

Inhaltsverzeichnis

1. Teil Einleitung	23
A. Bestandsaufnahme	23
B. Gang der Betrachtungen	29
C. Terminologie	31
2. Teil Unternehmensgruppen zwischen Einheit und Vielheit im Datenschutzrecht	33
A. Einheit und Vielheit in der Gesamtrechtsordnung	34
I. Wirtschaftliche Einheit	34
II. Rechtliche Vielheit	37
1. Trennungsprinzip	37
2. Zurechnungsprinzip	40
3. Prinzip negativer Zurechnung	43
4. Beispiele für Einheitsbetrachtungen	44
a) Bilanzrecht	44
b) Körperschaftssteuerrecht	45
c) Europäisches Kartellrecht	46
B. Einheit und Vielheit im Datenschutzrecht	48
I. Wirtschaftlich-technische Einheit	50
1. Organisatorisches Outsourcing: Shared Service Center	51
2. Technisches Outsourcing: Cloud Computing	53
3. Konzepte für ein datenschutzrechtliches „Gruppenprivileg“	58
a) Gruppendimensionale Verantwortlichkeitszurechnung?	59
b) Privilegierung gruppeninterner Datenübermittlungen?	60
II. Datenschutzrechtliche Vielheit	61
1. Keine informationstechnische Einheitsbetrachtung	61
2. Keine Verantwortlichkeitszurechnung	64
3. Geltung des Verantwortlichkeitsgefüges	65
4. Geltung des Verbotsprinzips	65

5. Existenz selbstständiger Übermittlungs- und Empfängerstellen	68
C. Zusammenfassung	69
3. Teil Unternehmensgruppen im datenschutzrechtlichen Verantwortlichkeitsgefüge	71
A. Verantwortlichkeit gruppenangehöriger Unternehmen	72
I. RL 95/46/EG	72
II. DSGVO	74
1. Zurechnung unselbstständiger Organisationseinheiten?	74
2. Zurechnung unselbstständiger Organisationseinheiten in Drittstaaten?	75
3. Zurechnung virtueller Organisationseinheiten?	76
III. Zwischenergebnis	78
B. Gruppeninterne Auftragsverhältnisse	78
I. RL 95/46/EG	79
II. DSGVO	80
1. Gestaltungsanforderungen	81
a) Verarbeitungsbezogene Mindestinhalte	81
b) Sonstige Mindestinhalte	82
c) Weisungsgebundenheit	83
d) „Kettenauslagerungen“	83
2. Gestaltungsgrenzen	84
a) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	85
aa) Geltung der Funktionsübertragungstheorie?	85
bb) Geltung der Vertragstheorie?	86
cc) Stellungnahme	87
dd) Konsequenzen	91
b) Weisungswidrige Auftragsdatenverarbeitung	92
c) Relativität der Auftragsverhältnisse	93
d) Beschränkung auf „top down“-Auftragsverhältnisse	94
e) Zulässigkeit der „globalen“ Auftragsdatenverarbeitung?	97
3. Gruppeninterne Outsourcing-Szenarien	98
a) Personalverwaltung	99
b) Customer Relationship Management	101
c) Marketing	102

d) Call Center	103
e) IT-Dienstleistungen	104
f) Legal Shared Services	105
III. Zwischenergebnis	106
C. Gruppeninterne Verantwortlichkeitsteilung	107
I. RL 95/46/EG	108
II. DSGVO	109
1. Gestaltungsmöglichkeiten	109
a) Rechtsgeschäft	109
b) Fiktion der „Joint Control“?	111
2. Gestaltungsgrenzen	112
a) Gruppeninterne Verantwortlichkeitstrennung	113
b) Gruppeninterne Verantwortlichkeitszuweisung	114
aa) Faktisch-funktionaler Maßstab	115
bb) Transparenzpflichten	116
cc) Zulässigkeit bedingter „Joint Control“- Vereinbarungen?	117
3. Gruppeninterne „Joint Control“-Szenarien	118
a) Holding-Organisationen	119
b) Matrix-Organisationen	120
c) Beauftragung gruppeninterner Auftragsverarbeiter	121
III. Zwischenergebnis	123
D. Zusammenfassung	124
4. Teil Unternehmensgruppen und datenschutzrechtliche Abhängigkeitslagen	125
A. Datenschutzrechtliches Unternehmensverständnis	126
I. Konstitutive Merkmale	127
II. Unternehmensbezogene Rechtsfolgen	128
III. Verhältnis zum datenschutzrechtlichen Verantwortlichkeitsgefüge	130
B. Datenschutzrechtliche Abhängigkeitslagen	130
I. Beherrschungs- und Leitungskonzepte	132
1. Einheitliche Leitung im Gesellschaftsrecht	133
2. Beherrschender Einfluss im Gesellschaftsrecht	134
3. Beherrschender Einfluss im Bilanzrecht	138

