

Privatheit und Datenschutz im Konflikt zwischen USA und Europa

Thilo Weichert, Leiter des ULD
Landesbeauftragter für Datenschutz Schleswig-Holstein

5. GDD-Sommer-Workshop
für Datenschutzbeauftragte, -berater u. -dienstleister
Timmendorf, Montag, 06.08.2012

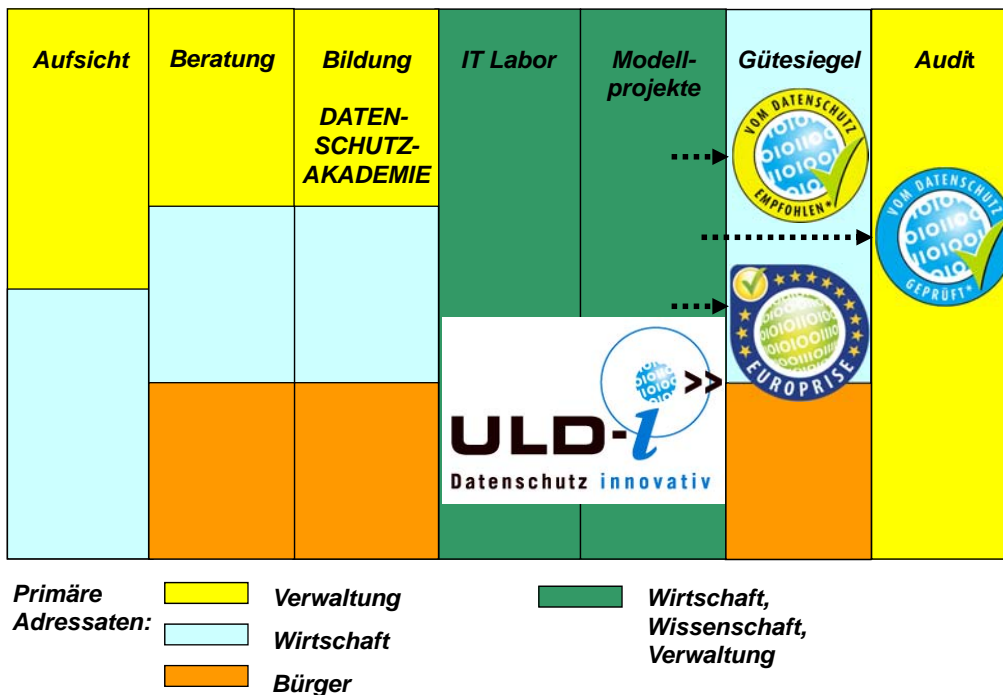


www.datenschutzzentrum.de

Inhalt

- Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz – ULD
- Geschichte - Rechtssysteme
- Rechtsgrundlagen
- Konfliktfelder
 - Safe Harbor
 - SWIFT
 - PNR
- Transatlantischer Dialog, globale Relevanz

Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz



Datenschutzkonflikte zwischen USA und Europa

- Seit 1990er Microsoft und andere
- Seit 2000 Safe Harbor-Abkommen
- Nach 01.09.2001 Verstärkte Kommunikationsüberwachung u.a. Patriot Act (z.B. „Carnivore“)
- Seit 2003 Passenger Name Record
- Seit 2003 Kontroversen mit Google (Search, Gmail, Analytics, Street View 2008 ... Google+, 2011)
- Seit 2006 Diskurs SWIFT-Bankdaten-Abfrage
- Seit 2010 Diskurs über Cloud Computing, Patriot Act
- Seit 2011 Kontroversen mit Facebook, Diskurs über Do-not-Track (DNT)
- künftig Datenschutz-Sicherheits-Kooperationsabk. EU-USA?

Geschichte Datenschutz in USA

Ende 19. Jahrh. Abhören von Telegraf, Telefon,
Spracherfassung (Pinkerton Detective)

1890 Samuel D. Warren/Louis D. Brandeis, „The Right to
Privacy“ – Printpresse und Fotografie

Seit 1920er Lügendetektor

Seit 1950 McCarthy-Ära (Kommunistenverfolgung)

Seit 1960er inform. Automation v. Wirtschaft u. Verwaltung

1960er Alan F. Westin, u. a. Privacy and Freedom (1967)

1967 Supreme Court (Katz v. US): „reasonable expectation of
privacy“

War on Drugs, ab 11.09.2001 War on Terrorism

Rechtssysteme

- Angloamerikanisch:

Common Law (auch Case Law oder Precedent)

Bindungswirkung gegenüber nachgeordneten Gerichten

Bestimmend sind Rechtsprinzipien

Ergänzung durch constitutional, statutory, regulatory law

- Zentraleuropäisch:

