

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 27 |
| A. Worum es geht – das Spannungsfeld zwischen Whistleblowing und Datenschutz | 35 |
| I. Anlass der Untersuchung | 35 |
| II. Mögliche datenschutzrechtliche Implikationen bei Einrichtung und Betrieb einer internen Meldestelle | 39 |
| 1. Datenschutzverstoß als Meldegegenstand | 40 |
| 2. Datenschutz als Bedrohung für den Identitätsschutz | 41 |
| 3. Hinweisgeberschutz durch Datenschutz | 42 |
| 4. Datenschutz als Systemvorgabe | 43 |
| III. Gang der Darstellung und Präzisierung der Forschungsfragen | 44 |
| 1. Datenströme im Whistleblowing | 44 |
| 2. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Verarbeitungsschritte im Meldeverfahren | 45 |
| 3. Organisation und Arbeitsweise der internen Meldestelle | 46 |
| 4. Datenschutzrechtliche Betroffenenrechte im Hinweisgeberverfahren | 46 |
| 5. Zusammenfassung der Ergebnisse in Thesen | 47 |
| 6. Weiterer Forschungsbedarf | 47 |
| B. Datenströme im Whistleblowing | 51 |
| I. Vorab: Ein Blick auf die rechtlichen Grundlagen | 52 |
| 1. Hinweisgeberschutz: Ein Blick nach vorn – und zurück | 52 |
| a) Wo wir begrifflich stehen | 53 |
| b) Rechtlicher Rahmen des Whistleblowings | 55 |
| aa) Rechtslage vor Inkrafttreten der Hinweisgeberschutz-Richtlinie | 56 |
| (1) Gesetzlicher Rahmen | 56 |

| | |
|--|----|
| (2) Whistleblowing-Recht als Richterrecht im Spiegel der Zeit | 57 |
| (3) Eine kurze Summa: Die Rechtslage vor Inkrafttreten des HinSchG | 61 |
| bb) Die Hinweisgeberschutz-Richtlinie | 62 |
| cc) Schaffung eines Hinweisgeberschutzgesetzes | 67 |
| (1) Anonymität im Hinweisgeberschutzgesetz | 69 |
| (2) Zulässigkeit einer Konzernmeldestelle | 70 |
| c) Eine kurze Summa: Materiell-rechtlicher Rahmen des Whistleblowings | 73 |
| 2. Datenschutz: Was gilt noch, was gilt weiter? | 74 |
| a) Datenschutzrechtliche Grundbegriffe | 75 |
| aa) Personenbezogene Daten | 75 |
| bb) Ganz oder teilweise automatisierte Verarbeitung oder nichtautomatisierte Verarbeitung mit Dateibezug | 79 |
| cc) Verantwortlicher | 80 |
| (1) Adressatenkreis des Art. 4 Nr. 7 DSGVO | 80 |
| (2) Entscheidungsmacht über Zweck und Mittel der Verarbeitung | 81 |
| (3) Allein oder gemeinsam Verantwortliche | 82 |
| dd) Auftragsverarbeiter | 83 |
| ee) Empfänger | 84 |
| ff) Dritter | 86 |
| b) Der deutsche Beschäftigtendatenschutz auf dem Prüfstand | 86 |
| aa) Zweifel an der Unionsrechtskonformität von § 26 Abs. 1 S. 1 BDSG | 87 |
| bb) (Keine) Folgen für die Praxis | 88 |
| cc) Jetzt erst recht: Schaffung eines neuen Beschäftigtendatenschutzgesetzes | 90 |
| II. Ein Blick auf die Rechtswirklichkeit: Typischer Ablauf eines Meldeverfahrens | 91 |
| 1. Vorbereitung der Meldung | 91 |
| 2. Erstattung und Entgegennahme der Meldung | 94 |
| 3. Auswertung der Meldung und Ermittlung des Sachverhalts durch die Meldestelle | 95 |

