

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	25
Kapitel 1 – Einleitung	33
A. Gegenstand der Untersuchung	36
B. Gang der Untersuchung	38
C. Ziel der Untersuchung	40
Kapitel 2 – Entstehung, Grundlagen und Rahmungen des Schadensersatzes bei Datenschutzverstößen	43
A. Rechtsquellen des geltenden Datenschutzrechts	43
I. Primärrechtliche Grundlagen	44
1. Art. 8 EMRK als Ausgangspunkt	44
2. Datenschutz nach der Grundrechtecharta	46
a) Verhältnis der Grundrechte aus Art. 7 und Art. 8 GRCh	46
b) Schutzbereich	49
aa) Sachlicher Schutzbereich	50
bb) Persönlicher Schutzbereich	51
cc) Schutzwirkungen	52
c) Eingriff und Rechtfertigung	53
d) Institutionelle Kontrolle	55
e) Zwischenfazit zu 2.	55
3. Datenschutz nach Art. 16 AEUV	55
4. Verhältnis zu nationalem Verfassungsrecht	57
a) Recht auf informationelle Selbstbestimmung	57
b) Relevanz im europäischen Mehrebenensystem	58
aa) Programmatik des BVerfG	59
bb) Prüfungskompetenzen für den Bereich des Datenschutzes	60
c) Zwischenfazit zu 4.	60
5. Fazit zu I.	61

II. Datenschutz-Grundverordnung (DS-GVO)	61
1. Gegenstand und Ziele	62
2. Anwendungsbereich	64
a) Sachlicher Anwendungsbereich	64
aa) Personenbezogene Daten	65
(1) Informationen mit Personenbezug	65
(2) Identifizierung bzw. Identifizierbarkeit	66
(3) Anonymisierte und pseudonymisierte Daten	69
(4) Zwischenfazit zu aa)	70
bb) Automatisierte oder nicht automatisierte Verarbeitung personenbezogener Daten	70
cc) Ausnahmen	71
b) Räumlicher Anwendungsbereich	72
aa) Niederlassungsprinzip	72
bb) Markortprinzip	73
3. Grundsätze der Datenverarbeitung	75
III. Nationale Datenschutzregelungen	77
IV. Fazit zu A.	78
B. Haftungs- und Sanktionsregime der DS-GVO	79
I. Effektive Durchsetzung der DS-GVO	79
II. Instrumente zur Rechtsdurchsetzung und Sanktionierung	82
1. Verwaltungsrechtliche (Bußgeld-)Sanktionen	83
a) Maßstab und Kriterien der Bußgeldentscheidung (Art. 83 Abs. 1 und 2 DS-GVO)	84
aa) Allgemeine Maßstäbe für Geldbußen	85
bb) Besondere Entscheidungs- und Bemessungskriterien	86
cc) Verhältnis zu anderen Abhilfemaßnahmen	87
b) Bußgeldtatbestände (Art. 83 Abs. 4 bis 6 DS-GVO)	87
c) Bußgeldpraxis und Perspektiven	90
2. Strafrechtliche Sanktionen	91
3. Zivilrechtliche Haftung	92
a) Relevanz privater Rechtsdurchsetzung	93
b) Funktionen und Zwecke des Art. 82 DS-GVO	96
aa) Ausgleichsfunktion	96
bb) Präventionsfunktion	97
(1) Grundsätze	97
(2) Verhältnis zur Kompensation	100

