

Dominik Storms

# Datenschutz in der Unternehmenstransaktion

Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO  
in der Due Diligence



**Nomos**

Frankfurter Studien zum Datenschutz

Veröffentlichungen der Forschungsstelle  
für Datenschutz an der Goethe-Universität  
Frankfurt am Main

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Dr. h.c. Spiros Simitis  
Prof. Dr. Indra Spiecker genannt Döhmann, LL.M.

Band 62

Dominik Storms

# Datenschutz in der Unternehmenstransaktion

Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO  
in der Due Diligence



**Nomos**



Onlineversion  
Nomos eLibrary

**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Hamburg, Bucerius Law School, Diss., 2021

ISBN 978-3-8487-7304-6 (Print)

ISBN 978-3-7489-1319-1 (ePDF)

1. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

## Vorwort

Diese Arbeit wurde im September 2021 von der Bucerius Law School als Dissertation angenommen. Die mündliche Prüfung fand am 27.10.2021 statt. Literatur und Rechtsprechung sind auf dem Stand von Frühjahr 2021.

Mein herzlicher Dank gilt zunächst meinem sehr geschätzten Doktorvater *Prof. Dr. Klaus-Stefan Hohenstatt* für die Betreuung und Unterstützung bei der Bearbeitung dieses spannenden Themas. *Prof. Dr. Michael Kort* danke ich für die Übernahme und ausgesprochen zeitnahe Erstellung des Zweitgutachtens.

Zur Vollendung dieser Arbeit haben meine Familie, viele meiner Freundinnen und Freunde sowie zahlreiche Personen aus Wissenschaft und Praxis in teils bemerkenswert interessierter und engagierter Weise beigetragen. Ihnen allen bin ich zum Dank verpflichtet. Es ist weder selbstverständlich in einem derart motivierenden und hilfsbereiten Umfeld arbeiten und forschen zu dürfen noch hätte ich jemals erwarten können, dass insbesondere aus den Reihen der Praktikerinnen und Praktiker derart viel Interesse an vielen Einzelfragen meiner Arbeit bereits während der Forschungszeit besteht. Dieser Austausch hat an einigen Stellen meiner Arbeit die entscheidenden Impulse gesetzt. Das weiß ich sehr zu schätzen.

Besonderer Dank gilt zum einem *Dr. Boris Dzida*, ohne dessen Unterstützung und fachlichen Rat ich diese Arbeit gar nicht erst begonnen und umgesetzt hätte und dem ich schließlich überhaupt den Kontakt zum Datenschutzrecht verdanke. Zum anderen möchte ich *Oda-Maria Zeller* für ihre tatkräftige und hilfreiche Unterstützung während der gesamten Zeit danken.

Abschließend danke ich *Prof. Dr. Indra Spiecker genannt Döhmann, LL.M.* und *Prof. Dr. Dr. h.c. Spiros Simitis* für die Aufnahme meiner Arbeit in die Schriftenreihe »Frankfurter Studien zum Datenschutz«.

Hamburg, November 2021

*Dominik Storms*



## Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis	15
Kapitel A. Einführung	21
I. Balanceakt zwischen Information und Diskretion	22
II. Gang der Untersuchung	23
Kapitel B. Grundlagen	25
I. Evolution der datenschutzrechtlichen Informationspflichten	25
II. Rechtsfindung im sekundären Unionsrecht	33
III. Anwendungsbereich	53
IV. Adaptiver Abstraktionsgrad der „Verarbeitung“	62
V. Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	64
VI. Ausgewählte Verarbeitungsgrundsätze	85
Kapitel C. Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	88
I. Systematik	88
II. Normadressaten	105
III. Inhalt	106
IV. Form	115
V. Zeitpunkt	116
VI. Rechtsfolgen bei Verstößen	117
VII. Überblick: Weitere aktive Informationspflichten	128
VIII. Zwischenergebnis	128
Kapitel D. Informationspflichten bei Due Diligence-Prüfungen	130
I. Due Diligence	131
II. Typischer Due Diligence-Ablauf	140
III. Datenschutzrechtliche Betrachtung	141
IV. Zwischenergebnis	188