| | |
|--|-----------|
| 4. Abschluss des Verfahrens und Weiterleitung von Informationen | 96 |
| III. Datenschutzrechtliche Einordnung der Arbeitsschritte im Meldeverfahren | 96 |
| 1. Datenströme beim Zusammentragen von Informationen | 97 |
| a) Eröffnung des Anwendungsbereichs der DSGVO im Stadium der Vorbereitung einer Meldung | 98 |
| aa) Personenbezogene Daten im Stadium der Vorbereitung einer Meldung | 98 |
| bb) Verarbeitung i.S.v. Art. 2 Abs. 1 DSGVO durch das Sammeln von Informationen im Vorfeld einer Meldung | 100 |
| (1) Verarbeitung im Sinne der DSGVO | 100 |
| (2) Ganz oder teilweise automatisierte Verarbeitung | 101 |
| (3) Nichtautomatisierte Verarbeitung bei Speicherung in einem Dateisystem | 102 |
| cc) Ausnahme nach Art. 2 Abs. 2 lit. c DSGVO | 104 |
| b) Einordnung der an der Informationsbeschaffung beteiligten Personen und Stellen | 105 |
| aa) Hinweisgeber | 105 |
| bb) Beschuldigter, Zeugen und Dritte | 109 |
| cc) Beschäftigungsgeber | 109 |
| c) Eine kurze Summa: Verarbeitung und Verantwortlichkeit bei der Vorbereitung einer Meldung | 110 |
| 2. Datenströme bei der Erstattung einer Meldung | 111 |
| a) Eröffnung des Anwendungsbereichs der DSGVO | 111 |
| aa) Personenbezogene Daten im Rahmen einer Meldung | 111 |
| (1) Grundsatz | 111 |
| (2) Personenbezogene Daten des Hinweisgebers bei einer nicht anonymen Meldung | 112 |
| (3) Personenbezogene Daten des Hinweisgebers bei einer „anonymen“ Meldung | 113 |
| bb) Verarbeitung i.S.v. Art. 2 Abs. 1 DSGVO durch die Erstattung einer Meldung | 117 |
| (1) Verarbeitung im Sinne der DSGVO | 117 |
| (2) Ganz oder teilweise automatisierte Verarbeitung | 118 |
| (3) Nichtautomatisierte dateibezogene Verarbeitung | 118 |

| | | |
|-----|---|-----|
| b) | Einordnung der beteiligten Personen und Stellen | 119 |
| aa) | Hinweisgeber | 119 |
| bb) | Beschuldigter, Zeugen und Dritte | 123 |
| cc) | Beschäftigungsgeber | 124 |
| dd) | Die interne Meldestelle | 125 |
| ee) | Natürliche Personen, die die interne Meldestelle betreiben | 126 |
| ff) | Gemeinsame Meldestelle | 126 |
| gg) | Externer Dritter als interne Meldestelle | 127 |
| c) | Eine kurze Summa: Verarbeitung und Verantwortlichkeit bei der Erstattung einer Meldung | 128 |
| 3. | Datenströme bei der Entgegennahme einer Meldung | 129 |
| a) | Eröffnung des Anwendungsbereichs der DSGVO | 129 |
| aa) | Personenbezogene Daten | 129 |
| bb) | Verarbeitung i.S.v. Art. 2 Abs. 1 DSGVO durch die Entgegennahme einer Meldung | 129 |
| (1) | Verarbeitung im Sinne der DSGVO | 129 |
| (2) | Ganz oder teilweise automatisierte Verarbeitung | 131 |
| (3) | Nichtautomatisierte dateibezogene Verarbeitung | 131 |
| b) | Einordnung der beteiligten Personen und Stellen | 131 |
| aa) | Hinweisgeber | 131 |
| bb) | Beschuldigter, Zeugen und Dritte | 132 |
| cc) | Beschäftigungsgeber | 132 |
| dd) | Die interne Meldestelle | 134 |
| ee) | Natürliche Personen, die die interne Meldestelle betreiben | 134 |
| ff) | Gemeinsame Meldestelle | 136 |
| gg) | Externer Dritter als interne Meldestelle | 137 |
| (1) | Allgemeines | 137 |
| (2) | Rechtsanwälte sind keine Auftragsverarbeiter | 143 |
| (3) | Konzernmeldestelle | 145 |
| (4) | Restverantwortung des beauftragenden Beschäftigungsgebers | 147 |
| c) | Eine kurze Summa: Verarbeitung und Verantwortlichkeit bei der Entgegennahme einer Meldung | 148 |
| 4. | Datenströme im Rahmen von Folgemaßnahmen | 148 |
| a) | Eröffnung des Anwendungsbereichs der DSGVO | 149 |
| aa) | Personenbezogene Daten | 149 |

