



Ivan Kisely

Zodpovednosť za škody pri bezpečnostných incidentoch

Agenda

1. Bezpečnostný incident a rôzne formy zodpovednosti
2. Podmienky zodpovednosti za škodu
3. Zodpovednosť za škodu a vyššia moc
4. Obmedzenie výšky náhrady škody
5. Povinnosť prevencie
6. Iné „nástroje“ právnej nápravy a ich súbeh s náhradou škody

Bezpečnostný incident

- rôzne definície
- CSIRT (Computer Security Incident Response Team pri MF SR): *úmyselné využitie zraniteľnosti k spôsobeniu škody alebo straty na aktívach informačného systému alebo neúmyselné vykonanie akcie, ktorej výsledkom je škoda na aktívach.*



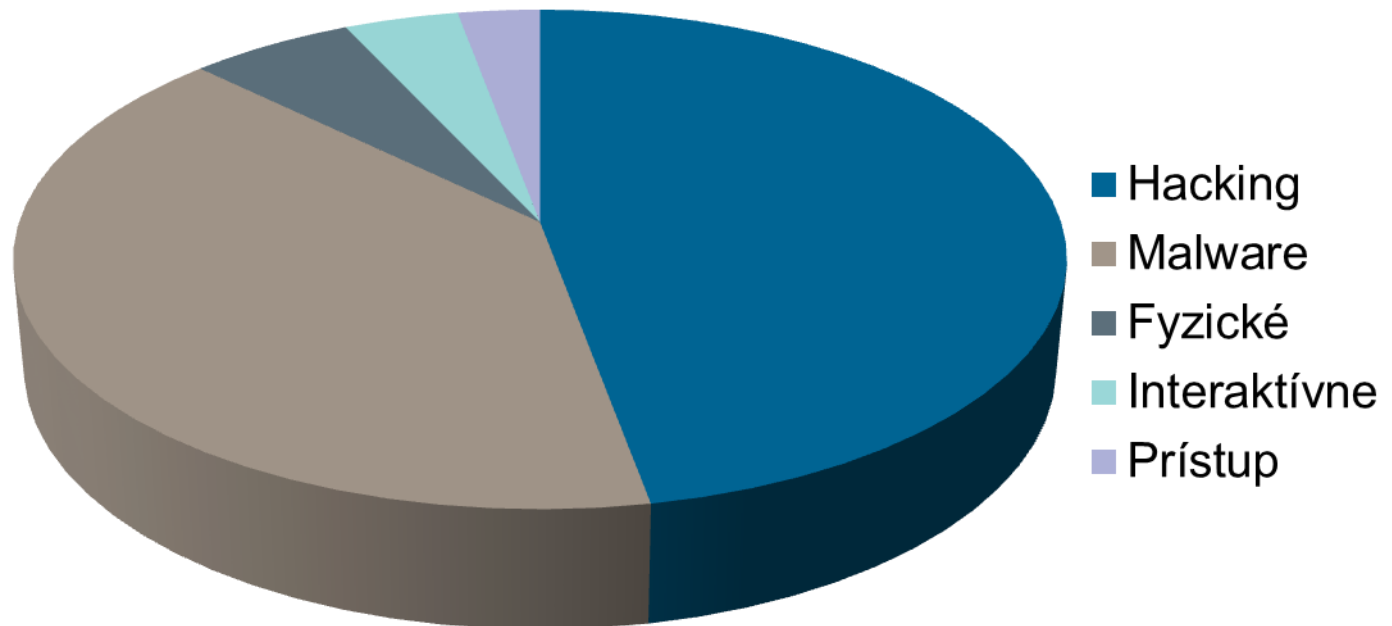
Príklady BI

- Dataloss DB – podrobná databáza BI, pri ktorých došlo k strate dát, avšak pokrýva len USA
 - Krádež/strata PC, laptop, mobilného zariadenia, ext. pamäte
 - Hacking
 - phishing
 - Skimming
 - snooping



Výskyt jednotlivých incidentov

Podľa: Verizon 2012 Data Breach Investigations Report



Vysvetlivky

- Hacking – použitie ukradnutých login-ov a hesiel, brute force attacks, dictionary attacks, SQL injection
- Malware – backdoor (získanie ovládania zariadenia na diaľku), keylogger/spyware (získavanie dát z aktivít užívateľa)
- Interaktívne (social) – phishing
- Fyzické – zasahovanie do zariadení ako napr. bankomaty
- Zneužitie prístupu – zneužitie prístupových oprávnení zamestnanca, sprenevera

