

Inhaltsverzeichnis

A. Einführung	15
I. Was ist Cloud Computing?	16
1. Definitionsansätze	16
2. Abgrenzung von anderen netzgebundenen Technologien	19
a) Ebenenstruktur	20
aa) IaaS	21
bb) PaaS	22
cc) SaaS	22
b) Zielgruppen	23
c) Technik	24
d) Cloud ist nicht gleich Cloud	25
3. Vorteile und Nachteile	26
II. Entwicklung und Ausblick	28
III. Gang der Darstellung	30
B. Bürgerliches Recht	32
I. Der Cloud-Vertrag	33
1. Vertragsart	33
a) Cloud-unmittelbare Leistungen (Cloud-Dienste)	35
aa) Überlassung von Speicherkapazität (IaaS)	35
bb) Überlassung von Rechenleistung (IaaS)	38
cc) Bereitstellung einer Laufzeitumgebung (PaaS)	39
dd) Überlassung von Cloud-Software (SaaS)	40
b) Erbringung weiterer Leistungen	42
c) Ergebnis	45
2. Vertragsgestaltung	45
a) Vergütung	46
b) Gewährleistung	47
aa) Verfügbarkeitsvereinbarungen	48
bb) Haftungsbeschränkungen und Haftungsausschlüsse	52
cc) Reaktionszeitvereinbarungen	54
dd) Festlegung von Sanktionen	54
c) Pflegevereinbarungen	55
d) Beendigung	56
e) Rückabwicklung	57

Inhaltsverzeichnis

f) Datenschutz	58
g) Nutzungsrechte	59
h) Weitere Vereinbarungen	59
i) Ergebnis	60
II. Anwendbares Recht	62
1. Anwendbares Vertragsrecht	62
a) Rechtswahlvereinbarung	63
b) Anknüpfung bei fehlender Rechtswahlvereinbarung	63
c) Sonderfall Verbraucherverträge	65
d) Ergebnis	67
2. Anwendbares Deliktsrecht	68
a) Cloud-spezifische Delikte	68
aa) Beschädigung von Cloud-Daten	68
bb) Persönlichkeitsverletzungen durch Cloud-Daten	70
b) Anwendbares Recht bei Beschädigung von Cloud-Daten	71
aa) Rechtswahlvereinbarung	71
bb) Anknüpfung bei fehlender Vereinbarung	72
(1) Daten verbleiben lediglich in einem Staat	73
(2) Daten können in verschiedene Staaten gelangen	73
cc) Ergebnis	80
c) Anwendbares Recht bei Persönlichkeitsverletzungen durch Cloud-Daten	80
aa) Rechtswahlvereinbarung	81
bb) Anknüpfung bei fehlender Vereinbarung	81
(1) Handlungsort	82
(2) Erfolgsort	82
(3) »wesentlich engere Verbindung« bei grenzüberschreitender Cloud-Architektur	85
cc) Ergebnis	85
d) Sonderfall geistiges Eigentum	86
III. Gerichtsstands- und Schiedsvereinbarungen	87
IV. Fazit zum Bürgerlichen Recht	88
 C. Urheberrecht	90
I. Urheberrechtliche Verhältnisse beim Cloud Computing	92
II. Zustimmungsbedürftige Handlungen nach dem UrhG	92
1. Nutzung von Cloud-Software	93
a) Dreiseitiges Verhältnis	94
aa) Durch Cloud-Anbieter eingebrachte Cloud-Software Dritter	94

