

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Einleitung | 25 |
| A. Einführung in die Thematik und Problemstellung | 25 |
| B. Themenabgrenzung und Gang der Untersuchung | 27 |
| <i>Erster Teil</i> | |
| Grundlagen | 31 |
| A. Inhalte und Bedeutung des Rechtsvollzugs im deutschen Recht | 31 |
| I. Der Staat als Souverän des Rechtsvollzugs | 31 |
| 1. Die Bedeutung der Grundrechte für den Rechtsvollzug | 33 |
| a) Die Grundrechte als Rechte gegenüber dem Staat | 33 |
| b) Die Grundrechte im Privatrechtsschutz | 35 |
| 2. Die Rechtsschutzgarantie des Art. 19 Abs. 4 S. 1 GG | 36 |
| a) Die öffentliche Gewalt i. S. d. Art. 19 Abs. 4 S. 1 GG | 36 |
| b) Der Grundsatz des effektiven Rechtsschutzes | 39 |
| aa) Die Anfänge des effektiven Rechtsschutzes in der obergerichtlichen Rechtsprechung | 40 |
| bb) Inhaltliche Konkretisierung des effektiven Rechtsschutzes .. | 42 |
| (1) Die Effektivität der Rechtsweggarantie | 42 |
| (2) Die Wirksamkeit des Rechtsschutzes | 45 |
| (3) Das verfahrensrechtliche Beschleunigungsgebot | 46 |
| 3. Der Justizgewährungsanspruch | 48 |
| 4. Die Rolle der Gerichte und Richter bei der Durchsetzung des Rechts | 49 |
| a) Das Rechtsprechungsmonopol der Richter | 49 |
| b) Das Erfordernis einer wirksamen Gerichtsorganisation | 50 |
| II. Der außergerichtliche Rechtsvollzug | 51 |
| 1. Das Schlichtungsverfahren | 52 |
| a) Begriffsdefinition | 52 |
| b) Obligatorisches Schlichtungsverfahren | 53 |
| 2. Schiedsverfahren | 54 |
| 3. Mediation | 56 |
| B. Die Grenzen einzelstaatlicher, ordnungsrechtlicher Steuerung im europäischen Datenschutzrecht | 58 |
| I. Faktisches Anforderungsprofil an den europäischen Datenschutzvollzug | 58 |

| | |
|--|----|
| 1. Grenzüberschreitende Verarbeitungstätigkeiten | 59 |
| 2. Tägliches Wachstum der Nutzer- und Anbietergruppen elektronischer Devices | 60 |
| 3. Automatisierte Datenverarbeitung in jedem Lebensbereich | 61 |
| 4. Flexible Vernetzung automatischer Datenverarbeitungen | 62 |
| 5. Disruptive, neue Technologien als Multiplikatoren | 65 |
| II. Zwischenfazit | 67 |
| C. Die vollzugsrechtliche Entwicklung des deutschen und europäischen Datenschutzrechts bis zur DSGVO | 67 |
| I. Anfängliche landesrechtliche und bundesrechtliche Regelungskonzepte | 67 |
| 1. Das 1. Hessische Datenschutzgesetz (1970) | 67 |
| a) Die Datenverarbeitung in der öffentlichen Verwaltung | 68 |
| b) Die Datensicherung im Zentrum einer automatisierten Datenverarbeitung | 69 |
| c) Rechtsdurchsetzungsspezifische Regelungen | 69 |
| aa) Benennung eines (Landes-)Datenschutzbeauftragten | 69 |
| bb) Grundzüge des Betroffenenschutzes | 70 |
| 2. Das Bundesdatenschutzgesetz (1978) | 70 |
| a) Anwendungsbereich und wesentlicher materieller Inhalt – Überblick | 70 |
| b) Rechtsdurchsetzungsspezifische Regelungen | 72 |
| aa) Der Bundesbeauftragte für Datenschutz im öffentlichen Bereich | 72 |
| bb) Die Landesdatenschutzaufsichtsbehörden und die betrieblichen Datenschutzbeauftragten im nicht-öffentlichen Bereich | 72 |
| cc) Ausweitung der datenschutzrechtlichen Betroffenenrechte .. | 73 |
| II. Die Wirkkraft der Konvention 108 des Europarats | 73 |
| 1. Die Idee der Konvention 108 | 74 |
| 2. Die wesentlichen Regelungsinhalte der Konvention 108 – Überblick | 74 |
| 3. Vollzugsrechtliche Regelungen der Konvention 108 | 75 |
| III. Das Volkszählungsurteil des BVerfG | 76 |
| 1. Die materiell-rechtlichen Aussagen des Volkszählungsurteils | 76 |
| 2. Rechtsdurchsetzungsspezifische Aussagen des Volkszählungsurteils .. | 77 |
| IV. Die Europäisierung des Datenschutzrechts durch die Datenschutzrichtlinie – Richtlinie 95/46/EG | 78 |
| 1. Hintergründe der Datenschutzrichtlinie | 78 |
| 2. Der materiell-rechtliche Inhalt der DSRL – Überblick | 79 |
| 3. Durchsetzungsspezifische Regelungen der DSRL | 80 |
| a) Verpflichtung zur Einrichtung sog. Kontrollstellen | 80 |
| b) Konkretisierung und Erweiterung der Informationspflichten und Selbstdatenschutzes des Betroffenen | 81 |
| c) Datenschutzrechtliche Verhaltensregeln | 82 |
| d) Verbindliche Unternehmensregelungen | 82 |

