

# Inhaltsverzeichnis

<b>1 Einführung . . . . .</b>	<b>1</b>
A. Problemstellung . . . . .	5
B. Gang der Untersuchung . . . . .	6
C. Terminologische Klarstellung . . . . .	8
I. Der Datenschutzbeauftragte . . . . .	8
1. Betrieblicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	9
2. Behördlicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	11
a. Der behördliche Datenschutzbeauftragte nach der JI-Richtlinie . . . . .	12
b. Datenschutzbeauftragte jenseits des Unionsrechts . . . . .	12
c. Der gerichtliche Datenschutzbeauftragte. . . . .	13
3. Externer Datenschutzbeauftragter . . . . .	13
II. Interessenkonflikt . . . . .	16
1. Allgemeiner Sprachgebrauch . . . . .	16
2. Interdisziplinäre Betrachtung . . . . .	17
3. Interessenkonflikte im Recht . . . . .	17
a. Rechtliche Normierungen zu Interessenkonflikten . . . . .	17
b. Die anwaltliche Interessenkollision. . . . .	18
c. Interessen im Datenschutzrecht . . . . .	19
III. Verbundenheit . . . . .	20
D. Voraussetzungen rechtlich relevanter Interessenkonflikte . . . . .	21
I. Rechtlich relevante Interessenkonflikte in der Literatur . . . . .	21
II. Beurteilungsmaßstäbe rechtlich relevanter Interessenkonflikte . . . . .	22
III. Zwischenfazit . . . . .	24
E. Rechts- und Geltungsgründe . . . . .	24
I. Rechts- und Geltungsgründe des Datenschutzes . . . . .	25
II. Rechts- und Geltungsgründe des Datenschutzbeauftragten . . . . .	26

<b>2 (Unabhängige) Stellung des Datenschutzbeauftragten . . . . .</b>	<b>27</b>
A. Rechtslage . . . . .	28
I. Frühzeitige Prozesseinbindung nach Art. 38 Abs. 1 DSGVO . . . . .	28
II. Zugang und Ressourcen nach Art. 38 Abs. 2 DSGVO. . . . .	29
1. Informationszugang. . . . .	29
2. Ressourcen für die Aufgabenerledigung . . . . .	30
a. Zeitliche Ressourcen . . . . .	30
b. Fachkundige Beratung. . . . .	30
c. Materielle Ressourcen . . . . .	31
3. Ressourcen für Fortbildungen. . . . .	31
III. Weisungsfreiheit. . . . .	32
IV. Schutz vor Abberufung und Benachteiligung nach	
Art. 38 Abs. 3 S. 2 DSGVO . . . . .	34
1. Benachteiligungsverbot. . . . .	35
2. Abberufungsschutz . . . . .	35
V. Zusätzlicher nationaler Schutz . . . . .	36
1. Schutz des betrieblichen Datenschutzbeauftragten. . . . .	36
2. Schutz des externen Datenschutzbeauftragten . . . . .	38
3. Schutz des behördlichen Datenschutzbeauftragten. . . . .	39
4. Schutz des fakultativen Datenschutzbeauftragten. . . . .	40
5. Schutz des stellvertretenden Datenschutzbeauftragten . . . . .	41
VI. Management-Anbindung nach Art. 38 Abs. 3 S. 3 DSGVO . . . . .	42
VII. Grenzen der Wahrnehmung anderer Aufgaben nach	
Art. 38 Abs. 6 DSGVO. . . . .	43
1. Wahrnehmung anderer Aufgaben durch interne	
Datenschutzbeauftragte . . . . .	44
a. Personalunion des IT- und Informationssicherheitsbeauf-	
tragten . . . . .	47
b. Personalunion des Syndikusanwalts . . . . .	49
c. Personalunion des Kollektivorganmitgliedes . . . . .	49
d. Personalunion des Aufsichtsratsmitglieds. . . . .	51
2. Wahrnehmung anderer Aufgaben durch externe	
Datenschutzbeauftragte . . . . .	53
3. Der anwaltliche Datenschutzbeauftragte. . . . .	53
a. Rechtslage . . . . .	53
b. Stellungnahme . . . . .	54
B. Interessenkonflikte in der unabhängigen Stellung des	
Datenschutzbeauftragten . . . . .	55
I. Rechtlich relevante Interessenkonflikte . . . . .	56
1. Konflikt durch die Wahrnehmung anderer Aufgaben . . . . .	56
2. Konflikt bei vertraglicher Erweiterung des Aufgabenkreises . . .	58
3. Konflikt aus einer subjektiven Weisungsabhängigkeit . . . . .	59
4. Konflikte des anwaltlichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	59