*Inhaltsübersicht*

Kapitel E. Informationspflichten als Gefahr für die Vertraulichkeit	190
I. Transparenzkonflikte	190
II. Möglichkeiten der Informationsvermeidung	194
Kapitel F. Schlussbetrachtung	232
Literaturverzeichnis	237



# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Kapitel A. Einführung	21
I. Balanceakt zwischen Information und Diskretion	22
II. Gang der Untersuchung	23
Kapitel B. Grundlagen	25
I. Evolution der datenschutzrechtlichen Informationspflichten	25
1. Bedeutung und Funktion	25
2. Historische Entwicklung	26
II. Rechtsfindung im sekundären Unionsrecht	33
1. Auslegung	35
a) Ziel der Auslegung	36
b) Verhältnis von Gesagtem, Gewolltem und objektivem Telos	38
c) Die vier herrschenden Auslegungskanonnes	39
aa) Wortlaut	39
bb) Entstehungsgeschichte	41
cc) Systematik	43
dd) Subjektiver und objektiver Telos	44
d) Grenze der Auslegung	46
2. Rechtsfortbildung	47
a) Regelungslücke	48
b) Lückenschluss	50
c) Grenze der Rechtsfortbildung	52
III. Anwendungsbereich	53
1. DSGVO	54
a) Sachlich	54
aa) Ganz oder teilweise automatisiert	54
bb) Personenbezogene Daten	55
cc) Verarbeitung	60
b) Räumlich	61
2. BDSG	61

*Inhaltsverzeichnis*

IV. Adaptiver Abstraktionsgrad der „Verarbeitung“	62
V. Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	64
1. „Verantwortlicher“ i.S.d. Art. 4 Nr. 7 DSGVO	65
a) Bezugspunkt der Entscheidung	66
b) Zwecke und Mittel der Verarbeitung	66
c) Allein oder gemeinsam	67
aa) Alleinverantwortlichkeit	69
bb) Gemeinsame Verantwortlichkeit	70
(1) Keine separate Alleinverantwortlichkeit	70
(2) Mitentscheidung	72
(3) Rechtsfolgen	76
d) Zwischenergebnis	79
2. „Auftragsverarbeiter“ i.S.d. Art. 4 Nr. 8 DSGVO	80
a) Materielle Voraussetzungen	80
b) Privilegierung	83
c) Auftragsexzess	84
VI. Ausgewählte Verarbeitungsgrundsätze	85
1. Rechtmäßigkeit	85
2. Transparenz	86
3. Zweckbindung	86
Kapitel C. Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	88
I. Systematik	88
1. Stellung in der DSGVO	88
2. Regelungszweck	88
3. Normenaufbau	89
a) Direkt- und Dritterhebung	91
b) Erhebung und Weiterverarbeitung	93
c) Zweckänderung	95
d) Ausnahmen	96
aa) DSGVO-unmittelbare Ausnahmen	97
(1) Zu Pflichten nach Art. 13 DSGVO	97
(2) Zu Pflichten nach Art. 14 DSGVO	99
(3) Hintergründe der Ausnahmedisbalance	101
bb) Nationale Ausnahmen	103
(1) Regelungskompetenz nach Art. 23 DSGVO	103
(2) Ausnahmen im BDSG	104
II. Normadressaten	105

