

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Einleitung | 1 |
| Erster Teil: Grundlagen der Bundesstatistik | 15 |
| § 1. Die Bundesstatistik: Anwendungsbereich, Organisation, Grundsätze | 17 |
| § 2. Das Geschäftsprozessmodell Amtliche Statistik (GMAS) | 55 |
| § 3. Datenschutz- und Statistikrecht in der Mehrebenenordnung – Regelungssystematik | 81 |
| Zweiter Teil: Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung – Rechtsgrundlagen | 93 |
| § 4. Einwilligung – Statistiken auf freiwilliger Grundlage | 95 |
| § 5. Gesetzliche Verarbeitungsbefugnisse | 136 |
| § 6. Die Verarbeitung öffentlicher personenbezogener Daten – Beispiel <i>Web Scraping</i> | 198 |
| Dritter Teil: Die Verarbeitung personenbezogener Daten zu statistischen Zwecken – Begriff, Garantien, Privilegien | 219 |
| § 7. Die statistischen Zwecke im Datenschutzrecht | 221 |
| § 8. Geeignete Garantien (Sicherungsvorkehrungen) | 249 |
| § 9. Statistikprivileg – Ausnahmen für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken | 352 |
| Vierter Teil: Entwicklungen der amtlichen Statistik | 467 |
| § 10. <i>Trusted Smart Statistics</i> – Datenschutzrechtliche Herausforderungen | 469 |
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse in Thesen | 533 |
| Literaturverzeichnis | 549 |
| Sachverzeichnis | 575 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---------------------------------|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Abkürzungsverzeichnis | XXV |

| | |
|--|----|
| Einleitung | 1 |
| A. Statistik und staatliche Informationsvorsorge | 1 |
| B. Entwicklungen in der amtlichen Statistik | 5 |
| C. Europäisierung des Datenschutzrechts | 7 |
| D. Stand der rechtswissenschaftlichen Forschung | 9 |
| E. Gegenstand der Untersuchung | 10 |
| F. Gang der Untersuchung | 11 |

Erster Teil

Grundlagen der Bundesstatistik

§ 1. Die Bundesstatistik:

| | |
|--|----|
| <i>Anwendungsbereich, Organisation, Grundsätze</i> | 17 |
| A. Gesetzgebungskompetenz: „Statistik für Bundeszwecke“ | 18 |
| I. Verfassungsrechtlicher Begriff der Statistik | 19 |
| II. Für Bundeszwecke: objektive Bundesaufgabe(n) | 21 |
| III. Zuordnung kompetenzieller Zweckbündel – Abgrenzung zur Landes- und Kommunalstatistik | 23 |
| IV. Verhältnis zur Unionsstatistik (Art. 338 AEUV) | 25 |
| V. Materieller Gehalt der Statistikkompetenz? | 26 |
| B. Aufgabenteilung und Zusammenarbeit im Statistischen Verbund – Verwaltungszuständigkeit | 29 |
| I. Aufgaben der Statistischen Landesämter | 30 |
| II. Aufgaben des Statistischen Bundesamtes | 31 |
| III. Zusammenarbeit der statistischen Ämter (§ 3a BStatG) | 33 |
| IV. Folgen für die datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit – Beispiel Zensus 2022 | 36 |
| 1. Die statistischen Ämter als verantwortliche Stelle | 36 |

