

Möglichkeiten und Grenzen von Datenschutzaudits und Zertifizierungen

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

GI SECMGT – Workshop
„Der Wert von Zertifizierungen“
Frankfurt, 7. Juni 2013

Übersicht

Alexander Roßnagel

1. Neue Anreize zum Datenschutz

Alte und neue Instrumente

2. Audit und Zertifizierung

Marktinformation zur Erhöhung des Eigeninteresses

3. Risiken und Nebenwirkungen

Unterstützung und Qualitätssicherung

4. Regulierung von Audit und Zertifizierung

Bund, Länder und Union

5. Geeignete Rechtsetzungsverfahren?

Verfahren und Kompetenzen

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

1. Neue Verhaltensanreize

Alexander Roßnagel

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

These

Command- und Controll-Ansätze müssen durch Verhaltensanreize ergänzt werden, die am Eigeninteresse des Regelungsadressaten ansetzen.

Neue Angebote

Alexander Roßnagel

- **Technikgeprägte Welt**

Komplexität, Dynamik und Intransparenz der IT nimmt zu.
Zahl der verarbeiteten personenbezogenen Daten explodiert.

- **Grenzen des bisherigen Datenschutzes**

Gefahrenabwehr durch ordnungsrechtliche Vorgaben stößt auf Abwehr. Sie muss durch Vorsorge, Organisation und Technikgestaltung ergänzt werden.

- **Technikgestaltung durch Gestalter**

Notwendig sind Wissen, Handlungsspielraum und Gestaltungsmacht – die nur die Technikgestalter haben

- **Eigeninteresse an Datenschutz ist notwendig**

Hersteller und Datenverarbeiter müssen starke Handlungsanreize erhalten

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

2. Audit und Zertifizierung

Alexander Roßnagel

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

These

Datenschutz-Audit und Datenschutz-Zertifizierung sollen Datenschutzanstrengungen durch Vorteile am Markt belohnen und dadurch einen zusätzlichen Anreiz für mehr Datenschutz bieten.

Audit und Zertifizierung

Alexander Roßnagel

System-Audit

Bestätigung eines Systems zur Qualitätsverbesserung hinsichtlich eines Qualitätsziels für einen bestimmten Zeitraum

(prozessorientiert, dynamisch)

Adressat: Datenverarbeiter

Produkt-Audit (Produkt-Zertifizierung)

Bestätigung der Konformität eines Objekts mit bestimmten Kriterien zu einem bestimmten Zeitpunkt

(objektorientiert, statisch)

Adressat: Hersteller

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Zielsetzungen eines Datenschutzaudits

Alexander Roßnagel

Stärkung der Selbstverantwortung

Nachprüfbares Qualitätsmerkmal für Vertrauensbeziehungen

Stimulierung von Wettbewerb

Werbung mit nachgewiesener Datenschutzverbesserung

Verringerung des Vollzugsdefizits

Anreize zur Selbstkontrolle und Dateneinsparung

Kontinuierliche Verbesserung

Aufbau eines Datenschutzmanagementsystems

Etablierung eines Lernsystems

Fähigkeit, auf neue Herausforderungen flexibel zu reagieren

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Konzept eines Datenschutzaudits

Alexander Roßnagel

- Freiwillige Teilnahme
- Verpflichtung zur Einhaltung rechtlicher Anforderungen (objektiver Maßstab) und zur kontinuierlichen Verbesserung von Datenschutz und Datensicherung (subjektiver Maßstab)
- Datenschutzmanagementsysteme für einzelne Anwendungen
- Datenschutzerklärung als Ergebnis interner Datenschutz- und Datensicherheitsprüfung
- Externe Kontrolle der Datenschutzerklärung durch zugelassenen Datenschutzgutachter
- Werbemöglichkeit mit Datenschutzerklärung und Datenschutzzeichen