III. Inhalt	106
1. Information bei Erhebung	106
a) Bezugspunkt der Information	106
b) Trennung zwischen Abs. 1 und Abs. 2	108
c) Empfänger oder Kategorien von Empfängern	110
d) Unbenannte Informationen	112
2. Information bei zweckändernder Weiterverarbeitung	113
IV. Form	115
V. Zeitpunkt	116
VI. Rechtsfolgen bei Verstößen	117
1. Bußgelder und Schadensersatz	117
2. Folgen für die Rechtmäßigkeit der Verarbeitung	119
a) Literaturansichten	119
b) EuGH-Rechtsprechung	121
c) Keine Voraussetzung der Rechtmäßigkeit	122
aa) Wortlaut	122
bb) Historie	123
cc) Systematik und Telos	125
dd) Zwischenergebnis	128
VII. Überblick: Weitere aktive Informationspflichten	128
VIII. Zwischenergebnis	128
Kapitel D. Informationspflichten bei Due Diligence-Prüfungen	130
I. Due Diligence	131
1. Bedeutung im Transaktionsprozess	131
2. Durchführungspflicht	134
3. Durchführungsmöglichkeit	137
4. Relevante Daten	139
II. Typischer Due Diligence-Ablauf	140
III. Datenschutzrechtliche Betrachtung	141
1. Vendor Due Diligence	142
a) Bereitstellung der Daten durch die Zielgesellschaft	142
aa) Verarbeitungstatbestände	142
bb) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	144
(1) Kooperatives Zusammenwirken	145
(a) Verantwortlichkeit der Zielgesellschaft	145
(b) (Mit-)Verantwortlichkeit des Verkäufers	146
(c) Folgen für die Informationspflichten	148
(2) Weisungsgebundene Bereitstellung	149
(3) Zwischenergebnis	150

*Inhaltsverzeichnis*

cc) Verarbeitungszweck	151
dd) Eingreifen der Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	152
ee) Weitere Pflichten der Verantwortlichen	154
ff) Rechtmäßigkeit der Verarbeitung	155
(1) Rechtsgrundlage	159
(a) Beschäftigtendaten	159
(b) Kundendaten	164
(c) Besondere Kategorien personenbezogener Daten	164
(2) Kompatibilitätsprüfung	165
(3) Informationspflichtenverstoß	167
gg) Zwischenergebnis	168
b) Verarbeitung im Verfügungsbereich des Verkäufers	169
aa) Verarbeitungstatbestände	169
bb) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	170
cc) Verarbeitungszweck	170
dd) Eingreifen der Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	171
ee) Rechtmäßigkeit der Verarbeitung	172
ff) Zwischenergebnis	172
c) Rolle des Datenraumanbieters	173
d) Einbeziehung externer Berater	175
aa) Verarbeitungstatbestände	176
bb) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	177
cc) Eingreifen der Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	179
dd) Rechtmäßigkeit der Verarbeitung	180
e) Zwischenergebnis	180
2. Purchaser Due Diligence	183
a) Verarbeitungstatbestände	183
b) Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	184
c) Verarbeitungszweck	186
d) Eingreifen der Informationspflichten nach Art. 13 f. DSGVO	186
e) Rechtmäßigkeit der Verarbeitung	187
f) Zwischenergebnis	187
IV. Zwischenergebnis	188

Kapitel E. Informationspflichten als Gefahr für die Vertraulichkeit	190
I. Transparenzkonflikte	190
II. Möglichkeiten der Informationsvermeidung	194
1. Aufnahme des Transaktionszwecks in die Datenschutzklärung	194
2. Flucht in die Anonymität	197
a) Pseudonymisierung	198
b) Anonymisierung	199
aa) Anonymisierung als Verarbeitung	199
bb) Zweck der Anonymisierung	201
cc) Zwischenergebnis	202
c) Weiterführende Aspekte	203
3. Einbeziehung von Berufsgeheimnisträgern durch die Zielgesellschaft	205
a) Regelungswirkung des § 29 Abs. 2 BDSG	205
b) Anwendungsfälle in der Unternehmenstransaktion	206
aa) Due Diligence im Auftrag der Zielgesellschaft	207
bb) Berufsgeheimnisträger als Übermittler	207
cc) Anonymisierung personenbezogener Daten	208
c) Mögliche Unionsrechtswidrigkeit des § 29 Abs. 2 BDSG	209
d) Zwischenergebnis	211
4. Absolute Betroffenenrechte und der risikobasierte Ansatz	212
5. Möglichkeiten der Rechtsfortbildung	213
a) Regelungslücke	214
b) Lückenschluss	219
aa) Analoge Anwendung des § 29 Abs. 1 S. 2 BDSG	219
bb) Analoge Anwendung des Art. 14 Abs. 5 lit. b) S. 1 Hs. 2 DSGVO	220
cc) Teleologische Reduktion des Anwendungsbereichs des Art. 13 Abs. 3 DSGVO	227
c) Übertragung der Ergebnisse auf weitere Informationspflichten	228
6. Zwischenergebnis	229
Kapitel F. Schlussbetrachtung	232
Literaturverzeichnis	237



