

Blindflug im Wolkenmeer?

Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Last Monday vom 27. Juni 2011

Cordula E. Niklaus, Fürsprecherin II.m.

Anwaltskanzlei Niklaus, Zürich - www.niclax.ch

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Persönliches

Cordula E. Niklaus, Fürsprecherin II.m.

Wirtschaftsanwältin mit mehr als 20 Jahren Berufserfahrung in der Finanzmarktindustrie, in der Beratung und Betreuung von internationalen Konzernen sowie von KMU's und der Verwaltung, insbesondere in den Bereichen:

- Gesellschaftsrecht, inkl. Corporate Governance und Compliance
- Allg. Vertragsrecht
- IT-Recht
- Datenschutzrecht

www.niclax.ch

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Themenübersicht:

- Begriff und Definition
- Verschiedene Arten von Cloud Computing
- Chancen und Risiken von Cloud Computing
- Rechtliche Aspekte von Vertragslösungen
- Wichtige Aspekte beim Outsourcing
- Empfehlungen zur Vertragsgestaltung

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Begriff von Cloud Computing oder auch „Rechnerwolke“

- Rechnerleistung, Datenspeicher oder auch Software werden nicht mehr selbst in house betrieben, sondern bei einem oder mehreren Anbietern gemietet
- Infrastruktur, Anwendungen und Daten sind nicht mehr vor Ort verfügbar, sondern in die „Wolke“ ausgelagert
- Der Zugriff auf die Systeme und die Daten erfolgt über ein Netzwerk

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Definition von Cloud Computing des „National Institute for Standards and Technology“ (NIST) von 2009:

- Enthält drei verschiedene Servicemodelle, nämlich
Infrastructure as a Service / IaaS
Platform as a Service / PaaS
Software as a Service / SaaS
- Sowie vier verschiedene Liefermodelle, nämlich
Private Cloud
Public Cloud (open cloud)
Hybrid Cloud
Community Cloud (exclusive cloud)

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Chancen und Risiken von Cloud Computing

- Vorteile sind sicher die hohe Skalierbarkeit, Ressourceneffizienz know-how Nutzung des Anbieters und damit Kostenvorteile
- Nachteile sind Abhängigkeit vom Anbieter, Sicherheitsprobleme insb. bei den Zugriffsrechten und der Datensicherheit sowie
- vertragsrechtliche Unsicherheiten

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Rechtliche Aspekte von Cloud Computing

- Qualifikation der Vertragsbeziehung
Mietvertrag?
Werkvertrag?
andere Vertragsart?
- Klärung der vertraglichen Beziehungen: Wer ist Vertragspartner und haftet deshalb im Schadenfall für was?

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Rechtliche Aspekte von Cloud Computing

- Mietvertragliche Elemente (wie zB bei Rechenleistungen)
Provider stellt Rechenleistungen zur Verfügung, die der Kunde zeitlich nutzt (mietet)
- Werkvertragliche Elemente (wie zB beim Hostingvertrag) Provider stellt dem Kunden Speicherplatz zur Verfügung, zB für Websites oder Datenbanken, deren Inhalt für den Kunden dauernd zur Verfügung gehalten und auch jederzeit abrufbar sein müssen (Erfolg)
- Auftragsrechtliche Elemente (wie zB bei Managed Services) hier werden noch zusätzlich Kontroll-, Wartungs- und Beratungsleistungen (Dienstleistungen) erbracht

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Rechtliche Aspekte von Cloud Computing

- Cloud Computing-Vertragsverhältnisse werden oft als sog. Outsourcing-Verträge qualifiziert
- IT-Outsourcing meint die Übertragung der Betriebsverantwortung eines Informationssystems auf einen Outsourcing-Anbieter
- Outsourcing kann in verschiedenen Formen erfolgen:
 - Innerhalb der Unternehmung
 - Innerhalb des Konzerns
 - Joint Venture
 - partiell / umfassendes Outsourcing
- Abschluss von Service Level Agreements (SLA)

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Rechtliche Aspekte von Cloud Computing

Wichtige Aspekte beim Outsourcing:

- Verantwortung Dritten gegenüber kann NIE outgesourct werden, deshalb:
- Datenschutzrechtliche Aspekte wie Datenbearbeitung und Auslagerung von Daten ins Ausland (Art. 6 DSGVO) regeln
- Geheimhaltungsvorschriften (Arzt-, Anwalts-, Bankgeheimnis) prüfen und entsprechend regeln
- Verletzung von Geschäfts- oder Betriebsgeheimnissen gemäss Art. 162 StGB möglichst vermeiden
- Buchführungs- und Archivierungsvorschriften gemäss Art. 957 bis 962 OR einhalten
- Haftungsfragen klären

Blindflug im Wolkenmeer ? Rechtliche Aspekte zum Cloud Computing

Empfehlung zur Vertraglichen Ausgestaltung

- Vertragsparteien klären
- Standardlösungen im Rahmen von AGB's genau prüfen
- Individuelle Bestimmungen zB in SLA's regeln
- Leistung / Gegenleistung klar definieren, inkl. Mitwirkungspflichten
- Datenschutz und Datensicherheit definieren und klar regeln
- Compliance prüfen (Geheimhaltung, gesetzliche Vorschriften)
- Konsequenzen bei Vertragsbeendigung klar regeln
- Anwendbares Recht und Gerichtsstand klären
- Nutzungsrechte an urheberrechtlich geschützten Werken regeln