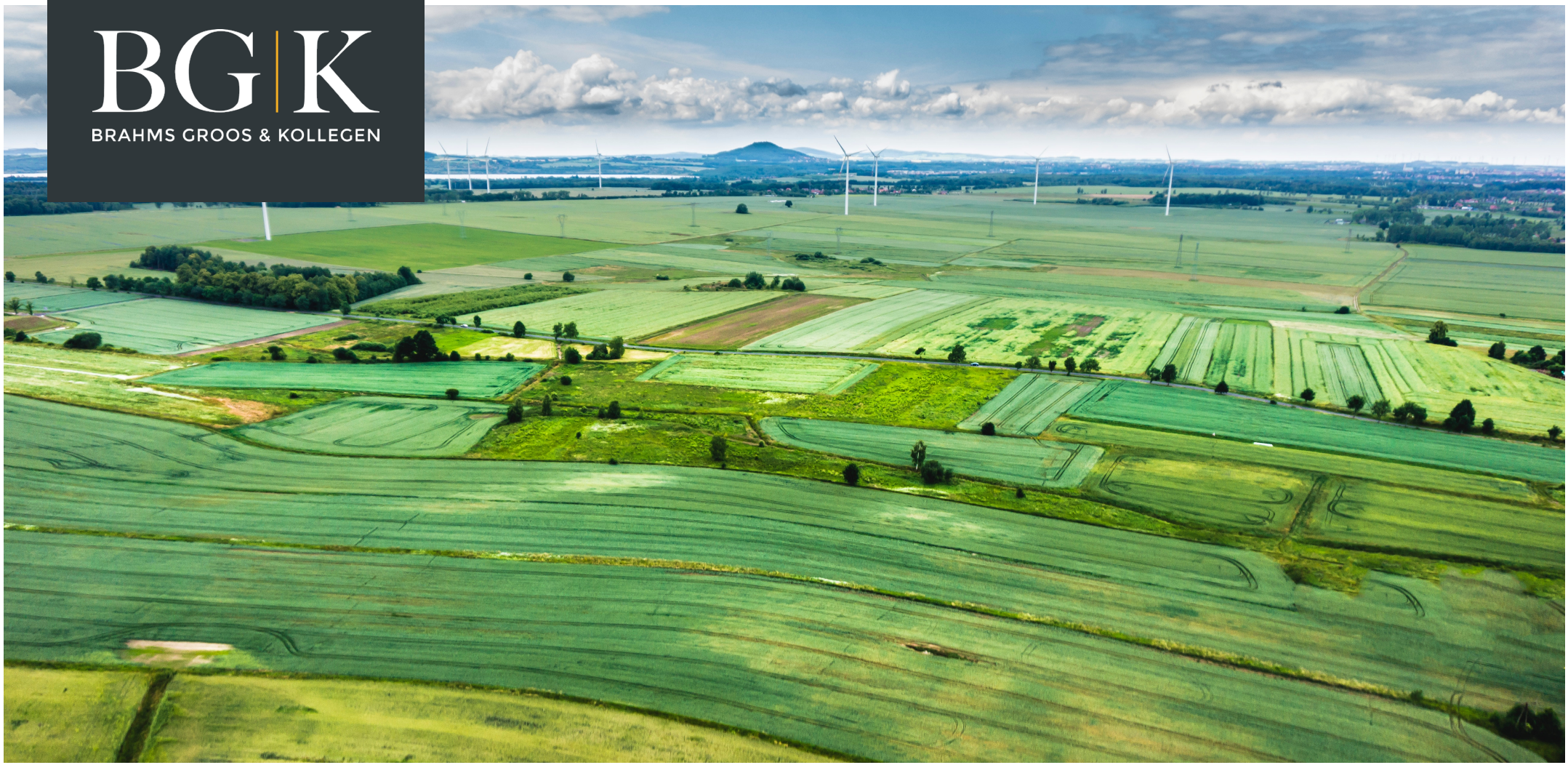
BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN



DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG (DSGVO)
EIN UPDATE

Rechtsanwalt Matti Hauer

28. Windenergietage vom 5. bis 7. November 2019 in Potsdam

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
GLIEDERUNG

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

1. Datenschutz-Grundverordnung – Anforderungen
   - Kerngehalt / Grundprinzipien
   - Informationspflichten und Auskunftsrechte
   - Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
   - Datenschutzbeauftragter
2. Datenschutz-Grundverordnung – behördliche & gerichtliche Praxis
   - Behördenpraxis
   - Bußgeldkatalog
   - Gerichtliche Entscheidungen
3. Datenschutz-Grundverordnung – Ausblick

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

1. DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG (DSGVO) - WESENTLICHE ANFORDERUNGEN

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
ANFORDERUNGEN

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

Artikel 5 DSGVO Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten

- **Abs. 1**
  - „**Rechtmäßigkeit**, Verarbeitung nach Treu und Glauben, **Transparenz**“
  - „Zweckbindung“
  - „Datenminimierung“
  - „Richtigkeit“
  - „Speicherbegrenzung“
  - „Integrität und Vertraulichkeit“

- **Abs. 2**
  - „**Rechenschaftspflicht**“

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
ANFORDERUNGEN

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

Artikel 6 DSGVO Rechtmäßigkeit der Verarbeitung

(1) … rechtmäßig, wenn

a) Einwilligung NEU: Wegfall Schriftformerfordernis bei Beschäftigten (§26 Abs. 2 Satz 3 BDSG)

b) Erfüllung eines Vertrags erforderlich,

c) zur Erfüllung rechtlicher Verpflichtung erforderlich,

(..)

f) berechtigte Interessen + kein Überwiegen Betroffeneninteressen

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
KERNGEHALT - GRUNDPRINZIPIEN

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Informationspflichten** nach Art. 13/14 DSGVO (Direkterhebung/Dritterhebung)

  → **Ausnahmen** Art. 13 Abs. 4 und Art. 14 Abs. 5 DSGVO

  - Bspw. Information vorhanden / Unmöglich o. ggf. Unverhältnismäßiger Aufwand
  - §§ 32, 33 BDSG: Beeinträchtigung mgl. Ansprüche + Interessensabwägung (str.)
    Dokumentationspflichten (§§ 32 Abs. 2 Satz 2 und 33 Abs. 2 Satz 2 BDSG)

  → **Zeitpunkt:** bei Erhebung (Art. 13) oder grds. 1 Monat ab Erlangung (Art. 14)

- **Auskunftsrechte** des Betroffenen Art. 15 DSGVO

  → **Ausnahme** § 34 Abs. 1 BDSG

  - unverhältnismäßiger Aufwand ggf. (str.)
    Dokumentations- und umfassende Begründungspflicht

  → **Regelfrist: 1 Monat** (Art. 12 Abs. 3 Satz 1 DSGVO)

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
WESENTLICHE PFLICHTEN

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten** (Art. 5 Abs. 2 DSVGO i.V.m. Art. 30 DSGVO, § 70 BDSG)

→ **Ausnahme** (Art. 30 Abs. 5 DSGVO)

Unternehmen, mit ***weniger als 250 Mitarbeiter*,**

→**Rückausnahme**

a) Risiko für die Rechte und Freiheiten der Betroffenen
oder
b) Verarbeitung **nicht nur gelegentlich**
oder …

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
DATENSCHUTZBEAUFTRAGTER

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Artikel 37 - 39 DSGVO Benennung, Stellung und Aufgaben des Datenschutzbeauftragten**
  (§§ 38, 6 BDSG)

- **Pflichtbestellung** zumindest bei **10** **NEU: künftig ab 20 Beschäftigte** (§ 38 Abs. 1 BDSG)

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
DATENSCHUTZBEAUFTRAGTER

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Art. 37 DSGVO Benennung eines Datenschutzbeauftragten**

(…)

(5) Der Datenschutzbeauftragte wird auf der Grundlage seiner ***beruflichen Qualifikation und insbesondere des Fachwissens benannt, das er auf dem Gebiet des Datenschutzrechts und der Datenschutzpraxis besitzt****, sowie auf der Grundlage seiner Fähigkeit zur Erfüllung der in Artikel EWG_DSGVO Artikel 39 genannten Aufgaben.*