5. Konflikt bei fehlenden Zugängen des Datenschutzbeauftragten .....	61
6. Konflikt des externen Datenschutzbeauftragten als Dienstleister .....	61
<b>II. Verbundenheiten des Datenschutzbeauftragten .....</b>	<b>62</b>
1. Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen .....	62
a. Allgemeine Betrachtung der Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen .....	62
b. Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen aus der unabhängigen Stellung .....	63
2. Verbundenheit gegenüber den Betroffenen .....	65
a. Allgemeine Betrachtung der Verbundenheit gegenüber den Betroffenen .....	65
b. Verbundenheit gegenüber den Betroffenen aus der unabhängigen Stellung .....	66
3. Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden .....	67
a. Allgemeine Betrachtung der Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden .....	67
b. Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden aus der unabhängigen Stellung .....	68
4. Verbundenheit gegenüber <i>dem Datenschutz</i> .....	69
a. Allgemeine Betrachtung der Verbundenheit gegenüber <i>dem Datenschutz</i> .....	69
b. Verbundenheit gegenüber <i>dem Datenschutz</i> aus der unabhängigen Stellung .....	69
5. Multivektorielle Verbundenheiten .....	70
a. Allgemeine Betrachtung der multivektoriellen Verbundenheiten .....	70
b. Multivektorielle Verbundenheiten aus der unabhängigen Stellung .....	71
<b>III. Antworten des Rechts .....</b>	<b>72</b>
1. Antworten des Rechts auf erweitertes Aufgabenfeld .....	73
2. Antworten des Rechts auf den Konflikt des anwaltlichen Datenschutzbeauftragten .....	75
3. Antworten des Rechts auf fehlende Zugänge und Ressourcen .....	75
<b>IV. Rechtsdurchsetzung .....</b>	<b>76</b>
<b>3 Aufgaben des Datenschutzbeauftragten .....</b>	<b>79</b>
A. Rechtslage .....	80
I. Aufgaben aus der DSGVO .....	80
1. Vorbemerkungen .....	81
a. Allgemeines Aufgabenverständnis in der Literatur .....	81
b. Wechselwirkung zwischen Datenschutz und IT-Sicherheit .....	82
c. Bedeutung des Art. 39 Abs. 2 DSGVO .....	82