Gesetzesrecht: Vorrang parlamentarisch beschlossener Regeln
und administrativer Festlegungen (Gesetzesvorbehalt bei
Grundrechtseingriffen), Gerichte haben ausschließlich
interpretierende Funktion

Privacy

- Übersetzung: Datenschutz – Privatsphäre – Privatheit

Verfassungsrechtliche Grundlagen:

- First Amendment: Recht auf anonyme Meinungsäußerung, Vereinigungsfreiheit
- Third Amendment: Schutz der Unversehrtheit der Wohnung
- Fourth Amendment: Schutz vor unangemessener Durchsuchung und Beschlagnahme
- Fifth Amendment: Schutz vor Pflicht zur Selbstbelastung
- Abgeleitet „Right to Privacy“
- Abgeleitet „Right to Information Privacy“

Gesetzlicher Datenschutz in den USA I

Sicherheitsgesetze

- Electronic Communications Privacy Act (ECPA - Wiretap Act, Stored Communications Act, Pen Register Act)
- Foreign Intelligence Surveillance Act (FISA – Geheimdienste)
- Patriot Act

Verwaltung

- Freedom of Information Act (1966)
- Critical Infrastructure Information Act (2002)
- Computer Matching and Privacy Protection Act
- Drivers Privacy Protection Act
- E-Government Act (2002) > Privacy Impact Assessment (PIA)
- Federal Information Security Management Act > Chief Information Officer (CIO)

Gesetzlicher Datenschutz in den USA II

Gesundheit

- Health Insurance Portability and Accountability Act
- Federal Drug and Alcohol Confidentiality Statute
- DNA Identifikation Act

Finanzdienstleistungen

- Fair Credit Reporting Act (1970, FCRA)
- Internal Revenue Code (> Steuergeheimnis)
- Identity Theft Assumption and Deterrence Act (1998)

Gesetzlicher Datenschutz in den USA III

- **Verbraucherschutz**
- Federal Trade Commission Act (1998) sanktioniert Nichtbeachtung von Zusagen > Zuständigkeit FTC
- Cable Communications Policy Act (1984)
- Video Privacy Protection Act (1988)
- Telecommunications Act (1996)
- Telephone Consumer Protection Act (1991)
- CAN-SPAM-Act (bzgl. werbliche E-Mail)
- Childrens Online Privacy Protection Act (COPPA, 1998)
- Electronic Communications Privacy Act (1986)
- Computer Fraud and Abuse Act (1984)

Gesetzlicher Datenschutz in den USA IV

Nationale Gesetze teilweise abschließend, teils nicht

Außerdem State Law (Bundesstaaten),

- teils weitergehend, teils einschränkend
- teils mit Betroffenenrechten, teils nicht
- teils mit Schadenersatz, teils nicht
- teils mit Sanktionen, teils nicht
- i.d.R. keine staatliche Aufsicht, wohl aber
FTC (Verbraucherrechte) u. FCC (Telekommunikation)

Privacy als Verfassungsprinzip

= übergreifender Privatheitsschutz durch Supreme Court,

- „Chilling Effects“ bei Meinungs-, Presse-, Versammlungsfreiheit
 - Räumliches Verständnis von Privatsphäre
 - Schutz vor Selbstbelastung und vor wirtschaftlichem Schaden
 - „Reasonable Expectations of Privacy“ (Katz v. USA, 1967)
 - Third Party Doctrine > kein Schutz bei freiwilliger Weitergabe an (private) Dritte
- > kein Recht auf informationelle Selbstbestimmung, kein Recht auf Gewährleistung der Integrität und Vertraulichkeit informationstechnischer Systeme, kein Grundrecht auf Datenschutz

Entwurf „Consumer Privacy Bill of Rights“

Obama, Februar 2012 (Reaktion auf Entwurf Europäischer Datenschutz-Grundverordnung, Januar 2012)

= politischer Appell ohne rechtliche Verbindlichkeit („sollte“ statt „muss“) und Präferenz für Selbst-/Ko-Regulierung

Prinzipien

- individuelle Kontrolle (Wahlmöglichkeit, Einwilligung) **individual control**
 - Transparenz (Info über DS u. Sicherheitsmaßnahmen) **transparency**
 - Beachtung des Kontextes (Vermeidung nicht vereinbarter Zwecke) **respect of context**
 - Sicherheit **security**
 - Auskunft und Berichtigung (in vernünftigem Maß, abhängig von Sensibilität und Risiko) **access and accuracy**
 - Erforderlichkeitsgrundsatz **focused collection**
 - Zurechenbarkeit **accountability**
- > Ziel: keine Beschränkung des internationalen Datentransfers