| | |
|---|----|
| 2. Entscheidung über die Zwecke und Mittel der Verarbeitung . . . | 37 |
| 3. Bestimmung des Verantwortlichen durch den Gesetzgeber . . . | 37 |
| 4. Beispiel: Verantwortlichkeit(en) im Rahmen des Zensus 2022 . . . | 38 |
| V. Zwischenergebnis | 41 |
| C. Grundsätze der Bundesstatistik | 41 |
| I. Neutralität (Unparteilichkeit) | 42 |
| II. Objektivität | 44 |
| III. Fachliche Unabhängigkeit | 45 |
| IV. Weitere (ungeschriebene) Grundsätze | 48 |
| 1. Zuverlässigkeit (Reliabilität) | 49 |
| 2. Kostenwirksamkeit | 50 |
| 3. Statistische Geheimhaltung | 52 |
| 4. Transparenz | 53 |
| | |
| § 2. Das Geschäftsprozessmodell Amtliche Statistik (GMAS) | 55 |
| A. Phase 1: Bedarf bestimmen | 57 |
| B. Phase 2: Statistik konzipieren | 59 |
| C. Phase 3: Produktionssystem aufbauen | 60 |
| D. Phase 4: Daten gewinnen | 62 |
| I. Teilprozess 4.1: Auswahlgrundlage erstellen und Stichprobe ziehen | 63 |
| II. Teilprozess 4.2: Datengewinnung vorbereiten | 64 |
| III. Teilprozess 4.3: Datengewinnung durchführen | 65 |
| IV. Teilprozess 4.4: Datengewinnung abschließen | 66 |
| E. Phase 5: Daten aufbereiten | 66 |
| I. Teilprozess 5.1: Daten integrieren | 67 |
| II. Teilprozess 5.2: Daten klassifizieren und kodieren | 68 |
| III. Teilprozess 5.3: Daten prüfen und validieren (Fehlererkennung und Steuerung) | 69 |
| IV. Teilprozess 5.4: Daten plausibilisieren und imputieren | 70 |
| V. Teilprozess 5.5: Neue Merkmale und Einheiten ableiten | 73 |
| VI. Teilprozesse 5.6 bis 5.8: Gewichte berechnen; Aggregate berechnen; Ergebnisdateien fertigstellen | 74 |
| F. Phase 6: Ergebnisse analysieren | 74 |
| G. Phase 7: Ergebnisse verbreiten | 76 |
| H. Phase 8: Prozessdurchlauf evaluieren | 78 |
| | |
| § 3. Datenschutz- und Statistikrecht in der Mehrebenenordnung – Regelungssystematik | 81 |
| A. Anwendungsbereich der Datenschutz-Grundverordnung | 82 |
| I. Sachliche Reichweite: Anwendungsbereich des Unionsrechts | 82 |

| | |
|---|----|
| II. Weite Auslegung in der Rechtsprechung des EuGH | 84 |
| III. Folgerung für die Datenverarbeitung durch nationale Statistikbehörden | 86 |
| B. Bereichsspezifischer Datenschutz im nationalen Statistikrecht | 87 |
| C. Subsidiarität des Bundesdatenschutzgesetzes | 89 |
| D. Verhältnis zum Data Governance Act (DGA) | 90 |

Zweiter Teil

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung – Rechtsgrundlagen

| | |
|--|-----|
| § 4. Einwilligung – Statistiken auf freiwilliger Grundlage | 95 |
| A. Vorgaben des Statistikrechts: Freiwilligkeit und Auskunftspflicht | 96 |
| B. Datenschutzrechtliche Einwilligung: Grundrechtliche Steuerungsvorgaben und systematische Einordnung | 98 |
| C. Allgemeine Voraussetzungen der Einwilligung – insbesondere Freiwilligkeit, Informiertheit und Bestimmtheit | 100 |
| I. Freiwilligkeit | 101 |
| 1. Freiwilligkeit im Verhältnis der Subordination (Bürger – Staat) | 102 |
| a) Wortlaut des Erwägungsgrunds: Vermutung der Unfreiwilligkeit | 103 |
| b) Historische Auslegung | 104 |
| c) Systematische Auslegung: Vergleich zu anderen (Parallel-)Rechtsakten | 105 |
| d) Teleologische Auslegung – insbesondere Schutzbedürftigkeit | 106 |
| e) Primärrechtskonforme Auslegung: Die Garantie des Art. 8 Abs. 2 S. 1 GRCh | 108 |
| f) Zwischenergebnis | 110 |
| 2. Die Statistikbehörden im Besonderen – Vermutung für die Freiwilligkeit | 110 |
| 3. Zu den Grenzen staatlicher Verhaltenssteuerung am Beispiel von Anreizen (Incentives) | 112 |
| II. Informiertheit | 115 |
| III. Bestimmtheit | 118 |
| 1. Grundsatz: „für den bestimmten Fall“; „für [...] bestimmte Zwecke“ | 118 |
| 2. Privilegierung: Broad Consent für wissenschaftliche Forschungszwecke | 119 |