| | |
|--|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 11 |
| e) Betrieblicher Datenschutzbeauftragter | 82 |
| D. Rechtliche Grundprämissen des Datenschutzvollzugs unter der DSGVO | 83 |
| I. Forderung nach einem klar durchsetzbaren Rechtsrahmen | 84 |
| II. Ziel eines hohen und gleichwertigen Datenschutzniveaus | 84 |
| III. Forderung nach einer gleichmäßigen und europaweit einheitlichen Anwendung der DSGVO | 86 |
| IV. Vollzugskompetenzen im europäischen Datenschutzvollzug | 86 |
| 1. Beschränkte Vollzugsermächtigung der europäischen Kommission im europäischen Datenschutzrecht | 87 |
| a) Delegierte Rechtsakte, Art. 290 AEUV | 87 |
| b) Durchführungsrechtsakte, Art. 291 AEUV | 88 |
| 2. Der EDSA als ‚Förderer‘ der einheitlichen Rechtsanwendung | 88 |
| a) Vollzugsspezifische Aufgaben des EDSA | 89 |
| aa) Stärkung/Koordination der Zusammenarbeit zwischen den (europäischen) Aufsichtsbehörden | 89 |
| bb) Bereitstellung von Leitlinien, Empfehlungen und bewährten Verfahren | 89 |
| cc) Beratungsauftrag zu Gunsten der Kommission | 90 |
| dd) Förderung von datenschutzrechtlichen Verhaltensregeln und Akkreditierungen sowie Durchführung von Konsultationen | 91 |
| b) Zusammensetzung des EDSA | 91 |
| aa) Der Europäische Datenschutzbeauftragte | 92 |
| (1) Aufgabe der Zusammenarbeit mit den nationalen Aufsichtsbehörden | 92 |
| (2) Funktion des Sekretariats für den EDSA | 93 |
| bb) Expertengruppen | 93 |
| 3. Die Auslegungshoheit des EuGH | 94 |
| 4. Die Hauptvollzugslast bei den Mitgliedstaaten | 95 |
| <i>Zweiter Teil</i> | |
| Die Systematik des Rechtsvollzugs im Datenschutz unter der DSGVO: Akteure und Instrumente beim Rechtsvollzug | 96 |
| A. Rechtsdurchsetzung durch die Aufsichtsbehörden der Mitgliedstaaten | 96 |
| I. Die Institutionalisierung und inhaltliche Ausgestaltung der Aufsichtsbehörden im europäischen Primär- und Sekundärrecht | 97 |
| 1. Rechtliche Leitplanken für die aufsichtsbehördliche Tätigkeit in der DSGVO | 98 |
| a) Aufsichtsbehördliche Tätigkeit in vollkommener Unabhängigkeit, Art. 52 Abs. 1 DSGVO | 98 |
| aa) Weisungsfreiheit und Verbot der Beeinflussung | 99 |
| bb) Vermeidung von Interessenkonflikten | 99 |
| cc) Angemessene Ausstattung | 100 |

| | |
|---|-----|
| (1) Personelle Ausstattung | 100 |
| (a) Das haushaltrechtlich zur Verfügung stehende Stellenvolumen | 101 |
| (aa) Deutlicher Personalanstieg bei den personalst  ksten Aufsichtsbehörden | 102 |
| (bb) Moderater Personalanstieg bei den personalschw  cheren Aufsichtsbehörden | 103 |
| (cc) Gesamtanstieg | 104 |
| (b) Die Stellenbesetzung in der Datenschutzpraxis | 105 |
| (2) Finanzielle Ausstattung | 106 |
| (a) Ungleiche finanzielle Mehrausstattung zwischen den kleinen und großen Aufsichtsbehörden | 106 |
| (b) Deutliche finanzielle Mehrausstattung der finanzschwächeren Aufsichtsbehörden | 108 |
| (c) Nahezu 50%ige Gesamtmehrausstattung der Aufsichtsbehörden zwischen 2019 und 2023 | 109 |
| (d) Der Finanzzufluss in der Aufsichtspraxis | 109 |
| (3) Innerdeutsche Ungleichheit zwischen aufsichtsbeh  dlicher Ressourcenausstattung und Arbeitslast | 110 |
| (4) Gesamtdeutsche Unterversorgung (?) | 112 |
| dd) Personalhoheit | 113 |
| b) Das One-Stop-Shop-Prinzip auf europäischer Ebene | 114 |
| aa) Allgemeine Zuständigkeit der federführenden Aufsichtsbehörde | 115 |
| bb) Ausnahmsweise Zuständigkeit der betroffenen Aufsichtsbehörde | 115 |
| c) Das Kohärenzverfahren | 116 |
| aa) Handlungsoptionen des EDSA im Kohärenzverfahren | 117 |
| bb) Das „kleine“ Kohärenzverfahren im deutschen Recht | 118 |
| 2. Ausgestaltung der Aufsichtsbehörden durch das deutsche Recht | 119 |
| a) Gesetzgebungskompetenzen im Datenschutz | 119 |
| b) Zuständigkeiten der Landesdatenschutzaufsichtsbeh  rden | 120 |
| aa) Sachliche Zuständigkeit im nicht-öffentlichen Bereich | 120 |
| bb) Sachliche Zuständigkeit im öffentlichen Bereich | 121 |
| cc) Die örtliche Zuständigkeit bei mehreren Niederlassungen | 123 |
| dd) Bereichsspezifische Unzust  ndigkeiten | 124 |
| (1) Kirchen, Art. 91 DSGVO, Art. 137 Abs. 3 WRV i. V. m. Art. 140 GG | 124 |
| (2) Medien und Presse, Art. 85 DSGVO | 125 |
| (3) Rundfunk und Telemedien, Art. 85 DSGVO | 127 |
| (4) Gerichte, Art. 55 Abs. 3 DSGVO | 128 |
| c) Der Bundesbeauftragte für den Datenschutz und die Informationsfreiheit (BfDI) | 129 |