2. Unterrichtung und Beratung nach Art. 39 Abs. 1 lit. a) DSGVO .....	83
a. Unterrichtung und Beratung des Verantwortlichen oder des Auftragsverarbeiters .....	83
b. Initiative Unterrichtung und Beratung .....	84
c. Unterrichtung und Beratung der Beschäftigten .....	84
d. Gegenstände der Unterrichtung und Beratung .....	85
e. Vergleich zur anwaltlichen Unterrichtung und Beratung .....	85
3. Überwachung nach Art. 39 Abs. 1 lit. b) DSGVO .....	87
a. Von der Hinwirkung zur Überwachung .....	88
b. Gegenstände der Überwachung .....	88
c. Kontrollbefugnis gegenüber dem Betriebsrat .....	88
d. Überwachung der IT-Systeme .....	89
e. Schulung und Sensibilisierung .....	90
f. Dokumentationspflichten .....	90
g. Überwachungsintensität .....	91
4. Beratung im Zusammenhang mit der Datenschutz-Folgenabschätzung nach Art. 39 Abs. 1 lit. c) DSGVO .....	92
5. Zusammenarbeit mit der Aufsichtsbehörde nach Art. 39 Abs. 1 lit. d) DSGVO .....	92
6. Anlaufstelle für die Aufsichtsbehörde nach Art. 39 Abs. 1 lit. e) DSGVO .....	92
7. Anlaufstelle für die Betroffenen nach Art. 38 Abs. 4 DSGVO .....	93
8. Besondere Beratung im Kontext Privacy by Design und Privacy by Default .....	94
9. Etablierung einer Datenschutzorganisation .....	95
a. Datenschutz-Managementsystem .....	95
b. Datenschutz-Compliance .....	97
10. Durchführung von Datenschutz-Audits .....	98
II. Aufgaben der Datenschutzbeauftragten öffentlicher Stellen nach § 7 BDSG .....	98
III. Adressat der Aufgabenwahrnehmung .....	99
IV. Das Aufgabenregime im Verhältnis zum RDG .....	99
1. Tätigkeit des Datenschutzbeauftragten als Rechtsdienstleistung nach § 2 Abs. 1 RDG .....	100
a. Tätigkeit in fremden Angelegenheiten .....	100
b. Rechtliche Prüfung .....	101
c. Einzelfallbezug und konkrete Tätigkeit .....	102
d. Zwischenergebnis .....	102
2. Erlaubnis zur Erbringung von Rechtsdienstleistungen .....	103
a. Erlaubnis aufgrund der Aufgabenzuweisung .....	103
b. Rechtsdienstleistung als Nebenleistung nach § 5 Abs. 1 RDG .....	103

3. Rechtsdienstleistungen des behördlichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	106
4. Ergebnis . . . . .	108
V. Vertretungsmöglichkeiten des Datenschutzbeauftragten . . . . .	109
1. Vertretung im behördlichen Verfahren . . . . .	110
2. Vertretung gegenüber Betroffenen . . . . .	110
B. Interessenkonflikte aus dem Aufgabenregime . . . . .	111
I. Rechtlich relevante Interessenkonflikte . . . . .	111
1. Konflikt mit anderen Sicherheitsbeauftragten . . . . .	111
a. Konflikt zur IT- und Informationssicherheit . . . . .	112
b. Konflikt zwischen Datenschutz und Compliance . . . . .	113
2. Konflikt zwischen Beratung und Überwachung . . . . .	113
a. Konflikt bei der Durchführung einer Datenschutz- Folgenabschätzung . . . . .	116
b. Konflikt zwischen Durchführung und Überwachung der Schulung und Sensibilisierung . . . . .	117
3. Konflikt aus der Beratung des Verantwortlichen und der Betroffenen . . . . .	117
4. Konflikt bei der Zusammenarbeit mit Aufsichtsbehörden . . . . .	120
5. Konflikt bei der Feststellung schwerwiegender Datenschutzverstöße . . . . .	122
6. Konflikt aus dem Aufbau der Datenschutz-Organisation . . . . .	124
7. Konflikte bei der Beratung der Parteien datenschutzrechtlicher Verträge . . . . .	124
8. Konflikt bei der Beratung und Überwachung im Zusammenhang mit dem Abschluss von Kollektivvereinbarungen . . . . .	126
9. Konflikt bei der Überwachung eigener Verarbeitungstätigkeiten . . . . .	127
II. Verbundenheiten des Datenschutzbeauftragten . . . . .	128
1. Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen . . . . .	128
a. Verbundenheit im Zusammenhang mit der Vertragsberatung . . . . .	129
b. Verbundenheit zur Abwendung von Nachteilen des Verantwortlichen . . . . .	129
2. Verbundenheit gegenüber den Betroffenen . . . . .	130
3. Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden . . . . .	131
4. Verbundenheit gegenüber <i>dem Datenschutz</i> . . . . .	131
5. Multivektorielle Verbundenheiten . . . . .	132
III. Antworten des Rechts . . . . .	134
1. Antworten des Rechts auf den Konflikt mit anderen Sicherheitsbeauftragungen . . . . .	135
2. Antworten des Rechts auf den adressatenübergreifenden Beratungs- und Überwachungskonflikt . . . . .	136

