



DO^s & DON'T^s

contractuels de l'acheteur

Laetitia Massa

IT Lawyer | Web entrepreneur | Marketeer

Luxembourg, 13 mai 2015



HACKUNA



avocat (3 ans)
juriste IP/IT (5 ans)



Web/mobile dev
Entrepreneur



Marketeer



Risques juridiques

Réalités matérielles
et techniques



Impératifs économiques

OBJECTIF

pro réflexes - anti croyances populaires

FORMULE

interactive : obligation de m'interrompre - cas pratiques

SUPPORT

à l'issue de la formation - digital

Acheteur vs fournisseur : **guerre ou mariage ?**

mariage : s'engager pour le meilleur, mais envisager le pire
(contrat = « worst case scenario » document)

guerre : garantir ses droits et limiter ses obligations
(pouvoir de négociation est déterminant)

mariage : nécessaire équilibre

guerre : effet boomerang

mariage : c'est le premier qui a parlé qui a raison
(c'est celui qui définit qui a raison)

Naissance
du contrat



si pas de contrat
Do's & Don'ts

Vie
du contrat



si pas de contrat
Do's & Don'ts

Mort
du contrat



si pas de contrat
Do's & Don'ts



Naissance du contrat



Propriété intellectuelle
Serveurs
Durée
Droit de regard
Obligations
Pré-requis
Bonne exécution
Droits
Force des documents
Données personnelles
Responsabilité
Faute
Préavis
Paielement
Liberté contractuelle
Droit applicable
Sanction
Délais
Intérêts de retard
Garanties



liberté de mettre fin aux négociations

durée des négociations

liberté
contractuelle

responsabilité
pré-contractuelle

Modaliser le droit de mettre fin aux négociations



début du contrat

commencement
d'**exécution**

Modaliser :

- signature ?
- sous condition ?
- autre date déterminée ?



fin du contrat

Lorsqu'il devient sans objet
Lorsqu'une partie y met fin

Modaliser :
CDD ou CDI
causes de résiliation



Prélude et conséquences

de la fin du contrat

Durée de préavis
raisonnable

Conséquence =
fin des droits et obligations

Modaliser :

- durée de préavis selon
- la partie
 - la phase du contrat
 - la cause de résiliation

Modaliser :

survie de droits et obligations
(termination assistance)



Garantie de vos droits

Modaliser :

Obligation de moyens

(« *best effort* »)

vs obligation *de résultats*

force majeure

- obligation de résultat (ou best effort amélioré)
- délais stricts d'exécution
- meilleurs standards qualité
- préambule : « *choisi car spécialiste* »
- réduire assumptions
- restreindre définition force majeure



Délai d'exécution de vos obligations

Délai raisonnable

Modaliser :
conditionner
la prise de cours du délai



Paieement

Si retard*

=> intérêt légal + suspension

**retard* = dépassement délai facture
ou dépassement délai raisonnable

Si défaut*

=> risque suspension + résiliation

**défaul* = interprétation de la situation

Modaliser :

- délai de paiement
- intérêt max = légal
- interdiction suspension
- si suspension possible
=> conditionné (non contesté + procédure)
- droit de compensation
- si clause augmentation prix
=> remplacer par clause d'indexation



Droit de regard (a priori)

aucun

Intégrer :
droit d'audit
(ex: réglementaire,
détient bien IP rights accordés)



Responsabilité

montant **illimité**

dommages
contractuels

Rien à signaler

MAIS si limitations =>

- augmenter cap
- dommages réputation
- exiger assurance
- si prescription => exiger plus longue
- restreindre force majeure

préalable : évaluer votre dommage



Dépendance

Modaliser :

- durée initiale minimale
- faculté de remplacement
- droit de regard **sous-traitants**
- *intuitu personae*
- long préavis
- pas de résiliation sans motif
- termination assistance
- transmission know-how
- key personnel

néant



Propriété intellectuelle

Modaliser :

Si SW standard
=> IP du fournisseur

Si SW sur mesure
=> votre IP

- étendue d'utilisation IP selon besoins
- survivance droits IP au contrat
- transfert IP à chaque release
- garantie contre les tiers titulaires IP
- licence IP transférable
- licence restrictive sur IP délivrables
- escrow (accès code source)
- obligation interopérabilité