II. Merkmale datenschutzrechtlicher Abhängigkeit	140
1. Schutzzweckbezogene Abhängigkeit	141
2. Schuldrechtliche Abhängigkeit	144
3. Technisch-funktionale Abhängigkeit	146
a) Kontrolle des Datenschutzmanagements	146
b) Kontrolle der Datenverarbeitung	148
4. Zwischenergebnis	149
III. Verhältnis zum datenschutzrechtlichen Verantwortlichkeitsgefüge	150
1. Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	150
2. Gruppeninterne Verantwortlichkeitsteilung	153
3. Gruppeninterne Auftragsdatenverarbeitung	153
IV. Verhältnis zum deutschen Gesellschaftsrecht	155
1. Trennungsprinzip	155
2. Konzernhaftung	156
3. Verbandssouveränität	163
a) Vereinbarkeit mit der Leitungsmacht von Vorständen	164
b) Vereinbarkeit mit den Hauptversammlungskompetenzen	167
4. Schutzsystem der §§ 311 ff. AktG	170
a) Vereinbarkeit mit den Schutzzwecken des Konzernrechts	170
b) Vereinbarkeit mit den Schranken nachteiliger Einflussnahme	172
aa) Gruppeninternes Outsourcing der Datenverarbeitung	174
bb) Integration in ein gruppenweites Informationssystem	178
cc) Integration in gruppeninternes Datenschutz-Compliance-System	181
C. Gesellschaftsrechtliche Beherrschung	182
D. Schuldrechtliche Beherrschung	183
I. Entzug verarbeitungsrelevanter Entscheidungsmöglichkeiten	184
II. Verpflichtung auf Datenschutzvorschriften	186
III. Informationstechnische Vernetzung	187
IV. Wirtschaftliche Abhängigkeit	189

E. Verträge mit datenschutzrechtlichem Abhängigkeitspotenzial	190
I. Franchise	190
1. Systemführerschaft des Franchise-Gebers	192
2. Franchise-spezifische Informationsordnung	194
3. Franchise-spezifische Datenverarbeitung	195
II. Versicherungsvertretung	196
1. Vereinbarkeit mit unternehmerischer Selbstständigkeit?	197
2. Informationstechnische Integration	200
3. Vertragliche Integration	200
III. Just-in-Time-Lieferbeziehungen	201
1. Organisatorische Verzahnung	202
2. Technische Verzahnung	203
3. Wirtschaftliche Abhängigkeit	204
F. Impuls für ein „Unionsrecht der verbundenen Unternehmen“?	205
G. Zusammenfassung	206
5. Teil Datenschutz durch Unternehmensgruppen	209
A. Selbstregulativer Datenschutz durch Unternehmensgruppen	210
I. Prämissen der Selbstregulierung	210
1. Gesellschaftliche Selbstregulierung	211
2. Regulierte Selbstregulierung	212
II. Prämissen der Selbstregulierung im Datenschutzrecht	215
1. Reaktion auf Vollzugsdefizite	216
2. Expansion des Datenschutzniveaus	217
3. Förderung des Infrastrukturschutzes	218
4. Datenschutz zwischen Marktanzügen und Marktversagen	220
a) Datenschutz durch Wettbewerb	220
b) Datenschutz im Wettbewerb	222
c) Rechenschaft im Wettbewerb	223
III. Selbstregulierung durch Unternehmensgruppen im Datenschutzrecht	225
1. Protagonisten und Antagonisten datenschutzrechtlicher Regulierung	226
2. Selbstregulierung mittels Binding Corporate Rules	228
a) RL 95/46/EG	229
aa) Rechtsqualität	230