| | |
|---|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 13 |
| d) Die Datenschutzkommission (DSK) | 130 |
| aa) Was ist die DSK? | 130 |
| bb) Was macht die DSK? | 130 |
| cc) Arbeitskreise und Expertengruppen der DSK | 131 |
| II. Aufgabenbereiche der Aufsichtsbehörden im Datenschutzvollzug | 132 |
| 1. Pflichtaufgaben der Aufsichtsbehörden (Art. 57 DSGVO) | 133 |
| a) Überwachung und Durchsetzung der Anwendung der DSGVO .. | 133 |
| b) Bearbeitung von Beschwerden | 134 |
| c) Kommunikation i. e. S. | 135 |
| d) Verhaltensregeln und Zertifizierungen | 137 |
| e) Internationale Datenübermittlungen | 138 |
| f) Datenschutz-Folgenabschätzung (DSFA) | 139 |
| 2. Sonstige Aufgabenzuweisungen außerhalb von Art. 57 DSGVO | 139 |
| a) Die Anfertigung von Tätigkeitsberichten (Art. 59 DSGVO) | 140 |
| b) Die Aufsicht im Bereich der Informationszugangsansprüche nach dem IFG-Bund, den Landes-IFG und den Landesdatenschutzgesetzen | 140 |
| c) Aufgabenzuweisungen durch die JI-Richtlinie | 142 |
| d) Sonstige bundes- und landesrechtliche Aufgabenzuweisungen – exemplarisch | 142 |
| III. Befugnisse der Aufsichtsbehörden | 143 |
| 1. Untersuchungsbefugnisse, Art. 58 Abs. 1 DSGVO | 144 |
| a) Informationsbereitstellung und Informationszugang | 145 |
| b) Aufsichtsbehördliche Datenschutzüberprüfungen | 146 |
| c) Zertifizierungsüberprüfung | 146 |
| d) Hinweismöglichkeit bei „vermeintlichen“ DSGVO-Verstößen .. | 147 |
| 2. Abhilfebefugnisse, Art. 58 Abs. 2 DSGVO | 147 |
| a) Die aufsichtsbehördliche Praxis im Bereich der präventiven Abhilfe – die Warnung, Art. 58 Abs. 2 lit. a DSGVO | 148 |
| aa) Die behördliche Warnpraxis | 148 |
| bb) Statistische Werte aus der Warnpraxis | 149 |
| b) Aufsichtsbehördliche Praxis im Bereich der repressiven Abhilfemaßnahmen | 151 |
| aa) Die Verwarnung, Art. 58 Abs. 2 lit. b DSGVO | 151 |
| (1) Gesetzlicher Anwendungsbereich und Rechtsform .. | 152 |
| (2) Die behördliche Verwarnungspraxis | 153 |
| (3) Statistische Werte aus der Verwarnungspraxis | 154 |
| bb) Anweisungen und Anordnungen | 156 |
| (1) Entsprechungsanweisung und -anordnung | 156 |
| (2) Anpassungsanweisung | 157 |
| (3) Benachrichtigungsanweisung | 158 |
| (4) Beschränkungsanweisung | 158 |
| (5) Zertifizierungsanweisung | 160 |

