

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Relevante Entscheidungen der Datenschutzbehörde

Vortrag anlässlich der Jahrestagung der Datenschutzbeauftragten am 05.05.2023

Dr. Matthias Schmidl

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Grundsätzliches

Soweit es Fragen betrifft, die noch nicht (abschließend) geklärt wurden, stellen die Ausführungen dazu die **Privatmeinung des Vortragenden** dar und binden die Datenschutzbehörde nicht.

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Verfahrenszahlen und Tendenzen

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

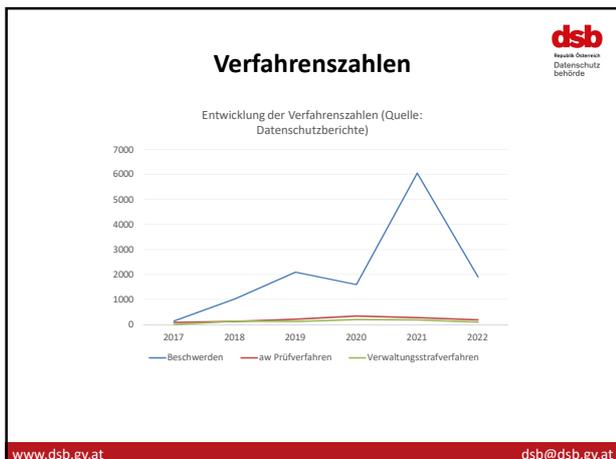
---

---

---

---

---




---

---

---

---

---

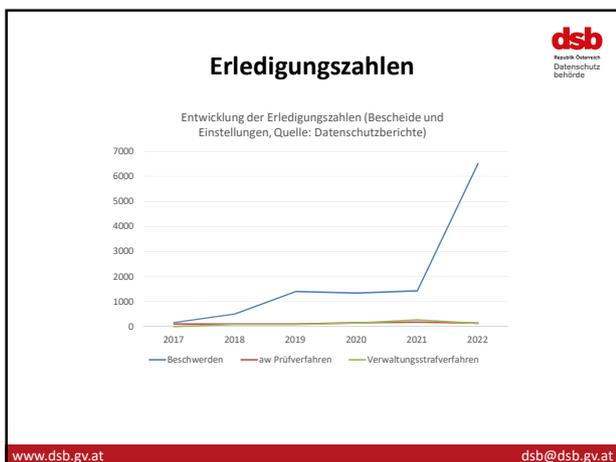
---

---

---

---

---




---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

### Durchschnittliche Belastung

- Unter Zugrundelegung der gezeigten Verfahrenszahlen ergibt sich für das Jahr **2021** eine durchschnittliche Arbeitsbelastung (nur incl. Beschwerdeverfahren, aw Prüfverfahren und Verwaltungsstrafverfahren) von **204 Verfahren/jur. Bediensteten**
- Vergleich zum Jahr **2020: 67 Verfahren/jur. Bediensteten**
- Vergleich zum Jahr **2022: 69 Verfahren/jur. Bediensteten**
- Zusätzliche Aufgaben:
  - Mitwirkung in Arbeitsgruppen des Europäischen Datenschutzausschusses (EDSA)
  - Gesetzes- und Verordnungsbegutachtung
  - Rechtsauskünfte ggü. Behörden und Bürgern

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---



### Tendenzen – 1

- „strategische Befassung“ der DSB durch Organisationen iSd Art. 80 Abs. 1 DSGVO iZm „dem Internet“ erkennbar (Cookie-Banner, Übermittlung pb Daten an Empfänger in Drittstaaten)

