



The Art of Consent - Cookies, PIMS und TCF

AFFILIATE CONFERENCE

08. November 2022

Einwilligungen im Online-Marketing

DSGVO

Datenschutz-Grundverordnung fordert Einwilligung, wenn

- ▶ **Verarbeitung personenbezogener Daten**, für die kein anderer Rechtsfertigungsgrund greift
- ▶ **Datenexport** personenbezogener Daten in EU-Drittland, wenn weder ein Angemessenheitsbeschluss noch geeignete Garantien vorliegen

TTDSG

Telekommunikation-Telemedien-Datenschutzgesetz fordert Einwilligung, wenn

- ▶ **Speicherung von Informationen in Endgerät des Nutzers** oder Zugriff auf dort bereits gespeicherte Informationen (**Cookies** usw.), wenn dies nicht unbedingt erforderlich für angeforderten Dienst erforderlich ist.

Computer
Bild

949 Internetseiten untersucht

**Cookie-Banner: Verbraucherschützer
mahnen Firmen ab**

17.09.2021, 12:11

SPIEGEL Netzwelt

10.08.2021, 10.12 Uhr

**Datenschützer legen Beschwerden über
Cookie-Banner von 422 Firmen ein**

Einwilligung zur Datenverarbeitung

PERSONENBEZOGENE DATEN

- ▶ alle Informationen, die sich auf identifizierte oder direkt bzw. indirekt identifizierbare **natürliche Personen** („betroffene Personen“) beziehen.
 - ▶ z.B. Name, Adresse, Email-Adresse, Telefonnummer, Zahlungsdaten, IP-Adresse, Nutzungsdaten, Standortdaten ... usw.
- ▶ **Indirekt identifizierbar** ist eine Person, wenn ihre Identität durch die Verknüpfung der Daten mit einer anderen Information/einem Zusatzwissen feststellbar wird.
 - ▶ **IP-Adresse** führt durch Abgleich mit Daten des Providers zur natürlichen Person
 - ▶ Pseudonyme Daten / IDs als Pseudonym

Einwilligung zur Datenverarbeitung

... bei personenbezogenen Daten wird benötigt, wenn ...

- ▶ kein **berechtigtes Interesse** des Verantwortlichen oder eines Dritten, das nach Abwägung aller Umstände mind. so stark ist, wie das Interesse, die Grundrechten oder Grundfreiheiten des Betroffenen.
 - ▶ z.B. LG München v. 20. Januar 2022: Einsatz von Google Fonts durch einen Website-Betreiber ohne zuvor eingeholte Einverständnis unzulässig.
- ▶ keine Erforderlichkeit für die **Erfüllung eines Vertrages** oder dessen Anbahnung;
- ▶ keine **rechtliche Verpflichtung** zur Verarbeitung;
- ▶ ...

Einwilligung zu Cookies



§ 25 TTDSG

- ▶ Speicherung von Informationen in Endeinrichtung des Endnutzers oder
- ▶ Zugriff auf Informationen, die dort bereits gespeichert sind

Anwendungsfälle:

- ▶ Cookies, local storage, Fingerprinting (aktives) ...

Voraussetzung:

- ▶ Einwilligung des Endnutzer
- ▶ auf Grundlage klarer und umfassender Informationen

Einwilligung zu Cookies

Ausnahme von der Einwilligungspflicht, wenn

- ▶ Cookie o.ä. **unbedingt erforderlich** für einen vom Anbieter bereitgestellten Dienst ist und
- ▶ angebotener Dienst vom Nutzer **ausdrücklich gewünscht** wird.

“Unbedingt erforderlich”

- ▶ Es „... sei zu prüfen, was **aus Sicht des Nutzers**, nicht des Diensteanbieters, unbedingt erforderlich ist.“

Einwilligung zu Cookies



Beispiele für unbedingt erforderliche Cookies

- ▶ User-Input-Cookies (z.B. Warenkorb, mehrseitige Formulare, usw.),
- ▶ Authentifizierungscookies (LogIn-Cookies),
- ▶ Cookies zur Anpassung der Benutzeroberfläche, nutzerorientierte Sicherheitscookies, Lastverteilungs-Sitzungscookies ...