| | |
|--|------------|
| bb) Verarbeitung i.S.v. Art. 2 Abs. 1 DSGVO durch das Ergreifen von Folgemaßnahmen | 150 |
| cc) Keine Anwendbarkeit von Art. 2 Abs. 2 lit. d DSGVO auf den Beschäftigungsgeber | 151 |
| b) Einordnung der beteiligten Personen und Stellen | 151 |
| aa) Hinweisgeber | 151 |
| bb) Beschuldigter, Zeugen und Dritte | 152 |
| cc) Beschäftigungsgeber | 152 |
| dd) Natürliche Personen, die die interne Meldestelle betreiben | 153 |
| ee) Externe Dritte als interne Meldestelle | 154 |
| ff) Behörden | 154 |
| c) Eine kurze Summa: Verarbeitung und Verantwortlichkeit bei der Durchführung von Folgemaßnahmen | 155 |
| IV. Ein erstes Zwischenergebnis | 155 |
| C. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Verarbeitungsschritte im Meldeverfahren | 157 |
| I. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Beschaffung von Informationen im Vorfeld einer Meldung | 157 |
| 1. Keine Anwendbarkeit von Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO auf die Vorbereitung einer Meldung | 158 |
| 2. Keine Anwendbarkeit von § 26 BDSG bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO auf die Vorbereitung einer Meldung | 159 |
| 3. Rechtfertigung der Vorbereitung einer Meldung gem. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 160 |
| a) Berechtigtes Interesse an der Durchführung eigener Ermittlungen | 161 |
| b) Unmittelbare Erstattung einer Meldung ist kein milderer Mittel gegenüber eigenen Nachforschungen | 162 |
| c) (Kein) Überwiegen der Interessen und Rechte des Betroffenen | 165 |
| aa) Entgegenstehende Interessen und Rechte des Betroffenen | 165 |
| bb) Nicht jede Vorfeldmaßnahme, die nicht strafbar ist, ist datenschutzrechtlich zulässig | 167 |

| | |
|--|------------|
| cc) Grad des Verdachts und Anlass der eigenen Ermittlungen des Hinweisgebers | 169 |
| (1) Keine Ermittlungen „ins Blaue hinein“ | 169 |
| (2) Keine Ermittlungen bei sicherer Kenntnis vom Vorliegen eines Verstoßes | 170 |
| (3) Ermittlungen bei tatsächlichen Anhaltspunkten für das Vorliegen eines Verstoßes | 171 |
| dd) Gegenstand des Vorwurfs und ergriffene Ermittlungsmaßnahmen | 172 |
| 4. Keine Anwendbarkeit von Art. 10 DSGVO | 174 |
| 5. Eine kurze Summa: Zulässigkeit der Vorbereitung einer Meldung | 176 |
| II. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Erstattung einer Meldung | 176 |
| 1. Beschäftigungsgeber als Verantwortlicher | 177 |
| a) Verarbeitung der Daten des Beschuldigten | 177 |
| aa) Keine Rechtfertigung über Art. 6 lit. c DSGVO und § 10 HinSchG | 177 |
| bb) Rechtfertigung der Erstattung einer Meldung nach § 26 Abs. 1 S. 1 BDSG bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO | 179 |
| (1) Sachlicher Anwendungsbereich: Dient internes Whistleblowing der „Erfüllung des Vertrags“? | 179 |
| (2) Erforderlichkeit zur Erfüllung des Vertrags | 183 |
| (3) Eine kurze Summa: Erforderlichkeit der Erstattung einer Meldung zur Durchführung des Vertrags | 196 |
| cc) Keine Anwendung von § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG für die Erstattung einer Meldung | 196 |
| dd) Keine Anwendbarkeit von Art. 6 Abs. 1 lit. e DSGVO | 198 |
| ee) Rechtfertigung der Erstattung einer Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 199 |
| ff) Einwilligung als Rechtfertigungsgrundlage, Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 200 |
| gg) Betriebsvereinbarung als Rechtfertigungsgrundlage für die Erstattung einer Meldung | 202 |
| (1) Möglichkeit, vom Schutzstandard der DSGVO abzuweichen | 203 |

| | |
|--|-----|
| (2) Eine Betriebsvereinbarung, die zugunsten des Beschuldigten von dem Schutzstandard der DSGVO abweicht, verstößt gegen Whistleblowing-Recht | 206 |
| (3) Eine Betriebsvereinbarung, die zuungunsten des Beschuldigten von dem Schutzstandard nach der DSGVO abweicht, verstößt gegen Art. 88 Abs. 2 DSGVO | 207 |
| (4) Praktische Erwägungen gegen die Rechtfertigung der Datenverarbeitung über eine Betriebsvereinbarung | 209 |
| (5) Eine kurze Summa: Warum eine Betriebsvereinbarung keine Rechtssicherheit im Meldeverfahren schafft | 210 |
| hh) Keine Verarbeitung von besonderen Kategorien personenbezogener Daten | 211 |
| ii) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Beschuldigten bei der Erstattung einer Meldung | 211 |
| b) Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 212 |
| aa) Übertragung der Erkenntnisse zu der Verarbeitung der Daten des Beschuldigten | 212 |
| bb) Einwilligung des Hinweisgebers als Rechtfertigungsgrundlage für die Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 213 |
| (1) Ausdrückliche Erklärung oder unmissverständliche Willensbekundung des Hinweisgebers | 213 |
| (2) Freiwilligkeit der Einwilligung | 215 |
| (3) Informiertheit der Einwilligung | 218 |
| (4) Praktische Erwägungen gegen die Datenverarbeitung auf Grundlage einer Einwilligung | 219 |
| (5) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers bei der Erstattung einer Meldung | 220 |
| cc) Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO als Erlaubnistatbestand für die Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 221 |
| dd) Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO als Erlaubnistatbestand für die Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 223 |