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---



### Tendenzen – 2

- (Rezente) Rsp des VwGH erschwert tlw. die Verfahrensführung, wie bspw.:
  - a) Beschluss vom 01.09.2022, **Ra 2022/04/0066** → DSB kann in amtswegigen Prüfverfahren keine abgeschlossenen Rechtsverletzungen nachträglich „feststellen“, sondern nur über zum Entscheidungszeitpunkt noch andauernde absprechen → Folgerung: zwangsläufig mehr Verwaltungsstrafverfahren nach Art. 83 DSGVO bzw. keine Rechtsfolgen im öffentlichen Bereich ( § 30 Abs. 5 DSG)
  - b) Beschluss vom 26.09.2022, **Ro 2020/04/0034** → der Frage, ob der Verantwortliche seinen Sitz in einem Drittstaat (Zuständigkeit: DSB) oder seine Hauptniederlassung in einem anderen MS der EU (Zuständigkeit: ff Aufsichtsbehörde) hat, kommt keine Relevanz zu
  - c) Erkenntnis vom 12.05.2020, **Ro 2019/04/0229** → siehe aber Beschluss vom 24.02.2022, **Ra 2020/04/0187** iZm **C-807/21**

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---



### Wesentliche Entscheidungen der DSB

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Zum Recht auf Geheimhaltung

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Geheimhaltung – 1

- **2021-0.586.257**, Bescheid vom 22.12.2021 (auf Website der DSB abrufbar, vom BVwG bestätigt): Einsatz von Google Analytics verstößt gegen Art. 44 DSGVO
- **2022-0.298.191**, Bescheid vom 22.04.2022 (nicht rk.): Einsatz von Google Analytics; wie oben; zusätzlich: kein risikobasierter Ansatz in Kapitel V DSGVO vorgesehen

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Geheimhaltung – 2

- **2022-0.332.606**, Bescheid vom 08.06.2022 (rk.): „Haushaltsausnahme“; Chatverlauf; Eheverfehlungen
- **2022-0.360.359**, Bescheid vom 19.10.2022 (nicht rk.): Verwendung eines Handvenenscanners für arbeitsrechtliche Aufzeichnungen; keine gültige Einwilligung; Kameras im Arbeitsbereich
- **2022-0.522.983**, Bescheid vom 02.02.2023 (nicht rk.): ZMR-Abfrage anlässlich der Beantwortung eines Auskunftsbegehrens und anschließende Speicherung in einer Bonitätsdatenbank; zweckwidrige Weiterverarbeitung

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Zum Recht auf Auskunft

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

### Auskunft - 1 Kopie der Daten

Zu **Art. 15 Abs. 3** DSGVO:

- sehr weite Auslegung: OGH, 17.12.2020, **6 Ob 138/20t** (betreffend Einsicht in Krankengeschichten)
- Eher restriktiv: DSB, 10.08.2020, **2020-0.204.456**
- **Vorabentscheidungsersuchen des BVwG an EuGH, C-487/21** (= **BVwG W211 2222613-2**); SA liegen vor, **Urteil am 04.05.2023**
- in diesem Zusammenhang interessant: Klage eines Auskunftswerbers vor einem Zivilgericht gg. die DSB wegen mangelhafter Auskunft

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

### Auskunft - 2 Empfänger vs. Kategorien von Empfängern

- **DSB: keine Wahlfreiheit**; Interessensabwägung erforderlich; Vorrang der Benennung konkreter Empfänger; Berufung auf **VwSlg. 17.680 A/2009**; zB Bescheid vom 03.06.2020, **DSB-D205.329/0005-DSB/2019** (nicht rk.)
- **LGZRS/OLG W: Wahlfreiheit** des Verantwortlichen, Empfänger oder Kategorien von Empfängern: LGZRS 28.10.2019, **29 Cg 23/19v-8**; OLG W 24.04.2020, **14 R 159/19h**
- **Vorabentscheidungsersuchen des OGH, C-154/21** (= **6 Ob 159/20f**); Urteil liegt vor

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

**Auskunft - 3**  
**räumlicher Anwendungsbereich DSGVO**

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

- **2022-0.088.237**, Teilbescheid vom 02.06.2022 (rk.):  
räumlicher Anwendungsbereich der DSGVO;  
Auskunftsbegehren nach Art. 15 DSGVO; App  
„Clubhouse“
- **2022-0.876.190**, Bescheid vom 15.12.2022 (rk.):  
keine Zuständigkeit der DSB ggü. einer Botschaft  
(eines Drittstaates)

