

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur zweiten Auflage .....	5
Vorwort zur ersten Auflage .....	6
Abkürzungsverzeichnis .....	13
Literaturverzeichnis .....	19
Dokumente der Institutionen der EU und ihrer Einrichtungen .....	37
Dokumente der nationalen Aufsichtsbehörden, Anstalten und Institute des öffentlichen Rechts .....	43
<b>Teil 1: Grundlagen</b> .....	<b>45</b>
<b>A. Einleitung</b> .....	<b>45</b>
I. Rechnen in der Cloud .....	45
1. Die Netzinfrastruktur als Schlüssel .....	46
2. Die Schatten der Wolke .....	47
3. Evolution statt Revolution .....	48
II. Merkmale des Cloud Computing .....	48
1. Zentrale Erzeugung der IT-Ressourcen .....	49
2. Gemeinsame Ressourcennutzung durch Virtualisierung .....	49
3. Skalierbarkeit der Ressourcen .....	50
4. Geräte- und ortsunabhängiger Zugriff über das Internet .....	50
III. Organisationsstruktur .....	51
IV. Service-Ebenen .....	52
V. Vertragsbeziehungen .....	53
VI. Gang der Darstellung .....	54
<b>B. Grundsätze des Datenschutzes</b> .....	<b>54</b>
I. Grundrechtlicher Datenschutz in der Europäischen Union .....	55
1. Primärrecht .....	55
a) Art. 8 EMRK und Datenschutzkonvention Nr. 108 des Europarates .....	55
b) Art. 7 und 8 GRCh .....	56
c) Art. 16 AEUV .....	57
2. Sekundärrecht .....	58
II. Grundsätze des Datenschutzes .....	61
1. Rechtmäßigkeit, Art. 5 Abs. 1 lit. a DS-GVO .....	61
2. Transparenz, Art. 5 Abs. 1 lit. a DS-GVO .....	62
3. Zweckbindung, Art. 5 Abs. 1 lit. b DS-GVO .....	63
4. Datensparsamkeit und Speicherbegrenzung, Art. 5 Abs. 1 lit. c und lit. e DS-GVO .....	63
5. Richtigkeit und Aktualität, Art. 5 Abs. 1 lit. d DS-GVO .....	64

6. Integrität und Vertraulichkeit, Art. 5 Abs. 1 lit. f DS-GVO .....	65
7. Unabhängige Kontrolle .....	66
III. Zusammenfassung .....	66
<b>Teil 2: Sachlich anwendbares Datenschutzrecht .....</b>	<b>69</b>
<b>A. Vom Schichtenmodell zum europäischen (Einheits)Recht .....</b>	<b>69</b>
<b>B. Telekommunikationsdatenschutz .....</b>	<b>69</b>
I. Verhältnis zur DS-GVO .....	69
II. Anwendungsbereich .....	70
III. Kommunikationsspezifischer Datenschutz und Fernmeldegeheimnis ...	74
<b>C. Telemediendatenschutz .....</b>	<b>75</b>
<b>D. DS-GVO .....</b>	<b>78</b>
I. Private Stellen .....	78
II. Automatisierte oder dateigebundene Datenverarbeitung .....	78
III. Haushaltsausnahme, Art. 2 Abs. 2 lit. c DS-GVO .....	79
IV. Personenbezogene Daten .....	82
1. Überblick .....	82
2. Verschlüsselte Daten .....	83
a) Relativität des Personenbezugs? .....	83
b) Nach allgemeinem Ermessen wahrscheinlich zur Identifizierung genutzte Mittel .....	83
c) Verschlüsselung in der Cloud .....	85
<b>Teil 3: Die Verantwortlichkeit in der Cloud .....</b>	<b>87</b>
<b>A. Überblick .....</b>	<b>87</b>
I. Zweck der Verantwortlichkeit .....	87
II. Interessen bei der gemeinsamen Verantwortlichkeit und der Auftragsverarbeitung .....	88
1. Gemeinsam Verantwortliche .....	88
2. Auftragsverarbeitung .....	89
<b>B. Allgemeine Merkmale der Verantwortlichkeit .....</b>	<b>90</b>
I. BDSG 2003 .....	90
II. Unionsrecht .....	91
1. Faktische Entscheidung .....	91
2. Gegenstand der Entscheidung .....	92
3. Alleinige oder gemeinsame Entscheidung .....	93

