

Social Media und Datenschutz

Thilo Weichert, Leiter des ULD
Landesbeauftragter für Datenschutz Schleswig-Holstein
ERFA-Tagung der comTeam-Datenschützer

Kiel, 03.02.2012

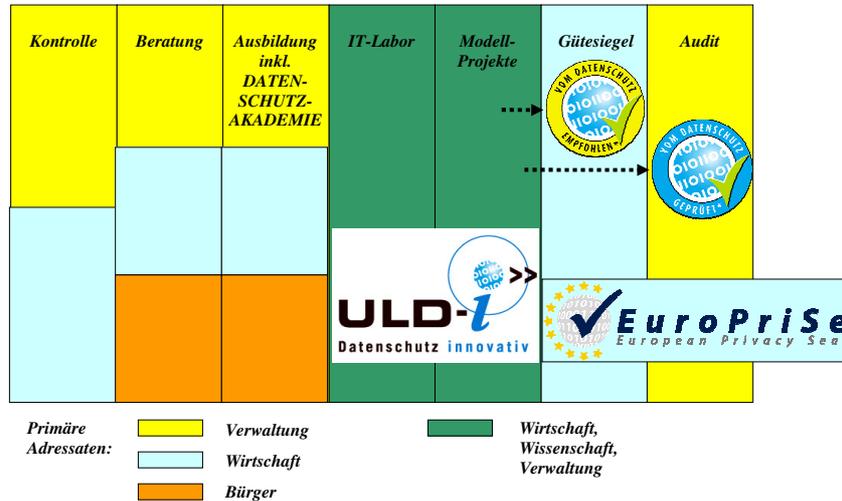


www.datenschutzzentrum.de

Inhalt

- Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz – ULD
- Konflikte zwischen Datenschutz u. Web 2.0-Anwendungen
- Problemfelder: Verantwortlichkeit, Zuständigkeiten, Einwilligung, Betroffenenrechte, materielles Recht, technisch-organisatorische Maßnahmen
- Regelungsfelder: Betriebsvereinbarungen, Verhaltensregeln, Gesetzesänderungen (BDSG, TMG), Europäische Datenschutzverordnung

Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz



Rechtliche Grundlagen

- Grundrechte auf Datenschutz, Telekommunikationsgeheimnis, Meinungsfreiheit (Art. 2 I iVm 1 I, 5, 10 GG, Art. 7, 8, 11 Europäische GrundrechteCharta)
- Bundesdatenschutzgesetz (BDSG)
- Europäische Datenschutzrichtlinie (1996), künftig evtl. Europäische Datenschutzverordnung
- Telemediengesetz (TMG)
- E-Privacy-Directive (u.a. Art. 5 Abs. 3 – Cookieregelung)
- Viele weitere Gesetze und europäische Regelungen, z. B. zum **Verbraucherschutz**, AGB, Fernabsatz, Vertragsrecht

7 Regeln des Datenschutzes

- Rechtmäßigkeit (§§ 4, 27ff. BDSG, TMG)
- Einwilligung (§ 4a BDSG, § 13 Abs. 2 TMG)
- Zweckbindung
- Erforderlichkeit und Datensparsamkeit
- Transparenz und Betroffenenrechte
- Datensicherheit
- Kontrolle (§ 38 BDSG)

Schutzziele des Datenschutzes

- Integrität (Zurechenbarkeit, Unversehrtheit)
- Vertraulichkeit (Unbeobachtetheit)
- Verfügbarkeit (jederzeitige Findbarkeit)
- Transparenz (Revisionsicherheit)
- Intervenierbarkeit (Eingreifbarkeit, Abstreitbarkeit)
- Nichtverkettbarkeit (Zweckbindung, Zwecktrennung)

Aktuelle Konflikte

2008/2009: Google Analytics und Google Street View
 2011: Facebook Fanpages und „Gefällt mir“-Button

Probleme:

- Anbieter in den USA oder im sonstigen Ausland (z. B. Irland, Ukraine)
- Allgemein zugängliche Daten (in realer und virtueller Welt)
- Verantwortlich: Nutzer, Webseitenbetreiber, Internetkonzern
- Intransparenz der Datenverarbeitung und der Nutzungsbedingungen
- Fehlende Wahlmöglichkeiten (Opt-in, Opt-out)
- Datenschutzunfreundliche Grundeinstellungen (Mediananbieter, Applikationen, Browser)

