASSIVE ART behält sich das Recht an den dem Kunden gelieferten Computerprogrammen, Waren und allen sonstigen hierzu zur Verfügung gestellten Unterlagen bis zur vollständigen Bezahlung vor.

5. Erfüllungsort, Gefahrtragung

- 5.1. Erfüllungsort ist der Sitz der MASSIVE ART Webservices GmbH.
- 5.2. Die Kosten und das Risiko der Lieferung trägt der Kunde. Für Daten geht die Gefahr des Untergangs bzw. der Veränderung der Daten beim Download und beim Versand via Internet mit dem Überschreiten der MASSIVE ART-Netzwerkschnittstelle auf den Kunden über. Der Kunde trägt ferner die Gefahr und es trifft ihn die Pflicht zur Sicherung von Echtdaten, wenn mit diesen zum Test auf der zur Verfügung gestellten Anlage im Echtbetrieb gearbeitet wird.

6. Verzug, Unmöglichkeit der Leistung, Rücktritt

- 6.1. MASSIVE ART ist bestrebt, die vereinbarten Lieferfristen und -termine nach Möglichkeit einzuhalten. Sie sind, falls sie nicht ausdrücklich als verbindlich vereinbart wurden, unverbindlich und verstehen sich immer als voraussichtlicher Zeitpunkt der Bereitstellung und Übergabe an den Kunden.
- 6.2. Lieferverzögerungen, die durch unrichtige, unvollständige oder nachträglich geänderte Angaben, Informationen bzw. seitens des Kunden zur Verfügung gestellte Unterlagen entstehen, sind von MASSIVE ART nicht zu vertreten und können nicht zum Verzug von MASSIVE ART führen. Daraus resultierende Mehrkosten trägt der Kunde.
- 6.3. Ein Rücktritt vom Vertrag durch den Kunden wegen Lieferverzugs ist nur unter Ansetzung einer angemessenen – zumindest 4-wöchigen – Nachfrist unter ausdrücklicher Androhung eines Vertragsrücktritts mittels eingeschriebenen Briefs möglich. Das Rücktrittsrecht bezieht sich nur auf den Lieferungs- oder Leistungsteil, bezüglich dessen Verzug vorliegt. Sollten die verschiedenen Lieferungs- und Leistungsteile, bei denen nur teilweise ein Verzug besteht, hinsichtlich ihrer Vertragsausführung durch MASSIVE ART untrennbar verbunden sein, so ist ein Rücktrittsrecht ausgeschlossen.
- 6.4. Sollte sich bei der Durchführung des Auftrages herausstellen, dass die Erbringung der Leistung tatsächlich oder juristisch unmöglich ist, wird MASSIVE ART dies dem Kunden sofort anzeigen. Ändert der Kunde die Leistungsbeschreibung nicht dahingehend bzw. schafft dieser nicht die Voraussetzung dafür, dass die Ausführung bzw. Erbringung der Leistung möglich wird, kann MASSIVE ART die Ausführung ablehnen und vom Auftrag zurückzutreten. Ist die Unmöglichkeit der Ausführung die Folge eines Säumnisses des Kunden oder einer nachträglichen Änderung der Leistungsbeschreibung durch den Kunden, ist MASSIVE ART zum Rücktritt vom Vertrag berechtigt. Sämtliche MASSIVE ART entstandenen Kosten und Spesen sind vom Kunden zu ersetzen.

6.5. Stornierungen durch den Kunden sind nur mit schriftlicher Zustimmung von MASSIVE ART möglich. Ist MASSIVE ART mit einem Storno einverstanden, so hat sie das Recht, neben den erbrachten Leistungen und aufgelaufenen Kosten eine Stornogebühr in der Höhe eines Drittels des noch nicht abgerechneten Auftragswertes des Gesamtprojektes zu verrechnen.

7. Zurückbehaltungsrecht, Aufrechnung

7.1. Der Kunde ist nicht berechtigt, Zahlungen wegen nicht vollständiger Gesamtlieferung, Garantie- oder Gewährleistungsansprüchen oder Bemängelungen zu verweigern oder zurückzuhalten.

7.2. Eine Aufrechnung gegen Ansprüche von MASSIVE ART mit Gegenforderungen, welcher Art auch immer, ist ausgeschlossen.

8. Nutzung

8.1. Alle Urheberrechte an den erbrachten Leistungen (Computerprogramme, Softwarelösungen, Dokumentationen, Konzepte etc.) stehen MASSIVE ART bzw. deren Lizenzgebern zu. MASSIVE ART räumt dem Kunden ein nicht-exklusives, zeitlich unbeschränktes Recht ein, die in der Auftragsbestätigung bezeichneten Leistungen und Computerprogramme nach den dort festgelegten Spezifikationen sowie nach Massgabe des geltenden Urheberrechts in seinem Geschäftsbetrieb zu nutzen.