cc) Straffunktion	102
c) Zwischenfazit zu 3.	103
4. Fazit zu II.	104
III. Vergleich mit dem unionsrechtlich geprägten	
Wettbewerbsrecht	104
1. Öffentliche Rechtsdurchsetzung	106
2. Private Rechtsdurchsetzung	107
a) Rechtsprechung des EuGH	107
b) Unionsrechtliches Sekundärrecht	109
c) Nationale Regelungen des GWB	110
3. Schlussfolgerungen	110
IV. Fazit zu B.	112
C. Genese, Rechtsnatur und Auslegung der Haftungsnorm	112
I. Schadensersatz gem. Art. 23 DS-RL	113
1. Haftungsvoraussetzungen	113
a) Haftungsgründe	114
b) Schadensbegriff	115
c) Kausaler Zusammenhang	116
2. Haftungsbefreiung	116
3. Fazit zu I.	117
II. Schadensersatz nach (altem) deutschem Recht	117
1. § 7 BDSG a.F.	118
a) Anspruchsvoraussetzungen	119
aa) Anspruchsberechtigung und -verpflichtung	119
bb) Verletzungshandlung	120
cc) Kausaler Schaden	121
b) Rechtsfolge und Haftungsbefreiung	122
2. § 8 BDSG a.F.	122
3. Haftung nach anderen zivilrechtlichen Vorschriften	123
a) Schadensersatz bei Verletzungen des allgemeinen Persönlichkeitsrechts	124
b) Relevanz für Datenschutzverstöße	125
4. Fazit zu II.	126
III. Schadensersatz nach Art. 82 DS-GVO	127
1. Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	127
a) Kommissionsentwurf	128
b) Parlamentsentwurf	129
c) Ratsentwurf	129

d) Trilog und finale Fassung	130
2. Struktur der Norm	131
3. Rechtsnatur und Art der Haftung	131
4. Auslegung und Anwendung der Haftungsnorm	133
a) Grundsatz der autonomen Auslegung der DS-GVO	134
b) Ausgangslage und Verflechtungen bei Art. 82 DS-GVO	136
c) Äquivalenz- und Effektivitätsgrundsatz	139
d) Zwischenfazit zu 4.	140
5. Verhältnis zu anderen Vorschriften	140
6. Fazit zu III.	142
IV. Fazit zu C.	143
D. Zusammenfassung des 2. Kapitels	143
 Kapitel 3 – Die Haftung nach Art. 82 DS-GVO	147
A. Haftungsvoraussetzungen	147
I. Anspruchsberechtigung	148
1. Juristische Personen	149
2. Nicht unmittelbar betroffene Personen	152
a) Restriktive Auffassung	153
b) Weitergehende Auffassung	154
c) Stellungnahme	156
aa) Wortlaut und Systematik	156
bb) Regelungshistorie	157
cc) Schutzzweck	158
dd) Korrektiv(e)	159
ee) Ergebnis und Ausblick	160
3. Fazit zu I.	161
II. Anspruchsverpflichtung	161
1. Verantwortliche	162
a) Begriffsbestimmung des Art. 4 Nr. 7 DS-GVO	162
aa) Normadressaten	163
bb) Entscheidung über Zwecke und Mittel der Verarbeitung	164
cc) Alleinige oder gemeinsame Verantwortlichkeit	166
dd) Zwischenfazit zu a)	168

b) Umfang des Begriffs im Rahmen des Art. 82 DS-GVO	168
2. Auftragsverarbeiter	169
3. Sonstige Personen	170
a) Mitarbeiter(exesse)	171
b) Geschäftsleiter	174
c) Zwischenfazit zu 3.	177
4. Exkurs: Umfang der Haftung und Regress	177
a) Gesamtschuldnerische Haftung	178
b) Regress im Innenverhältnis	178
5. Fazit zu II.	179
III. Verletzungshandlung	180
1. Normativer Anknüpfungspunkt und Maßstab	181
a) Handhabung in der Literatur	182
aa) Grundlegende Weichenstellungen	183
(1) Maßgeblichkeit von Art. 82 Abs. 1 DS-GVO	183
(2) Maßgeblichkeit von Art. 82 Abs. 2 DS-GVO	185
bb) Auftragsverarbeiter	186
cc) Schlussfolgerungen	186
b) Rechtsprechung	187
aa) Überwiegende Maßgeblichkeit von Art. 82 Abs. 1 DS-GVO	187
bb) Art. 82 Abs. 2 DS-GVO als Konkretisierung	188
cc) Schlussfolgerungen	190
c) Stellungnahme	190
aa) Verletzungshandlungen in den Verordnungsentwürfen	191
bb) (Binnen-)Systematik	193
(1) Art. 82 DS-GVO	193
(2) Weitere Vorschriften	194
cc) Schutzzweck(e)	195
dd) Vorschlag einer dogmatischen Lesart des Haftungstatbestands	196
d) Zwischenfazit zu 1.	198