| | |
|--|-----|
| ee) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers bei der Erstattung der Meldung | 224 |
| c) Verarbeitung der Daten sonstiger in der Meldung genannter Personen | 225 |
| aa) Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO als Erlaubnistarbestand für die Verarbeitung der Daten von Dritten oder Zeugen | 225 |
| bb) Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO als Erlaubnistarbestand für die Verarbeitung der Daten von Dritten oder Zeugen | 226 |
| cc) Eine kurze Summa: Verarbeitung sonstiger in der Meldung genannter Personen bei der Erstattung einer Meldung | 227 |
| 2. Hinweisgeber als Verantwortlicher | 227 |
| a) Keine Anwendbarkeit von § 10 HinSchG oder Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO für die Erstattung einer Meldung | 227 |
| b) Keine Anwendbarkeit von Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO für die Erstattung einer Meldung | 228 |
| c) Rechtfertigung der Erstattung einer Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 228 |
| aa) Der Hinweisgeber hatte keine „hinreichenden Gründe“ zur Annahme eines Verstoßes | 228 |
| bb) Die Meldung entspricht den Vorgaben des Meldekanals nicht | 229 |
| d) Eine kurze Summa: Zulässigkeit der Erstattung einer Meldung durch den Hinweisgeber als Verantwortlichen | 230 |
| III. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Entgegennahme von Meldungen | 231 |
| 1. Entgegennahme der Meldung durch die bei dem Beschäftigungsgeber eingerichtete interne Meldestelle | 231 |
| a) Verarbeitung der Daten des Beschuldigten | 232 |
| aa) § 10 HinSchG schafft keinen Erlaubnistarbestand für die Verarbeitung personenbezogener Daten im Meldeverfahren | 232 |
| bb) Rechtspflicht zur Entgegennahme der Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO i.V.m. § 12 HinSchG | 235 |
| (1) Grundfall: Meldung durch einen Beschäftigten oder einen dem Beschäftigungsgeber überlassenen Leiharbeitnehmer | 239 |

| | |
|---|-----|
| (2) Keine Rechtspflicht zur Entgegennahme anonymer Meldungen | 240 |
| (3) Keine Pflicht zur Entgegennahme von Meldungen abseits von Beschäftigten | 241 |
| (4) Entgegennahme einer Meldung, die keine Informationen über Verstöße enthält | 241 |
| (5) Eine kurze Summa: Rechtspflicht zur Verarbeitung im Hinweisgebersystem | 244 |
| cc) Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Entgegennahme der Meldung außerhalb von Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 244 |
| (1) Beschäftigungsgeber mit weniger als regelmäßig 50 Beschäftigten | 246 |
| (2) Meldungen eines betriebsfremden Dritten bzw. eines Leitungsorgans | 248 |
| (3) Anonyme Meldungen | 250 |
| (4) Meldungen, die offensichtlich keine Informationen über Verstöße enthalten | 251 |
| dd) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Beschuldigten bei der Entgegennahme einer Meldung | 254 |
| b) Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 255 |
| aa) Übertragung der Ergebnisse zu Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO i.V.m. § 12 HinSchG | 255 |
| bb) Einwilligung des Hinweisgebers gem. Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (ggf. i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 256 |
| cc) Berechtigtes Interesse an der Entgegennahme der Meldung nach Art. 6 lit. f DSGVO | 256 |
| dd) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers bei der Entgegennahme einer Meldung | 258 |
| c) Verarbeitung der Daten sonstiger in der Meldung genannter Personen | 259 |
| aa) Übertragung der Ergebnisse zu Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO i.V.m. § 12 HinSchG | 259 |
| bb) Berechtigtes Interesse an der Entgegennahme der Meldung nach Art. 6 lit. f DSGVO | 260 |