Problem: Cookies für verschiedene Zwecke

Voraussetzung der Einwilligung

Eine wirksame Einwilligung i.S.d. DSGVO hat zu erfolgen

- ▶ für den bestimmten Fall
- ▶ **in informierter Weise,**
- ▶ durch eine **unmissverständlich** abgegebene Willensbekundung und
- ▶ **freiwillig.**

Einwilligung

... in informierter Weise ...

transparente Informationen ...

- ▶ wer greift auf das Gerät zu ... Identität des Verantwortlichen
- ▶ Form und Zweck des Zugriffs auf das Endgerät ... konkreten Zwecke der Folgeverarbeitung
- ▶ Beteiligte Akteure: Zugriffsmöglichkeit durch Dritte ... Empfänger der personenbezogenen Daten
- ▶ Hinweis auf Möglichkeit des **jederzeitigen Widerrufs** - Rechtmäßigkeit bis zum Widerruf bleibt bestehen
- ▶ Link auf die Datenschutzerklärung ...

Einwilligung

... durch eindeutig bestätigende Handlung ...



„Willensbekundung in Form einer Erklärung oder einer sonstigen eindeutig bestätigenden Handlung“

- ▶ z.B. Anklicken eines Kästchens / Checkbox
- ▶ **Eindeutigkeit**, wozu die Einwilligung gegeben wird
 - ▶ „Okay-Button“ i.d.R. hier nicht ausreichend
 - ▶ Keine Eindeutigkeit von „Zustimmen“ u.ä. bei unzureichendem Informationstext

Einwilligung ... freiwillig

Kein Druck oder Zwang

- ▶ Nutzer muss Einwilligung verweigern können, ohne **Nachteile** zu erleiden;
- ▶ PUR-Modell mit Alternative zur Einwilligung (Bezahlmodell);
 - ▶ unzulässig bei marktbeherrschender Stellung oder staatlichen Angeboten
- ▶ Nachteil schon, wenn Einwilligung und Ablehnung nicht mit demselben Aufwand erteilt werden können ?!

Einwilligung ... freiwillig

Ablehnbutton auf der ersten Seite? Farbige Gestaltung?

- ▶ EG 42 zur DSGVO: Keine freiwillige Einwilligung, wenn betroffene Person **keine echte oder freie Wahl** hat oder nicht in der Lage ist, die Einwilligung ohne Nachteile zu verweigern oder zurückzuziehen.
- ▶ EDPA (Leitlinien 05/2020): „Grundsätzlich wird eine Einwilligung durch **jede Form des unangemessenen Drucks oder der Einflussnahme** ... auf die betroffene Person, die diese von der Ausübung ihres freien Willens abhalten, unwirksam.“

Einwilligung ... freiwillig



DE

Anmelden

Bevor Sie zur Google Suche weitergehen

Google verwendet Cookies und Daten für Folgendes:

- ☒ Dienste anbieten und betreiben, z. B. Störungen prüfen und Maßnahmen gegen Spam, Betrug oder Missbrauch ergreifen
- ☒ Daten zu Zielgruppeninteraktionen und Websitestatistiken erheben, um zu verstehen, wie unsere Dienste verwendet werden

Wenn Sie zustimmen, verwenden wir Cookies und Daten auch für Folgendes:

- 🔍 Qualität unserer Dienste verbessern und neue Dienste entwickeln
- ☒ Werbung ausliefern und die Effektivität von Werbung messen
- ✦ Personalisierte Inhalte anzeigen (abhängig von Ihren Einstellungen)
- ☒ Personalisierte oder allgemeine Werbung bei Google und im Web anzeigen, abhängig von Ihren Einstellungen

Die Auswahl nicht personalisierter Inhalte und Werbeanzeigen kann davon abhängen, welche Inhalte Sie sich gerade ansehen und wo Sie sich befinden (die Anzeigenbereitstellung basiert auf dem allgemeinen Standort). Die Anzeige personalisierter Inhalte und Werbeanzeigen kann ebenfalls auf diesen Aspekten beruhen, darüber hinaus aber auch auf Aktivitäten wie Suchanfragen bei Google und Videos, die Sie sich bei YouTube ansehen. Zu personalisierten Inhalten und Werbeanzeigen gehören beispielsweise relevantere Ergebnisse und Empfehlungen, eine individuelle YouTube-Startseite und Werbung, die auf Ihre Interessen zugeschnitten ist.