2. Verantwortliche	198
a) Verordnungsverstoß im Zusammenhang mit einer Verarbeitung	199
aa) Grundsätze zum Verordnungsverstoß	200
(1) Kein drittschützender Charakter der verletzten Norm	200
(2) Kein „qualifizierter“ Rechtsverstoß	201
(3) Zwischenfazit zu aa)	203
bb) Verarbeitungszusammenhang	203
cc) (Beispielhafter) Katalog haftungsrelevanter Vorschriften	204
(1) Allgemeine Grundsätze des Kapitels II	204
(2) Informationspflichten und Betroffenenrechte	206
(3) Pflichten des Verantwortlichen sowie Grundsätze der Datenübermittlung	208
(4) Formelle Vorschriften	210
(5) Zwischenfazit zu cc)	211
dd) Einbeziehung weiterer Rechtsakte sowie Vorschriften des mitgliedstaatlichen Rechts	212
(1) Lesart des ErwGr 146 S. 5 DS-GVO und Maßstabsbildung	213
(2) Bedeutung und Tragweite des ErwGr 146 S. 5 DS-GVO	214
(a) Weite Auffassung	214
(b) Restriktivere Auffassung	214
(c) Stellungnahme	216
ee) Zwischenfazit zu a)	217
b) Beteiligung	218
aa) Begriffsverständnis	218
bb) Auswirkungen auf den Haftungstatbestand	220
cc) Korrektiv(e)	223
dd) Zwischenfazit zu b)	225
c) Zwischenfazit zu 2.	226
d) Exkurs: Entwicklungen in der Judikatur	226

3. Auftragsverarbeiter	229
a) Verletzung spezieller Pflichten nach der DS-GVO	230
aa) Verarbeitungszusammenhang des Pflichtverstoßes	231
bb) Pflichten nach Art. 28 DS-GVO	232
(1) Auftragsverarbeitungsvertrag	232
(2) Informationspflicht bei (vermeintlich) rechtswidriger Weisung	234
(3) Unterauftragsverarbeiter	236
(a) Vorgaben für die Erteilung von Unteraufträgen	236
(b) Implikationen der Haftungsregel des Art. 28 Abs. 4 S. 2 DS-GVO	237
(4) Zwischenfazit zu bb)	239
cc) Sonstige Pflichten	239
dd) Zwischenfazit zu a)	240
b) Missachtung von bzw. Handlung gegen rechtmäßige Anweisungen des Verantwortlichen	241
aa) Anwendungsbereich und Relevanz	241
bb) Auslegung des Tatbestands	242
(1) Maßgebliches Verhalten	242
(2) Rechtmäßigkeit der Anweisung	243
cc) Zwischenfazit zu b)	245
c) Zwischenfazit zu 3.	245
4. Providerprivileg	245
5. Fazit zu III.	247
IV. Schaden	248
1. Grundlagen des Schadensbegriffs	249
a) (Fehlende) Normative Vorgaben	250
b) ErwGr 146 DS-GVO als Auslegungsdirektive	251
aa) Rechtsprechung des EuGH	251
(1) Rahmung statt Definition des Schadensbegriffs	253
(2) Unterscheidung von materiellen und immateriellen Schäden	256
(a) Materielle Schäden	257
(b) Immaterielle Schäden	258
(3) Zwischenfazit zu aa)	259