bb) Verbindlichkeit	233
cc) Genehmigungsbedürftigkeit	237
dd) Genehmigungsvoraussetzungen	239
b) DSGVO	241
aa) Rechtsqualität	241
bb) Verbindlichkeit	242
cc) Genehmigungsbedürftigkeit	243
dd) Genehmigungsvoraussetzungen	243
ee) „Enforcement“ und Informationsordnung	244
ff) Bestandsschutz	248
c) Zwischenergebnis	248
3. Ansätze einer „Corporate Privacy Responsibility“	249
a) Verantwortungsbereich der „Corporate Social Responsibility“	250
b) Maßnahmen der “Corporate Privacy Responsibility”	251
IV. Zwischenergebnis	253
B. Organisatorischer Datenschutz durch Unternehmensgruppen	254
I. Verantwortungsbereich der Corporate Compliance	255
II. Bestandteile der Corporate Compliance	256
1. Compliance-Ermessen	257
2. Compliance-Risikoanalyse	258
3. Compliance-Maßnahmen	259
4. Gruppendimensionale Organisationspflichten?	262
III. Bestandteile der Datenschutz-Compliance	265
1. Datenschutzrechtliche Organisationszwänge	265
2. Datenschutzrechtliche Organisationsvorgaben	268
a) Technischer und organisatorischer Datenschutz	269
aa) RL 95/46/EG	270
bb) DSGVO	272
(1) Organisatorischer Datenschutz	272
(2) Technischer Datenschutz	274
(3) Technische Datensicherheit	276
(4) Gruppenweite Ausgestaltung	278
b) Datenschutzbeauftragte	280
aa) RL 95/46/EG	281
bb) DSGVO	282
(1) Bestellungspflichten	283
(2) Organisationsanforderungen	286

(3) Gemeinsamer Datenschutzbeauftragter	288
(a) Bisheriger Meinungsstand	288
(b) Regelungsadressat: Unternehmensgruppe	289
(c) Bestellungskriterium: Erreichbarkeit	290
(d) Vereinbarkeit mit mitgliedstaatlichen Bestellungspflichten?	292
IV. Zwischenergebnis	293
C. Zusammenfassung	295
6. Teil Gefahrenlagen für den Datenschutz in Unternehmensgruppen	297
A. Grundrechtliche Kollisionslagen	298
I. Datenschutz durch Unionsgrundrechte	298
II. Datenschutz zwischen und gegenüber Privaten	300
III. Kollisionslagen bei gruppeninternen Datenübermittlungen	303
B. Datenschutzrechtliche Gefahrenlagen	304
I. Konsekutive Sekundärverarbeitungen	305
II. Intransparente Datenproliferationen	307
III. Friktionen im internationalen Datenschutzniveau	308
IV. Drittstaatliche Datenzugriffe	312
C. Zusammenfassung	313
7. Teil Anwendbarkeit des Datenschutzrechts in Unternehmensgruppen	314
A. Objekt gruppeninterner Datenübermittlungen	314
I. Personenbezug von Informationen	315
II. Identifizierbarkeit in gruppeninternen Informationsräumen	317
III. Anonymität in gruppeninternen Informationsräumen	318
B. Datenübermittlungen in gruppeninternen „Cloud“-Strukturen	321
I. Datenübermittlungen (Push) und -abfragen (Pull)	322
II. Meinungsstand	324
1. Maßgeblichkeit finaler Kriterien?	324
2. Maßgeblichkeit faktischer Kriterien?	327
III. Stellungnahme	329
1. Maßgeblichkeit faktischer Kriterien	329

2. Faktizität und Finalität in „Private Cloud“-Strukturen	330
C. Kollisionsrecht	332
I. Kollisionsrechtliche Herausforderungen	333
II. RL 95/46/EG	334
1. Territoriale Geltung	335
a) Prämissen des Niederlassungsprinzips	335
b) Anforderungen des Niederlassungsprinzips	336
aa) Infrastrukturelle Anforderungen	336
bb) Handlungsbezogene Anforderungen	338
(1) Allgemeine Anforderungen	338
(2) Werbetätigkeiten von Tochtergesellschaften?	339
(a) EuGH: Extensiver Maßstab	340
(b) Teile der Literatur: restriktiver Maßstab	341
(c) Stellungnahme	342
2. Extraterritoriale Geltung?	343
a) Kollisionsrechtlicher Anwendungsbereich	344
b) Rückgriff auf Mittel zum Zwecke der Datenverarbeitung	344
aa) Mittel	345
bb) Rückgriff	346
cc) Defizite	347
III. DSGVO	348
1. Territoriale Geltung	348
2. Extraterritoriale Geltung	349
a) Prämissen des Marktortprinzips	350
aa) Grundlagen	350
bb) Anforderungen an relevante Angebotskonzeptionen	351
b) Datenschutzspezifische Prämissen des Marktortprinzips	352
c) Kollisionsrechtliche Relevanz internetbasierter Angebote	354
aa) Datenschutzrelevante Angebotskonzeptionen	354
bb) Irrelevante Kriterien	356
cc) Relevante Kriterien	357
(1) Sprache	357
(2) Zahlungsmodalitäten	358
(3) Personaler Bezug des Angebots	358