## Abkürzungsverzeichnis

a.A.	andere Ansicht
a.E.	am Ende
a.F.	alte Fassung
ABl.	Amtsblatt
abl.	ablehnend
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union
AG	Aktiengesellschaft, Amtsgericht, Die Aktiengesellschaft
AktG	Aktiengesetz
AnwBl	Anwaltsblatt
AöR	Archiv des öffentlichen Rechts
Art. 29-WP	Article 29 Working Party (heute EDPB)
Az.	Aktenzeichen
BB	Betriebs-Berater
BDSG	Bundesdatenschutzgesetz
BeckRS	Beck'sche Rechtsprechungssammlung
Beil.	Beilage
BfDI	Bundesbeauftragter für den Datenschutz und die Informationsfreiheit
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBI	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BMI	Bundesministerium des Innern
BORA	Berufsordnung für Rechtsanwälte
BRAO	Bundesrechtsanwaltsordnung
BR-Drs.	Bundratsdrucksache
BT-Drs.	Bundestagsdrucksache
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerwG	Bundesverwaltungsgericht
CB	Compliance Berater
CCZ	Corporate Compliance Zeitschrift

*Abkürzungsverzeichnis*

CR	Computer und Recht
CRi	Computer Law Review International
Dako	Datenschutz konkret
DB	Der Betrieb
dies., ders.	dieselbe(n), derselbe
Dok.	Dokument, Dokumentation
DÖV	Die öffentliche Verwaltung
DSAnpUG	Datenschutz-Anpassungs- und Umsetzungsgesetz
DSB	Datenschutz-Berater
DSGVO	Datenschutz-Grundverordnung
DSGVO-E	Entwurf zur Datenschutz-Grundverordnung
DSK	Datenschutzkonferenz
DSRL	Datenschutz-Richtlinie
DStR	Deutsches Steuerrecht
DuD	Datenschutz und Datensicherheit
DVBl.	Deutsches Verwaltungsblatt
ECJ	European Court of Justice
ECLI	European Case Law Identifier
EDPB	European Data Protection Board
EDPL	European Data Protection Law Review
EDPS	European Data Protection Supervisor
ehem.	ehemals
EL.	Ergänzungslieferung
EP	Europäisches Parlament
ErwG	Erwägungsgrund
Es.	Einleitungssatz
et al.	et alii
EU	Europäische Union
EuG	Gericht der Europäischen Union
EuGH	Gerichtshof der Europäischen Union
EuR	Zeitschrift Europarecht
EUV	Vertrag über die Europäische Union
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
EWS	Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht
FHdB	Formularhandbuch