| | |
|--|-----|
| (6) Aussetzungsanordnung | 161 |
| (7) Statistische Werte aus der Anweisungs- und Anordnungs- praxis..... | 162 |
| cc) Verhängung einer Geldbuße, Art. 58 Abs. 2 lit. i, 83 DSGVO | 164 |
| (1) Ausschluss der Geldbuße im öffentlichen Bereich und Anwendbarkeit im nicht-öffentlichen Bereich | 165 |
| (2) Rechtliche Anforderungen an die Verhängung einer Geldbuße | 166 |
| (3) Bußgeldzumessung | 166 |
| (a) Das DSK-Konzept bei der Bußgeldzumessung in Verfahren gegen Unternehmen..... | 167 |
| (b) Leitlinien des EDSA zur Berechnung von Geldbußen nach der DSGVO | 168 |
| (aa) Sachlicher und räumlicher Anwendungsbereich | 169 |
| (bb) Inhaltliche Berechnungsmethode | 169 |
| (4) Statistische Werte aus der Bußgeldpraxis | 171 |
| (5) Schwerpunkte der aufsichtsbehördlichen Bußgeldpraxis | 174 |
| 3. Beratungs- und Genehmigungsbefugnisse, Art. 58 Abs. 3 DSGVO .. | 176 |
| a) Gesetzliche Befugnisse zur Beratung Betroffener, verantwortlicher Stellen und Auftragsverarbeiter | 176 |
| aa) Fehlen einer ausdrücklichen Befugnisnorm für die Beratung Betroffener, Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter | 177 |
| bb) Statistische Werte aus der Beratungspraxis der Aufsichtsbe- hörden | 178 |
| b) Die Möglichkeit zur Stellungnahme | 180 |
| c) Genehmigungsbefugnisse | 181 |
| B. Der Betroffene als zentraler Akteur des Rechtsvollzugs im Datenschutz | 182 |
| I. Selbstvollzug im Wege der Geltendmachung von Betroffenenrechten .. | 182 |
| 1. Formen der außergerichtlichen Durchsetzung der Betroffenenrechte | 183 |
| a) Die antragsgemäße Geltendmachung der Betroffenenrechte | 183 |
| b) Rechtsdurchsetzung durch förmliche Aufforderung | 183 |
| 2. Der Auskunftsanspruch als wesentlicher Bestandteil des Selbstvoll- zugs | 184 |
| a) Der Anspruch auf Bestätigung, Art. 15 Abs. 1 HS. 1 DSGVO ... | 184 |
| b) Der originäre Auskunftsanspruch, Art. 15 Abs. 1 HS. 2, Abs. 2 DSGVO | 185 |
| c) Das Recht auf Datenkopie, Art. 15 Abs. 1 S. 1, Abs. 3 DSGVO .. | 186 |
| 3. Der Auskunftsanspruch als ambivalentes Instrument des Selbstdaten- schutzes | 187 |
| a) Präventives Element des Auskunftsanspruchs | 187 |
| b) Repressives Element des Auskunftsanspruchs | 188 |
| 4. Abnahme der Auskunftswilligkeit verpflichteter Stellen in der Daten- schutzpraxis | 189 |

| | |
|--|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 15 |
| a) Keine oder unzureichende Auskünfte der verantwortlichen Stellen | 190 |
| b) Aufsichtsbehördliche Abhilfemaßnahmen als Problemabhilfe | 191 |
| II. Das Beschwerderecht bei der Aufsichtsbehörde | 191 |
| 1. Restriktive Auslegung bei der Bestimmung des Inhalts und der Reichweite des Beschwerderechts | 192 |
| 2. Konkretisierungspflicht des Betroffenen | 194 |
| 3. Beschwerdebezogene Mitteilungen – Statistik | 195 |
| a) Beschwerdebezogene Mitteilungen als prägende Elemente der aufsichtsbehördlichen Tätigkeit | 195 |
| b) Uneinheitliche Auslegung des Beschwerdebegriffs in der aufsichtsbehördlichen Praxis | 195 |
| c) Beschwerdebezogene Mitteilungen im Verhältnis zwischen öffentlichem und nicht-öffentlichen Bereich | 198 |
| d) Inhaltliche Schwerpunkte der Beschwerdepraxis | 199 |
| III. Rechtswahrnehmung durch eine beauftragte Stelle, Art. 80 Abs. 1 DSGVO | 200 |
| 1. Keine Gewinnabsicht | 200 |
| 2. Wirksamer Gründungsakt | 200 |
| 3. Satzungsmäßige Ziele im öffentlichen Interesse | 201 |
| 4. (Neben-)Tätigkeit im Bereich des Schutzes von pbD | 201 |
| IV. Die Anrufung innerstaatlicher Gerichte | 201 |
| 1. Rechtsbehelfe gegen das Handeln der (Datenschutz-)Aufsichtsbehörden | 202 |
| a) Gerichtliche Überprüfbarkeit aufsichtsbehördlicher Maßnahmen nach Art. 78 Abs. 1 DSGVO | 202 |
| aa) Die Anfechtung aufsichtsbehördlicher Verwaltungsakte | 204 |
| bb) Die Verpflichtungsklage bei aufsichtsbehördlichen Abweisungen und auf Erteilung einer datenschutzrechtlichen Genehmigung | 205 |
| cc) Die Leistungs- und Feststellungsklage gegen aufsichtsbehördliche Realakte | 206 |
| dd) Gerichtliche Überprüfung aufsichtsbehördlicher Bußgelder | 206 |
| b) Gerichtliche Prüfung bei Untätigkeit der (Datenschutz-)Aufsichtsbehörde, Art. 78 Abs. 2 DSGVO | 207 |
| aa) Sonderfall: Die unzulässige Beschwerde | 208 |
| bb) Untätigkeitsrüge durch Erhebung einer allg. Leistungsklage oder Verpflichtungsklage | 208 |
| c) Rechtsbehelfe gegen aufsichtsbehördliches Handeln in der Praxis – Statistik | 209 |
| 2. Gerichtliche Überprüfung von Datenverarbeitungen von Verantwortlichen oder Auftragsverarbeitern nach Art. 79 DSGVO | 209 |
| a) Die Klagebefugnis des datenschutzrechtlich Betroffenen | 210 |
| b) Der Verantwortliche und Auftragsverarbeiter als Rechtsbehelfsadressat | 210 |