<b>C. Verantwortlichkeit bei der Auftragsverarbeitung</b> .....	96
I. Kriterien .....	96
1. Funktionsübertragung .....	96
2. Interesse an der Datenverarbeitung .....	97
3. Weisungsgebundene Verarbeitung im Auftrag .....	97
II. Auftragsverarbeitung in der Cloud .....	99
1. Verantwortlichkeit des Cloud Nutzers .....	99
2. Verantwortlichkeit des Cloud Service Providers .....	100
a) Eigenständige Pflichten der Auftragsverarbeiter .....	100
b) Verarbeitung von Daten über die Nutzer .....	101
c) Weisungswidrige Verarbeitungen .....	101
3. Verantwortlichkeit beim Handeln von Unterauftragnehmern .....	102
4. Verantwortlichkeit des Nutzers bei weisungswidrigen Tätigkeiten des Cloud Service Providers .....	103
a) Verantwortlichkeit .....	103
b) Haftung auf Schadensersatz .....	104
<b>D. Gemeinsam Verantwortliche</b> .....	105
I. Voraussetzungen der gemeinsamen Verantwortlichkeit .....	106
II. Folgen der gemeinsamen Verantwortlichkeit .....	108
1. Joint Controller Agreement und weitere Pflichten .....	108
2. Erlaubnisvorbehalt .....	110
3. Betroffenenrechte und Haftung .....	111
<b>E. Haftungsprivilegierung, §§ 7 ff. TMG</b> .....	112
<b>F. Zusammenfassung</b> .....	113
<b>Teil 4: Datenverarbeitung in der Cloud</b> .....	115
<b>A. Übermittlung von Daten an den Cloud Provider</b> .....	115
I. Auftragsverarbeiter .....	115
1. Privilegierte Weitergabe .....	115
2. Voraussetzungen .....	117
a) Verantwortlichkeit des Auftraggebers .....	117
b) Auswahl und Überprüfung .....	118
c) Auftragsverhältnis .....	120
aa) Vertragsinhalt .....	120
bb) Form .....	124
cc) Wirksamkeit des Vertrags .....	125
d) Zusammenfassung .....	126
3. Transparente Datenverarbeitung nach Treu und Glauben .....	126
II. Datenverarbeitung innerhalb der verantwortlichen Stelle .....	129
1. Einsatz durch Mitarbeiter .....	129
2. Standortübergreifende Cloud innerhalb des Verantwortlichen .....	129
3. Selbstständige verbundene Unternehmen .....	130