ULD-Vorgehen zu Facebook

- 19.08.2011 Veröffentlichung des Arbeitspapiers, Ankündigung des weiteren Vorgehens des ULD
- 07.09.2011 Besuch Facebooks im ULD und im Landtag SH, tags drauf: Treffen zwischen BMI Friedrich und Facebook
- 16.09.2011 erste schriftliche ausführlichere Reaktion von Facebook
- 28./29.09.2011 Konferenz der Datenschutzbeauftragten
- Gespräche mit DiWiSH und Staatskanzlei
- Anfang Oktober Aufforderung zur Stellungnahme an Fanpage-Betreiber mit Frist Ende des Monats
- 13., 20.10.... weitere Gespräche mit Facebook
- 24.10.2011 Unterausschuss Neue Medien des Bundestags
- Anfang November erste Sanktionen, u.a. Verfügung § 38 Abs. 5 BDSG
- Derzeit: Widerspruchverfahren und Klageverfahren

Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit

- § 3 Abs. 7 BDSG: „...für sich selbst ... verarbeitet oder dies durch andere im Auftrag vornehmen lässt“
- Anwendbarkeit der §§ 7-10 TMG für Inhaltsdaten fraglich
- Verantwortlichkeit des Nutzenden/Betroffenen (auch für Drittinhalte)
- Verantwortlichkeit des Inhaltenanbieters für Verkehrsdaten (Fanpages, Social Plugins)

Zuständigkeiten

- Zivilgerichtliche Klagemöglichkeit beim Sitz- wie beim Wohnsitzgericht (EuGH 25.10.2011): Ort des Schadens
- Strafrechtliche Verantwortlichkeit, § 3 StGB: „...Taten, die im Inland begangen werden“
- Datenschutz: § 38 BDSG: Anknüpfungspunkte: Nutzer-rechner, Webseite, Auftragnehmer, Sitz des Anbieters

Wirksamkeit einer Einwilligung

Notwendigkeit bei Zweckänderung/Direktwerbung,
Profilbildung und DV außerhalb der EU, Setzen von Cookies
Erklärung eigentl. schriftlich, evtl. elektronisch (dann:
Dokumentation, Abrufbarkeit)
Hinreichende Bestimmtheit bzgl. Stellen, Zwecke, Daten
Beachtung der AGB-Regelungen und Pflicht zur Hervorhebung
(evtl. explizit sensible Daten)
Browsereinstellung ist keine Einwilligung
Lösung: Default-Einstellungen od. Optionsstandards
Einräumen von Wahlmöglichkeit, sonst evtl.
Koppelungsverbot

Betroffenenrechte

- Informationen (Impressum, Ausland, Art der Verarbeitung, Profilbildung, Übermittlungen, Rechte, §§ 4 II, 33 BDSG, 5, 6, 13 I TMG)
- Auskunft (§ 34 BDSG)
- Datenkorrektur (§ 35 BDSG), Löschung, Sperrung, Berichtigung, Anlass z. B.: Kündigung, Tod, Zeitablauf
- Kontoübertragung
- Widerspruchsrechte (§ 28 III BDSG, § 15 III TMG)
- Anonyme od. pseudonyme Nutzung (§ 13 VI TMG)

Materiell-rechtliche Anforderungen

- Jugend- und Kinderschutz (evtl. Einwilligung der Eltern)
- Datenschutzkonforme Bezahlverfahren (Optionsrecht, §§ 28- 28b BDSG)
- Einsatz von biometrischen Verfahren (§ 28 I 1 Nr. 2 BDSH)
- Verarbeitung von Drittdaten nur nach positiver Abwägung, besonders sensible Daten (§§ 28, 29 BDSG, §§ 14, 15 TMG)

Technisch-organisatorische Anforderungen

- Sicherungsmaßnahmen (§ 9 BDSG)
- Default-Einstellungen, Nutzung von Branchen-Standards, Kontoverwaltung für Betroffene
- Transparenz und Erreichbarkeit der Privacy-Policies
- Bereitstellung eines Datenschutzmanagements (Service, Beratung)