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Verfahren

Alexander Roßnagel

1. Datenschutzpolitik und Datenschutzprogramm
2. Datenschutzmanagementsystem

3. Datenschutzbetriebsprüfung
4. Datenschutzerklärung

5. Zertifizierung durch zugelassenen Gutachter
6. Standortregistrierung und Zeichenvergabe
7. Berechtigung zur Image-Werbung

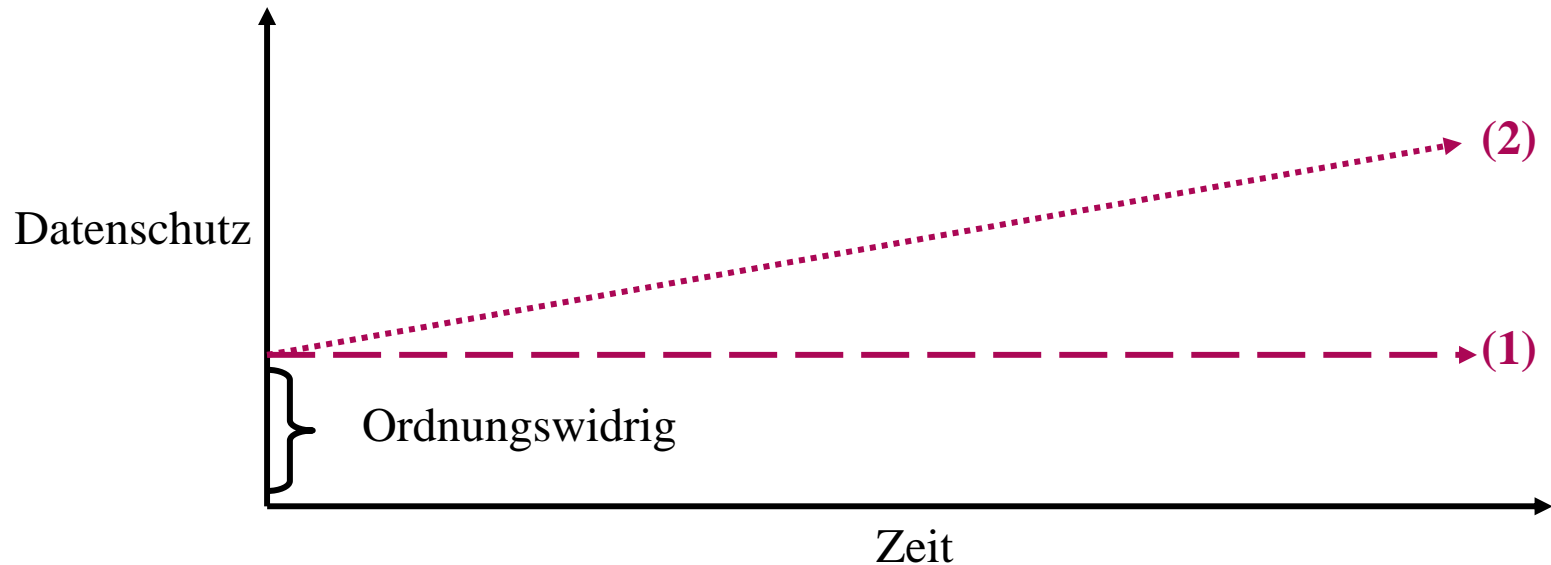
U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Zielsetzung

Alexander Roßnagel



(1) Bestätigung der Rechtmäßigkeit

Öffentliche Auszeichnung für Vorliegen der Mindestanforderungen
(Vermeidung von Ordnungswidrigkeiten)

(2) Förderung des Datenschutzes

Orientierung an Verbesserung des Datenschutzes
(insb. förderliche Auslegung unbestimmter Rechtsbegriffe –
Interessenabwägung, Datensparsamkeit, Datenschutztechnik)

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

3. Risiken und Nebenwirkungen

Alexander Roßnagel

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

These

Ohne gesetzliche Absicherung und Unterstützung durch interne Datenschutzbeauftragte droht das Datenschutzaudit missbraucht zu werden.