Klicken Sie auf „Anpassen“, um sich Ihre Möglichkeiten anzusehen. Zu diesen gehören zum Beispiel Steuerelemente, um Cookies für die Personalisierung zu deaktivieren, oder Informationen zu Steuerelementen auf Browsersebene, mit denen einige oder alle Cookies für andere Zwecke deaktiviert werden können. Besuchen Sie bei Bedarf jederzeit [g.co/privacytools](https://www.google.com/privacytools).

Datenschutz · Nutzungsbedingungen

Anpassen

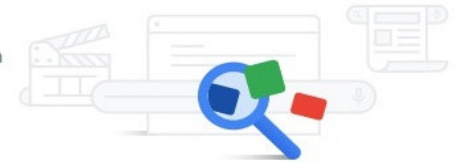
Ich stimme zu

Personalisierungseinstellungen & Cookies

Wir verwenden Cookies, um Personalisierungseinstellungen zur Verfügung zu stellen. Über diese können Sie festlegen, wie Sie die Dienste von Google nutzen möchten – auch wenn Sie abgemeldet sind. Sie können Ihre Einstellungen jederzeit unter [g.co/privacytools](https://www.google.com/privacytools) ändern. Wenn Sie wissen möchten, wie Google Informationen verwendet, die während Ihrer Nutzung von Google-Diensten generiert werden, dann lesen Sie unsere [Datenschutzerklärung](#).

Suchanpassung

Sie erhalten relevantere Ergebnisse und Empfehlungen auf der Grundlage Ihrer Google-Suchanfragen über diesen Browser.

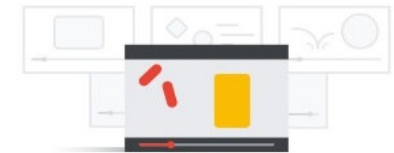


Aus

Ein

YouTube-Verlauf

Sie erhalten z. B. personalisierte Videoempfehlungen und eine angepasste Startseite. Für diese Einstellung werden Ihre Aktivitäten bei YouTube herangezogen, etwa die Videos, die Sie sich ansehen oder nach denen Sie suchen.

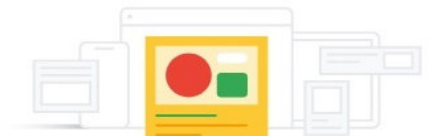


Aus

Ein

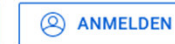
Personalisierte Werbung

Sie können sich von Google in der Suche, bei YouTube und im gesamten Web personalisierte Werbung anzeigen lassen, die auf Ihren Aktivitäten beruht. Zu diesen Aktivitäten gehören z. B. Ihre Suchanfragen bei





Einwilligung ... freiwillig

 YouTube Ein Google-Unternehmen






Bevor Sie zu YouTube weitergehen

Wir verwenden [Cookies](#) und Daten, um

-  Google-Dienste anzubieten und zu betreiben
-  Ausfälle zu prüfen und Maßnahmen gegen Spam, Betrug und Missbrauch zu ergreifen
- ii. Daten zu Zielgruppeninteraktionen und Webstatistiken zu erheben. Mit den gewonnenen Informationen möchten wir verstehen, wie unsere Dienste verwendet werden, und die Qualität dieser Dienste verbessern.

Wenn Sie „Alle akzeptieren“ auswählen, verwenden wir Cookies und Daten auch, um

-  neue Dienste zu entwickeln und zu verbessern
- ii. Werbung auszuliefern und ihre Wirkung zu messen
-  personalisierte Inhalte anzuzeigen, abhängig von Ihren Einstellungen
-  personalisierte Werbung anzuzeigen, abhängig von Ihren Einstellungen

Wenn Sie „Alle ablehnen“ auswählen, verwenden wir Cookies nicht für diese zusätzlichen Zwecke.

Nicht personalisierte Inhalte und Werbung werden u. a. von Inhalten, die Sie sich gerade ansehen, und Ihrem Standort beeinflusst (die Bereitstellung von Werbung basiert auf dem allgemeinen Standort). Personalisierte Inhalte und Werbung können auch Videoempfehlungen, eine individuelle YouTube-Startseite und individuelle Werbung enthalten, die auf früheren Aktivitäten wie auf YouTube angesehenen Videos und Suchanfragen auf YouTube beruhen. Sofern relevant, verwenden wir Cookies und Daten außerdem, um Inhalte und Werbung altersgerecht zu gestalten.