III. „Miete“ externer Rechenzentren (Housing) und Einbindung externer Dienstleister (Wartung / Customizing) .....	131
<b>B. Verarbeitungsgrundlagen .....</b>	<b>132</b>
I. Gesetzliche Verarbeitungsgründe .....	133
1. Übermittlung an den Provider .....	135
a) Vertragserfüllung .....	136
b) Berechtigtes Interesse .....	136
2. Verarbeitungsprozesse des Cloud Service Providers .....	138
II. Einwilligung .....	138
1. Informierte und freiwillige Willensbekundung des Betroffenen .....	140
2. Bestimmtheit .....	144
3. Form .....	145
III. Die Verarbeitungsgrundlagen im Vergleich .....	146
<b>C. Verhaltensregeln und Zertifizierungen .....</b>	<b>146</b>
<b>Teil 5: Die grenzüberschreitende Cloud .....</b>	<b>151</b>
<b>A. Anwendbarkeit des EU-Datenschutzrechts .....</b>	<b>151</b>
I. Anwendbares Kollisionsrecht .....	151
1. Art. 3 DS-GVO als Norm des internationalen öffentlichen und Privatrechts .....	152
2. Art. 3 DS-GVO im System des IPR .....	152
a) Abgrenzung zum allgemeinen Deliktsstatut .....	152
b) Abgrenzung zum Vertragsstatut .....	154
II. Das Kollisionsrecht und die Cloud .....	155
1. Verhältnis zwischen Nutzer und Provider .....	155
2. Verhältnis zwischen Nutzer und Betroffenen .....	155
III. Anknüpfungsmomente in Art. 3 DS-GVO .....	156
1. Niederlassung in der EU, Art. 3 Abs. 1 DS-GVO .....	156
a) Niederlassung des Verantwortlichen oder Auftragsverarbeiters .....	158
b) Datenverarbeitung im Rahmen der Tätigkeit der Niederlassung .....	161
2. Niederlassung außerhalb der Union .....	163
a) Betroffene Person in der Union .....	163
b) Datenverarbeitung im Zusammenhang mit .....	164
aa) Anbieten von Waren und Dienstleistungen, Art. 3 Abs. 2 lit. a DS-GVO .....	164
bb) Verhaltensbeobachtung, Art. 3 Abs. 2 lit. b DS-GVO .....	166

<b>B. Zulässigkeit der grenzüberschreitenden Datenübertragung .....</b>	<b>167</b>
I. Innereuropäische Cloud .....	167
II. Außereuropäische Cloud .....	168
1. Auftragsverarbeitung und Drittländer .....	168
a) Auftragsverarbeiter in einem Drittland .....	168
b) Verantwortlicher im Drittland .....	169
2. Sonderregeln für den Drittlandtransfer, Art. 44 ff. DS-GVO .....	170
a) Übermittlung in ein Drittland oder an eine internationale Organisation, Art. 44 S. 1 DS-GVO .....	171
aa) Drittländer .....	171
bb) Übermittlung .....	171
cc) Cloud .....	173
b) Angemessenes Schutzniveau beim Empfänger, Art. 45 DS-GVO .....	175
aa) Feststellungen der EU-Kommission .....	175
bb) EU-US Datenschutzschild (Privacy Shield) .....	177
c) Geeignete Garantien, Art. 46 und 47 DS-GVO .....	181
aa) Überblick .....	181
bb) Standarddatenschutzklauseln .....	185
(1) Pflichten und Haftung .....	186
(2) Aufsicht und Kontrolle .....	187
(3) Änderungsmöglichkeiten und Verhältnis zur Auftragsverarbeitung .....	187
(4) Unterauftragsverhältnisse .....	188
(a) Außereuropäische Cloud Anbieter .....	188
(b) Europäische Cloud Anbieter .....	189
cc) Verbindliche interne Datenschutzvorschriften (BCR) .....	191
(1) Anwendungsbereich .....	192
(2) Inhaltliche Anforderungen .....	193
(3) Genehmigung und Wirkung der BCR .....	193
dd) Andere Garantien .....	195
d) Ausnahmen, Art. 49 DS-GVO .....	196
aa) Einwilligung .....	196
bb) Vertragsdurchführung .....	196
cc) Besondere Konflikte im transatlantischen Rechtsverkehr .....	197
(1) Vorrang der internationalen Rechtshilfe, Art. 48 DS-GVO .....	197
(2) Geltendmachung und Verteidigung von Rechten im Rahmen einer “pre trial discovery”, Art. 49 Abs. 1 S. 1 lit. e DS-GVO .....	200
(3) „Öffentliches Interesse“ (Art. 49 Abs. 1 S. 1 lit. d) und der US CLOUD Act .....	200

(4) Die Härtefallklausel des Art. 49 Abs. 1 S. 2 DS-GVO .....	201
Teil 6: Ausblick .....	203
Stichwortverzeichnis .....	207