FS	Festschrift
g.h.M.	ganz herrschende Meinung
GA	Generalanwältin, Generalanwalt
GDD	Gesellschaft für Datenschutz und Datensicherheit
GDPR	General Data Protection Regulation
GG	Grundgesetz
GK	Große Kammer
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz über Gesellschaften mit beschränkter Haftung
GRCh	Grundrechte Charta
GRUR	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht
GRUR int.	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Internationaler Teil
GVBl.	Gesetz- und Verordnungsblatt
GWB	Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen
GWR	Gesellschafts- und Wirtschaftsrecht
HdB	Handbuch
HDSG	Hessisches Datenschutzgesetz
Herv. d. Verf.	Hervorhebung durch Verfasser
hess.	hessisch
HGB	Handelsgesetzbuch
Hrsg.	Herausgeberin, Herausgeber
Hs.	Halbsatz
i.A.	im Auftrag
i.d.R.	in der Regel
i.e.S.	im engeren Sinne
i.Erg.	im Ergebnis
i.R.d.	im Rahmen der(s)
i.R.e.	im Rahmen einer(s)
i.S.d.	im Sinne der(s)
i.S.e.	im Sinne einer(s)
i.V.m.	in Verbindung mit
IDPL	International Data Privacy Law
ITRB	IT-Rechtsberater
JuS	Juristische Schulung
JZ	JuristenZeitung

*Abkürzungsverzeichnis*

K&R	Kommunikation & Recht
KapMarktR	Kapitalmarktrecht
KI	Künstliche Intelligenz
Kom.	Kommission
LfD	Landesbeauftragte(r) für den Datenschutz
LG	Landgericht
lit.	littera
Lit.	Literatur
LR	LEGAL REVOLUTIONary
Ls.	Leitsatz
M&A	Mergers & Acquisitions
m.Anm.	mit Anmerkung
m.w.N.	mit weiteren Nachweisen
MAR	Marktmissbrauchsverordnung
MMR	Multimedia und Recht
Nat Commun	Nature Communications
NJOZ	Neue Juristische Online Zeitschrift
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
no.	number
NVwZ	Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht
NVwZ-RR	NVwR Rechtsprechungs-Report
NWB	Steuern und Wirtschaftsrecht
NZA	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht
NZM	Neue Zeitschrift für Miet- und Wohnungsrecht
öAT	Zeitschrift für das öffentliche Arbeits- und Tarifrecht
OdW	Ordnung der Wissenschaft
OLG	Oberlandesgericht
PinG	Privacy in Germany
RabelsZ	Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht
RdA	Recht der Arbeit
RDV	Recht der Datenverarbeitung
RHdB	Rechtshandbuch
RL	Richtlinie
RPLDatG	Rheinland-Pfälzisches Datenschutzgesetz
Rs.	Rechtssache

Rspr.	Rechtsprechung
SPA	Schnellinformation für Personalmanagement und Arbeitsrecht
SR	Soziales Recht
st.Rspr.	ständige Rechtsprechung
StBerG	Steuerberatungsgesetz
str.	strittig
u. a.	und andere, unter anderem
UAbs.	Unterabsatz
Urt.	Urteil
USA	Vereinigte Staaten von Amerika
verb. Rs.	verbundene Rechtssachen
VersR	Versicherungsrecht
VO	Verordnung
Vorb.	Vorbemerkung
VuR	Verbraucher und Recht
WiB	Wirtschaftsrechtliche Beratung
WiPrO	Wirtschaftsprüferordnung
WM	Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht
WP	Working Paper
WpÜG	Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz
WpÜG-AV	WpÜG-Angebotsverordnung
WRP	Wettbewerb in Recht und Praxis
ZAP	Zeitschrift für die anwaltliche Praxis
ZD	Zeitschrift für Datenschutz
ZEuP	Zeitschrift für Europäisches Privatrecht
ZfIR	Zeitschrift für Immobilienrecht
zfm	Zeitschrift für Forderungsmanagement
ZfPW	Zeitschrift für die gesamte Privatrechtswissenschaft
ZGR	Zeitschrift für Unternehmens- und Gesellschaftsrecht
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
zit.	zitiert
ZPO	Zivilprozessordnung
ZRFC	Zeitschrift Risk, Fraud & Compliance

