

Ist es eine Auftragsverarbeitung oder nicht?

Die Unterscheidung, ob eine Auftragsverarbeitung (AV) vorliegt oder nicht, ist oft nicht ganz einfach zu treffen. Die nachfolgende Tabelle bietet Ihnen eine Orientierung mit konkreten Beispielen. Wie immer gilt: Fragen Sie in Zweifelsfällen immer gern beim Team von fox-on nach.

Unten finden Sie zunächst **Beispiele zu Auftragsverarbeitungen** und im Anschluss Beispiele für Sachverhalte, die in der Regel **keine Auftragsverarbeitung** darstellen.

Wenn Sie sich über die zugrundeliegenden **Kriterien** informieren möchten, können Sie noch einmal einen Blick auf die **Online-Informationen** zu diesem Thema werfen:

Sie finden sie unter <https://av.online-datenschutz-schulung.de>

Ihre **Zugangsdaten** haben Sie von fox-on erhalten – oder fragen Sie einfach noch einmal nach.

1. Beispiele für Auftragsverarbeitungen (AV)

Sachverhalt / Dienstleister	Beispiele	Erläuterung, warum es eine AV ist
Nutzung von SaaS-/Cloud-Produkten	Microsoft Office 365, Dropbox Business	Personenbezogene Daten (z.B. Nutzerdaten) dürfen durch den Dienstleister nur gemäß der Vereinbarung verarbeitet werden. Er besitzt kein Mitspracherecht bei diesen Daten.
Rechenzentrums- und Systemhaus-Dienstleistungen		Der Dienstleister handelt als outgesourcete Abteilung bzw. als verlängerter Arm. Die Verantwortung und Weisungsbefugnis für die personenbezogenen Daten bleiben beim Auftraggeber.
Software-Pflege und Fernwartung, IT-Service	Telefonanlage, SAP -Implementierung und ggf. -Beratung	Soweit ein Zugriff auf personenbezogene Daten (u.a. Nutzungsdaten) nicht ausgeschlossen werden kann, muss sich der Dienstleister beim Umgang mit diesen Daten an die Weisungen halten.
Software-Entwicklung		Die Nutzerdaten (Login, Logfiles) dürfen nur so verarbeitet werden, wie es der Auftraggeber bestimmt.

Webhosting und -betreuung	Agentur, die eine Webseite erstellt, pflegt und auf ihren oder angemieteten Servern technisch bereitstellt	Die Nutzerdaten (IP-Adressen, Kontaktanfragen) werden im Auftrag verarbeitet. Der Dienstleister muss sich beim Umgang mit diesen Daten an die Weisungen halten.
Bereitstellung eines webbasierten Rekrutierungsportals		Es werden personenbezogener Daten (Bewerberdaten) im Auftrag verarbeitet.
Verwaltung von Betriebsrenten	Unterstützung bei der Verwaltung der Betriebsrenten (nicht der Versicherer)	Es werden personenbezogener Daten (Beschäftigtendaten) im Auftrag und nach Weisung verarbeitet.
Flotten- und Fuhrpark-Management	Bereitstellung von Verwaltungssoftware (nicht jedoch der Autoverleiher selbst)	Der Management-Dienstleister handelt als outgesourcte Abteilung bzw. als verlängerter Arm. Die Verantwortung und Weisungsbefugnis für die personenbezogenen Daten bleiben beim Auftraggeber (anders als beim Leihwagen-Geber, der im eigenen Interesse handelt und nicht weisungsbedungen ist – siehe Kapitel 2 unten).
Online-Schulungs-System	webbasierte Schulungen (z.B. zur Arbeitssicherheit oder zum Datenschutz), z.B. Secova SAM	Vermutlich liegt eine AV vor (je nach Vertragsgestaltung), weil der Anbieter die Teilnehmerdaten nur gemäß den Weisungen des Auftraggebers verarbeiten darf.
Online-Umfragen	Kundenzufriedenheitsumfragen	Je nach Vertragsinhalt: Wenn der Dienstleister klare Vorgaben erhält, die er lediglich umsetzt, liegt eine Auftragsverarbeitung vor. Wenn er jedoch auch die Umfrage konzipiert und aufgrund eigenen hohen Fachwissens Auswertungen erstellt, liegt keine Weisungsgebundenheit und keine AV vor.
Vernichtung von Akten- und Datenträgern	Abholung und physische Vernichtung von Akten und/oder Festplatten	Die Vernichtung von personenbezogenen Daten darf nur so erfolgen, wie der Auftraggeber es angewiesen hat. Der Entsorger ist angewiesen, die Daten nicht zu lesen oder auszuwerten.

