

# 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



Unabhängiges Landeszentrum für  
Datenschutz Schleswig-Holstein

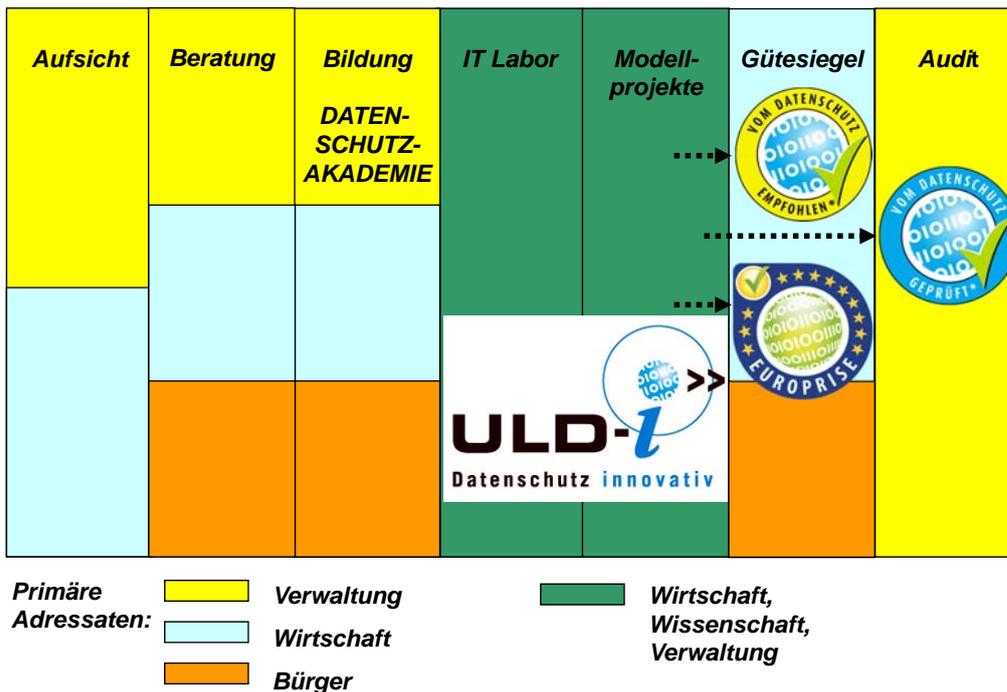


[www.datenschutzzentrum.de](http://www.datenschutzzentrum.de)

## *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](mailto:mail@datenschutzzentrum.de)

<https://www.datenschutzzentrum.de>