

CENTER FOR INFORMATION TECHNOLOGY SOCIETY AND LAW — ITSL

Schriften aus dem ITSL, herausgegeben
von Florent Thouvenin und Rolf H. Weber

Volume 4

Christian Schwarzenegger/Florent Thouvenin/Burkhard Stiller

Nutzung von Cloud-Diensten
durch Anwältinnen und Anwälte

Utilisation des services de cloud
par les avocates et avocats

Schulthess § 2019

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis / Abréviations.....	XIII
Literaturverzeichnis / Bibliographie.....	XXIII
Materialien / Documents.....	XXXV
I. Ausgangslage und Fragestellung.....	1
II. Technische Grundlagen.....	3
1. Cloud-Computing im Allgemeinen	3
2. Cloud-Dienstmodelle	6
2.1 Software-as-a-Service (SaaS).....	7
2.2 Platform-as-a-Service (PaaS).....	8
2.3 Infrastructure-as-a-Service (IaaS).....	8
3. Sicherheitsmassnahmen im Cloud-Modell	9
3.1 SaaS-, PaaS- und IaaS-Sicherheitsmassnahmen	10
a) IaaS	10
b) PaaS	11
c) SaaS	11
3.2 Szenario 1	11
3.3 Szenario 2	13
III. Strafrecht	15
1. Verletzung des Berufsgeheimnisses (Art. 321 StGB).....	15
1.1 Deliktstypus	15
1.2 Objektiver Tatbestand.....	19
a) Angriffsobjekt: Das geschützte Geheimnis	19
i. Relative Unbekanntheit.....	19
ii. Materielles Geheimnis.....	20
b) Täterkreis: Geheimnisherr und Hilfspersonen.....	21

- i. Funktionale Definition der Hilfsperson..... 24
- ii. Keine Offenbarung an Hilfspersonen 29
- iii. Nebeneinander von (Haupt-)Geheimnistägern 29
- iv. Position Wohlers zur Hilfsperson..... 30
- v. Auswahl und Überwachung der Hilfsperson..... 34
- vi. Zwischenfazit 39
- c) Tathandlung: Offenbaren 41
- 1.3 Subjektiver Tatbestand 43
- 1.4 Rechtswidrigkeit..... 43
 - a) Einwilligung durch den Rechtsgutsträger 45
 - b) Einwilligungsfähigkeit..... 45
 - c) Freiheit von Willensmängeln und «*informed consent*» .. 46
 - d) Form und Zeitpunkt der Einwilligung..... 47
 - e) Handeln in Kenntnis der Einwilligung 49
 - f) Widerrufbarkeit der Einwilligung 50
- 1.5 Strafantrag..... 50
- 1.6 Internationale Sachverhalte 51
 - a) Strafanwendungsrecht und Tatbestandsmässigkeit..... 51
 - b) Strafanwendung bei Verletzungs- und Erfolgsdelikten..... 51
- 2. Verletzung einer beruflichen Schweigepflicht..... 55
 - 2.1 Objektiver Tatbestand..... 55
 - a) Täterkreis und Angriffsobjekt..... 55
 - b) Tathandlung 56
 - 2.2 Subjektiver Tatbestand 56
 - 2.3 Strafantrag 56
 - 2.4 Konkurrenz 57

IV. Datenschutzrecht	59
1. Vorbemerkungen	59
2. Anwendbarkeit.....	60
2.1 Anwendbares Recht.....	60
a) Schweizerisches Datenschutzgesetz (DSG)	60
b) Datenschutz-Grundverordnung (DSGVO).....	60
i. Extraterritoriale Anwendbarkeit der DSGVO	60
ii. Anwendbarkeit aufgrund des IPRG.....	63
2.2 Bearbeiten von Personendaten.....	65
a) Allgemein	65
b) Besondere Kategorien von Daten.....	67
2.3 Zwischenfazit.....	69
3. Auftragsdatenbearbeitung.....	70
3.1 Nach dem DSG	70
a) Übertragung durch Vereinbarung	70
b) Bearbeiten wie Auftraggeber	71
c) Keine entgegenstehenden Geheimhaltungspflichten...	73
d) Gewährleistungs- und Überwachungspflichten, insb. Datensicherheit	73
e) Auslagerung ins Ausland.....	77
i. Grenzüberschreitende Bekanntgabe	77
ii. Voraussetzungen.....	78
f) Exkurs: Bekanntgabe in die USA.....	80
i. Privacy-Shield Zertifizierung als hinreichende Garantie	80
ii. Hinreichende Garantien und behördliche Zugriffsrechte (Cloud Act)	82

- 3.2 Nach der DSGVO 84
 - a) Privilegierung der Auftragsdatenverarbeitung 85
 - b) Informationspflichten 86
 - c) Auslagerung ins Ausland..... 87
- V. Erkenntnisse 89