(6) Der Datenschutzbeauftragte ***kann Beschäftigter*** *des Verantwortlichen oder des Auftragsverarbeiters sein* ***oder seine Aufgaben auf der Grundlage eines Dienstleistungsvertrags*** *erfüllen.*

(5) Der Verantwortliche oder der Auftragsverarbeiter ***veröffentlicht die Kontaktdaten*** *des Datenschutzbeauftragten und* ***teilt diese Daten der Aufsichtsbehörde mit****.*

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
DATENSCHUTZBEAUFTRAGTER

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Weitgehend offene Fragen bzgl. Datenschutzbeauftragten**
  - **Zulässigkeit juristische Personen als (externen) Datenschutzbeauftragten**
  - **Haftung des Datenschutzbeauftragten** (Art. 39 Abs. 2 DSGVO)
    - *„Der Datenschutzbeauftragte trägt bei der Erfüllung seiner Aufgaben dem mit den Verarbeitungsvorgängen verbundenen Risiko gebührend Rechnung…“*
  - **Pflichtenumfang des Datenschutzbeauftragten**
    - → Art. 39 Abs. 1 Buchst. d): ***„Zusammenarbeit mit der Aufsichtsbehörde“***
      Pflicht zum Whistleblowing?
  - **Qualifikation / Zertifizierung zum Datenschutzbeauftragten, Art. 37 Abs. 5 DSGVO**
    - *„erforderliche Fachkunde und Zuverlässigkeit“* (LG Ulm Urt. v. 31. 10. 1990 - 5 T 153/90-01)
    - Zertifizierung?

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

2. DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
- PRAXIS DER BEHÖRDEN & GERICHTE

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

Differenzierung

1. **Betroffenenrechte Schadensersatzanspruch nach Art. 82 DSGVO, § 83 BDSG**
   - → Schadensbemessung?
   - → Grundsätzlich Ersatz immaterieller Schäden möglich, vgl. § 83 Abs. 2 BDSG

2. **Unterlassungsansprüche Wettbewerber / Verbände**
   - → DSGVO marktregelnde Vorschrift i. S. d. § 3a UWG ?
   - → Wenn ja, Anspruch nach § 8 Abs. 3 Nr. 1 UWG (+)

3. **Im Fall des § 42 BDSG Einschreiten der Staatsanwaltschaft**

4. **Behördliches Einschreiten**

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
BEHÖRDENPRAXIS

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Untersuchungs- (Art. 58 Abs. 1 DSGVO)**

und

- **Abhilfebefugnisse (Art. 58 Abs. 2 DSGVO)**

- **Sanktionen (Art. 83 DSGVO)**

- **Einfluss durch Kooperation**

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
BEHÖRDENPRAXIS

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- Bußgeldpraxis
  - bisher max. 195.407 € (inkl. Gebühren) gegen Lieferdienst (DSB-Berlin)

    mehrere Einzelverstöße Auskunft, Löschung und Widerspruch
  - insg. verhängte Bußgelder im (unteren) 3-stelligen Bereich
  - auffällig heterogenes Bild

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

Neue Formel Bußgeldberechnung Datenschutzkonferenz 14. Okt. 2019:

- **Bußgeldberechnung in 5 Schritten:**

1. und
2. Zuordnung des Unternehmens einer Größenklasse anhand Unternehmensumsatz
3. Zuordnung eines Grundwertes (fiktiven Tagessatzes)
4. Multiplikation des Grundwertes anhand der Schwere des Tatvorwurfs (Faktor 1-12)
5. Anpassung weiterer (insb. „täterbezogener“) Umstände, Art. 83 Abs. 2 DSGVO

- https://www.datenschutzkonferenz-online.de/media/ah/20191016_bu%C3%9Fgeldkonzept.pdf