| | |
|---|---------|
| 3. Zur Übertragbarkeit der Privilegierung auf statistische Zwecke | 120 |
| D. Besondere Verarbeitungssituationen | 122 |
| I. Verarbeitung sensibler Daten | 122 |
| II. Einwilligung von Minderjährigen („Kinder“) | 124 |
| III. Stellvertretung – Zur Zulässigkeit sog. Proxy-Interviews | 128 |
| E. Kombinierte Erhebungen – datenschutzrechtliche Zulässigkeit | 130 |
| F. Widerruf der Einwilligung – Das Recht und seine Folgen für die Statistik | 132 |
| G. Ergebnis | 134 |
| § 5. Gesetzliche Verarbeitungsbefugnisse | 136 |
| A. Gesetzliche Erlaubnistatbestände (Art. 6 Abs. 1 DSGVO) | 137 |
| I. Erfüllung einer rechtlichen Verpflichtung (Art. 6 Abs. 1 UAbs. 1 Buchst. c DSGVO) | 138 |
| 1. Rechtliche Verpflichtung | 138 |
| 2. Verpflichtungsadressat: der Verantwortliche | 140 |
| 3. Erforderlichkeit | 141 |
| II. Wahrnehmung einer öffentlichen Aufgabe (Art. 6 Abs. 1 UAbs. 1 Buchst. e DSGVO) | 142 |
| 1. Wahrnehmung einer (öffentlichen) Aufgabe | 143 |
| 2. „im öffentlichen Interesse ...“ – Gemeinwohlbezug | 145 |
| 3. „... oder in Ausübung öffentlicher Gewalt“ | 146 |
| 4. Aufgabenübertragung | 148 |
| 5. Erforderlichkeit | 149 |
| III. Abgrenzungsfragen | 151 |
| IV. Ausgeschlossene oder nicht einschlägige Tatbestände | 152 |
| 1. Interessenabwägung (Buchst. f) | 153 |
| 2. Vertrag und vorvertragliche Maßnahmen (Buchst. b) | 154 |
| 3. Schutz lebenswichtiger Interessen (Buchst. d) | 155 |
| B. Öffnungsklauseln für das mitgliedstaatliche Statistikrecht | 156 |
| I. Begriff der Öffnungsklausel | 156 |
| II. Typologie(n) | 158 |
| III. Die Öffnungsklauseln des Art. 6 Abs. 2 und 3 DSGVO | 160 |
| 1. Systematik: Das „unklare“ Verhältnis der Öffnungsklauseln | 160 |
| 2. Reichweite der Öffnungsklauseln | 162 |
| 3. Einordnung in die Typologie | 164 |
| C. Grundrechtsmaßstab im gestaltungsoffenen Bereich | 165 |
| D. Anforderungen an mitgliedstaatliche Rechtsgrundlagen | 170 |
| I. Gesetzesvorbehalt – insbesondere Form der Rechtsgrundlage | 172 |
| 1. Rechtsformoffenheit des Datenschutzsekundärrechts | 172 |

| | |
|---|-----|
| 2. Vorgaben aus dem deutschen Verfassungsrecht – Parlamentarvorbehalt | 173 |
| 3. Einfach-rechtlicher Gesetzesvorbehalt im Statistikrecht (§ 5 BStatG) | 174 |
| II. Regelungsdichte: Gebot der Normenklarheit und -bestimmtheit . | 176 |
| III. Grundsatz der Verhältnismäßigkeit | 179 |
| 1. Zweckfestlegung: „im öffentlichen Interesse liegendes Ziel“ . | 180 |
| 2. Geeignetheit | 182 |
| 3. Erforderlichkeit | 183 |
| 4. Angemessenheit – Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne . . . | 185 |
| IV. Ausblick: Methodenwechsel – Vom registergestützten Zensus zum Registerzensus | 188 |
| E. Gesetzesfolgenabschätzung (Art. 35 Abs. 10 DSGVO) – Beispiel Statistikrecht | 192 |
| I. Adressat der Regelung: Gesetzgeber | 193 |
| II. Allgemeine Voraussetzungen | 194 |
| III. Rechtsfolge: Handlungsalternativen des Gesetzgebers | 195 |
| IV. Die Gesetzesfolgenabschätzung im Statistikrecht – Beispiel Zensus 2022 | 196 |
| F. Ergebnis | 197 |
| <i>§ 6. Die Verarbeitung öffentlicher personenbezogener Daten – Beispiel Web Scraping</i> | |
| A. Anwendungsbeispiele | 199 |
| B. Grundrechtlicher Rahmen | 203 |
| C. Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung – Anforderungen des Datenschutzsekundärrechts | 208 |
| I. Öffentliche Daten als (datenschutz-)rechtliche Kategorie | 209 |
| II. Verbot mit Erlaubnisvorbehalt – Erfordernis einer Rechtsgrundlage? | 212 |
| III. Rechtsgrundlagen im Einzelnen | 215 |
| D. Ergebnis | 217 |

Dritter Teil

Die Verarbeitung personenbezogener Daten zu statistischen Zwecken – Begriff, Garantien, Privilegien

| | |
|--|-----|
| <i>§ 7. Die statistischen Zwecke im Datenschutzrecht</i> | 221 |
| A. Statistikbegriff | 221 |
| I. Statistik als Verarbeitung (Verfahren) | 222 |