| | |
|--|------------|
| 2. Entgegennahme der Meldung durch eine gemeinsame Meldestelle | 260 |
| a) Verarbeitung der Daten des Beschuldigten | 260 |
| aa) (Keine) Rechtspflicht zur Entgegennahme der Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 260 |
| bb) Entgegennahme der Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 261 |
| b) Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 264 |
| c) Verarbeitung der Daten sonstiger in der Meldung genannter Dritter | 264 |
| 3. Entgegennahme der Meldung durch einen eigenverantwortlichen externen Dritten | 265 |
| a) Keine Rechtfertigung über Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 265 |
| b) Rechtfertigung über Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 267 |
| IV. Datenschutzrechtliche Zulässigkeit von Verfahrensschritten und Folgemaßnahmen | 269 |
| 1. Verarbeitung durch die unmittelbar bei dem Beschäftigungsgeber eingerichtete Meldestelle | 269 |
| a) Verarbeitung der Daten des Beschuldigten | 270 |
| aa) Stichhaltigkeitsprüfung gem. § 17 Abs. 1 Nr. 4 HinSchG | 270 |
| (1) Rechtspflicht zur Prüfung der Stichhaltigkeit einer Meldung nach Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO i.V.m. § 17 Abs. 1 Nr. 4 HinSchG | 270 |
| (2) Einwilligung des Beschuldigten gem. Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 272 |
| (3) Rechtfertigung der Stichhaltigkeitsprüfung gem. Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 274 |
| bb) Prüfung, ob der gemeldete Verstoß in den sachlichen Anwendungsbereich fällt, § 17 Abs. 1 Nr. 2 HinSchG | 277 |
| cc) Durchführung interner Untersuchungen durch die Meldestelle selbst, § 18 Nr. 1 HinSchG | 277 |
| (1) Keine Rechtspflicht zur Durchführung interner Ermittlungen | 278 |

| | |
|--|-----|
| (2) Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 279 |
| (3) § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 280 |
| (4) Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 291 |
| dd) Abgabe des Verfahrens an die für interne Ermittlungen zuständige Arbeitseinheit, § 18 Nr. 4 lit. a HinSchG | 294 |
| (1) Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (ggf. i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 294 |
| (2) § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 296 |
| (3) Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO bzw. Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 302 |
| ee) Abgabe des Verfahrens an eine zuständige Behörde, § 18 Nr. 4 lit. b HinSchG | 302 |
| (1) Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 303 |
| Exkurs: Rechtspflicht zur Verarbeitung personenbezogener Daten bei behördlichem Auskunftsverlangen | 304 |
| (2) Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (ggf. i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 309 |
| (3) § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 309 |
| (4) Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO | 312 |
| (5) Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 313 |
| ff) Rückmeldung an den Hinweisgeber, § 17 Abs. 2 HinSchG | 317 |
| gg) Abschließender Report an die Leitungsorgane des Beschäftigungsgebers | 321 |
| hh) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Beschuldigten bei der Durchführung von Folgemaßnahmen | 322 |
| b) Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers | 323 |
| aa) Prüfung der Stichhaltigkeit und der Eröffnung des sachlichen Anwendungsbereichs gem. § 2 HinSchG, § 17 Abs. 1 Nr. 2, 4 HinSchG | 323 |

| | |
|--|-----|
| bb) Durchführung interner Untersuchungen durch die interne Meldestelle, § 18 Nr. 1 HinSchG | 325 |
| (1) § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 325 |
| (2) Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 329 |
| cc) Abgabe des Verfahrens an die für interne Untersuchungen zuständige Arbeitseinheit, § 18 Nr. 4 lit. a HinSchG | 329 |
| dd) Abgabe des Verfahrens an eine zuständige Behörde, § 18 Nr. 4 lit. b HinSchG | 334 |
| Exkurs: Weitergabe von Informationen über die Identität des Hinweisgebers bei behördlichem Auskunftsverlangen – Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 335 |
| ee) Abschließender Report an die Leitungsorgane des Beschäftigungsgebers | 338 |
| ff) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten des Hinweisgebers bei der Durchführung von Folgemaßnahmen | 339 |
| c) Verarbeitung der Daten von Dritten und Zeugen | 339 |
| aa) Prüfung der Stichhaltigkeit und der Eröffnung des sachlichen Anwendungsbereichs gem. § 2 HinSchG, § 17 Abs. 1 Nr. 2, 4 HinSchG | 340 |
| bb) Durchführung von internen Untersuchungsmaßnahmen, § 18 Nr. 1 HinSchG | 340 |
| (1) Art. 6 Abs. 1 lit. a DSGVO (ggf. i.V.m. § 26 Abs. 2 BDSG) | 340 |
| (2) § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 341 |
| (3) Art. 6 Abs. 1 lit. f DSGVO | 341 |
| cc) Abgabe des Verfahrens an die für interne Untersuchungen zuständige Arbeitseinheit, § 18 Nr. 4 lit. a HinSchG | 342 |
| dd) Abgabe des Verfahrens an eine zuständige Behörde, § 18 Nr. 4 lit. b HinSchG | 343 |
| ee) Rückmeldung an den Hinweisgeber, § 17 Abs. 2 HinSchG | 344 |
| ff) Abschließender Report an die Leitungsorgane des Beschäftigungsgebers | 345 |