Wählen Sie „Weitere Optionen“ aus, um sich zusätzliche Informationen anzusehen, einschließlich Details zum Verwalten Ihrer Datenschutzeinstellungen. Sie können auch jederzeit g.co/privacytools besuchen.

[WEITERE OPTIONEN](#)

[ALLE ABLEHNEN](#)

[ALLE AKZEPTIEREN](#)

[Datenschutzerklärung](#) • [Nutzungsbedingungen](#)

Einwilligung ... freiwillig ...

THEN

NOW

Was geht!

Wir bieten dir ein möglichst einfaches und schnelles Bestell-Erlebnis auf unserer Website. Um dir ein bestmögliches Erlebnis zu bieten, nutzen wir verschiedene Arten von Cookies: Zwingend erforderlich, um unsere Website technisch reibungslos funktionieren zu lassen. Analytische Cookies, um zu verstehen, wie du unsere Website nutzt, um dir Inhalte für dich interessant zu machen. Performance Cookies, um zu verstehen, wie wir diese entsprechend verbessern und vereinfachen können, um dir relevante Werbung anzuzeigen. Sowie funktionale Cookies zur Personalisierung, z.B. Videos und Live-Chat. Wenn du auf "Akzeptieren" klickst, stimmst du mit deiner Einwilligung zu, dass wir diese Cookies auf deinem Gerät speichern und verwenden können. Du kannst deine Cookie-Einstellungen jederzeit in den Cookie-Einstellungen ändern. Natürlich kannst du deine Auswahl jederzeit einsehen und ändern. [Weitere Informationen](#)

[Cookie-Einstellungen](#)

Was geht!

Wir bieten dir ein möglichst einfaches und schnelles Bestell-Erlebnis auf unserer Website. Um dir ein bestmögliches Erlebnis zu bieten, nutzen wir verschiedene Arten von Cookies: Zwingend erforderlich, um unsere Website technisch reibungslos funktionieren zu lassen. Analytische Cookies, um zu verstehen, wie du unsere Website nutzt, um dir Inhalte für dich interessant zu machen. Performance Cookies, um zu verstehen, wie wir diese entsprechend verbessern und vereinfachen können, um dir relevante Werbung anzuzeigen. Sowie funktionale Cookies zur Personalisierung, z.B. Videos und Live-Chat. Wenn du auf "Akzeptieren" klickst, stimmst du mit deiner Einwilligung zu, dass wir diese Cookies auf deinem Gerät speichern und verwenden können. Du kannst deine Cookie-Einstellungen jederzeit in den Cookie-Einstellungen ändern. Natürlich kannst du deine Auswahl jederzeit einsehen und ändern. [Weitere Informationen](#)

Umsetzung Consent - Banner / CMP

1. Keine einwilligungspflichtigen Cookies und Verarbeitungen vor Einholung der Einwilligung!
2. Erfüllung der Informationspflicht
... transparente Darstellung der Zwecke und Verarbeitungen
3. Nichtabgabe einer Einwilligung so einfach wie Abgabe der Einwilligung!
4. Hinweis auf Widerrufsmöglichkeit
5. Link auf Datenschutzerklärung
6. Tatsächliche technische Umsetzung der getroffenen Auswahl



Umsetzung Consent - Banner / CMP

... No-Gos ...

- ▶ „Verbleib auf unserer Seite“ oder Weiterscrollen keine eindeutige bestätigende Handlung und daher keine wirksame Einwilligung!
- ▶ Vorgekreuzte Kästchen = keine eindeutig bestätigende Handlung
 - ▶ natürlich auch unzulässig auf 2. Ebene des CMP
- ▶ Nudging ...
 - ▶ zu weitgehende Lenkung der Nutzerentscheidung durch Gestaltung
 - ▶ Ablehnung unnötig kompliziert
 - ▶ Erneutes Nachfragen bei Verweigerung der Einwilligung
 - ▶ usw.