| | |
|--|-----|
| II. Statistik als Ergebnis: Beschreibung eines Massenphänomens . . . | 223 |
| 1. Information(en) oder auch Merkmale | 224 |
| 2. Grundgesamtheit (Population) als Beobachtungsobjekt | 225 |
| 3. Ziel: Beschreibung eines Massenphänomens | 226 |
| III. Synthese: eigener Definitionsvorschlag | 227 |
| IV. Vergleich zum Statistikbegriff des Grundgesetzes | 228 |
| B. Statistik als Verarbeitungszweck | 229 |
| C. Beschränkungen | |
| (amtliche Statistik; Verarbeitung im öffentlichen Interesse)? | 230 |
| I. Wortlaut und Systematik | 231 |
| II. Entstehungsgeschichte | 233 |
| III. Sinn und Zweck: Schutz personenbezogener Daten | 235 |
| IV. (Grund-)Rechte und berechnigte Interessen des privaten Datenverarbeiters | 236 |
| V. Nutzen der Datenverarbeitung: Wissenszuwachs für Staat und/oder Gesellschaft als Bedingung? | 238 |
| VI. Vergleich zu den wissenschaftlichen Forschungszwecken | 239 |
| VII. Zwischenergebnis | 241 |
| D. Weitere Voraussetzungen gemäß EG 162 S. 5 DSGVO? | 242 |
| I. Ergebnis der Verarbeitung: aggregierte Daten | 243 |
| II. Keine Maßnahmen oder Entscheidungen gegenüber einzelnen natürlichen Personen | 244 |
| E. Kumulierte Verarbeitungszwecke – „Infektionswirkung“ | 245 |
| F. Ergebnis | 248 |
| § 8. Geeignete Garantien (Sicherungsvorkehrungen) | 249 |
| A. „Rechte und Freiheiten“ als Schutzgüter | 250 |
| B. Funktion: geeignete Garantien als Bedingung und Rechtfertigung des Statistikprivilegs | 253 |
| C. Anonymität und Anonymisierung | 255 |
| I. Zum Begriff der Anonymität | 255 |
| 1. Anonymität aus Sicht des Datenschutzrechts: Wann sind Daten nicht (mehr) personenbezogen? | 256 |
| 2. Anonymität aus Sicht des Statistikrechts | 258 |
| a) Innen- und Außenanonymisierung | 259 |
| b) Anonymitätsgrade | 260 |
| aa) Formale Anonymität | 261 |
| bb) Faktische Anonymität | 262 |
| cc) Absolute Anonymität | 264 |

| | |
|---|-----|
| 3. Zwischenergebnis | 265 |
| II. Vorrang der Anonymisierung (Art. 89 Abs. 1 S. 4 DSGVO) | 265 |
| III. Vergleich zum (verfassungsrechtlichen) Gebot möglichst frühzeitiger (faktischer) Anonymisierung | 267 |
| IV. Beispiel aus dem Bundesstatistikrecht: Anonymisierung durch Trennung und Löschung der Hilfsmerkmale? | 268 |
| 1. Merkmalskategorien; Erhebungs- und Hilfsmerkmale | 269 |
| a) Begriff der Erhebungsmerkmale | 269 |
| b) Begriff der Hilfsmerkmale | 270 |
| 2. Frühestmögliche Abtrennung der Hilfsmerkmale (§ 12 Abs. 1 S. 2 BStatG) | 271 |
| 3. Löschung der Hilfsmerkmale (§ 12 Abs. 1 S. 1 BStatG) | 272 |
| 4. Datenschutzrechtliche Einordnung | 273 |
| IV. Ergebnis | 274 |
| D. Pseudonymisierung | 275 |
| I. Begriff der Pseudonymisierung | 275 |
| II. Gebot möglichst frühzeitiger Pseudonymisierung (Art. 89 Abs. 1 S. 3 DSGVO)? | 277 |
| III. Beispiel: Studienverlaufsstatistik | 278 |
| IV. Ausblick: Die Identifikationsnummer (§ 1 IDNrG) als geeignetes Pseudonym? | 280 |
| E. Weitere technische und organisatorische Maßnahmen (TOM) | 281 |
| F. Besondere Sicherungsvorkehrungen der Bundesstatistik | 283 |
| I. Statistische Geheimhaltung (§ 16 BStatG) | 284 |
| 1. Schutzziele: Wen oder was schützt das Statistikgeheimnis? . . | 285 |
| a) Individualschutz: Schutz der statistischen Einheiten | 286 |
| b) Schutz des Vertrauensverhältnisses zwischen befragten Personen und statistischen Ämtern | 287 |
| c) Funktionsfähigkeit der amtlichen Statistik | 288 |
| d) Zwischenergebnis und Synthese: doppelte Schutzrichtung . | 289 |
| 2. Tatbestandliche Voraussetzungen | 290 |
| a) Gegenstand des Statistikgeheimnisses: Was ist geheim zu halten? | 290 |
| aa) „Einzelangaben über persönliche oder sachliche Verhältnisse [...]“ (Mikrodaten) | 290 |
| bb) „[...], die für eine Bundesstatistik gemacht werden“ . . | 292 |
| cc) Offenkundige Tatsachen? | 295 |
| dd) Nicht: Rechtmäßigkeit der Verarbeitung („Verfügungsberechtigung“) | 295 |
| b) Verpflichteter Personenkreis: Wen trifft die Geheimhaltungspflicht? | 296 |
| c) Rechtsfolge („sind [...] geheimzuhalten“) | 297 |