Audit und Datenschutzbeauftragte

Alexander Roßnagel

Audit benötigt Datenschutzbeauftragte

- Erarbeitung der Datenschutzpolitik und des Datenschutzprogramms
- Aufbau des Datenschutzmanagementsystems
- Durchführung der Datenschutzbetriebsprüfung
- Erstellung der Datenschutzerklärung

Audit unterstützt Datenschutzbeauftragte

- Unterstützende Zielsetzung
- Unterstützende Infrastruktur
- Unterstützende Informationen
- Aufwertung ihrer Funktion

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Gesetzliche Regelung eines Datenschutzaudits

Alexander Roßnagel

Eine **gesetzliche Regulierung** ist notwendig für

- wettbewerbsrechtliche Absicherungen von Werbemöglichkeiten
- verbindliche Kriterien und Verfahren
- Zulassung und Beaufsichtigung von Datenschutzgutachtern
- Registrierung

Um zu vergleichbaren Prüfungsergebnissen und fairen und aussagekräftigen Marktinformationen zu gelangen

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Risiken eines Datenschutzaudits

Alexander Roßnagel

Datenschutzaudit als Mittel der Selbstregulierung?

Von Adressaten selbstgewählte Verfahren und Kriterien

Orientierung an Einhaltung des rechtlichen Mindestmaßes

Bestätigung durch nicht überprüfte und zugelassene Gutachter

Keine vertrauenswürdige Bestätigung kontinuierlicher Verbesserung von Datenschutz und Datensicherheit

Datenschutzaudit als Ersatz für Datenschutzbeauftragte?

Keine interne Kontrolle und Initiative

Keine institutionelle Vertretung des Datenschutzes

Kein funktionierendes Datenschutzmanagementsystem

Kein Motor für kontinuierliche Verbesserungen

Kein selbstlernendes System zur Verbesserung des Datenschutzes

Risiko täuschender Marktinformation

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

4. Regulierung von Audit und Zertifizierung

Alexander Roßnagel

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

These

Die bisherigen Regulierungsversuche sind ein Trauerspiel.

Regulierung in Deutschland

Alexander Roßnagel

- **§ 17 MDSStV 1997**

„Zur *Verbesserung* von Datenschutz und Datensicherheit können Anbieter von Mediendiensten ihr Datenschutzkonzept sowie ihre technischen Einrichtungen durch unabhängige und *zugelassene* Gutachter prüfen und bewerten lassen. Die näheren Anforderungen ... werden durch besonderes Gesetz geregelt.“

- **§ 9a BDSG 2001**

Ankündigung eines Gesetzes

- **Gesetzentwurf 2008**

Misslungener und gescheiterter Vorschlag mit unklarem Konzept und Belohnung für Einhaltung des rechtlichen Mindestniveaus

Seit 16 Jahren keine gesetzliche Regelung eines Datenschutzaudits und einer Datenschutzzertifizierung

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Regulierung in Ländern

Alexander Roßnagel

- **§ 4 LDSG Schleswig-Holstein**

Zertifizierung datenschutzkonformer Techniksysteme

- **§ 43 LDSG Schleswig-Holstein**

Datenschutzaudit für Datenschutzmanagementsysteme

- **Bremische Datenschutzauditverordnung**

Datenschutzaudit und Datenschutz-Gütesiegel

Seit über 10 Jahren erfolgreiche Auditierung und Zertifizierung

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Regulierung durch Datenschutz-Grundverordnung?

Alexander Roßnagel

- **Art. 39 Zertifizierung**
- Abs. 1: „Die Mitgliedstaaten und die Kommission fördern insbesondere auf europäischer Ebene die Einführung von datenschutzspezifischen *Zertifizierungsverfahren* sowie von Datenschutzsiegeln und -zeichen, anhand deren betroffene Personen rasch das ... gewährleistete Datenschutzniveau in *Erfahrung* bringen können. Die datenschutzspezifischen Zertifizierungsverfahren dienen der *ordnungsgemäßen* Anwendung dieser Verordnung und tragen den Besonderheiten der einzelnen Sektoren und Verarbeitungsprozesse Rechnung.“
- Abs. 2 und 3: Die Kommission regelt alles näher in „delegierten Rechtsakten“ und „Durchführungsrechtsakten“

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Regulierung durch Datenschutz-Grundverordnung?