| | |
|--|-----|
| gg) Eine kurze Summa: Verarbeitung der Daten sonstiger Dritter bei der Durchführung von Folgemaßnahmen | 345 |
| 2. Ombudsstelle und gemeinsame Meldestelle | 345 |
| a) Übertragung der Erkenntnisse zur Verarbeitung durch die unmittelbar bei dem Beschäftigungsgeber eingerichtete interne Meldestelle | 346 |
| aa) Rechtspflicht zur Verarbeitung gem. Art. 6 Abs. 1 lit. c DSGVO | 346 |
| bb) Anwendbarkeit von Art. 6 Abs. 1 lit. b DSGVO und § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG | 347 |
| cc) Durchführung von Ermittlungen durch die gemeinsame Meldestelle bzw. die Ombudsstelle | 347 |
| dd) Übermittlung von Daten | 348 |
| b) Sonderprobleme bei dem Einsatz von Rechtsanwälten als Ombudsstellen | 349 |
| aa) Übermittlung von Daten der Ombudsstelle an den Beschäftigungsgeber | 350 |
| (1) Hinweisgebermeldung als Drittgeheimnis | 350 |
| (2) Keine Verschwiegenheitspflicht gegenüber dem Beschäftigungsgeber | 351 |
| bb) Übermittlung von Daten der Ombudsstelle an eine zuständige Behörde | 356 |
| cc) (Kein) Beschlagnahmeschutz bei Ombudsstellen | 358 |
| (1) Ein Blick zurück: Die Jones Day Entscheidung des BVerfG | 358 |
| (2) Ein Blick nach vorn: Änderung der Rechtslage durch Inkrafttreten des HinSchG? | 362 |
| dd) Rückmeldung an den Hinweisgeber, § 17 Abs. 2 HinSchG | 363 |
| V. Ein zweites Zwischenergebnis | 364 |
| D. Organisation und Arbeitsweise der internen Meldestelle | 367 |
| I. Organisation der internen Meldestelle | 367 |
| 1. Datenschutz durch technisch-organisatorische Maßnahmen | 367 |
| a) Begrenzung des Personenkreises | 369 |
| b) Pseudonymisierung von Daten | 371 |
| c) Schulungen des Personals | 372 |

| | |
|---|------------|
| d) Verhaltensrichtlinien | 372 |
| e) Löschkonzept | 374 |
| 2. Verhältnis zum betrieblichen Datenschutzbeauftragten | 376 |
| a) Personalunion mit der internen Meldestelle | 377 |
| aa) Gesetzliche Rahmenbedingungen | 378 |
| bb) Interessenkonflikte gem. Art. 38 Abs. 6 S. 2 DSGVO bzw. § 15 Abs. 1 S. 3 HinSchG | 379 |
| b) Kontrolle der internen Meldestelle durch den Datenschutzbeauftragten | 382 |
| aa) Der Datenschutzbeauftragte ist keine „unterstützende Person“ i.S.d. § 8 Abs. 1 S. 2 HinSchG | 384 |
| bb) Gleichwohl keine Anwendung des Vertraulichkeitsgebots gegenüber dem Datenschutzbeauftragten | 385 |
| c) Eine kurze Summa: Einbindung des betrieblichen Datenschutzbeauftragten ins Meldeverfahren | 387 |
| 3. Verarbeitungsverzeichnis | 388 |
| 4. Datenschutzfolgenabschätzung bei der Einführung eines internen Meldesystems | 389 |
| a) Zuständigkeit | 390 |
| b) Inhaltliche Anforderungen | 392 |
| 5. Vorherige Konsultation der Aufsichtsbehörde gem. Art. 36 DSGVO | 393 |
| II. Arbeit der internen Meldestelle | 394 |
| 1. Bewertung, Plausibilisierung und Kategorisierung von Meldungen | 395 |
| 2. Dokumentation der Meldung | 395 |
| a) § 11 HinSchG als umfassende Aufbewahrungs- und Löschpflicht | 396 |
| aa) Reichweite der Dokumentations- und Löschpflicht in sachlicher Hinsicht | 396 |
| bb) Abschluss der internen Ermittlung als fristauslösendes Ereignis | 399 |
| cc) Dokumentation trotz fehlender Beschlagnahmefreiheit | 400 |
| dd) Dokumentation zur Weitergabe an andere Arbeitseinheiten | 401 |

