
Cloud Computing in Anwaltskanzleien

117. Schweizerischer Anwaltstag

Dr. Yaniv Benhamou, Lehrbeauftragter an der Universität Genf, Anwalt Lenz & Staehelin

Einleitung

- **Cloud:** Fernzugriff von IT-Komponenten
- **Pro-Cloud** versus **Anti-Cloud**
- Trend zur **digitalen Transformation**



Cloud und Einwilligung des Klienten

- **Aus strafrechtlicher Sicht (StGB 321): *Cloud-Provider* als**
 - Direkte Hilfsperson (StGB 321), die zur Ausführung des Mandats beiträgt (ebenfalls Träger des Berufsgeheimnisses), oder als Dritter, gegenüber dem das Berufsgeheimnis offenbart wurde → **erforderliche Einwilligung des Klienten**
 - Unterscheidung zwischen **zugelassenen direkten Hilfspersonen** (z. B. Zahntechniker) und **IT-Provider?**



Cloud und Einwilligung des Klienten

- **Aus Sicht des Datenschutzes (DSG 10a):** *Cloud-Provider* als Unterauftragnehmer
 - Direkte Hilfsperson oder Dritter → **erforderliche Einwilligung des Klienten** (DSG 10a Bst. b «[keine] [...] Geheimhaltungspflicht [es] verbietet»)
 - Zur Beachtung: zusätzliche Anforderungen in der **DSGVO**
 - **Transparenz:** detaillierte Informationen (DSGVO 12 ff.)
 - **Rechtmässigkeit:** **Einwilligung** (DSGVO 6 § 1 Bst. b) als «*eindeutige bestätigende Handlung*» (DSGVO 4 § 11)



Cloud und Einwilligung des Klienten

- **Aus zivilrechtlicher Sicht (OR 398 II, 101): *Cloud-Provider* als**
 - Dritter, der als einfache Hilfsperson (OR 101) oder qualifizierte Hilfsperson fungiert (OR 398 III, 399 II) → **beschränkte Haftung**
 - Unterscheidung: qualifizierte Hilfsperson, falls im **Interesse des Mandanten** verpflichtet und selbstständig
- **Lösungen**
 - Direkte Hilfsperson ist weit auszulegen (StGB 321)
 - Einwilligung, oder **implizite Zustimmung** oder sogar **hypothetische Einwilligung** ABER zusätzliche Anforderungen DSGVO (Rechtmässigkeit Transparenz)
 - Zahlenangaben oder pseudonymisierte Daten, vgl. Stellungnahme des Datenschutzbeauftragten vs **BGer**



Abhängigkeit des Anwalts gegenüber dem *Cloud-Provider*

- **Datenwiederherstellung am Vertragsende**
 - Erstattungspflicht (OR 400 I oder OR 365 II)
 - Recht auf Datenübertragbarkeit (DSGVO 20; KG 7)
- **Datenwiederherstellung bei Konkurs des Leistungserbringers**
 - Personenbezogene Daten: Aussonderungsklage des Klienten (SchKG 242)
 - Rohdaten: Forderungen, die in der Masse geltend zu machen sind (DSG 252 ff.)
- **Lösungen**
 - *Lege lata*
 - *Lege ferenda*

Fazit

- **Einwilligung**

- Ein Scheinproblem *(i)* direkte Hilfsperson ist weit auszulegen, *(ii)* hypothetische Einwilligung oder *(iii)* anonymisierte-pseudonymisierte Daten in der *Cloud*
- ABER DSGVO: aktive Einwilligung oder zumindest detaillierte Informationen via *Privacy Policy*

- **Massnahmen**, die vom Anwalt zu ergreifen sind

- Intern: Organisation innerhalb der Kanzlei
- Extern: Vertragsbeziehung mit dem *Cloud-Provider* (insbesondere Auswahl & technische und organisatorische Massnahmen)

- **Nützliche Hilfsmittel**

- Festlegung der Rahmenbedingungen für die Cloud (sogar für virtuelle Kanzleien); oder
- Musterverträge & Checkliste
- Detaillierte Regelung (vgl. FINMA – Rundschreiben 2018/3 & Rundschreiben 2008/21)
- Selbstregulierung & Zertifizierung