3. Antworten des Rechts betreffend die Zusammenarbeit mit Aufsichtsbehörden . . . . .	136
4. Antworten des Rechts betreffend den Aufbau der Datenschutz-Organisation . . . . .	137
5. Antworten des Rechts auf die Beratung datenschutzrechtlicher Verträge und Kollektivvereinbarungen . . . . .	137
6. Antworten des Rechts auf die Überwachung eigener Verarbeitungstätigkeiten . . . . .	139
<b>IV. Rechtsdurchsetzung . . . . .</b>	<b>139</b>
<b>4 Pflichten des Datenschutzbeauftragten . . . . .</b>	<b>141</b>
A. Rechtslage . . . . .	142
I. Pflicht zur Geheimhaltung und Vertraulichkeit . . . . .	142
1. Gegenstände der Geheimhaltung und Vertraulichkeit . . . . .	143
2. Zeitliche Dimension . . . . .	144
3. Anforderungen zum Schutz der Daten . . . . .	144
a. Informationsweitergabe an Externe . . . . .	144
b. Anforderungen zum Schutz der IT-Systeme . . . . .	145
c. Sichere Kommunikationswege . . . . .	146
4. Durchbrechen der Pflicht zur Geheimhaltung und Vertraulichkeit . . . . .	146
5. Aussage- und Zeugnisverweigerungsrecht . . . . .	148
II. Fortbildungspflicht . . . . .	149
III. Erreichbarkeit . . . . .	150
IV. Aufbewahrungspflichten externer Datenschutzbeauftragter . . . . .	150
1. Allgemeine Aufbewahrungspflichten . . . . .	150
2. Besondere Aufbewahrungspflichten als Datenschutzbeauftragter . . . . .	150
3. Herausgabepflicht der Akten . . . . .	151
B. Interessenkonflikte aus dem Pflichtenregime des Datenschutzbeauftragten . . . . .	151
I. Rechtlich relevante Interessenkonflikte . . . . .	151
1. Konflikt zwischen Offenbarung und der Pflicht zur Geheimhaltung und Vertraulichkeit . . . . .	152
2. Konflikt zwischen Aufbewahrung und Löschung in der praktischen Aufgabenwahrnehmung . . . . .	153
II. Verbundenheiten des Datenschutzbeauftragten . . . . .	153
1. Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen . . . . .	153
2. Verbundenheit gegenüber den Betroffenen . . . . .	155
3. Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden . . . . .	155
4. Verbundenheit gegenüber <i>dem Datenschutz</i> . . . . .	156
5. Multivektorielle Verbundenheiten . . . . .	157
III. Antworten des Rechts . . . . .	157
1. Antworten des Rechts auf den Konflikt bei der Offenbarung von Informationen . . . . .	157