Alexander Roßnagel

•Kritik

- Keine Unterscheidung zwischen Systemaudit und Produktzertifizierung
- Funktion reduziert auf Transparenz
- Keine Orientierung an kontinuierlicher Verbesserung von Datenschutz und Datensicherheit, sondern beschränkt auf Kontrolle ordnungsgemäßer Durchführung
- Keine Regelung in der Verordnung, nur Förderabsicht

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Regulierung durch Datenschutz-Grundverordnung?

Alexander Roßnagel

- **Art. 35 Datenschutzbeauftragte**

Abs. 1: „Die für die Verarbeitung Verantwortlichen ... benennen einen Datenschutzbeauftragten, falls

- a) die Verarbeitung durch eine Behörde ... erfolgt oder
- b) Die Verarbeitung durch ein Unternehmen erfolgt, das 250 oder
- c) die Kerntätigkeit ... die regelmäßige und systematische Beobachtung von betroffenen Personen erforderlich“ macht

Abs. 11: Die Kommission erlässt „delegierte Rechtsakte“

- **Kritik**

- Abschaffung der Datenschutzbeauftragten für die weit überwiegende Mehrzahl europäischer Unternehmen
- Abschaffung des potentiellen Motors kontinuierlicher Verbesserungen für Datenschutz und Datensicherheit

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

5. Geeignete Rechtsetzungsverfahren?

Alexander Roßnagel

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

These

Die Zentralisierung der Fortentwicklung des Datenschutzrechts bei der Europäischen Kommission wird der Vielfalt und Dynamik der Herausforderungen nicht gerecht.

Permanente Innovation

Alexander Roßnagel

- **Technische Dynamik**

Permanente Fortentwicklung der I&K-Techniken

- **Innovative Anwendungen**

Neue Angebote und neue (selbstbestimmte) Nutzungsformen

- **Neuartige Geschäftsmodelle**

Neue Ideen zur Generierung personenbezogener Daten

- **Überraschende Folgen und Konflikte**

Herausforderungen für Recht ändern sich permanent

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Suche nach unbekanntem Lösungen

Alexander Roßnagel

- **Sachliche Herausforderungen**

- Dynamik der Techniken, Anwendungen und Geschäftsmodelle
- Neuartigkeit und Komplexität der Risiken und Folgen
- Permanente Suche nach geeigneten Regulierungen

- **Vorschlag der Kommission**

Allgemeine Regelungen mit Ermächtigungen der Kommission zu „delegierten Rechtsakte“ und „Durchführungsrechtsakten“

- **Ungeeignete Machtkonzentration**

Zentralisierung der Fortentwicklung des Datenschutzrechts bei einer einzigen, nicht unabhängigen Behörde

- **Notwendige Suchprozesse**

Einheitliche Mindeststandards und Freiraum für vielfältige Suchen nach geeigneten Lösungen und deren Erprobung im Wettbewerb

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung

Zusammenfassung

Alexander Roßnagel

Datenschutzaudit und Datenschutz-Zertifizierung sind neue marktorientierte Steuerungsinstrumente für einen verbesserten Datenschutz, auf die nicht verzichtet werden kann.

Für Datenschutzbeauftragte kann das Datenschutzaudit hilfreich sein. Datenschutzaudit ist auf Datenschutzbeauftragte angewiesen.

Der Vorschlag der Europäischen Kommission zur Regelung der Zertifizierung ist unterkomplex und enttäuschend.

Die Chance, künftig geeignete Datenschutz-Konzepte zu finden und diese in spezifischen Regelungen zu konkretisieren, würden durch den Regelungsvorschlag der Europäischen Kommission erheblich verschlechtert.

U N I K A S S E L
V E R S I T Ä T

provet

Projektgruppe
verfassungsverträgliche
Technikgestaltung