8.2. Unter den Begriff der Nutzung in Bezug auf Computerprogramme ist jedes dauerhafte oder vorübergehende ganze oder teilweise Vervielfältigen (Kopieren) durch Laden, Anzeigen, Ablaufen, Übertragen oder Speichern der Programme und Daten zum Zwecke ihrer Ausführung. Zur Nutzung gehört auch die Ausführung der genannten Handlungen zum Zwecke der Beobachtung, Untersuchung oder zum Test der überlassenen Computerprogramme, ferner die Herstellung von Sicherungskopien des überlassenen Computerprogramms und den darin enthaltenen Daten, sofern dies für die künftige Benutzung des Programms, der Daten oder des Gesamtsystems erforderlich ist. Grundsätzlich darf nur eine einzige Sicherungskopie angefertigt und aufbewahrt werden, welche in eindeutiger Art und Weise als solche zu kennzeichnen ist.

8.3. Es ist dem Kunden oder Dritten nicht gestattet, die urheberrechtlich geschützten Leistungen von MASSIVE ART durch alle bekannten und unbekanntem Nutzungsarten nach dem Urheberrechtsgesetz ohne Zustimmung von MASSIVE ART zu verwerten, insbesondere zu vervielfältigen, zu verbreiten, vorzuführen, öffentlich zugänglich zu machen und wiederzugeben, zu bearbeiten oder umzugestalten. Der Kunde ist nicht berechtigt, die ihm gewährten nicht-exklusiven Nutzungsrechte auf Dritte zu übertragen oder Dritten entsprechende Nutzungsrechte einzuräumen.

8.4. Der Kunde ist berechtigt, die überlassenen Computerprogramme mit anderen Computerprogrammen zu verbinden. Weitergehende Änderungen der Programme sowie Fehlerkorrekturen sind nur in dem Umfang zulässig, als diese zur bestimmungsmässigen Benutzung notwendig sind. Eine Rückübersetzung (Dekompilierung) des Programmcodes in eine andere Darstellungsform ist untersagt.

8.5. Durch die Mitwirkung des Kunden bei der Herstellung der Computerprogramme oder Konzepten werden keine Rechte, insbesondere Miturheberrechte, erworben.

8.6. Verstöße gegen die obigen Bestimmungen haben Schadenersatz zur Folge.

9. Gewährleistung

9.1. Die Gewährleistungsfrist beträgt 4 Wochen ab Annahme gemäss Ziff. 4 dieser AGB.

9.2. Das Vorliegen von Mängeln ist vom Kunden nachzuweisen und auch in entsprechend dokumentierter Form vorzuweisen.

9.3. Auftretende Mängel sind vom Kunden unverzüglich, ausreichend spezifiziert und schriftlich zu rügen. Bei gerechtfertigter Mängelrüge werden die Mängel in angemessener Frist behoben, wobei der Kunde MASSIVE ART alle zur Untersuchung und Mängelbehebung erforderlichen Maßnahmen ermöglicht und zu den notwendigen Mitwirkungshandlungen verpflichtet ist. Gegenstand der Gewährleistung ist – wider einer abweichenden Vereinbarung – die Mängelbehebung durch MASSIVE ART. Eine Wandlung bzw. Rückabwicklung des Vertrages ist grundsätzlich ausgeschlossen.

9.4. Sofern MASSIVE ART Mängel ausserhalb der Gewährleistung behebt oder andere Dienstleistungen erbringt (z. Bsp. Kosten für Hilfestellung, Fehler- und Störungsbeseitigung, die vom Kunden zu vertreten sind, sowie sonstige Korrekturen, Änderungen und Ergänzungen) werden diese gemäss den gültigen Dienstleistungssätzen nach Zeitaufwand verrechnet. Dies gilt auch für die Behebung von Mängeln, die durch Programmänderungen, Ergänzungen oder sonstigen Eingriffe, die vom Kunden oder von dritter Seite vorgenommen worden sind, verursacht wurden.

9.5. Ferner übernimmt MASSIVE ART keine Gewähr für Fehler, Störungen oder Schäden, die auf unsachgemäße Bedienung, geänderte Betriebssystemkomponenten, Schnittstellen und Parameter, die Verwendung ungeeigneter Organisationsmittel und Datenträger, soweit solche vorgeschrieben sind, anormale Betriebsbedingungen (insbesondere Abweichungen von den Installations- und Lagerbedingungen) sowie auf Transportschäden zurückzuführen sind.