2. Antworten des Rechts auf den Konflikt zwischen Aufbewahrung und Löschung . . . . .	159
IV. Rechtsdurchsetzung . . . . .	159
<b>5 Rechtsbeziehungen des Datenschutzbeauftragten</b> . . . . .	161
A. Rechtslage . . . . .	161
I. Beziehung zwischen Grundverhältnis und Benennung . . . . .	161
1. Rechtslage . . . . .	162
2. Stellungnahme . . . . .	162
3. Durchschlagen auf das Grundverhältnis . . . . .	163
4. Rechtliche Einordnung der Benennung . . . . .	164
II. Vertragliche Beziehungen des externen Datenschutzbeauftragten . . . . .	165
1. Zustandekommen des Vertrages . . . . .	165
a. Rechtsverhältnis zum externen Datenschutzbeauftragten . . . . .	165
b. Informationspflichten . . . . .	166
c. Form . . . . .	167
d. Aspekte der Befristung . . . . .	168
2. Datenschutzrechtliches Rechtsverhältnis . . . . .	168
3. Pflicht zur persönlichen Leistungserbringung . . . . .	170
4. Beendigung des Vertrages mit externen Datenschutzbeauftragten . . . . .	170
a. Kündigung . . . . .	170
b. Zeitablauf und Zweckerreichung . . . . .	173
c. Tod . . . . .	173
III. Vertragliche Beziehungen des internen betrieblichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	174
1. Berufung zum internen Datenschutzbeauftragten . . . . .	174
2. Abberufung des internen Datenschutzbeauftragten . . . . .	175
a. Beendigung der Benennung . . . . .	175
b. Beendigung des Grundverhältnisses . . . . .	176
IV. Das Grundverhältnis behördlicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	176
1. Haupt- oder Nebenamt . . . . .	176
2. Benennung des beamteten Datenschutzbeauftragten . . . . .	177
3. Mitbestimmungsrecht des Personalrats . . . . .	179
B. Interessenkonflikte aus den Rechtsbeziehungen des Datenschutz- beauftragten . . . . .	179
I. Rechtlich relevante Interessenkonflikte . . . . .	179
1. Konflikt zwischen Grundverhältnis und Benennung . . . . .	179
a. Betrieblicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	180
b. Behördlicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	181
c. Externer Datenschutzbeauftragter . . . . .	183
d. Anwaltlicher Datenschutzbeauftragter . . . . .	184
2. Konflikt nach Beendigung der Rechtsverhältnisse . . . . .	186

II. Verbundenheiten des Datenschutzbeauftragten . . . . .	186
1. Verbundenheit gegenüber dem Verantwortlichen . . . . .	186
2. Verbundenheit gegenüber den Betroffenen . . . . .	187
3. Verbundenheit gegenüber den Aufsichtsbehörden . . . . .	187
4. Verbundenheit gegenüber dem Datenschutz . . . . .	187
5. Multivektorielle Verbundenheiten . . . . .	188
III. Antworten des Rechts . . . . .	188
1. Antworten des Rechts auf Konflikte aus dem Grundverhältnis des betrieblichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	188
2. Antworten des Rechts auf Konflikte aus dem Grundverhältnis des behördlichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	189
3. Antworten des Rechts auf Konflikte aus dem Grundverhältnis des externen Datenschutzbeauftragten . . . . .	190
4. Antworten des Rechts auf Konflikte aus dem Grundverhältnis des anwaltlichen Datenschutzbeauftragten . . . . .	191
5. Antworten des Rechts auf Konflikte nach Beendigung der Rechtsverhältnisse . . . . .	192
IV. Rechtsdurchsetzung . . . . .	192
<b>6 Schlussbetrachtung . . . . .</b>	<b>193</b>
A. Einordnung der Ergebnisse . . . . .	194
I. Die Interessenkonflikte des Datenschutzbeauftragten . . . . .	194
II. Die Interessenkonflikte innerhalb der Interessenkonflikte . . . . .	197
III. Die Verbundenheiten des Datenschutzbeauftragten . . . . .	198
IV. Die Antworten des Rechts . . . . .	198
V. Core Values des Datenschutzbeauftragten . . . . .	199
VI. Einheitliches Berufsrecht der Datenschutzbeauftragten? . . . . .	200
1. Anforderungen an ein einheitliches Berufsrecht . . . . .	200
2. Einheitliches Berufsrecht der Datenschutzbeauftragten? . . . . .	201
B. De lege ferenda . . . . .	202
<b>Literatur . . . . .</b>	<b>207</b>