| | |
|---|-----|
| d) Dauer der Geheimhaltungspflicht | 299 |
| 3. Ausnahmen von der Geheimhaltungspflicht (§ 16 Abs. 1 S. 3 BStatG) | 300 |
| a) Einwilligung | 300 |
| b) Einzelangaben aus allgemein zugänglichen Quellen mit Bezug zu einer öffentlichen Stelle | 303 |
| c) Zusammenfassung der Einzelangaben in statistischen Ergebnissen (Aggregate) | 304 |
| d) Keine Zuordenbarkeit zu befragten oder betroffenen Personen („absolute“ Anonymität) | 305 |
| e) Ausnahme kraft besonderer Rechtsvorschrift | 307 |
| 4. Durchbrechungen der Geheimhaltung: Datenübermittlung und Datenzugang | 309 |
| a) Übermittlung von Einzelangaben innerhalb des statistischen Systems (§ 16 Abs. 2 und 3 BStatG) | 309 |
| b) Übermittlung von Einzelangaben an Gemeinden und Gemeindeverbände – kommunale Statistikstellen (§ 16 Abs. 5 BStatG) | 310 |
| c) Übermittlung von Tabellen an oberste Bundes- oder Landesbehörden (§ 16 Abs. 4 BStatG) | 311 |
| d) Datenzugang für die Wissenschaft (§ 16 Abs. 6 BStatG) | 313 |
| e) Gemeinsame organisations- und verfahrensrechtliche Sicherungen | 315 |
| f) Zwischenergebnis | 316 |
| 5. Folgen einer Geheimnisverletzung – insbesondere strafrechtlicher Schutz | 317 |
| 6. Zwischenergebnis | 318 |
| II. Rückspielverbot | 319 |
| 1. Historischer Ursprung: „Nachteilsverbot“ | 320 |
| 2. Volkszählungsurteil: Vom „Nachteilsverbot“ zum „Rückspielverbot“ | 321 |
| 3. Folgerungen: Das Rückspielverbot als Schranken-Schranke des Rechts auf informationelle Selbstbestimmung | 323 |
| a) Rezeption des Volkszählungsurteils in der Literatur | 323 |
| b) Stellungnahme: kein generelles und absolutes Rückspielverbot im Volkszählungsurteil | 324 |
| c) Strengere Linie in der Entscheidung des BVerfG zum Zensus 2011? | 324 |
| 4. Beispiele aus dem einfachen Recht – insbesondere Themenkomplex „Zensus“ | 325 |
| a) Zensusvorbereitung: Überprüfung der Daten im Steuerungsregister | 326 |

| | |
|---|-----|
| b) Mehrfachfallprüfung (§ 21 Abs. 4 ZensG 2022) | 327 |
| c) Übermittlung von Tabellen an oberste Bundes- und Landesbehörden: keine „Regelung von Einzelfällen“ | 328 |
| d) Eingeschränkte (gerichtliche) Überprüfung statistischer Ergebnisse (hier: Feststellung der amtlichen Einwohnerzahl) | 329 |
| e) Ausblick: Rückspielverbot und Registerzensus | 330 |
| 5. Rückspielverbot im europäischen Datenschutzrecht? | 331 |
| 6. Zwischenergebnis | 332 |
| III. Organisationsrechtliche Sicherungen – Abschottungsgebot | 333 |
| 1. Abschottung der Statistik als grundrechtliche Schutzvorkehrung | 334 |
| 2. Die drei Dimensionen der Abschottung im einfachen Recht | 336 |
| a) Organisatorische Abschottung | 337 |
| b) Räumliche Abschottung | 339 |
| c) Personelle Abschottung | 341 |
| 3. Vergleich zur Trennung der Verwaltungsbereiche im Registermodernisierungsgesetz | 344 |
| 4. Zwischenergebnis | 345 |
| IV. Verbot der Reidentifizierung (§ 21 BStatG) | 345 |
| 1. Entstehungsgeschichte und (datenschutz-)rechtliche Funktion | 346 |
| 2. Tatbestandliche Voraussetzungen | 347 |
| a) Adressat der Regelung | 348 |
| b) Zusammenführung von Einzelangaben, um statistische Einheit(en) zu reidentifizieren | 348 |
| c) Außerhalb statistikrechtlich definierter Aufgaben | 349 |
| 3. Strafbewehrung (§ 22 BStatG) | 350 |
| 4. Zwischenergebnis | 351 |
| G. Ergebnis | 351 |
| | |
| <i>§ 9. Statistikprivileg – Ausnahmen für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken</i> | 352 |
| A. Grundsatz der Zweckbindung | 353 |
| I. Grundlagen: Normative Konstruktion der Zweckbindung | 354 |
| 1. Erstes Element: Festlegung eindeutiger und legitimer Zwecke | 355 |
| 2. Zweites Element: Zweckbindung i. e. S. | 356 |
| II. Ausnahme für die Weiterverarbeitung zu statistischen Zwecken | 358 |
| 1. Voraussetzungen der Privilegierung | 358 |
| 2. Fiktion der Zweckvereinbarkeit | 359 |
| 3. Zwischenergebnis | 360 |
| III. Rechtsfolgen der fingierten Zweckvereinbarkeit | 361 |
| 1. Kein Kompatibilitätstest gemäß Art. 6 Abs. 4 DSGVO | 361 |