| | |
|---|-----|
| c) Klage auf Vornahme einer unvertretbaren Handlung und Schadensersatzklage | 212 |
| d) Unterlassungsanspruch (im einstweiligen Rechtsschutz) | 213 |
| aa) Ablehnende Ansicht | 214 |
| bb) Bejahende Ansicht | 215 |
| cc) Streitentscheid | 215 |
| dd) Rechtsgrundlagen des Unterlassungsanspruchs | 216 |
| (1) Herleitung aus nationalen Vorschriften | 216 |
| (2) Unmittelbare Ableitung aus der DSGVO | 217 |
| (3) Zwischenfazit | 217 |
| C. Rechtsdurchsetzung durch den Verantwortlichen und Auftragsverarbeiter | 218 |
| I. Unmittelbare Rechtsdurchsetzung durch die datenverarbeitenden Stellen | 218 |
| 1. Allgemeine Informationspflichten des Verantwortlichen | 218 |
| a) Die Bedeutung der datenschutzrechtlichen Pflichtinformationen für den Datenschutzvollzug | 219 |
| b) Der Vollzugsgehalt der Datenpannenmeldung an den Betroffenen, Art. 34 DSGVO | 220 |
| 2. Datenverarbeitungsbezogene Pflichten | 221 |
| a) Die Rechenschaftspflicht als Ausgangsnorm für die datenverarbeitungsbezogenen Pflichten | 221 |
| b) Gesetzliche Konkretisierung der Verantwortungsbedeutung | 222 |
| aa) Data protection by Design, Art. 25 Abs. 1 DSGVO | 223 |
| bb) Data protection by Default, Art. 25 Abs. 2 DSGVO | 224 |
| cc) TOMs, Art. 32 DSGVO | 225 |
| dd) Datenschutzfolgenabschätzung, Art. 35 DSGVO | 226 |
| c) Umsetzung datenverarbeitungsbezogener Pflichten in der Anwendungspraxis | 227 |
| aa) Das Standard-Datenschutzmodell (SDM-V. 3.0) | 228 |
| bb) ISO/IEC-Normreihe 27000 | 230 |
| cc) Die IT-Grundschutz-Methodik des BSI | 231 |
| dd) Praxishilfen ausgewählter Aufsichtsbehörden | 232 |
| (1) Die „Good Practice Check-Liste“ des BayLDA | 232 |
| (2) Der Prozess „ZAWAS“ des LfD Niedersachsen | 233 |
| II. Der kooperative Rechtsvollzug mit den Aufsichtsbehörden | 234 |
| 1. Data-Breach-Notification, Art. 33 DSGVO | 234 |
| a) Vollzugsrechtlicher Gehalt der Meldepflicht | 234 |
| b) Statistische Werte aus der Meldepraxis | 236 |
| c) Bereichsspezifische Datenpannenmeldungen | 237 |
| aa) Schwerpunkt der Datenpannenmeldungen im nicht-öffentlichen Bereich | 237 |
| bb) Der Arbeitnehmer als Hauptsicherheitsrisiko | 238 |
| cc) Wachsende Bedeutung von Fällen der Cyberkriminalität | 239 |
| dd) Der Verlust und Diebstahl personenbezogener Daten | 240 |

| Inhaltsverzeichnis | 17 |
|--|-----|
| 2. Regulierte Selbstregulierung der datenverarbeitenden Stelle | 240 |
| a) Begriffsdefinition der regulierten Selbstregulierung | 241 |
| aa) Regulierte Selbstregulierung als Mittelweg zwischen staatlicher und privater Regulierung | 241 |
| bb) Der Mehrwert der regulierten Selbstregulierung für den Datenschutzvollzug | 242 |
| b) Der interne DSB | 243 |
| aa) Der interne DSB als verpflichtende Selbstregulierungsmaßnahme | 243 |
| (1) Vollumfängliche Benennungspflicht im öffentlichen Bereich | 243 |
| (2) Umfangreiche Benennungspflicht im nicht-öffentlichen Bereich | 243 |
| bb) Die ambivalente Funktion des internen DSB | 245 |
| (1) Die Rolle als ‚In-House-Aufsichtsbehörde‘ | 245 |
| (2) Die Rolle als ‚In-House-Berater‘ | 246 |
| cc) Wirkungsgrad des DSB in der Vollzugspraxis | 247 |
| (1) Quantitative und qualitative Unklarheiten | 247 |
| (2) Koordinierte Prüfung zur Stellung und den Aufgaben von Datenschutzbeauftragten des EDSA | 248 |
| c) Datenschutzrechtliche Verhaltensregeln | 250 |
| aa) Förderung des Datenschutzvollzugs durch Verhaltensregeln | 250 |
| bb) Staatlich regulatives Element bei der Genehmigung von Verhaltensregeln | 251 |
| cc) Die Überwachung von Verhaltensregeln durch akkreditierte Stellen | 252 |
| dd) Die Verhaltensregeln in der Datenschutzpraxis | 252 |
| (1) Geringe praktische Relevanz vor dem Inkrafttreten der DSGVO | 252 |
| (2) Gründe für diese Entwicklung in der Vergangenheit | 254 |
| (3) Vergeblicher Reanimationsversuch der Verhaltensregeln unter der DSGVO? | 255 |
| (4) Hemmung durch beachtlichen Kosten- und Personalaufwand | 256 |
| d) Datenschutzrechtliche Zertifizierungen | 257 |
| aa) Die Bedeutung der Zertifizierung für den Datenschutzvollzug | 258 |
| (1) Zertifizierung als Maßnahme der Transparenzsteigerung | 258 |
| (2) Auswirkungen des Transparenzgedankens auf die vollzugsbeteiligten Akteure | 259 |
| bb) Begriffsbestimmung von Zertifizierung, Datenschutzsiegel und Datenschutzprüfzeichen | 259 |
| cc) Durchführung eines datenschutzrechtlichen Zertifizierungsverfahrens | 260 |
| dd) Staatlich regulatives Element bei datenschutzrechtlichen Zertifizierungsverfahren | 261 |