Druhy právnej zodpovednosti

1. Súkromnoprávna – zmluvná alebo zákonná
 2. Administratívnoprávna
 3. Trestnoprávna – kybernetická kriminalita
- Ten istý skutok môže súbežne založiť viacero druhov právnej zodpovednosti



Administratívnoprávna zodpovednosť

- Napr. § 56 ods. 5 zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách:
 - podnik, ktorý poskytuje verejné služby, je pri porušení ochrany osobných údajov povinný **bezodkladne oznámiť Úradu** pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb **porušenie ochrany osobných údajov**;
- sankcia: pokuta do výšky 300.000 eur



Trestnoprávna zodpovednosť

- Po splnení všetkých pojmových znakov daného trestného činu (napr. špecifický úmysel, spôsobenie škody, atď.):
- § 196 – Porušovanie tajomstva prepravovaných správ
- § 213 Sprenevera
- § 221 Podvod
- § 247 Poškodenie a zneužitie záznamu na dát. Nosiči
- § 264 Ohrozenie...telekom. tajomstva
- § 283 Porušovanie autorského práva



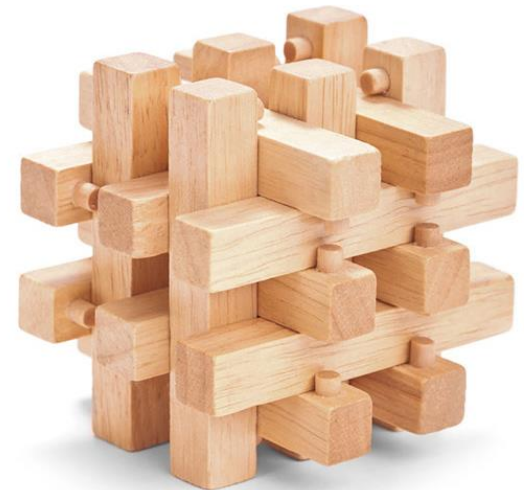
Zákonná úprava zodpovednosti za škodu pri BI

- absencia špeciálnej právnej úpravy, súdnych precedensov; stále sa rozvíjajúci “market standard“
- príklady:
 - režim zodpovednosti za BI pri BYOD (*bring your own device*) politike zamestnávateľa?
 - miestna príslušnosť súdu pri škode spôsobenej vo virtuálnom priestore?
 - škoda vzniknutá na virtuálnom majetku pri platených online počítačových hrách typu „Second Life“, prípadne „ujma“ na avataroch?



Podmienky zodpovednosti za škodu

1. Protiprávny úkon
2. Vznik škody
3. Príčinná súvislosť
4. Nejde o prípad vyššej moci
 - Splnenie podmienok 1-3 preukazuje poškodený
 - Prípadnú existenciu vyššej moci preukazuje povinný



1. Protiprávny úkon

- Porušenie zmluvy – napr. ochrana dôvernosti
- Porušenie zákona – napr. zákon o EK
- Objektívna zodpovednosť – bez ohľadu na zavinenie!



2. Vznik škody – skutočná škoda

- Škoda = majetková ujma vyčísliteľná v peniazoch
- Skutočná škoda – zmenšenie majetku; často náklady:
 - notifikácia osobám, ktorých sa týka narušenie ochrany osobných údajov;
 - technické/bezpečnostné riešenie brániace budúcim BI;
 - pokuty (od regulačného orgánu);
 - žaloby na náhradu škody:
 - náhrada škody zaplatená žalobcom;
 - trovy právneho zastúpenia
 - náklady na PR



2. Vznik škody – ušlý zisk + náklady

- Ušlý zisk – nedošlo k očakávanému zväčšeniu majetku
 - Strata budúcich príjmov z klientov
- Ponemon Institute + IBM: *2014 Cost of Data Breach Study: Global Analysis*
 - USA: 3.3 mil. USD, FR a DE: 1,6 mil. USD per incident
- Obvyklý zisk
 - ušlý zisk preukazuje poškodená s
 - alternatíva: obvyklý zisk
- Náklady, ktoré poškodená strana musela vynaložiť



Príklad – Heartland Payment Systems

- Heartland Payment Systems – poskytovateľ platobných služieb (Portland, NJ, USA)
- 2008 – krádež údajov o 130 mil. platobných kariet
- Mimosúdne vyrovnanie:
 - 60 mil. USD: VISA
 - 41,4 mil. USD: Mastercard
 - 5 mil. USD: Discover
 - 3,6 mil. USD: American Express



3. Príčinná súvislosť

- Protiprávny úkon je príčinou vzniku škody
 - Kauzalita, nie korelácia
 - spoluzavinenie
- Kto môže byť zodpovedný?
 - spoločnosť spracujúca osobné údaje – napr. platobné služby
 - výrobca (hardware)
 - výrobca (software)
 - najmä SW vyvinutý na mieru
- Subdodávateľ?