Change of control

Néant :

seule la résiliation ou la mort de la contrepartie peut mettre fin

Modaliser :

- votre change of control :
 - => droit de sortie
 - => bénéfice IP sociétés soeurs
- le change of control du fourm :
 - => droit de sortie
 - => droit de renégociation clauses spécifiques

(attention effet boomerang)



Publicité / confidentialité

Bonne foi :
droit de divulgation
sauf préjudice

Modaliser :

- obligation de **confidentialité** sur l'existence et le contenu du contrat
- interdiction de **mention** à des fins marketing, sauf autorisation expresse écrite (au cas par cas)



Droit applicable & docs contractuels

Modaliser :

Droit international privé

Interprétation de la
volonté des parties

- droit lux/be/fr
- arbitrage international
- prévalence de vos documents (vs ceux du fourn)
- ordre de prévalence des documents contractuels



5 must have

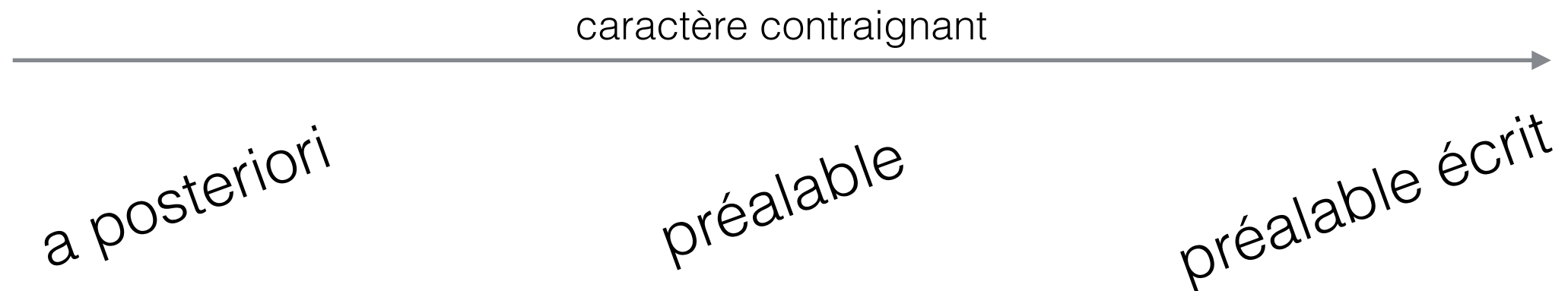
- garantie de vos **droits**
- **données personnelles** (lieu serveur UE - destruction en fin de contrat)
- **propriété intellectuelle**
- **droit** applicable (DIP/Cjud), tribunaux compétents (DIP/Cjud),
- **force** et opposabilité des conditions générales, et ordre des documents



2 gardes-fous

INFORMATION
(notification)

ACCORD
de l'autre partie





Vie du contrat



(c) **CCE** (r)

avec ou sans contrat

(communiquer)

constater

confirmer

par écrit

(voire par recommandé)



gestion de bonne exécution

en temps et en heure

dépassement de délai

raisonnable sauf preuve du contraire
=> **rare de pouvoir invoquer**

rappel délai contractuel
+ **constatation** dépassement

défaut d'exécution

constatation du défaut **doit être bcp plus documentée**

rappel obligation contractuelle
+ **constatation** inexécution

sanction du défaut d'exécution

plus de risque de devoir aller devant
le **tribunal**

rappel sanction contractuelle
+ **notification** application



4 nice to have

procédure d' « **escalation** »

clause de règlement **amiable**

clause d'**arbitrage**

si droit étranger

si risque réputation important (vs procès publiques)

procédure de **gouvernance**

si contrat critique

(plusieurs instances, délais, force des décisions des organes, sanctions)



Mort du contrat



Initiative

préalable et conséquences

Motif

si unilatérale : autorisés par le contrat
si de commun accord : liberté contractuelle

Forme

Toujours par recommandé

A VOUS DE JOUER !

DES QUESTIONS ?

Merci !

Laetitia Massa

lawyer | Web & mobile developer | Marketeer

<http://linkedin.com/in/laetitiamaassa>

<http://hackuna.org>

contact@hackuna.org