| | |
|--|-----|
| (1) Umfassende regulative Einflussnahme bei der Eigenzertifizierung | 262 |
| (2) Umfangreiche regulative Einflussnahme bei der Fremdzertifizierung | 262 |
| ee) Zertifizierungen in der Anwendungspraxis der DSGVO | 263 |
| e) Binding Corporate Rules (BCR) | 264 |
| aa) Die Bedeutung der BCR für den Datenschutzvollzug | 264 |
| (1) BCR als Rechtsrahmen für den Nachweis geeigneter Garantien | 264 |
| (2) Mögliche Gestaltungsformen von BCR | 266 |
| (3) Anforderungen und Regelungsinhalte von BCR | 267 |
| bb) Staatlich regulatives Element bei der Ausarbeitung von BCR | 269 |
| cc) Vergleichbar hoher Stellenwert der BCR unter der DSLR | 269 |
| dd) BCR in der Anwendungspraxis der DSGVO | 270 |
| D. Kollektive Rechtsdurchsetzung | 271 |
| I. Eigeninitiative Rechtsdurchsetzung durch privilegierte Stelle nach Art. 80 Abs. 2 DSGVO | 271 |
| 1. Deutsches Verbandsklagerecht nach dem UKlaG und dem UWG unter Art. 80 Abs. 2 DSGVO | 272 |
| a) Entscheidung des EuGH in der Rs. C-319/20 v. 28.04.2022 | 273 |
| b) Verbleibende Unklarheiten in Bezug auf das Tatbestandsmerkmal einer Rechtsverletzung „infolge einer Verarbeitung“ | 275 |
| 2. Verbandsklagen nach dem VDuG | 275 |
| a) Die Abhilfeklage, §§ 1 Abs. 1 Nr. 1, 14 ff., 43 ff. VDuG | 276 |
| aa) Zulässigkeit der Abhilfeklage | 277 |
| bb) Ablauf des Abhilfeklageverfahrens | 277 |
| (1) Einstufiges Abhilfeverfahren | 277 |
| (2) Mehrstufiges Abhilfeverfahren | 278 |
| cc) Verbraucherbeteiligung | 279 |
| b) Die Musterfeststellungsklage, §§ 1 Abs. 1 Nr. 2, 41 f. VDuG | 279 |
| II. Mitbewerberklagen unter Art. 80 Abs. 2 DSGVO | 280 |
| III. Private Rechtsdienstleister bei der Durchsetzung von Datenschutzverstößen am Beispiel des Zessionsmodells | 281 |
| 1. Kein Fall des Art. 80 Abs. 1 und 2 DSGVO | 282 |
| 2. Keine Klagebefugnis außerhalb des Art. 80 DSGVO | 283 |

Dritter Teil

Ausgewählte Vollzugsdefizite im Befugnisbereich der Aufsichtsbehörden 285

| | |
|--|-----|
| A. Außergesetzliche Befugniswahrnehmung am Beispiel der aufsichtsbehördlichen (Produkt-)Warnung gegenüber der Öffentlichkeit | 285 |
| I. Begriffsbestimmung staatlicher Öffentlichkeitsarbeit | 285 |

| | |
|---|-----|
| 1. Abgrenzung zwischen formalen Staatshandeln und formfreier staatlicher Öffentlichkeitsarbeit | 286 |
| 2. Erscheinungsformen staatlicher Öffentlichkeitsarbeit | 287 |
| a) Klassisches Informationshandeln und lenkende Öffentlichkeitsinformation | 287 |
| aa) Die staatliche Warnung als verhaltenslenkendes und -steuern-des Informationshandeln | 289 |
| bb) Die öffentliche Warnung als staatliches Nudging | 290 |
| b) Abgrenzung anhand des zugrundliegenden Äußerungsauftrags .. | 292 |
| aa) Gesetzlich unregulierte Öffentlichkeitsarbeit | 292 |
| bb) Gesetzlich ausdrücklich bestimmte Öffentlichkeitsarbeit insb. im Verbraucherrecht | 293 |
| c) Abgrenzung anhand der Kommunikationsrolle der staatlichen Stelle bei der Öffentlichkeitsarbeit | 294 |
| aa) Aktive Öffentlichkeitsarbeit | 294 |
| bb) Passive Öffentlichkeitsarbeit | 295 |
| 3. Erscheinungsformen staatlicher Öffentlichkeitsarbeit durch die Datenschutzaufsichtsbehörden | 296 |
| a) Zweckbestimmung Kommunikationsmittel bei der praktischen Öffentlichkeitsarbeit der Aufsichtsbehörden | 296 |
| b) Die datenschutzrechtliche (Produkt-)Warnung als verhaltenslenkende Maßnahme der aktiven Öffentlichkeitarbeit der Aufsichtsbehörden | 297 |
| II. Rechtswidrigkeit der aktuellen aufsichtsbehördlichen (Produkt-)Warnpraxis im Datenschutz | 299 |
| 1. Anwendbarkeit der Grundrechte des GG | 299 |
| a) Aufsichtsbehördliche (Produkt-)Warnungen in „Durchführung“ der DSGVO | 299 |
| aa) Fehlende abschließende Regelung aufsichtsbehördlicher Produktwarnungen in der DSGVO | 300 |
| (1) Art. 59 S. 1 DSGVO | 301 |
| (2) Art. 57 Abs. 1 lit. b DSGVO | 302 |
| (3) Art. 58 Abs. 2 lit. a DSGVO | 302 |
| (4) Art. 58 Abs. 3 lit. b DSGVO | 303 |
| (a) Die begriffliche Geltung des aufsichtsbehördlichen Stellungnahmerechts für (Produkt-)Warnung | 303 |
| (b) Fehlende Bestimmtheit der Norm | 304 |
| bb) Die inhaltliche Ausgestaltung aufsichtsbehördlicher (Produkt-)Warnungen durch Mitgliedstaatliches Recht | 306 |
| (1) Meinungsstreit | 306 |
| (2) Streitentscheid | 308 |
| b) Eröffnung des Prüfmaßstabs anhand der Grundrechte nach dem GG und der GRCh | 308 |
| aa) Eröffnung des Anwendungsbereichs der Grundrechte der GRCh | 308 |