bb) Ziele der DS-GVO	259
c) Schlussfolgerungen für den Schadensbegriff im Sinne des Art. 82 DS-GVO	260
aa) Autonome Auslegung	260
bb) Verständnis und Reichweite	263
d) Zwischenfazit zu 1.	265
2. Materieller Schaden	265
a) Grundsätze	267
b) Differenzierungen und beispielhafte Fallgestaltungen	269
aa) Erstschäden	269
bb) Folgeschäden	271
cc) Drittschäden	272
c) Datenverlust bzw. unbefugte Nutzung als materieller Schaden	273
aa) Ausgangspunkt und Fragestellung	273
bb) Meinungsstand	277
(1) Ablehnende Auffassung	277
(2) Bejahende bzw. offenere Auffassung(en)	278
cc) Stellungnahme	280
(1) Grundsätzliche Einordnung als materielle Schadenposition(en)	280
(2) Anforderungen an den Schadensersatz	283
(a) Ökonomischer Wert der Daten und Bestehen eines Marktes	283
(b) Darlegung einer verlorenen Vermarktungsmöglichkeit und bezifferbarer Vermögensnachteil	284
(3) Übertragung der Rechtsprechung zu Immaterialgüter- und Persönlichkeitsrechtsverletzungen	286
(a) Grundsätze der dreifachen Schadensberechnung	287
(b) Entsprechende Anwendung	288
(4) Ergebnis und Ausblick	291
d) Zwischenfazit zu 2.	293
3. Immaterieller Schaden	293
a) Begriff und betreffendes Schutzgut	294
aa) Begriffliche Annäherung	294

bb)	Rechtsgutspezifische Stoßrichtung einer Beeinträchtigung	296
b)	Datenschutzverstoß als immaterieller Schaden	297
aa)	(Tendenziell) Bejahende Ansicht	298
(1)	Literatur	298
(2)	Rechtsprechung	300
(3)	Kurzpapier der DSK	300
(4)	Zwischenfazit zu bb)	301
bb)	Argumente gegen ein solches Schadensverständnis	302
(1)	Wortlaut und Implikationen	303
(2)	Gesetzgeberischer Wille und Regelungstechnik	304
(3)	Funktionen und Zwecke	306
cc)	Ergebnis und Ausblick	307
c)	Anforderungen und Maßstäbe	309
aa)	Meinungsstand	309
(1)	Literatur	310
(a)	Weite Auffassung	311
(b)	Restriktive(re) Auffassung	313
(2)	Rechtsprechung	316
(a)	Zivilgerichte	317
(aa)	Überwiegend restriktives Verständnis	317
(bb)	Zunehmend weite(re)s Verständnis	319
(b)	Arbeitsgerichte	320
(c)	Einschlägige Entscheidungen aus anderen Mitgliedstaaten	323
(3)	Konkrete Implikationen und Zwischenfazit	325
bb)	Entscheidung des BVerfG und Vorabentscheidungsverfahren	327
(1)	Weichenstellung durch das BVerfG	327
(2)	Vorlagefragen betreffend die Anforderungen an einen immateriellen Schaden im Sinne des Art. 82 DS-GVO	328

cc) Stellungnahme	330
(1) Grundsätze und Rahmungen	330
(a) Leitlinien der Auslegung	331
(b) Grundsätzliche Unerheblichkeit von „Bagatellverstößen“	332
(2) Auslegung und Spannungsverhältnisse des Art. 82 DS-GVO	334
(a) Normative Anhaltspunkte und Auslegungsdirektiven	335
(aa) Art. 82 Abs. 1 DS-GVO	335
(bb) Art. 82 Abs. 5 DS-GVO sowie ErwGr 146 DS-GVO	336
(cc) ErwGr 75 und 85 DS-GVO	337
(dd) Zwischenfazit	339
(b) Funktionen und Zwecke	339
(c) Praktische Implikationen	342
(3) Vorschlag betreffend die maßgeblichen Anforderungen	345
(4) Ergebnis und Ausblick	347
d) Beispielhafte Fallgestaltungen	348
e) Zwischenfazit zu 3.	350
4. Fazit zu IV.	351
V. Kausalität	352
1. Unionsrechtliche Leitlinien und Rahmungen der Auslegung	354
a) Maßgebliches Recht	354
b) Grundsätze des Unionsrechts zur Kausalität	357
aa) Amts- und Staatshaftungsrecht	357
bb) Kartellrecht	360
c) Zwischenfazit zu 1.	362
2. Maßstäbe für Art. 82 DS-GVO	363
a) Grundlagen	363
b) Konkretisierung des erforderlichen Kausalzusammenhangs	365
aa) Meinungsstand	366
bb) Einordnung und Schlussfolgerungen	368
c) Differenzierung zwischen den Normadressaten	371
3. Fazit zu V. und Ausblick	373