Gestaltung eines Cookie - Banners ... No-Gos ...

Wenn du „Geht klar“ sagst, bist du damit einverstanden und erlaubst uns, diese Daten an Dritte weiterzugeben, etwa an unsere Marketingpartner. Dies schließt gegebenenfalls die Verarbeitung deiner Daten in den USA ein. Falls du dem **nicht zustimmen** magst, beschränken wir uns auf die wesentlichen Cookies und du musst damit leben, dass unsere Inhalte nicht auf dich zugeschnitten sind. Weitere Details und alle Optionen findest du in den „Einstellungen“. Du kannst diese auch später jederzeit anpassen. Weitere Informationen findest du in unserer [Datenschutzerklärung](#).

Einstellungen

Geht klar

Cookies akzeptieren?

Einstellungen

Stimmst du zu, dass Messenger seinen primären Web-Advertising-Cookie in diesem Browser setzen darf, um Werbeanzeigen auszuliefern und die Relevanz von Werbeanzeigen zu messen und zu verbessern?

Ohne diesen Cookie

Du siehst weiterhin genauso viele Werbeanzeigen und wir verwenden die uns vorliegenden Informationen, um Werbeanzeigen auszuliefern und die Relevanz der

Ich stimme zu

Auswahl einfacher Anzeigen



Legitimes Interesse



Einwilligung



Ein personalisiertes Anzeigen-Profil erstellen



Legitimes Interesse



Einwilligung



Über Sie und Ihre Interessen kann ein Profil erstellt werden, um Ihnen für Sie relevante personalisierte Anzeigen einzublenden.

PIMS (Personal Information Management Systems) ... Dienste zur Einwilligungsverwaltung

- ▶ § 26 TTDSG: „nutzerfreundliche und wettbewerbskonforme Verfahren zur Einholung und Verwaltung der Einwilligung“
 - ▶ Problem Generaleinwilligung:
 - ▶ Vielzahl von Einwilligungen durch einmaliges Einstellen
⇔ Einwilligung für den bestimmten Fall
 - ▶ Verbot, individueller Einwilligungsabfragen wenn eingestellte PIMS?
 - ▶ Problem Verhältnis PIMS zu individuellen Einwilligungen:
 - ▶ vorherige individuelle Einwilligung Vorrang vor abweichender PIMS-Einstellung
 - ▶ PIMS-Einstellungen dann Widerruf der Einwilligung?
 - ▶ Grds. Vorrang der individuellen Einwilligung (tatsächlicher Wille für konkreten Einzelfall ⇔ Selbstbindung der betroffenen Person durch PIMS-Einstellungen)

IAB TCF 2.0

- ▶ **Vorteil: Einer holt Consent für alle Beteiligten ein.**
 - ▶ Einholung der Einwilligung des Nutzers durch CMP mit Informationen / Wahlmöglichkeiten zur Einwilligung
 - ▶ Erzeugung des **TC-Strings** mit Inhalt Entscheidung des Nutzers
 - ▶ Weitergabe der Entscheidung des Nutzers, ob Einwilligung erteilt für
 - ▶ Zwecke der Verarbeitung (**Purposes**) und den betroffenen Vendor
 - ▶ Weitergabe durch CMPs oder andere TCF-Teilnehmer
 - ▶ Speicherung TC-String im Endgerät des Nutzers durch local storage oder Cookie

IAB TCF 2.0

Zwecke /
Purposes



[Alle Akzeptieren & schließen](#) ✕

Datenschutz und Nutzungserlebnis

Technisch notwendige Cookies müssen gesetzt sein, um den Betrieb der Webseite sicherzustellen. Alle weiteren Cookies kannst Du personalisiert aktivieren um die Webseite vollumfänglich zu nutzen.