| | |
|--|-----|
| bb) Primäre Anwendung der Grundrechte des GG | 309 |
| 2. Mögliche Grundrechtsbetroffenheit durch datenschutzrechtliche (Produkt-)Warnungen | 311 |
| a) Die Berufsausübungsfreiheit | 311 |
| b) Das Eigentumsrecht | 313 |
| aa) Das Recht auf Erhaltung des bestehenden Kundenstamms .. | 313 |
| bb) Das Recht auf Wahrung von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen | 313 |
| c) Das Unternehmerpersönlichkeitsrecht | 314 |
| 3. Die aufsichtsbehördliche (Produkt-)Warnung als Grundrechtseingriff | 314 |
| a) Kein Fall des klassischen Eingriffsbegriiffs | 315 |
| b) Mittelbar-faktischer Eingriff vs. Beeinträchtigung des Gewährleistungsgehalts des Grundrechts | 315 |
| aa) Die Glykol- und die Osho-Entscheidung des BVerfG | 316 |
| bb) Die aufsichtsbehördliche (Produkt-)Warnung im Datenschutz als funktionales Äquivalent eines Grundrechtseingriffs | 318 |
| c) Übertragbarkeit der Rechtsprechung auf aufsichtsbehördliche Produktwarnungen im Datenschutz | 319 |
| 4. Fehlende Rechtsgrundlage im deutschen Datenschutzrecht | 320 |
| a) Keine Rechtsgrundlage im BDSG | 320 |
| b) Keine Rechtsgrundlage in den Landesdatenschutzgesetzen | 321 |
| aa) § 24 Abs. 2 HmbDSG | 322 |
| bb) § 21 Abs. 3 Nr. 1 S. 1 BremDSGVOAG | 322 |
| III. Anforderungen an die Rechtmäßigkeit aufsichtsbehördlicher Warnungen | 323 |
| 1. Vorliegen eines sachlichen Grundes für die (Produkt-)Warnung | 323 |
| a) Forderung einer großen Wahrscheinlichkeit einer Rechtsverletzung beim Gefahrenverdacht | 324 |
| b) Umfang der Maßnahmen zur Sachverhaltsaufklärung | 325 |
| 2. Vornahme der (Produkt-)Warnung durch die zuständige Aufsichtsbehörde im deutschen Raum | 326 |
| a) Sachliche Zuständigkeit des Bundes- und der Landesdatenschutzbeauftragten | 327 |
| b) Das Reichweitenproblem von (Produkt-)Warnungen bei der Bestimmung der örtlichen Zuständigkeit | 327 |
| c) Stellungnahme | 328 |
| 3. Beachtung des verfassungsrechtlichen Willkürverbots | 329 |
| a) Anforderungen des Gebots der Richtigkeit | 330 |
| aa) Fachliche und rechtliche Vertretbarkeit der (Produkt-)Warnung als Rechtsmeinung | 330 |
| bb) Eingeschränkte aufsichtsbehördliche Normverwerfungskompetenz (vermeintlich) europarechtswidriger nationaler Rechtsvorschriften | 332 |
| (1) Beschränkung auf evidente Rechtsverstöße | 333 |
| (2) Rechtsfolge für aufsichtsbehördliche Rechtsmeinungen | 334 |