| | |
|--|-----|
| 2. Erfordernis einer „neuen“ Rechtsgrundlage für die Weiterverarbeitung? | 362 |
| a) Begründungserwägung des Gesetzgebers (EG 50 DSGVO) | 363 |
| b) Entstehungsgeschichte: Kein Redaktionsversehen | 364 |
| c) Systematik; Wertungswiderspruch | 366 |
| d) Grundsatz der Rechtmäßigkeit; Schutz der betroffenen Person(en) | 367 |
| e) Aber: Personenidentität des Verantwortlichen als Schranke | 369 |
| f) Hilfsweise: Auffangfunktion des § 23 BDSG (Verarbeitung zu anderen Zwecken durch öffentliche Stellen) | 370 |
| g) Zwischenergebnis | 372 |
| IV. Vergleich zur Rechtsprechung des BVerfG zum Recht auf informationelle Selbstbestimmung | 372 |
| 1. Differenzierung zwischen Zweckbindung und Zweckänderung | 373 |
| 2. Maßstab: Vom Kriterium der Zweckvereinbarkeit zur hypothetischen Datenneuerhebung | 374 |
| 3. Anwendung auf die Datenverarbeitung der amtlichen Statistik (Sekundärstatistik) | 375 |
| a) Zulässige Zweckänderung: Von der Verwaltung in die Statistik | 375 |
| b) Unzulässige Zweckänderung: Von der Statistik in die Verwaltung („Zweckentfremdung“) | 378 |
| V. Folgerungen: Zweckbindung und Once-only-Prinzip in der (Bundes-)Statistik | 379 |
| VI. Ergebnis | 380 |
| B. Grundsatz der Speicherbegrenzung | 381 |
| I. Grundsatz: Begrenzung der Verarbeitungsdauer | 382 |
| II. Ausnahme für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken – Datenspeicherung „auf Vorrat“ | 384 |
| 1. Voraussetzungen der Ausnahmenvorschrift | 384 |
| a) Verarbeitung personenbezogener Daten zu statistischen Zwecken | 384 |
| b) Ausschließlichkeit | 385 |
| c) Vorbehalt geeigneter Garantien | 385 |
| 2. Rechtsfolge: Was heißt „längere“ Speicherung? | 386 |
| a) Differenzierung zwischen Primär- und Sekundärzweck | 387 |
| b) Differenzierung zwischen allgemeinen und konkreten Zwecken | 387 |
| c) Anwendung auf die Datenverarbeitung der amtlichen Statistik | 388 |
| 3. Zwischenergebnis | 389 |