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

**Verwaltungsstraf-  
verfahren**

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

**Verwaltungsstrafverfahren – 2**  
**Strafbarkeit einer jur. Person**

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

- Strafbarkeit der jur. Person ergibt sich aus **§ 30 DSG** (Zurechnungsfiktion über das Handeln/Unterlassen von vertretungsbefugten Personen)
- VwGH 12.05.2020, **Ro 2019/04/0229**
- VwGH erachtet Rsp zur Strafbarkeit einer jur. Person gem. § 99d BWG für einschlägig (**Ro 2018/02/0023**)
- Strafbarkeit einer jur. Person ist Folge des tatbestandsmäßigen und schuldhaften Verhaltens der vertretungsbefugten natürlichen Person(en) (§ 9 VStG)
- Strafbare Handlung muss jur. Person und der/den vertretungsbefugten nat. Person/en vorgeworfen werden
- Vertretungsbefugte nat. Person/en hat/haben Stellung als Beschuldigte
- Spruch des Straferkenntnisses muss strafbares Verhalten der vertretungsbefugten nat. Person/en enthalten mit dem Zusatz, dass deren Verhalten der jur. Person zugerechnet wird.

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

### Verwaltungsstrafverfahren – 3 Strafbarkeit einer jur. Person



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

- Aufforderung zur Rechtfertigung gem. VStG richtet sich daher gegen jur. Person und vertretungsbefugte nat. Person/en
- DSB hat Verfahren gg. vertretungsbefugte nat. Person/en einzustellen, wenn die jur. Person wegen desselben Vorwurfes belangt wird ( § 30 Abs. 3 DSG)
- VwGH hat Argument der DSB, dass Art. 83 DSGVO wettbewerbsrechtlichen Vorschriften nachgebildet ist und die dazu ergangene Rsp des EuGH einschlägig ist, verworfen; EuGH verlangt kein strafbares Verhalten einer vertretungsbefugten Person (C-338/00 P)
- **C-807/21**, Vorabentscheidungsantrag des KG Berlin; Frage der Vereinbarkeit von § 30 dt. OWiG (ähnlich wie § 30 DSG) mit Art. 83 DSGVO

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

### Verwaltungsstrafverfahren – 4



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

- **2020-0.675.335 (D550.325)**, Straferkenntnis vom 17.02.2021: Strafe: **4 Mio. EUR** wegen unzureichender Datensicherheitsmaßnahmen; ungesicherte Excel-Liste mit Kundendaten verwendet; Auszüge dieser Liste wurden versehentlich versendet und damit unbefugten Dritten offengelegt (nicht rk.)
- **2021-0.267.590 (D550.248)**, Straferkenntnis vom 26.07.2021: Strafe **2 Mio. EUR** wegen mangelhafter Einwilligung in ein Kundenbindungsprogramm sowie darauf aufbauendem Profiling der Kunden (nicht rk.)
- **2021-0.538.938 (D550.289)**, Straferkenntnis vom 28.09.2021: Strafe **9,5 Mio. EUR**; Verstoß gegen das Erleichterungsgebot bei der Ausübung von Betroffenenrechten; keine E-Mail-Anfragen/Briefe zugelassen, nur elektronisches Kontaktformular (nicht rk.)