| | |
|---|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 21 |
| b) Anforderungen des Gebots der Sachlichkeit | 335 |
| aa) Unterlassen sachfremder Erwägungen | 335 |
| bb) Einhaltung des sachlich gebotenen Rahmens | 336 |
| c) Die Pflicht zur Korrektur | 337 |
| 4. Bestimmtheit der Rechtsgrundlage für aufsichtsbehördliche (Produkt-)Warnungen | 337 |
| a) Konkrete Zweckbestimmung | 338 |
| b) Inhaltliche Berechenbarkeit | 338 |
| c) Beschränkung des Ausmaßes der (Produkt-)Warnung | 338 |
| 5. Verhältnismäßigkeit i.Ü..... | 339 |
| a) Erforderlichkeit | 339 |
| aa) Keine Pflicht zur vorherigen Anhörung des Warnungsbetroffenen nach § 28 Abs. 1 VwVfG (analog) | 340 |
| bb) Verfassungsrechtliche Herleitung einer Anhörungspflicht ... | 341 |
| cc) Entbehrlichkeit einer vorherigen Anhörung | 343 |
| dd) Keine vorrangige Pflicht zur Ergreifung repressiver Abhilfemaßnahmen nach Art. 58 Abs. 2 DSGVO | 343 |
| b) Angemessenheit | 344 |
| aa) Das Erfordernis einer Löschpflicht | 345 |
| (1) Einschlägige Verfassungsrechtsprechung im lebensmittelrechtlichen Kontext..... | 345 |
| (2) Wirksamkeit einer gesetzlichen Löschpflicht nach der Rechtsprechung des BVerfG | 345 |
| (3) Das Internet als informatorischer ‚WORM-Speicher‘ ... | 346 |
| (4) Beschränkte Geeignetheit einer statischen zeitlichen Befristung | 348 |
| bb) Zulässigkeit der namentlichen Nennung des Warnungsbetroffenen | 349 |
| cc) Veröffentlichung aufsichtsbehördlicher (Produkt-)Warnungen in den sozialen Medien | 350 |
| (1) Erhöhte Eingriffswirkung aufsichtsbehördlicher (Produkt-)Warnungen in den sozialen Netzwerken | 351 |
| (2) Die Einhaltung des Sachlichkeitsgebots bei aufsichtsbehördlichen (Produkt-)Warnungen in sozialen Netzwerken | 352 |
| B. Faktischer Befugnisnichtgebrauch durch die unzureichende Durchführung aufsichtsbehördlicher Kontrollen | 354 |
| I. Begriffsbestimmung der ‚aufsichtsbehördlichen Datenschutzkontrolle‘ | 354 |
| 1. Systematische Unterscheidung zwischen Kontrollverfahren im Aufsichtsrecht und im Ordnungswidrigkeitenrecht | 355 |
| a) Kontrollbefugnisse im Bußgeldverfahren | 355 |
| b) Kontrollbefugnisse im Aufsichtsverfahren | 356 |
| 2. Gestaltungsmöglichkeiten der aufsichtsbehördlichen Kontrolle im Aufsichtsverfahren | 357 |

| | |
|---|-----|
| a) Einzelprüfungen und (koordinierte) Branchen-/Themenprüfungen | 358 |
| b) Fernprüfungen und Vor-Ort-Prüfungen | 359 |
| c) Anlassbezogene Prüfungen als reaktive Kontrollmaßnahmen | 360 |
| d) Die anlasslose Kontrolle als präventive Prüfmaßnahme | 361 |
| II. Die aufsichtsbehördliche Kontrolltätigkeit in der Praxis | 362 |
| 1. Durchführung von Pflichtkontrollen | 362 |
| 2. Beschränkte Kontrollwirkung anlassbezogener Prüfungen | 363 |
| a) Auswirkungen einer von Bürgerinformationen geleiteten Kontrolltätigkeit auf den Datenschutzvollzug | 364 |
| b) Unzureichende Prüftätigkeit im Bereich anlassbezogener Kontrollen | 365 |
| 3. Geringe Kontrolltätigkeit im präventiv-anlasslosen Bereich | 367 |
| III. Der Stellenwert aufsichtsbehördlicher Kontrollen für den Datenschutzvollzug – Ein Vergleich zwischen dem Straßenverkehrs- und dem Datenschutzrecht | 368 |
| 1. Vergleichbarkeit beider Vollzugssysteme | 369 |
| a) Liberales Regelungskonzept | 369 |
| b) Große Alltagsrelevanz und hohes Verstoßpotenzial | 370 |
| c) Der Staat als zentraler Akteur im Rechtsvollzug | 371 |
| d) Einheitliche Wirksamkeitsbedingungen beider Vollzugssysteme | 371 |
| aa) Der Normgeber | 371 |
| bb) Wertevorstellungen der Bevölkerung | 372 |
| cc) Der Normadressat und seine Bezugsgruppen | 373 |
| dd) Vollzugs- und Sanktionsregime | 374 |
| 2. Kontrollbefugnisse für die Überwachung des Straßenverkehrs | 375 |
| a) Präventive Kontrollbefugnisse im Straßenverkehrsrecht | 375 |
| b) Repressive Kontrollbefugnisse und -mittel im Straßenverkehrsrecht | 377 |
| c) Kontrollmittel im Straßenverkehrsrecht | 378 |
| 3. Bedeutung der straßenverkehrsrechtlichen Kontrolltätigkeit für einen effektiven und wirksamen Rechtsvollzug im Straßenverkehr | 379 |
| a) Allgemeine Wirksamkeit von Straßenverkehrskontrollen für die Rechtsbefolgung im Straßenverkehr | 379 |
| b) Wirkweisen von Straßenverkehrskontrollen auf den Rechtsvollzug | 380 |
| c) Übertragbarkeit dieser Wirkweisen auf das Datenschutzrecht | 382 |
| <i>Vierter Teil</i> | |
| Zusammenfassung | 384 |
| Literaturverzeichnis | 394 |
| Stichwortverzeichnis | 416 |