Okolnosť vylučujúca zodpovednosť

= prekážka, ktorá:

– nastala nezávisle od vôle zmluvnej strany

-- bráni jej v splnení jej povinnosti

... ak nemožno rozumne predpokladať, že:

– povinná strana by túto prekážku alebo jej následky odvrátila alebo prekonala,

– povinná strana že by v čase vzniku záväzku túto prekážku predvídala.

Vis maior: časový faktor

- Prekážka nesmie vzniknúť až v čase, keď povinná strana už bola v omeškaní s plnením svojej povinnosti;
- Účinky vylučujúce zodpovednosť sú obmedzené iba na dobu, dokiaľ trvá prekážka



Vis maior: netýka sa hospodárskych pomerov

- Prekážka nesmie vzniknúť z hospodárskych pomerov povinnej osoby
 - konkurz
 - predĺženosť
 - nedostatok likvidity
 - druhotná platobná neschopnosť



Prevenčná povinnosť

= povinnosť aktívne sa snažiť zabrániť vzniku škody alebo aspoň minimalizovať jej rozsah

- a) Oznamovacia povinnosť – ten, kto porušuje/poruší svoju povinnosť zo zmluvy (§ 377 ObZ)
- b) zakročovacia povinnosť – ten, komu škoda hrozí, je povinný urobiť opatrenia na jej odvrátenie/zmiernenie
- c) Plnenie si povinnosti podľa právnych predpisov



Formy obmedzenia výšky náhrady škody

- Nároku na náhradu škody sa nemožno vzdať pred porušením povinnosti, z ktorého môže škoda vzniknúť



- Je možné – ak sa strany tak dohodnú



- slovenské právo nemá jasnú reguláciu
- Prevažuje názor, že je možné cez **predvídateľnú škodu**

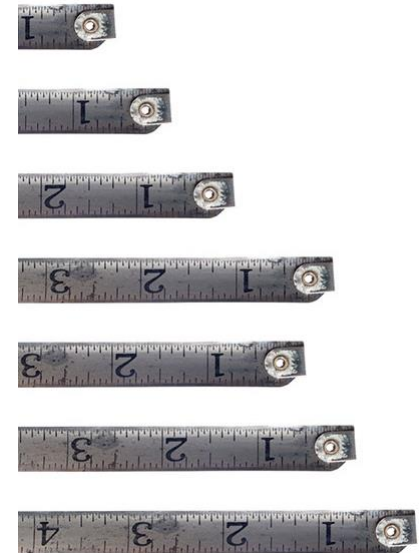


- platí zákonný: 4 roky odo dňa, keď sa poškodený dozvedel alebo mohol dozvedieť
- max. 10 rokov odo dňa, keď došlo k porušeniu povinnosti.



Obmedzenie výšky náhrady škody

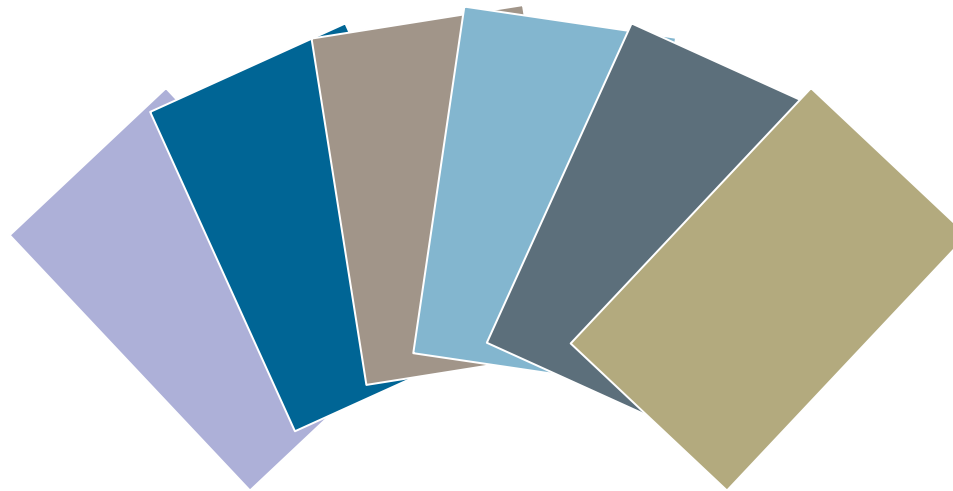
- Strany sa vopred dohodnú, do akej maximálnej výšky budú nahrádzať škodu
- Je možná podľa slovenského práva?
 - Neexistuje jednoznačná odpoveď
 - Prevláda názor, že áno – cez inštitút predvídateľnej škody