(4) Marketing durch Tochtergesellschaften	359
3. Zwischenergebnis	360
D. Zusammenfassung	361
8. Teil Datenübermittlungen in europäischen Unternehmensgruppen	363
A. Übermittlung personenbezogener Daten	364
I. RL 95/46/EG	364
1. Einwilligung der betroffenen Person	365
2. Wahrung berechtigter Interessen	366
a) Verwendungszweck	367
b) Berechtigte Verarbeitungsinteressen	368
c) Berechtigte Übermittlungsinteressen	370
aa) Existenz gruppeneigener Interessenssphären?	371
bb) Einfluss intendierter Auftragsverhältnisse	372
cc) Einfluss aufsichtsrechtlicher Normkomplexe	373
dd) Einfluss gruppenweiter Compliance-Systeme	374
3. Zwischenergebnis	375
II. DSGVO	375
1. Einwilligung der betroffenen Person	376
2. Wahrung berechtigter Interessen	376
a) Verwendungszweck	377
aa) Vereinbarkeitsgebot bei Konsequativverarbeitungen	377
bb) Vereinbarkeitsabwägung bei Konsequativverarbeitungen	378
cc) Vereinbarkeitsfolgen bei Konsequativverarbeitungen	381
b) Berechtigte Verarbeitungsinteressen	384
c) Berechtigte Übermittlungsinteressen	385
aa) Begründung eines partiellen Abwägungsvorsprungs	386
bb) Grundrechtliche Vereinbarkeit des Abwägungsvorsprungs?	388
(1) Beachtung grundrechtlicher Schutzbedürfnisse	390
(2) Beachtung des Zweckbindungsgebots	391

(3) Beachtung des europäischen Datenschutz-niveaus	394
(4) Anerkennung compliance-bedingter Übermittlungszwänge	395
(5) Zwischenergebnis	397
cc) Materielle Reichweite des Abwägungsvorsprungs	398
(1) Erfasste Datenarten	398
(2) Erfasste Empfängerstellen	399
(3) Erfasste Übermittlungszwecke	399
3. Zwischenergebnis	401
B. Übermittlung personenbezogener Daten im Beschäftigungskontext	403
I. RL 95/46/EG	403
II. BDSG a.F.	404
1. Einwilligung der Beschäftigten	406
2. Datenübermittlungen für Zwecke des Beschäftigungsverhältnisses (§ 32 BDSG a.F.)	408
a) Erfasste Übermittlungszwecke	408
b) Erforderlichkeit beschäftigungsbezogener Datenverarbeitung	413
c) Erforderlichkeit gruppeninterner Datenübermittlungen?	414
3. Betriebsvereinbarungen	415
a) Gestaltungsmöglichkeiten	416
b) Gestaltungserfordernisse	417
c) Gestaltungsgrenzen	419
III. BDSG n.F.	421
1. Gestaltungsvorgaben der DSGVO	422
a) Mitgliedstaatliche Gestaltungsspielräume	422
aa) Erfasste Übermittlungszwecke	423
bb) Einwilligungen	424
cc) Betriebsvereinbarungen	425
b) Grenzen mitgliedstaatlicher Gestaltungsspielräume	426
aa) Europäische Grundrechtecharta	426
bb) Anwendungsvorrang bei abweichenden Regelungen	427

cc) Anwendungsvorrang bei sonstigen Verwendungszwecken	427
dd) Anwendungsvorrang der Sanktions- und Bußgeldvorschriften	428
2. Reaktion des Bundesgesetzgebers: § 26 BDSG n.F.	428
3. Datenübermittlungen für Zwecke des Beschäftigungsverhältnisses (§ 26 BDSG n.F.)	430
a) Fortgeltung der bisherigen Rechtslage	431
b) Verhältnis zum Anwendungsbereich des Art. 6 Abs. 1 S. 1 lit. f) DSGVO	432
c) Verhältnis zum partiellen Abwägungsvorsprung (Erwägungsgrund 48)	433
4. Fazit	435
C. Zusammenfassung	436
9. Teil Datenübermittlungen in internationalen Unternehmensgruppen	438
A. Angemessenheitsbeschlüsse der Kommission	440
I. RL 95/46/EG	441
1. Pflichten der Kommission	441
2. Angemessenheitsprüfung	442
a) Prüfungsgegenstände	442
b) Angemessenheitsmaßstab	444
c) Angemessenheitskriterien	446
3. Safe Harbor Framework	448
a) Safe Harbor ante „Schrems v. Data Protection Commissioner“	449
aa) „Safe Harbor“-Zertifizierung	450
bb) Europäische Wirksamkeitskontrolle	452
cc) Defizite und Kritik	453
b) Safe Harbor post „Schrems v. Data Protection Commissioner“	455
aa) Gegenstände des Vorlageersuchens	456
bb) Ergebnis 1: Prüfungskompetenzen nationaler Aufsichtsbehörden	456
(1) Grundrechtlicher Prüfungsmaßstab	457
(2) Bindungswirkung von Angemessenheitsbeschlüssen	458