Informationen auf einem Gerät speichern und/oder abrufen	<input type="checkbox"/>	aus	▼
Personalisierte Anzeigen und Inhalte, Anzeigen- und Inhaltsmessungen, Erkenntnisse über Zielgruppen und Produktentwicklungen	<input type="checkbox"/>	aus	▼
Genauere Standortdaten verwenden	<input type="checkbox"/>	aus	▼
Funktionale Verwendungszwecke			▼
Zusatzfunktionen			▼

Wir arbeiten ebenfalls mit einigen Anbietern auf Basis von berechtigtem Interesse, ohne ihre Zustimmung. [Einstellungen anpassen](#)

Hier finden Sie eine Übersicht aller Technologieanbieter, mit denen wir zusammenarbeiten. [Anbieterübersicht](#)

* Nicht-IAB Verwendungszwecke

[Auswahl speichern und schließen](#) [Alle akzeptieren](#)

[Datenschutzerklärung](#) [Impressum](#)



Anbieter /
Vendoren

IAB TCF 2.0

Kritikpunkte Belgische Aufsichtsbehörde (APD) vom 02.02.2022:

- ▶ Form des TCF **unzureichend** mangels Transparenz;
 - ▶ Zustimmung der betroffenen Personen nicht in informierter Form;
- ▶ TC-String sei **personenbezogenes Datum**;
- ▶ IAB Europe sei **gemeinsamer Verantwortlicher** mit Publishern, CMPs und AdTech-Anbietern für Austausch des TC-Strings und für die anschließende Verarbeitung personenbezogener Daten ... hierrüber werde nicht informiert;
- ▶ es bestehe die nach DSGVO nicht vertretbare Möglichkeit, **berechtigtes Interesse** als Rechtsgrundlage für Targeting und Profiling einzustellen;
- ▶ **keine ausreichenden technischen und organisatorischen Schutzmaßnahmen ... keine Garantie**, dass die Vendoren sich an die DSGVO halten;
- ▶ es gäbe **keine Möglichkeit**, der Verarbeitung des TC-Strings **zu widersprechen**;
- ▶ ...



Datenexport in EU-Drittstaaten

Problem Datenexport in die USA

- ▶ Wegfall EU-US-Privacy Shield nach EuGH-Urteils ‚Schrems II‘
- ▶ Kein **Angemessenheitsbeschluss** zugunsten USA
- ▶ **Geeignete Garantien**: insbes. Standarddatenschutzklauseln (SCC)
 - ▶ SCC nur zusammen mit zusätzlichen Maßnahmen
 - ▶ u.a. ÖDSB vom 22.12.2021: Einsatz von Google Analytics auf der Basis von SCCs unzulässig
- ▶ Art 49 Abs. 1 lit. a DSGVO: **ausdrückliche Einwilligung** nach **Unterrichtung über bestehende mögliche Risiken des Datenexports**

Ausblick:

- ▶ Trans-Atlantic Data Privacy Framework
- ▶ Executive Order v. 07. Oktober 2022 u.a. weiterhin mit bulk surveillance
 - ▶ Angemessenheitsbeschluss der EU-Kommission in 2023 ??



Fehlende oder fehlerhafte Einwilligung

DSGVO

- ▶ Verarbeitung personenbezogener Daten ohne Rechtfertigungsgrund
 - ▶ Geldbußen durch Aufsichtsbehörden
 - ▶ Aufforderung zur Abgabe strafbewehrter Unterlassungserklärung / Unterlassungsklage
 - ▶ Abmahnungen nach dem UKlaG (z.B. Verbraucherzentralen)
 - ▶ Zunehmend Schadensersatz (Art. 82 DSGVO)

TTDSG

- ▶ Speicherung oder Zugriff auf Informationen auf Endgerät
 - ▶ Ordnungswidrigkeit mit Geldbuße von bis zu EUR 300.000
 - ▶ Abmahnung durch Wettbewerber möglich
 - ▶ Aufforderung zur Abgabe strafbewehrter Unterlassungserklärung / Unterlassungsklage

**Vielen Dank für Eure / Ihre
Aufmerksamkeit!**



Fragen?



Martin Erlewein
Rechtsanwalt, Steuerberater,
Datenschutzbeauftragter (extern)

Kanzlei Erlewein
Alte Poststr. 28b
42555 Velbert
Tel: +49 (0) 2052 8352343

E-Mail: info@kanzlei-erlewein.de
Homepage: www.kanzlei-erlewein.de

Disclaimer

Jegliche Rechte an dieser Präsentation, Kopien und Aufzeichnungen hiervon verbleiben beim Autor. Eine Weitergabe an Dritte, gleich in welcher Form, ist ohne schriftliche Zustimmung des Autors nicht zulässig.

... auf LinkedIn und XING