| | |
|--|-----|
| III. Vergleich und Abgrenzung zur „klassischen“ Vorratsdatenspeicherung (Telekommunikationsdaten) | 389 |
| 1. Erster Unterschied: Ort der Datenspeicherung | 390 |
| 2. Zweiter Unterschied: Zweck der Bevorratung | 391 |
| 3. Beispiel: Pilotdatenlieferung im Rahmen der Vorbereitung des Zensus 2022 – Kritik an der Entscheidung des BVerfG (1 BvQ 4/19) | 393 |
| IV. Ergebnis | 394 |
| C. Verarbeitung sensibler Daten | 395 |
| I. Die Kategorie der sog. sensiblen Daten | 396 |
| 1. Unmittelbar sensible Daten | 397 |
| 2. Mittelbar sensible Daten („hervorgehen“) | 399 |
| 3. Mischdatensätze | 400 |
| 4. Vergleich zu den Datenkategorien des Statistikrechts | 401 |
| II. Grund für die gesteigerte Schutzbedürftigkeit | 402 |
| III. Regelungssystematik | 404 |
| IV. Ausnahme(n) von dem Verarbeitungsverbot – Privilegierung für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken | 405 |
| 1. Rechtsnatur und Systematik der Öffnungsklausel | 406 |
| 2. Angemessene und spezifische Maßnahmen | 407 |
| 3. Verhältnismäßigkeit | 409 |
| 4. Wesensgehalt des „Rechts auf Datenschutz“ | 409 |
| 5. Vergleich zur Generalklausel („erhebliches öffentliches Interesse“; Buchst. g) | 411 |
| V. Rechtsgrundlagen im mitgliedstaatlichen Recht | 412 |
| VI. Ergebnis | 413 |
| D. Betroffenenrechte | 414 |
| I. Grundrechtlicher Rahmen – Funktionen der Betroffenenrechte | 415 |
| II. Systematik: Privilegierungen und Beschränkungen | 416 |
| III. Unmittelbare Privilegierungstatbestände im Unionsrecht | 417 |
| 1. Informationspflicht bei indirekter Erhebung (Dritterhebung) | 417 |
| a) Voraussetzungen und Systematik | 418 |
| b) Ausnahme für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken | 419 |
| aa) Systematische Vorfragen | 419 |
| bb) Grundtatbestand: Unmöglichkeit; unverhältnismäßiger Aufwand | 420 |
| cc) Statistik als Regelbeispiel | 421 |
| dd) Beispiel: Zensus 2022 (Übermittlung von Daten durch die Meldebehörden) | 422 |
| c) Weitere Ausnahme für die amtliche Statistik: statistische Geheimhaltung? | 423 |
| d) Zwischenergebnis | 424 |

| | |
|--|-----|
| 2. Widerspruchsrecht | 425 |
| a) Recht auf Widerspruch gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO („Grundfall“) | 426 |
| b) Widerspruch gegen die Verarbeitung zu statistischen Zwecken (Art. 21 Abs. 6 DSGVO); Privilegierung für Aufgaben im öffentlichen Interesse | 427 |
| aa) Voraussetzungen des besonderen Widerspruchsrechts | 427 |
| bb) Ausnahme für die Statistik: Verarbeitung ist für die Wahrnehmung einer öffentlichen Aufgabe erforderlich | 428 |
| c) Verhältnis der beiden Widerspruchsrechte – Kollisionsregel | 429 |
| d) Zwischenergebnis | 431 |
| 3. Recht auf Löschung („Recht auf Vergessenwerden“) | 431 |
| a) Grundkonzeption: Recht auf und Pflicht zur Löschung | 432 |
| b) Ausnahme für die Verarbeitung zu statistischen Zwecken | 433 |
| c) Zwischenergebnis | 434 |
| 4. Ergebnis | 434 |
| IV. Ausnahmen kraft der Öffnungsklausel des Art. 89 Abs. 2 DSGVO – Beschränkungsmöglichkeiten des (mitgliedstaatlichen) Gesetzgebers | 435 |
| 1. Voraussetzungen der Öffnungsklausel | 436 |
| 2. Allgemeine Ausnahmen für Statistikzwecke (§ 27 Abs. 2 S. 1 BDSG) | 438 |
| a) Regelungstechnik: Zur Kritik an der mitgliedstaatlichen Beschränkungsnorm | 439 |
| b) Unmöglichkeit oder ernsthafte Beeinträchtigung, den Statistikzweck zu verwirklichen | 440 |
| aa) Subjektive Unmöglichkeit | 440 |
| bb) Ernsthafte Beeinträchtigung | 441 |
| c) Prognoseentscheidung („voraussichtlich“) | 442 |
| d) Beschränkung ist im Einzelfall notwendig (Verhältnismäßigkeit) | 444 |
| 3. Anwendung auf die Datenverarbeitung zu statistischen Zwecken | 445 |
| a) Auskunftsrecht | 446 |
| b) Recht auf Berichtigung | 448 |
| c) Widerspruchsrecht | 450 |
| d) Recht auf Einschränkung der Verarbeitung | 453 |
| aa) Tatbestandliche Voraussetzungen im Kontext der amtlichen Statistik | 453 |
| bb) Rechtsfolgen: Einschränkung der Verarbeitung; Verarbeitung trotz Einschränkung | 454 |

| | |
|--|-----|
| 4. Nicht: unverhältnismäßiger Aufwand gemäß § 27 Abs. 2 S. 2 BDSG (analog) | 455 |
| 5. Ergebnis | 457 |
| V. Weitere Beschränkungen der Betroffenenrechte (Art. 23 DSGVO) | 458 |
| 1. Reichweite und Funktion der Öffnungsklausel | 458 |
| 2. Beschränkungstatbestände – amtliche Statistik als wichtiges Ziel des allgemeinen öffentlichen Interesses | 460 |
| 3. Beschränkbare Betroffenenrechte: insbesondere Informationspflicht gem. Art. 13 DSGVO | 462 |
| VI. Ergebnis | 464 |