Betriebsvereinbarungen

- Nutzungsmöglichkeit für private/dienstliche Zwecke (?)
- Social Media Guidelines
- Nutzung von Social Media in Bewerbungsverfahren (Information, evt. Verwertungsverbot)
- Vereinbarungen mit Betriebs-/Personalrat

Regelungsansätze

- Gesetzliche nationale Regelungen (Änderungen des TMG und des BDSG)
- Europäische Regelungen
- Nationale Verhaltensregeln (Codes of Conduct) mit oder ohne Genehmigung durch Aufsichtsbehörden
- Europäische Verhaltensregeln
- Internationale Standards (ISO/IEC)

BITKOM-Kodex

- Positives
 - Flexible und anwendungsnahe Regulierung und Umsetzung
 - Verantwortung der Branche
- Fragwürdiges
 - Zertifizierung nach § 38a BDSG?
 - Konkretisierung Technik, materielles Recht, Betroffenenrecht, Verbraucherschutz, Verfahren, Sanktion?
 - Inhaltliche Reichweite (Panoramadienst, Soziales Netzwerk, Online Behavioural Targeting...)
 - Nationale Geltung anbieterübergreifend (incl. USA)?

Vorschlag „Rote Linien“ § 38b BDSG-E

- (BMI Ende 2010) Regelt rechtlich Selbstverständliches:
- Verbot schwerer Eingriffe ins Persönlichkeitsrecht (StGB)
 - Verbot von Persönlichkeitsprofilen (BVerfG seit 1969, Mikrozensus)
 - Regelt nicht die wichtigen Fragen:
 - Wie halten wir es mit der Meinungs- und Informationsfreiheit?
 - Ist § 29 BDSG noch anwendbar oder nicht und inwieweit?
 - Wie werden internationale Player im europäischen Markt erfasst?
 - Wie werden Konflikte geklärt und gelöst?

ULD-Gesetzgebungsvorschläge

- § 1 V BDSG **Zuständigkeit** nach ökonomischen Kriterien
- § 3 IV Nr. 2a BDSG (neu) Begriff „**Veröffentlichen**“
- § 3 VII BDSG **Verantwortlichkeit** nach §§ 7-10 TMG (Kenntniserlangung nötig)
- § 3b BDSG (neu) **Privacy by Default**
- § 4a BDSG Elektronische Einwilligung gem. § 13 II TMG
- § 29a BDSG (neu) Veröffentlichung
- § 38 Ia BDSG (neu) **elektronisches Beschwerdemanagement**
- § 43 BDSG Bußgelder: Verweigerung von elektronischer Antwort und Benachrichtigung

Vorschläge Bundesrat (BT-Drs. 17/6765)

- Änderung des **Telemediengesetzes**
- Informationspflichten bei Datenerhebung (auch über Datenschutzaufsicht, Übermittlung ins Drittausland)
- Sicherstellung technischer Nutzerrechte (Änderung, Löschung, Abschottung, Zweckbegrenzung)
- Einwilligungserfordernis bei Cookies ohne Funktion für Dienst
- Nutzergenerierte Telemediendienste: Privacy by Default, Informationspflichten, Wahlmöglichkeiten, Suchmaschinen-Blocking, Jugendschutz
- Löschpflicht bei nutzergenerierten Inhalten

Europäische Datenschutzverordnung

- Stand: inoffizieller Vorentwurf
- Europaweite abschließende Regelung mit vielen Standards:
 - Explizite Einwilligung
 - Kontoübertragbarkeit
 - Löschungsregelungen
 - Anforderungen an Profilerstellung
 - Onestop-Aufsichtsbehörde, Klärung der Zuständigkeiten
 - Verschärfte Sanktionen

Social Media und Datenschutz

Dr. Thilo Weichert
Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz Schleswig-
Holstein (ULD)
Independent Center for Privacy Protection Schleswig-Holstein
(ICPP)
Holstenstr. 98, D- 24103 Kiel
mail@datenschutzzentrum.de
<https://www.datenschutzzentrum.de>