(1) Handlungen des Cloud-Anbieters	94
(2) Handlungen des Cloud-Nutzers	113
bb) Durch Cloud-Nutzer hochgeladene Cloud-Software Dritter	120
(1) Handlungen des Cloud-Nutzers	121
(2) Handlungen des Cloud-Anbieters	122
b) Zweiseitiges Verhältnis	122
aa) Cloud-Anbieter als Rechtsinhaber von Cloud- Software	122
bb) Cloud-Nutzer als Rechtsinhaber von Cloud- Software	123
2. Nutzung sonstiger Werke im Rahmen von Cloud- Diensten	123
a) Vervielfältigungshandlungen des Cloud-Nutzers auf seinem Endgerät	124
b) Vervielfältigungshandlungen des Cloud-Nutzers auf den Cloud-Servern	127
aa) Zulässigkeit von Privatkopien	127
bb) Aushöhlung der Vergütungspflicht durch Cloud- Technologie?	128
c) Öffentliche Zugänglichmachung des Cloud-Nutzers auf den Cloud-Servern	130
3. Ergebnis	130
III. Anwendbares Recht	131
1. Anwendbares Recht bei Vervielfältigung	133
a) Problem	134
b) Lösungsvorschlag	134
2. Anwendbares Recht bei öffentlicher Zugänglichmachung	136
a) Ort der Einstellung ins Internet	136
b) Ort der Einstellung und alle Länder, in denen eine Abrufmöglichkeit besteht	137
c) Ort der Einstellung und alle Orte der bestimmungsgemäßen Abrufbarkeit	138
d) Übertragung auf das Cloud Computing	139
3. Ergebnis	140
IV. Fazit zum Urheberrecht	141
D. Datenschutzrecht	143
I. Datenschutzrechtliche Verhältnisse beim Cloud Computing	144
1. Zweiseitiges Verhältnis	144
2. Mehrseitiges Verhältnis	144

Inhaltsverzeichnis

II.	TMG und TKG	145
1.	§§ 91 ff. TKG	145
2.	§§ 11 ff. TMG	146
III.	BDSG	148
1.	Anwendbarkeit des BDSG	148
a)	Sachliche Anwendbarkeit	148
aa)	Personenbezogene Daten	149
(1)	Beispiele	150
(2)	Anonymisierung von Daten im Rahmen des Cloud Computings	151
bb)	Datenschutzrechtlich relevante Handlungen	155
(1)	Erhebung	155
(2)	Verarbeitung	158
(3)	Nutzung	166
cc)	Einsatz von Datenverarbeitungsanlagen (§ 1 Abs. 1 Nr. 3 BDSG)	167
dd)	Ausnahme für persönliche oder familiäre Tätigkeiten	168
ee)	Ergebnis	169
b)	Räumliche Anwendbarkeit	169
aa)	Verantwortliche Stelle	170
(1)	Stellung des Cloud-Anbieters	171
(2)	Stellung des Cloud-Nutzers	177
(3)	Ergebnis	180
bb)	Standort des Datenumgangs und der verantwortlichen Stelle	181
(1)	Konstellationen	182
(2)	Konkreter Ort des Datenumgangs	186
(3)	Problematik länderübergreifender Cloud-Architekturen	187
c)	Ergebnis	200
2.	Wirksamkeit der Auftragsdatenverarbeitung (§ 11 BDSG)	201
a)	Schriftformerfordernis und Mindestinhalt des Auftrags	201
aa)	Konstitutiver Charakter von Schriftformerfordernis und Mindestinhalt	202
bb)	Einhaltung des Mindestinhalts	203
b)	Sorgfältige Auswahl und Kontrollpflicht des Auftraggebers	205
aa)	Schwierigkeiten bei Auswahl und Kontrolle	206
bb)	Abhilfe durch Prüfberichte bzw. Zertifikate	207
cc)	Sonderfall Subunternehmer	211

c) Pflicht des Auftragnehmers, nur auf Weisung zu handeln	212
d) Ergebnis	213
3. Allgemeine Zulässigkeit des Datenumgangs im Rahmen des Cloud Computings	214
a) Einwilligung	214
b) Erlaubnisvorschrift	215
aa) § 28 Abs. 1 S. 1 BDSG	215
(1) Nr. 1	216
(2) Nr. 2	217
bb) § 32 Abs. 1 S. 1 BDSG	219
cc) § 28 Abs. 6 bis 9 BDSG	220
c) Ergebnis	221
4. Zulässigkeit der Bekanntgabe personenbezogener Daten an den Cloud-Anbieter	222
a) Bekanntgabe im Inland	222
b) Grenzüberschreitende Bekanntgabe	223
aa) Bekanntgabe innerhalb des EU/EWR-Raumes	223
bb) Bekanntgabe ins Drittausland	224
(1) Keine Privilegierung der Bekanntgabe ins Drittausland	224
(2) Kein schutzwürdiges Interesse des Betroffenen am Ausschluss der Übermittlung (§ 4b Abs. 2 S. 2 BDSG)	228
(3) Übermittlung trotz unangemessenen Datenschutzniveaus	229
cc) Ergebnis	239
IV. Fazit zum Datenschutzrecht	240
E. Zusammenfassung	244
Anhang	251
Literaturverzeichnis	255