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

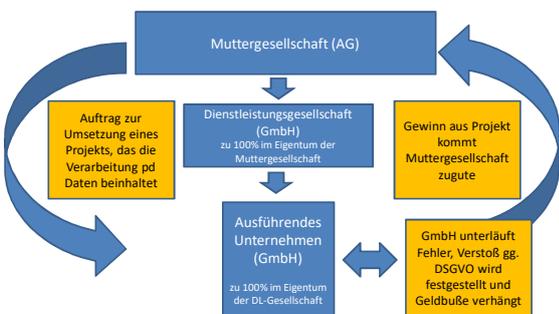
---

---

### Verwaltungsstrafverfahren – 5 Strafbarkeit innerhalb eines Konzerns



Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde



```

    graph TD
      MG[Muttergesellschaft AG] --> DLG[Dienstleistungsgesellschaft GmbH  
zu 100% im Eigentum der Muttergesellschaft]
      DLG --> AU[Ausführendes Unternehmen GmbH  
zu 100% im Eigentum der DL-Gesellschaft]
      AU --> DLG
      DLG --> MG
      MG --> A[Auftrag zur Umsetzung eines Projekts, das die Verarbeitung pd Daten beinhaltet]
      A --> AU
      AU --> G[Gewinn aus Projekt kommt Muttergesellschaft zugute]
      G --> MG
      AU --> F[GmbH unterläuft Fehler, Verstoß gg. DSGVO wird festgestellt und Geldbuße verhängt]
      F --> DLG
  
```

www.dsb.gv.at
dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

### Verwaltungsstrafverfahren – 6 Strafbarkeit innerhalb eines Konzerns



- Kann die Muttergesellschaft ebenfalls nach Art. 83 DSGVO belangt werden?
- Ja, nach Ansicht der DSB, weil Voraussetzungen für gemeinsame Verantwortung nach **Art. 26 DSGVO** erfüllt sind
- Wenn Muttergesellschaft **Finanzierung der Tochtergesellschaft sicherstellt** und **Projektvorgaben macht** (wenn auch nur grob), reicht dies für gemeinsame Verantwortung (siehe insbes. **EuGH C-25/17, C-40/17**)
- Muttergesellschaft treffen dann **Kontroll- und Aufsichtspflichten** (zur faktischen Einflussmöglichkeit innerhalb einer Konzernstruktur siehe **OGH 6 Ob 209/20h**)
- **Unterlässt** sie dies, kann sie nach Art. 83 DSGVO iVm § 30 Abs. 2 DSG belangt werden

www.dsb.gv.at

dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

### Verwaltungsstrafverfahren Strafbarkeit der juristischen Person



- Vorabentscheidungsersuchen des KG Berlin zu **C-807/21**
- **VwGH** hat Revisionsverfahren betr. ÖPAG ausgesetzt (Beschluss vom 24.02.2022, Ra 2020/04/0187)
- **BVwG** hat bis dato alle Beschwerdeverfahren (bis auf eines) nach Art. 130 Abs. 1 Z 1 B-VG iVm Art. 83 DSGVO ausgesetzt
- **DSB**: Verfahren werden eingeleitet, vor Spruchreife aber ausgesetzt

www.dsb.gv.at

dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

### Leitlinien des EDSA



www.dsb.gv.at

dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Leitlinien

- Alle Leitlinien abrufbar unter [https://edpb.europa.eu/our-work-tools/general-guidance/gdpr-guidelines-recommendations-best-practices\\_en](https://edpb.europa.eu/our-work-tools/general-guidance/gdpr-guidelines-recommendations-best-practices_en) (idR auf Englisch, großteils auch auf Deutsch)
- Abrufbar auch unter [https://www.dsb.gv.at/europa-internationales/europaeischer\\_datenschutzau\\_sschuss\\_edsa.html](https://www.dsb.gv.at/europa-internationales/europaeischer_datenschutzau_sschuss_edsa.html)

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Weiterführende Informationen

- Website der DSB: [www.dsb.gv.at](http://www.dsb.gv.at)
- Website des EDSA: <https://edpb.europa.eu/>
- Newsletter der DSB: erscheint vierteljährlich und kann unter [dsb@dsb.gv.at](mailto:dsb@dsb.gv.at) bestellt werden
- Datenschutzbericht 2022: abrufbar auf Webseite der DSB
- Leitlinien zur DSGVO: Abrufbar auf der Website des EDSA (erreichbar über DSB-Website)
- **Leitfaden der Datenschutzbehörde zur DSGVO** (abrufbar über DSB-Website)

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---

  
Republik Österreich  
Datenschutz  
behörde

## Danke für Ihre Aufmerksamkeit!

www.dsb.gv.at dsb@dsb.gv.at

---

---

---

---

---

---

---

---