| | |
|--|-----|
| b) Dokumentation der Meldung im Spagat zwischen HinSchG und HinSch-RL | 403 |
| aa) Zweifel an der Europarechtskonformität von § 11 Abs. 5 HinSchG | 403 |
| bb) Lösungsansätze | 407 |
| (1) Keine Dokumentation ohne personenbezogene Daten | 407 |
| (2) Keine europarechtskonforme Auslegung | 410 |
| (3) Speicherung in Abstimmung mit den Aufsichtsbehörden | 411 |
| c) Verhältnis der Dokumentation des Meldeverfahrens zur Personalakte | 414 |
| III. Ein drittes Zwischenergebnis | 419 |
| E. Datenschutzrechtliche Betroffenenrechte im Hinweisgeberverfahren | 421 |
| I. Informationspflichten | 422 |
| 1. Grundlagen: Regelungsreichweite und Verhältnis der datenschutzrechtlichen Informationspflichten | 424 |
| a) Verhältnis von Art. 13 und 14 DSGVO | 424 |
| b) Allgemeines | 425 |
| c) Zeitpunkt der Informationserteilung | 426 |
| d) Inhaltliche Reichweite der Informationspflichten | 427 |
| aa) Reichweite der Informationspflicht bei Direkterhebung | 428 |
| (1) Zwingende Informationsbestandteile nach Art. 13 Abs. 1 DSGVO | 428 |
| (2) Zusätzliche Informationsbestandteile nach Art. 13 Abs. 2 DSGVO | 432 |
| bb) Reichweite der Informationspflicht bei Dritterhebung | 434 |
| (1) Zwingende Informationsbestandteile nach Art. 14 Abs. 1 DSGVO | 434 |
| (2) Zusätzliche Informationsbestandteile nach Art. 14 Abs. 2 DSGVO | 435 |
| e) Grenzen und Beschränkbarkeit der Informationspflichten | 436 |
| aa) Grenzen und Beschränkbarkeit der Informationspflicht bei Direkterhebung | 437 |

| | |
|--|-----|
| bb) Grenzen und Beschränkbarkeit der Informationspflicht bei Dritterhebung | 437 |
| 2. Informationspflicht bei Verarbeitung von Daten durch den Hinweisgeber | 439 |
| a) Keine dauerhafte Einschränkung gem. Art. 14 Abs. 5 lit. b DSGVO | 441 |
| b) Keine Information aufgrund des überwiegenden Interesses des Hinweisgebers an der Vertraulichkeit seiner Identität | 441 |
| 3. Informationspflicht bei Verarbeitung von Daten durch die interne Meldestelle | 444 |
| a) Informationspflicht gegenüber dem Hinweisgeber | 444 |
| aa) Allgemeines | 444 |
| bb) Inhalt der Information | 446 |
| cc) Grenzen | 447 |
| b) Informationspflicht gegenüber dem Beschuldigten | 448 |
| aa) Allgemeines | 448 |
| bb) Inhalt der Information | 449 |
| cc) Grenzen | 450 |
| (1) Gefährdung des Zwecks der Verarbeitung | 450 |
| (2) Schutz rechtlicher Ansprüche | 453 |
| (3) Ein Blick zurück: Schutz der Vertraulichkeit des Hinweisgebers vor Inkrafttreten des HinSchG | 454 |
| (4) Ein Blick nach vorn: Identitätsschutz durch das Vertraulichkeitsgebot | 459 |
| (5) Unmöglichkeit bei anonymer Meldung | 492 |
| (6) Besonderheiten bei der Information über die Empfänger der Daten | 495 |
| dd) Praktische Herausforderungen bei der Erfüllung der Informationspflicht | 496 |
| ee) Eine kurze Summa: Informationspflicht gegenüber dem Beschuldigten | 499 |
| c) Informationspflichten gegenüber sonstigen in der Meldung genannten Dritten | 500 |
| 4. Informationspflicht bei einer gemeinsamen Meldestelle | 501 |
| 5. Informationspflicht bei Verarbeitung von Daten durch einen externen Dritten | 504 |
| a) Der Grundsatz | 504 |