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
BUSSGELDKATALO

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

Kleinstunternehmen sowie kleine und mittlere Unternehmen (KMU)			Großunternehmen
A	**B**	**C**	**D**
Kleinst-unternehmen: Jahresumsatz bis 2 Mio. €	**Kleine Unter-nehmen:** Jahresumsatz über 2 Mio. € bis 10 Mio. €	**Mittlere Unter-nehmen:** Jahresumsatz über 10 bis 50 Mio. €	Jahresumsatz über 50 Mio €

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG

BUSSGELDKATALO

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

A.I	Jahres-um-satz bis 700.000 €	B.I	Jahres-um-satz über 2 Mio. € bis 5 Mio. €	C.I	Jahres-umsatz über 10 Mio. € bis 12,5 Mio. €	D.I	Jahresumsatz über 50 Mio. € bis 75 Mio. €
A.II	Jahres-um-satz über 700.000 € bis 1,4 Mio. €	B.II	Jahres-um-satz über 5 Mio. € bis 7,5 Mio. €	C.II	Jahres-umsatz über 12,5 Mi-o. € bis 15 Mio. €	D.II	Jahresumsatz über 75 Mio. € bis 100 Mio. €
A.III	Jahres-um-satz über 1,4 Mio. € bis 2 Mio. €	B.III	Jahres-umsatz über 7,5 Mio. € bis 10 Mio. €	C.III	Jahres-umsatz über 15 Mio. € bis 20 Mio. €	D.III	Jahresumsatz über 100 Mio. € bis 200 Mio. €
				C.IV	Jahres-umsatz über 20 Mio. € bis 25 Mio. €	D.IV	Jahresumsatz über 200 Mio. € bis 300 Mio. €
				C.V	Jahres-umsatz über 25 Mio. € bis 30 Mio. €	D.V	Jahresumsatz über 300 Mio. € bis 400 Mio. €
				C.VI	Jahres-umsatz über 30 Mio. € bis 40 Mio. €	D.VI	Jahresumsatz über 400 Mio. € bis 500 Mio. €
				C.VII	Jahres-umsatz über 40 Mio. € bis 50 Mio. €	D.VII	Jahresumsatz über 500 Mio. €

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
BUSSGELDKATALO

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- Bußgeldkatalog Berechnung von Bußgeldern

Kleinstunternehmen sowie kleine und mittlere Unternehmen (KMU)						Großunternehmen	
A		B		C		D	
A.I	972 €	**B.I**	9.722 €	**C.I**	31.250 €	**D.I**	173.611 €
A.II	2.917 €	**B.II**	17.361 €	**C.II**	38.194 €	**D.II**	243.056 €
A.III	4.722 €	**B.III**	24.306 €	**C.III**	48.611 €	**D.III**	416.667 €
				C.IV	62.500 €	**D.IV**	694.444 €
				C.V	76.389 €	**D.V**	972.222 €
				C.VI	97.222 €	**D.VI**	1,25 Mio. €
				C.VII	125.000 €	**D.VII**	konkreter Tagessatz*

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
BUSSGELDKATALO

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- Bußgeldkatalog Berechnung von Bußgeldern

Schweregrad der Tat	Faktor für formelle Verstöße gemäß Art. 83 Abs. 4 DS-GVO	Faktor für materielle Verstöße gemäß § 83 Abs. 5, 6 DS-GVO
Leicht	1 bis 2	1 bis 4
Mittel	2 bis 4	4 bis 8
Schwer	4 bis 6	8 bis 12
Sehr Schwer	6 <	12 <

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Beispiel:**

1. Unternehmensjahresumsatz = 7.000.000 Euro
→ Grundwert (fiktiver Tagessatz) = 17.361 Euro

x

2. Faktor 1-12 abhängig von:
a) Art des Verstoßes (formell / materiell) + b) Schwere des Verstoßes

→ Haftungsrahmen zwischen 17.361 Euro bis 208.332 Euro

3. Einzelanpassung Art. 83 Abs. 2 DSGVO

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
GERICHTSENTSCHEIDUNGEN

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **EuGH (Große Kammer), Urteil vom 01.10.2019 - C-673/17 „Cookie-Urteil“**
  – aktive Einwilligung (nur opt-in) + ggf. umfangreiche Informationspflichten

- **EuGH, Urteil vom 29.7.2019 – C-40/17 (Fashion ID)**

  – Bei Einbindung von Like-Button (Facebook) ggf. „Verantwortlicher“ → Informationpfl.