VI. Fazit zu A.	374
B. Haftungsfolgen	375
I. Leitlinien für Ausgestaltung und Umfang des Schadensersatzes	376
1. Maßgebliche Rechtsgrundätze und -quellen	377
a) (Unionsrechtlich gerahmter) Rückgriff auf nationales Recht	377
b) Bewertung und Implikationen	378
2. Unionsrechtliche Grundsätze und Prinzipien	381
a) Art des Schadensersatzes	381
b) Vollumfänglicher Schadensersatz	382
c) Überkompensatorischer Schadensersatz	384
d) Ausstrahlung auf und Schlussfolgerungen für Art. 82 DS-GVO	386
3. Fazit zu I.	388
II. Materieller Schadensersatz	388
1. Schadenskompensation	389
a) Differenzhypothese	389
b) Grundsätze der dreifachen Schadensberechnung	391
2. Naturalrestitution	392
3. Fazit zu II. und Ausblick	394
III. Immaterieller Schadensersatz	395
1. Geldentschädigung	396
a) Grundsätze	397
b) Kriterien und Maßstäbe zur Bemessung	399
aa) Bedeutung und Implikationen der Abschreckungswirkung	399
(1) Bejahung eines hohen Schadensersatzes zum Zwecke der Abschreckung	400
(a) Literatur	401
(b) Rechtsprechung	403
(c) Zwischenfazit	404
(2) Stellungnahme	405
(a) ErwGr 146 S. 6 DS-GVO und Judikatur des EuGH	405
(b) Effektivität der DS-GVO	409
(3) Ergebnis und Ausblick	411

bb) Rückgriff auf den Katalog des Art. 83 Abs. 2	
S. 2 DS-GVO	412
(1) Grundsätze und Weichenstellungen	413
(2) Einschlägige Kriterien	416
(a) Schwere des erlittenen Schadens	416
(b) Art, Schwere und Dauer des Datenschutzverstoßes	417
(c) Art und Kategorie der betroffenen personenbezogenen Daten	420
(d) Verschuldensgrad	422
(e) Maßnahmen zur Verhinderung bzw. Minderung des Schadens	423
(3) Zwischenfazit zu bb)	424
cc) Sonstige Ansätze und Faktoren	425
(1) Finanzielle Verhältnisse der Beteiligten	425
(2) Wert der betreffenden Daten sowie kommerzielle Interessen des Anspruchsgegners	427
(3) Motive der geschädigten Personen	428
dd) Zwischenfazit zu b)	429
c) Entwicklungen in der juristischen Praxis und Perspektiven	430
2. Naturalrestitution	434
3. Fazit zu III. und Ausblick	436
IV. Berücksichtigung von Mitverschulden	437
1. Ablehnende Auffassung	437
2. Bejahende Auffassung	438
3. Stellungnahme	439
a) Dogmatische Begründung	439
b) (Fehlende) Implikationen des Art. 82 Abs. 3 DS- GVO sowie des ErwGr 146 S. 6 DS-GVO	440
c) Ergebnis und Maßstäbe	441
4. Ausblick	442
V. Fazit zu B.	443
C. Haftungsbefreiung	444
I. Auslegung und Implikationen des Art. 82 Abs. 3 DS-GVO	445
1. „Verantwortlichkeit“	445
a) Verständnis im Sinne von Art. 4 Nr. 7 DS-GVO	445