(3) Prüfungsbefugnisse nationaler Aufsichtsbehörden	459
cc) Ergebnis 2: Ungültigkeit der Entscheidung 2000/520/EG	459
(1) Grundrechtlicher Prüfungsmaßstab	460
(2) Grundrechtlicher Angemessenheitsmaßstab	461
(3) Ungültigkeitsprüfung	462
(a) Drittstaatliche Datenzugriffe	463
(b) Drittstaatlicher Rechtsschutz	465
(c) Europäische Wirksamkeitskontrolle	466
4. Privacy Shield Framework	467
a) „Privacy Shield“-Zertifizierung	468
aa) Zertifizierungsverfahren	470
bb) Zertifizierungsvoraussetzungen	471
b) Europäische Wirksamkeitskontrolle	473
aa) Aussetzungsbefugnisse nationaler Aufsichtsbehörden	474
bb) Überwachungspflichten	475
cc) Informationspflichten	475
dd) Revisionspflichten	476
II. DSGVO	477
1. Pflichten der Kommission	477
a) Prüfungspflichten	478
b) Überwachungspflichten	479
c) Revisionspflichten	479
2. Angemessenheitsprüfung	480
a) Angemessenheitsgegenstände	480
b) Angemessenheitsmaßstab	481
c) Angemessenheitsskriterien	482
III. Migration von Unternehmensgruppen in “Euro Clouds”	483
1. Ausgangslage	483
2. Konzeptionelle Anforderungen	485
3. Konzeptionelle Schwächen	487
IV. Zwischenergebnis	488
B. Gruppeninterner Einsatz von geeigneten Garantien	489
I. Gruppeninterner Einsatz von Vertragsklauseln	490
1. RL 95/46/EG	490
a) Allgemeine Anforderungen	492

b) Standardvertragsklauseln	493
c) Individuelle Vertragsklauseln	494
d) Grundrechtskompatibilität bei drittstaatlichen Datenzugriffen?	495
aa) Defizite des gegenwärtigen Regelungsrahmens	496
bb) Lösungsansätze	498
2. DSGVO	499
a) Allgemeine Anforderungen	500
b) Standardvertragsklauseln	500
c) Individuelle Vertragsklauseln	501
d) Bestandsschutz	501
3. Gruppeninterne Einsatzmöglichkeiten	502
a) Multilaterale Vertragsverhältnisse	502
b) Grenzen multilateraler Vertragsverhältnisse	503
4. Zwischenergebnis	505
II. Gruppeninterner Einsatz von Binding Corporate Rules	505
1. Personaler Anwendungsbereich	506
a) Personaler Anwendungsbereich (RL 95/46/EG)	506
b) Personaler Anwendungsbereich (DSGVO)	508
2. Funktionaler Anwendungsbereich	509
a) Gruppeninterne und -externe Übermittlungsvorgänge	510
b) Gruppeninterne und -externe (Unter)Auftragsverhältnisse	511
3. Grundrechtskompatibilität bei drittstaatlichen Datenzugriffen?	515
a) Defizite des gegenwärtigen Regelungsrahmens	515
b) Lösungsansätze	516
4. Zwischenergebnis	518
III. Gruppeninterner Einsatz von Verhaltensregeln	519
1. RL 95/46/EG	520
a) Vorlageberechtigung von Unternehmensgruppen?	520
b) Einsatzmöglichkeiten als Garantie?	523
2. DSGVO	524
a) Vorlageberechtigung von Unternehmensgruppen?	525
b) Einsatzmöglichkeiten als Garantie	526
3. Zwischenergebnis	528
IV. Gruppeninterner Einsatz von Zertifizierungen	529
1. RL 96/46/EG	530
2. DSGVO	531

3. Zwischenergebnis	532
C. Zusammenfassung	533
10. Teil Schlussbetrachtungen	535
A. Datenschutzrechtliche Abhängigkeitslagen	536
B. Datenschutz durch Unternehmensgruppen	537
C. Datenschutz in Unternehmensgruppen	538
Literaturverzeichnis	541