9.6. Für Computerprogramme, die durch eigene Programmierer des Kunden bzw. Dritte nachträglich verändert werden, entfällt jegliche Gewährleistung durch MASSIVE ART.

9.7. Soweit Gegenstand des Auftrages die Änderung oder Ergänzung bereits bestehender Computerprogramme ist, bezieht sich die Gewährleistung auf die Änderung oder Ergänzung. Die Gewährleistung für das ursprüngliche Programm lebt dadurch nicht wieder auf.

10. Haftung, Schadenersatz

10.1. Schadenersatzansprüche gegen MASSIVE ART sind ausgeschlossen, soweit der Schaden nicht durch Vorsatz oder besonders grobe Fahrlässigkeit verursacht wurde. Die Haftung für leichte Fahrlässigkeit ist ausgeschlossen.

10.2. Für mittelbare Schäden, entgangenen Gewinn, Zinsverluste, unterbliebene Einsparungen, Folge- und Vermögensschäden, Schäden aus Ansprüchen Dritter sowie für den Verlust von Daten und Programmen und deren Wiederherstellung haftet MASSIVE ART nicht.

10.3. MASSIVE ART haftet nicht für den Inhalt übermittelter Daten oder für den Inhalt von Daten, die durch Dienste der MASSIVE ART zugänglich sind.

11. Loyalität

Die Vertragspartner verpflichten sich zur gegenseitigen Loyalität. Sie werden jede Abwerbung und Beschäftigung, auch über Dritte, von Mitarbeitern, die an der Realisierung der Aufträge gearbeitet haben, des anderen Vertragspartners während der Dauer des Vertragsverhältnisses und 12 Monate nach Beendigung desselben unterlassen. Der dagegen verstoßende Vertragspartner verpflichtet sich zur Zahlung von einem pauschalitem Schadenersatz in der Höhe eines Jahresgehaltes des Mitarbeiters.

12. Datenschutz, Geheimhaltung

12.1. MASSIVE ART verpflichtet seine Mitarbeiter, die Bestimmungen des schweizerischen Datenschutzgesetzes einzuhalten.

12.2. Der Kunde verpflichtet sich hiermit unwiderruflich, über sämtliche ihm von MASSIVE ART zugänglich gemachten, zur Verfügung gestellten oder sonst im Zusammenhang oder aufgrund einer Geschäftsbeziehung oder des Kontakts zu MASSIVE ART bekannt gewordenen Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse Stillschweigen zu bewahren und diese ohne Zustimmung von MASSIVE ART Dritten in keiner wie immer gearteten Weise zugänglich zu machen. Weiters verpflichtet sich der Kunde, Informationen nur auf „need to know“-Basis und nur im Rahmen des abgeschlossenen Vertrages zu verwenden. Die Geheimhaltungsverpflichtung bleibt für 3 Jahre nach Beendigung der Geschäftsbeziehung mit MASSIVE ART oder unabhängig von einer Geschäftsbeziehung für 3 Jahre nach Angebotslegung von MASSIVE ART aufrecht.

12.3. Für jeden einzelnen Verstoss gegen eine vertragliche Verpflichtung ist der Kunde verpflichtet, an MASSIVE ART eine schadens- und verschuldensunabhängige Strafe in Höhe von CHF 50'000.- auf schriftliche Anzeige hin unverzüglich zu bezahlen. MASSIVE ART ist berechtigt, einen über die Konventionalstrafe hinausgehenden Schaden geltend zu machen.

13. Rechtswahl, Gerichtsstand, Verbraucher

13.1. Dieser Vertrag unterliegt ausschliesslich dem schweizerischen Recht unter Ausschluss des UN-Kaufrechts.

13.2. Ausschliesslicher Gerichtsstand für alle aus dem Vertragsverhältnis entstehenden Streitigkeiten ist das am Sitz von MASSIVE ART sachlich zuständige Gericht.

14. Sonstiges

14.1. Sollten einzelne Bestimmungen dieser AGB ganz oder teilweise rechtsunwirksam oder undurchführbar sein oder werden, so berührt dies nicht die Rechtswirksamkeit oder Durchführbarkeit aller anderen Geschäftsbestimmungen. Die Vertragsparteien werden die rechtsunwirksame oder undurchführbare Bestimmung durch eine wirksame und durchführbare Bestimmung ersetzen, die gemäss Inhalt und Zweck der unwirksamen oder undurchführbaren Bestimmung möglichst nahekommt.

14.2. Änderungen oder Ergänzungen eines Vertrages bedürfen der Schriftform. Dies gilt auch für die Änderung des Schriftformerfordernisses.

14.3. Der Einsatz von Subunternehmern, Substituten oder Hilfspersonen seitens von MASSIVE ART ist stets zulässig.