b) Verständnis im Sinne von „Beteiligung“	446
c) Verständnis im Sinne von Verschulden	448
2. Umkehr der Beweislast	449
II. Haftungsmaßstab	450
1. Grundlegende Differenzierung	451
2. Sorgfaltsmaßstab	451
3. Umstände außerhalb der unmittelbaren Einwirkungssphäre	453
4. Zertifizierungen und genehmigte Verhaltensregeln	454
5. Fazit zu II.	455
III. Haftung für Dritte	456
1. Mitarbeiter	456
2. Datenschutzbeauftragte	458
3. Auftragsverarbeiter	459
4. Fazit zu III.	461
IV. Haftungsausschließende bzw. -beschränkende Vereinbarungen	461
1. Meinungsstand	461
2. Bewertung und Ausblick	463
V. Fazit zu C.	464
D. Zusammenfassung des 3. Kapitels	465
I. Haftungsvoraussetzungen	466
II. Haftungsfolgen	468
III. Haftungsbefreiung	469
 Kapitel 4 – Durchsetzung und Geltendmachung	471
A. Prozessuale Grundlagen	471
I. Gerichtliche Zuständigkeit	473
II. Darlegungs- und Beweislast	475
1. Grundsätze	475
a) Allgemeine Grundregel(n)	476
b) Anwendung auf und Schlussfolgerungen für Art. 82 DS-GVO	477

2. Datenschutzrechtliche Prinzipien und Implikationen	478
a) Rechenschafts- und Nachweispflicht des Verantwortlichen, Art. 5 Abs. 2, 24 Abs. 1 S. 1 DS- GVO	478
aa) Ansätze für eine Beweislastumkehr	479
bb) Gegenargumente	480
cc) Zwischenfazit zu a)	481
b) Informationspflichten und Auskunftsrechte, Art. 12 ff. DS-GVO	482
3. Notwendigkeit von Darlegungs- und Beweiserleichterungen zugunsten der (potenziell) anspruchsberechtigten Person	483
a) Verletzungshandlung	484
aa) Grundsätze der sekundären Darlegungslast	485
bb) Anwendung auf und Schlussfolgerungen für Art. 82 DS-GVO	486
cc) Zwischenfazit zu a)	487
b) Schaden	488
c) Kausalität	489
4. Fazit zu II.	492
III. Verjährung	493
IV. Fazit zu A.	494
B. Individuelle Rechtsdurchsetzung	495
C. Kollektive Rechtsdurchsetzung	497
I. Kollektiver Rechtsschutz nach Art. 80 DS-GVO	499
1. Art. 80 Abs. 1 DS-GVO	501
2. Art. 80 Abs. 2 DS-GVO	501
3. Fazit zu I.	502
II. Musterfeststellungsklage	503
1. Grundzüge	503
2. Bedeutung und Implikationen für Art. 82 DS-GVO	505
III. Europäische Verbandsklage	508
1. Grundzüge	509
2. Implikationen und Perspektiven	511
IV. Zessionsmodelle	513
1. Ausgestaltung, Akteure und Vorzüge	514

2. Rechtsfragen (auch) im Hinblick auf Art. 82 DS-GVO	516
a) Abtretbarkeit	516
aa) Meinungsstand	516
bb) Bewertung	517
b) Vereinbarkeit mit Art. 80 DS-GVO sowie anderen Regelungen	519
c) Rahmungen des RDG	520
3. Fazit zu IV.	521
V. Fazit zu C.	522
D. Zusammenfassung des 4. Kapitels	523
I. Prozessuale Grundlagen	523
II. Praktische Rechtsdurchsetzung	524
Kapitel 5 – Schlussbetrachtung und Ausblick	527
Literatur- und Quellenverzeichnis	535