

LLP | LAW PATENT

Cloud Services - Rechtliche Aspekte

RA Sebastian Helmschrott, LLP Law Patent, LL.M Eur., FA für IT-Recht
RA Arno Lohmanns, LLP Law Patent



2 Haftung ohne Kontrolle

- # Deutsches Recht: 80-90% der Cloud-Angebote ist Vermietung (Nutzung von Funktionalität)
- # Haftung für Drittkomponenten (Internet, Software Dritter)
- # Verschuldensunabhängige Haftung für Mängel bei Nutzungsaufnahme (§ 536 a Abs.1 BGB)

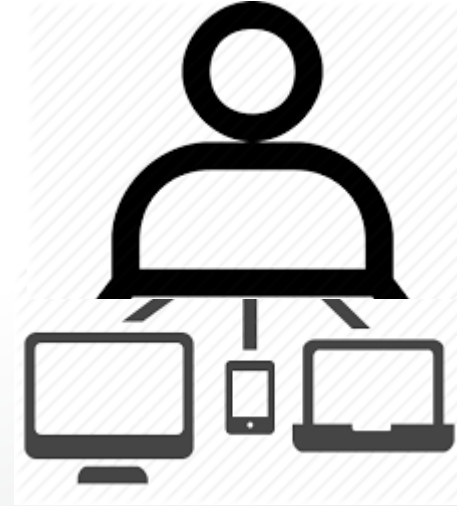
3 Haftung ohne Kontrolle



IaaS, PaaS, SaaS sind in der Regel Mietmodelle: Nutzung von Infrastruktur, Plattform oder Software

BPaaS können Werkverträge sein: Ergebnis der Applikation steht im Vordergrund

4 Haftung ohne Kontrolle

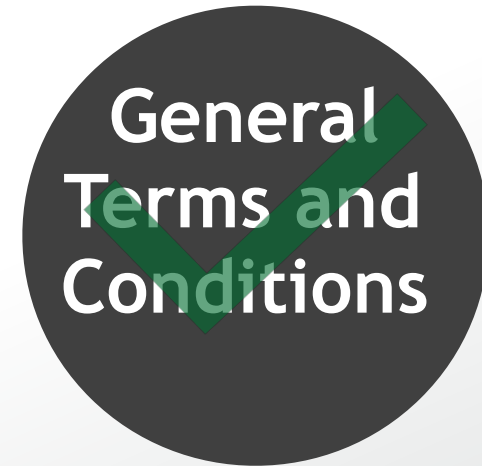


- # Cloud-Anbieter hat nicht die Privilegien eines Resellers von IT-Produkten (Hard- und Software)
- # Reseller haftet nicht für Drittprodukte, anders als Cloud-Anbieter und Reseller von Cloud-Services
- # Gesetzgeberische Ungleichbehandlung ist nicht nachvollziehbar

6 Haftung ohne Kontrolle



Grund #2 für die Haftung



Geschäftsabwicklung per AGBs und Musterverträgen (Volumengeschäft) lässt nur geringfügige Abweichungen vom Mietrecht zu
bei unangemessenen Abweichungen

droht Unwirksamkeit der Klausel

Kaum AGB-Kontrolle im Ausland :
keine oder geringe gerichtliche Kontrolle von Vertragsklauseln
großer Gestaltungsspielraum für Verträge und AGBs

7 Haftung ohne Kontrolle

Grund #2 für die Haftung

Unzulässige AGB-Abweichungen:

Einführung von Haftungshöchstdeckeln

Ausschluss von bestimmten Schadensarten (indirekte, Folge- oder Betriebsunterbrechungsschäden)

keine Haftungsausschlüsse für Haupt- oder Kardinalspflichten (100% Verfügbarkeit der Cloud-Services)

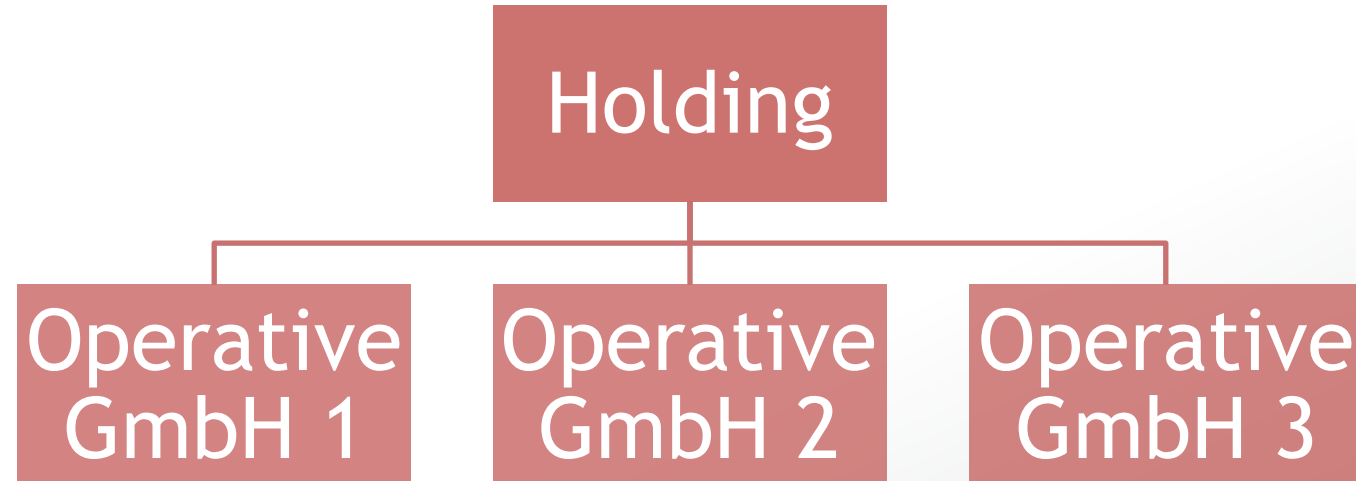
3 Kontrolle über Haftungsrisiken

Einsatz zulässiger AGB-Abweichungen

Ausschluss verschuldensunabhängiger Haftung für anfängliche Mängel

Datenverlustklausel

4 Kontrolle über Haftungsrisiken



Risikoreduktion durch entsprechende Unternehmensstrukturierung / Betriebsaufspaltung:

IP (Software-Urheberrechte) in nicht operativ tätiger Holding parken,

operative Risiken aus Cloud-Verträge mit Kunden in Tochtergesellschaften sammeln und verteilen

5 Kontrolle über Haftungsrisiken

PRODUKT-
MANAGEMENT

LEGAL

MARKETING

Flucht in die Leistungsbeschreibung:

- # Reduktion des Leistungsumfangs (Drittprodukte, Verfügbarkeit - Service Level)
- # Mängel werden beschrieben, durch gutes Marketing verpackt
- # Umfangreiche Mitwirkungspflichten des Kunden
- # Kausalzusammenhänge unterbrechen

Schlussfolgerung

Für Anbieter:

- # rechtlich „spielt die Musik“ in der Service-Beschreibung bzw. im Zusammenspiel zwischen AGB und Servicebeschreibung
- # bei Cloud Services funktioniert die klassische Rollenverteilung im Unternehmen nicht: Legal Dep. kümmert sich um AGBs, Produkt Management und Marketing um Service-Beschreibung

Für Kunden:

- # Auch Kunden müssen lernen, alle Dokumente der Cloud-Service Anbieter richtig zu lesen, um die Risiken vollständig zu erfassen.