Call-Center	Durchführung von Inbound- und/oder Outbound-Calls	Für Telefonate bestehen Vorgaben. Das Call-Center führt die Arbeiten aus und tritt in der Regel unter dem Namen des Auftraggebers auf.
Bereitstellung und Anpassung von Arbeitskleidung		Der Dienstleister benötigt die Kleidergrößen der Mitarbeiter nicht zu eigenen Zwecken, sondern ausschließlich zur Erfüllung des konkreten Auftrags. Somit ist er weisungsgebunden.

Bitte beachten Sie:

Es kommt immer auf den Einzelfall an: Es können besondere Umstände vorliegen, so dass ein Sachverhalt u.U. anders beurteilt werden muss. Ziehen Sie im Zweifel Ihre DSB hinzu.

Was ist zu tun?

Wenn eine Auftragsverarbeitung vorliegt, muss eine **(Zusatz-) Vereinbarung** geschlossen werden, in der zu allen Kriterien Aussagen getroffen werden, die Art. 28 DSGVO vorsieht. Fragen Sie den Dienstleister, ob er eine Datenschutz-Vereinbarung vorlegen kann. Alternativ können Sie immer gern auf das Vertragsmuster von fox-on zurückgreifen. Prüfen Sie den Vertrag anhand der von fox-on zur Verfügung gestellten Checkliste oder lassen Sie ihn von fox-on prüfen. Auch hier gilt: Bitte das Ergebnis der Prüfung in DS-Doku dokumentieren.

2. Beispiele, die keine Auftragsverarbeitung darstellen

Sachverhalt	Beispiele	Erläuterung: keine AV
Management-Beratung	allgemeine Strategieberatung	soweit keine Mitarbeiterdaten eingesehen werden
Bereitstellung von Telekommunikation (Telefon, Internet, Datennetz)	Leistungen von Unternehmen wie Telekom oder Vodafone	Die Daten werden vom Dienstleister nicht nach Weisungen verarbeitet. Der Dienstleister bestimmt selber, wie er mit den Daten umgeht. Sie sind zudem durch das Fernmeldegeheimnis geschützt.
Betriebsarzt	Arbeitsmedizinische Vorsorge-Untersuchungen	Ein Arzt verarbeitet die medizinischen Daten aufgrund eigenen Fachwissens und Gesetzen, nicht aufgrund von Weisungen zu den personenbezogenen Daten durch den Arbeitgeber.

Arbeitnehmerüberlassung	Einsatz von entliehenen Arbeitskräften während Produktionsspitzen	Der Entleiher verarbeitet die Arbeitnehmerdaten, weil er sie für sein eigenes Geschäft benötigt und weil Gesetze dies verlangen. Der Auftraggeber kann ihm keine Weisungen zum Datenumgang erteilen.
Steuerberater, der auch die Lohn- und Gehaltsabrechnungen durchführt	Erstellung der Bilanzen, allgemeine Steuerberatung	Je nach Aufsichtsbehörde (Bundesland): Eher keine AV, weil der Steuerberater eigene Fachkompetenz besitzt und Gesetzen unterliegt. Im Zweifel bitte bei der DSB nachfragen.
Reinigen von Arbeitskleidung mit Namensetikett		Durch die Reinigung von Kleidung findet keine Datenverarbeitung statt, sagen die Aufsichtsbehörden.
Leihwagen-Geber	Sixt, Europcar, AVIS, Hertz	Der Leihwagengeber handelt nach eigenen Regeln.

Was ist zu tun?

Wenn keine Auftragsverarbeitung vorliegt, muss auch keine Vereinbarung dazu geschlossen werden. Im Übrigen sind alle anderen Datenschutz-Vorgaben dennoch einzuhalten.