| | |
|--|------------|
| b) Umgehung von Betroffenenrechten durch anwaltliches Berufsrecht | 505 |
| 6. Eine kurze Summa: Informationspflichten im Meldeverfahren | 508 |
| II. Auskunftsrecht | 510 |
| 1. Grundlagen | 511 |
| a) Allgemeines | 511 |
| b) Inhaltliche Reichweite und Umfang des Rechts auf Auskunft | 513 |
| c) Grenzen und Beschränkbarkeit des Rechts auf Auskunft | 517 |
| aa) Verordnungsunmittelbare Verweigerungsgründe | 517 |
| (1) Verweigerung wegen Rechtsmissbrauchs gem. Art. 12 Abs. 5 S. 2 lit. b DSGVO | 517 |
| (2) Verweigerung wegen fehlender Identifizierbarkeit des Betroffenen gem. Art. 11 Abs. 2 DSGVO i.V.m. Art. 12 Abs. 2 S. 2 DSGVO | 519 |
| (3) Verweigerung wegen entgegenstehender Rechte und Freiheiten anderer Personen gem. Art. 15 Abs. 4 DSGVO | 520 |
| bb) Einschränkungsmöglichkeiten nach nationalem Recht | 521 |
| (1) § 29 Abs. 1 S. 2 BDSG | 522 |
| (2) § 34 Abs. 1 Nr. 2 BDSG | 522 |
| 2. Auskunftsrechte bei Verarbeitung von Daten durch den Hinweisgeber | 523 |
| 3. Auskunftsrechte bei Verarbeitung von Daten durch die unmittelbar bei dem Beschäftigungsgeber angesiedelte interne Meldestelle | 525 |
| a) Auskunftsrecht des Hinweisgebers | 525 |
| aa) Allgemeines | 525 |
| bb) Inhalt der Auskunft | 525 |
| cc) Grenzen | 526 |
| dd) Praktische Herausforderungen bei der Beauskunftung | 528 |
| b) Auskunftsrecht des Beschuldigten | 529 |
| aa) Allgemeines | 530 |
| bb) Inhalt der Auskunft | 530 |
| cc) Grenzen | 532 |
| (1) Gefährdung des Zwecks der Verarbeitung | 533 |

| | |
|---|-----|
| (2) Schutz rechtlicher Ansprüche | 535 |
| (3) Schutz der Identität des Hinweisgebers durch das Vertraulichkeitsgebot | 535 |
| c) Auskunftsrecht von Zeugen und sonstigen in der Meldung mitgenannten Dritten | 537 |
| 4. Auskunftsrechte bei einer gemeinsamen Meldestelle | 537 |
| 5. Auskunftsrecht bei Verarbeitung durch einen externen Dritten | 538 |
| 6. Annex: Einsichtsrecht nach § 83 BetrVG | 539 |
| a) Verhältnis zu Art. 15 DSGVO | 540 |
| b) (Keine) Gefährdung der Vertraulichkeit durch § 83 Abs. 1 S. 1 BetrVG | 541 |
| c) Verweigerungsmöglichkeiten | 542 |
| aa) Gefährdung des Ermittlungserfolgs | 543 |
| bb) Schutz personenbezogener Daten Dritter | 545 |
| d) Eine kurze Summa: Einsichtsrecht in die Personalakte | 547 |
| 7. Eine kurze Summa: Auskunftsrechte im Meldeverfahren | 547 |
| III. Berichtigungsanspruch | 548 |
| 1. Allgemeines | 549 |
| 2. Schlussfolgerungen für einen Berichtigungsanspruch im Hinweisgeberverfahren | 551 |
| IV. Löschpflicht | 553 |
| 1. Ausgangspunkt: Löschung der Daten gem. Art. 17 lit. a DSGVO | 555 |
| 2. Ausnahme nach Art. 17 Abs. 3 lit. e DSGVO | 557 |
| a) Verteidigung gegen (unwahre) öffentliche Anschuldigungen | 560 |
| b) Spannungsverhältnis zur Beweislastumkehr gem. § 36 Abs. 2 HinSchG | 561 |
| 3. Keine Ausnahme nach Art. 17 Abs. 3 lit. b DSGVO i.V.m. § 11 HinSchG | 565 |
| 4. Ausnahme nach Art. 17 Abs. 3 lit. b DSGVO i.V.m. § 257 HGB bzw. § 147 AO | 565 |
| 5. Ausnahme nach Art. 17 Abs. 3 lit. b DSGVO i.V.m. § 50 Abs. 1 Satz 2 BRAO | 567 |
| a) Die Dokumentation der Meldung ist notwendiger Inhalt der Handakte | 567 |

| | |
|--|-----|
| b) Auflösung des Spannungsverhältnisses zugunsten des anwaltlichen Berufsrechts | 568 |
| V. Ein viertes Zwischenergebnis | 569 |
| F. Zusammenfassung der Ergebnisse in 25 Thesen | 573 |
| Literaturverzeichnis | 581 |
| Materialienverzeichnis | 616 |