Poistenie zodpovednosti za škodu spôsobenú BI

- špeciálny druh poistenia majetku
- Allianz Risk Barometer 2013: Najväčším skokanom oproti minuloročnému hodnoteniu je práve riziko kyber útokov, ktoré poskočilo z 15. až na 8. miesto v rebríčku
- MARSH 2013: kyber poistenie rastie v DE, FR, BE, SW
- AIG – CyberEdge aj na slovenskom trhu
- Kontrolný zoznam:
 - Zlyhanie služby, strata údajov, vydieranie
 - Jasná definícia BI, straty dát, atď.
 - Strata osobných údajov + údajov právnických osôb (B2B)
 - Aj BI spôsobené vlastným zamestnancom?
 - Pokrýva konanie pred štátnymi orgánmi aj súkromné žaloby?

Súbeh náhrady škody s ďalšími inštitútmi



Zodpovednosť
za škodu

Zodpovednosť
za vady

Zmluvná
pokuta

Úrok z
omeškania

Zodpovednosť za vady

- Napr. vadný výrobok
- Kupujúci, ktorému vznikol nárok na zľavu z kúpnej ceny, nie je oprávnený požadovať náhradu zisku ušlého v dôsledku nedostatku vlastnosti tovaru, na ktorý sa zľava vzťahuje.



Úrok z omeškania

- Veriteľ má nárok na náhradu škody spôsobenej omeškáním so splnením peňažného záväzku, len ak táto škoda nie je krytá úrokmi z omeškania alebo paušálnou náhradou nákladov spojených s uplatnením pohľadávky alebo ich súčtom.



Porovnanie zodpovednosti za škodu a zmluvnej pokuty

	Zmluvná pokuta	Náhrada škody
Existuje zo zákona	X	✓
Vznik škody je podmienkou	X	✓
Vyššia moc zohráva úlohu	X	✓
Súd môže znížiť jej výšku	✓	X
Môže sa kumulovať s inými prostriedkami	✓	✓
Možno jej výšku vopred limitovať	✓	✓ (?)

Vzájomný vzťah náhrady škody a zmluvnej pokuty

- 1. Alternatíva 1:** Veriteľ nie je oprávnený požadovať náhradu škody spôsobenej porušením povinnosti, na ktorú sa vzťahuje zmluvná pokuta (t.j. len zmluvná pokuta)
 - 2. Alternatíva 2:** Veriteľ je oprávnený požadovať popri zmluvnej pokute aj plnú výšku náhrady škody (t.j. obidve)
 - 3. Alternatíva 3:** Veriteľ je oprávnený domáhať sa náhrady škody presahujúcej zmluvnú pokutu (t.j. aj náhrady škody, ale len v tom rozsahu, v akom výšku škody nepokrýva
- Alternatíva 1 je zákonný predpoklad – Alternatívu 2 alebo 3 je potrebné dohodnúť v zmluve



Kontakt



Ivan Kisely

Advokát

Tel +421 2 5920 2419

ivan.kisely@allenoverly.com

Otázky?

Tento dokument je všeobecný informačný dokument a nepredstavuje konkrétne poradenstvo.

V tomto dokumente pojem Allen & Overy znamená Allen & Overy LLP a/alebo jej spriaznené osoby. Slovo partner sa používa na označenie člena Allen & Overy LLP, zamestnanca alebo konzultanta s obdobným postavením a kvalifikáciou, prípadne osoby s obdobným štatútom v jednej zo spriaznených osôb Allen & Overy LLP.