- **OLG Frankfurt (27.06.2019 - 6 U 6/19) Freiwilligkeit – Kopplungsverbot**
  – Lockerung des Kopplungsverbotes?

- **LG Stuttgart (35. Kammer), Urteil vom 20.05.2019 - 35 O 68/18 KfH**
  – Beweislast i.E. bleibt Verletzung und ggf. Schaden weiterhin durch Geschädigten zu beweisen

- **FG Saarland, Beschl. v. 3.4.2019 – 2 K 1002/16,**
  – Verstoß gegen DSGVO bei Papierakten

- **KG Berlin 21.03.2019 23 U 268/13**
  – Datenschutzerklärung ist/kann als AGB zu werten sein

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
GERICHTSENTSCHEIDUNGEN - UWG

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Wettbewerbsrechtliche Entscheidungen (UWG)**
  - **OLG Düsseldorf, Beschluss vom 26.8.2019 – VI-Kart 1/19 (BKartA),**
    durch BKartA beanstandete Datenverarbeitung von Facebook kein Wettbewerbsverstoß
  - **LG Magdeburg, Urteil vom 18.1.2019 – 36 O 48/18**
    DSGVO abschließendes Sanktionssystem, kein Mitbewerberschutz nach UWG
  - **LG Bochum Teilversäumnis- und Schlussurteil v. 7.8.2018 – 12 O 85/18**
    DSGVO abschließendes Sanktionssystem, kein Mitbewerberschutz nach UWG
  - **LG Würzburg Beschl. v. 13.9.2018 – 11 O 1741/18**
    DSGVO = Marktverhalten regelnde Vorschrift iSd. § 3a UWG (+)
  - **OLG Hamburg, Urteil vom 25.10.2018 – 3 U 66/17** (
    DSGVO = Marktverhalten regelnde Vorschrift iSd. § 3a UWG (+)

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

4. DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG – QUO VADIS?

DATENSCHUTZ-GRUNDVERORDNUNG
DSGVO-KONFORMITÄT ÜBER AKKREDITIERTE VERBÄNDE?

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

- **Möglichkeit zur Akkreditierung als Zertifizierungsstelle**
  - Art. 42, 43 DSGVO, §39 BDSG

- Nachweis der Einhaltung von DSGVO Anforderungen über entsprechende Zertifizierung mgl.
  - Erfüllung der Pflichten des Verantwortlichen (Art. 24 Abs. 3)
  - Erfüllung der Anforderungen an Technikgestaltung und datenschutz-freundliche Voreinstellungen des Art. 25 Abs. 1 und 2 (vgl. Abs. 3)
  - Garantien des Auftragsverarbeiters nach Art. 28 (vgl. Abs. 5 und 6)
  - Sicherheit der Verarbeitung (Art. 32 Abs. 3)
  - Datenübermittlung an ein Drittland (Art. 46 Abs. 2 lit. f)
  - Datenschutz-Folgeabschätzung (ErwGr. 90)

VIELEN DANK
FÜR IHRE AUFMERKSAMKEIT

BG|K
BRAHMS GROOS & KOLLEGEN

BRAHMS GROOS & KOLLEGEN Rechtsanwälte

Matti Hauer
Rechtsanwalt

Standort Berlin:
Kaiserliche Postdirektion
Französische Str. 12 | 10117 Berlin
Tel. +49 (0)30 20 188 328

Standort Stuttgart:
Kriegerstr. 15 I 70191 Stuttgart
Tel. +49 (0)711 83880275

Standort Hamburg:
Gutruf Haus
Neuer Wall 10 | 20345 Hamburg
Tel. + 49 (0)40 822 15 30 19

Mail hauer@brahms-kollegen.de
Web www.bg-kollegen.de