Safe Harbor Abkommen 2000

Grundsatz der Selbstzertifizierung

Beschwerde- und Kontrollmöglichkeit über Department of Commerce (DoC)/Federal Trade Commission (FTC)

- Informationspflicht **notice**
- Wahlmöglichkeit **choice**
- Begrenzte Datenweitergabe **onward transfer**
- Datenintegrität **access**
- Auskunftsrecht **security**
- Datenschutzkontrolle **enforcement**

Düsseldorfer Kreis: Selbstzertifizierung genügt nicht zur Übermittlungslegitimation

SWIFT - TFPT

Society for Worldwide Interbank Financial Telecommunication
Terrorist Finance Tracking Programme

2006: SWIFT-Datenabfrage wird bekannt

- > Kritik durch Datenschützer, EU-Parlament, deutsche Bundesregierung

Anfang 2010 SWIFT-Rechnerverlegung von USA in Schweiz

2010 TFTP-Abkommen EU-USA

- Tauglichkeit für Terrorbekämpfung
- Grunddaten-Speicherdauer maximal 5 Jahre
- keine effektive Kontrolle (Europol) u. Betroffenenrechte
- Rückmeldung von Auswertungsergebnissen

Passenger Name Record – PNR

19.04.2012: EU-Parlament beschließt USA-PNR-Abkommen

- Verhinderung und Verfolgen von Straftaten ab 3 Jahren Haft (Aufnahme in No-Fly-Liste usw.?)
- 19 Datenfelder, u. a. Name, Adresse, Kreditkarte, Route, Gepäck, Essenswünsche, Telefonnummer, IP-Adresse
- Automatische Abgleiche, Rasterungen
- Speicherdauer 15 Jahre, „anonymisiert“ unbegrenzt
- Dauernde Option für Pull statt für Push
- EU erhält Auswertungsergebnisse

EU-USA-Datenschutz-Abkommen im Sicherheitsbereich (gepl.)

2010 Verhandlungen in High Level Contact Group

Ziele:

- Sicherheitsbehördliche Kooperation (u. a. SWIFT; PNR)
- Hohe Datenschutzstandards u. a. mit Klagemöglichkeit (US Privacy Act erlaubt Klagen nur für US-BürgerInnen)

Streitig:

- Anwendbarkeit von US-Recht
- Einbeziehung von US-Cloud-Ermittlungen
- Betroffenenrechte
- Speicherdauer
- Datenweitergabe an Dritte

Globale Dimension der US-Politiken

- Rigorose Sanktionierung der Verletzung von Staatsgeheimnissen (Manning, Wikileaks)
- Absaugen privater ausländischer Datenbanken, Erzwingen der Datenherausgabe über Töchter (Patriot Act, FISA, FACTA)
- Verbot des Exports bestimmter Überwachungstechnologien
- Technische Hilfe für Dissidenten in Diktaturen

Transatlantischer Dialog

- Ansatz: Europäische Datenschutz-Grundverordnung, Consumer Privacy Bill of Rights
- Internationale Standardisierung (ISO/IEC)
- Do Not Track (DNT – W3C)
- Überarbeitung Safe Harbor
- Globale Internationale Charta digitaler Grundrechte

Hindernisse:

- Sicherheitsbehördliche Datenbeschaffung
- Wettbewerbsvorteil global agierender US-Unternehmen
- Sprachproblem

Relevante Aspekte

nicht nur Recht
Technik
Erziehung
Psychologie
Ökonomie
Politik
Kultur

Quellen

Englischsprachig:

- Daniel J. Solove & Paul M. Schwartz, Privacy Law Fundamentals, IAPP, 2011

Deutsch:

- Thilo Weichert, Privatheit und Datenschutz im Konflikt zwischen den USA und Europa, RDV 2012, 113 ff.
- Greer, Safe Harbor – ein bewährter Rechtsrahmen, RDV 2011, 267 ff.
- Obamas „Consumer Privacy Bill of Rights“
<https://www.datenschutzzentrum.de/gesetze/Consumer-Privacy-Bill-of-Rights.html>
- Warren/Brandeis (1890), Das Recht auf Privatheit
<https://www.datenschutzzentrum.de/allgemein/20111219-Warren-Brandeis-Recht-auf-Privatheit.html>

Privatheit und Datenschutz im Konflikt zwischen USA und Europa

Dr. Thilo Weichert

Unabhängiges Landeszentrum für Datenschutz, Schleswig-Holstein (ULD, Independent Center for Privacy Protection)

Holstenstr. 98, D- 24103 Kiel

mail@datenschutzzentrum.de

<https://www.datenschutzzentrum.de>