Vierter Teil Entwicklungen der amtlichen Statistik

§ 10. *Trusted Smart Statistics* –

| | |
|--|-----|
| <i>Datenschutzrechtliche Herausforderungen</i> | 469 |
| A. <i>Trusted Smart Statistics</i> : ein entwicklungsoffenes Konzept | 469 |
| I. Begriffliche Annäherung: Was sind <i>Trusted Smart Statistics</i> ? | 470 |
| II. Gestaltungsprinzipien („ <i>design principles</i> “) | 472 |
| III. Das Forschungsprojekt „ <i>ESSnet Smart Surveys</i> “ | 474 |
| IV. Anwendungsfälle („ <i>Use Cases</i> “) | 476 |
| B. <i>Datenschutzrechtliche Herausforderungen</i> – ausgewählte Probleme | 478 |
| I. Absolute Verarbeitungsgrenzen – Schutz vor digitaler (Selbst-)Vermessung | 479 |
| II. Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung – Die Einwilligung im Kontext von „ <i>Smart Surveys</i> “ | 481 |
| 1. Funktion und Legitimationskraft der Einwilligung | 481 |
| 2. Informierte und freiwillige Willensbekundung – Zur Verhaltenssteuerung durch „ <i>Gamification</i> “ | 481 |
| 3. Einwilligungsdesign – Grenzen der Gestaltung (insbesondere „ <i>Dark Patterns</i> “) | 483 |
| III. Grundsatz der Datenminimierung | 484 |
| IV. Grundsatz der Integrität und Vertraulichkeit; Datensicherheit | 486 |
| V. Grundsatz der Transparenz | 489 |
| 1. Allgemeines: Transparenz schafft Vertrauen | 490 |
| 2. Konkretisierung durch die Betroffenenrechte | 491 |
| 3. Transparenz durch Design („ <i>Technikgestaltung</i> “) | 492 |
| 4. Transparenz durch Visualisierung („ <i>standardisierte Bildsymbole</i> “) | 494 |

| | |
|--|-----|
| 5. Transparenz durch Gamification? | 495 |
| 6. Anforderungen an die Transparenz beim Einsatz algorithmischer Systeme | 496 |
| VI. Einbindung externer IT-Dienstleister – Auftragsverarbeitung | 498 |
| 1. Auftragsverarbeitung: Begriff und Abgrenzung | 499 |
| 2. Auswahlverantwortung | 501 |
| 3. Rechtliche Grundlage | 502 |
| a) Vertrag | 503 |
| b) Anderes Rechtsinstrument | 504 |
| 4. Weisungsgebundenheit des Auftragsverarbeiters | 506 |
| 5. Statistische Geheimhaltung als Schranke für die Auftragsverarbeitung | 507 |
| 6. Private Auftragsverarbeiter und der „Grundsatz digitaler Souveränität“ | 510 |
| a) Statistik bzw. Informationsvorsorge als obligatorische Staatsaufgabe? | 510 |
| b) Gewährleistungsverantwortung | 512 |
| aa) Gewährleistungsverantwortung nach innen: Funktionsfähigkeit der amtlichen Statistik | 512 |
| bb) Gewährleistungsverantwortung nach außen: effektiver Grundrechtsschutz | 514 |
| c) Vertrauen | 516 |
| aa) Vertrauen in den staatlichen Einsatz digitaler Informationstechnologien | 517 |
| bb) Vertrauen in die amtliche Statistik | 518 |
| cc) Zur Vertrauenswürdigkeit privater IT-Dienstleister – Vergleich zur Finanzverwaltung | 520 |
| d) Zwischenergebnis | 523 |
| 7. Ergebnis | 523 |
| VI. Datenübermittlungen in Drittländer | 524 |
| 1. Anwendungsbereich: Übermittlung personenbezogener Daten in ein Drittland | 525 |
| 2. Zulässigkeit gemäß Art. 44 ff. DSGVO – Systematik und Rechtsgrundlagen | 526 |
| 3. Sonderfall: Datenübermittlung in die USA | 527 |
| C. ePrivacy – Schutz der Privatsphäre in Endeinrichtungen | 528 |
| D. Ergebnis | 531 |
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse in Thesen | 533 |
| Literaturverzeichnis | 549 |
| Sachverzeichnis | 575 |