

Nicolas Raschauer (Hrsg)

# **Datenschutzrecht**

## **2010**

 Jan Sramek Verlag

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII

*Tina Ehrke-Rabel*

<b>Datenschutzrecht und Bankgeheimnis .....</b>	<b>1</b>
I. Vorbemerkung .....	1
II. Einleitung: Die Grundsätze des abgabenbehördlichen Ermittlungsverfahrens .....	2
III. Datenschutzrecht und Bankgeheimnis im Abgabenverfahren .....	5
A. Das Geheimhaltungsinteresse der Bankkunden .....	5
B. Das Offenbarungsinteresse der Abgabenbehörden .....	7
1. Vorbemerkung .....	7
2. Grundrechtlicher Rahmen der Durchbrechungen .....	8
a. Grundrechtseingriff durch Offenbarung .....	8
b. Der materielle Gesetzesvorbehalt des § 1 Abs 2 DSG .....	8
c. Gesetzlich determinierter Eingriff .....	9
d. Verhältnismäßigkeit des Eingriffs .....	11
e. Rechtsschutz .....	12
3. Durchbrechung des Bankgeheimnisses wegen eingeleiteter Finanzstrafverfahren .....	13
4. Durchbrechung des Bankgeheimnisses auf Grund eines ausländischen finanzbehördlichen Amtshilfersuchens .....	22
a. Überblick .....	22
b. Anwendungsbereich des ADG .....	23

c. Rechtsschutz des Betroffenen im Rahmen des ADG .....	25
d. Verpflichtungen des Kredit- oder Finanzinstituts im Anwendungsbereich des ADG .....	26
e. Die Bedeutung der DBA und TIEA für die Anwendung des ADG .....	27
f. Das ADG iVm Völkerrecht als zulässiger Eingriff in das Grundrecht auf Datenschutz? .....	30
IV. Zusammenfassung .....	33

*Daniel Ennöck*

<b>Die wesentlichen Neuerungen im DSG 2000</b> .....	37
I. Der Weg zur DSG-Novelle 2010 .....	37
II. Änderungen in den Legaldefinitionen .....	39
A. Neufassung des Auftraggebers und des Dienstleisters ....	39
B. Streichung der Bezugnahme auf die »Datenanwendung« aus § 4 (Abs 1) Z 8, 9 und 12 DSG 2000 .....	40
III. Das neue Registrierungsverfahren .....	42
IV. Befugnisse der DSK, Verfahren vor der DSK .....	44
A. Umgestaltung des Beschwerdeverfahrens (§§ 31, 31a DSG 2000) .....	45
V. Informationspflicht bei Datenmissbrauch .....	48
VI. Resümee .....	50

*Waltraut Kotschy*

<b>Die Änderungen im Registrierungsverfahren nach der DSG-Novelle 2010</b> .....	51
I. Einleitende Bemerkungen zum Diskussionsstand betreffend zeitgemäße Compliance-Instrumente im Datenschutz .....	51
II. Neue Compliance-Instrumente in der DSG-Novelle 2010 ....	52
III. Zum Stellenwert der Registrierung im österreichischen Datenschutzsystem .....	53
A. Zum bisher geltenden Registrierungsverfahren .....	54
B. Änderungserwägungen .....	56
C. Die neue Rechtslage nach der DSG-Novelle 2010 .....	56
D. Eckpunkte .....	56
E. Weitere Details der neuen Verfahrensregelungen .....	58

F. Zusammenfassung .....	59
G. Verfahren zur Überprüfung von Registrierungen .....	60
H. Kritische Anmerkungen zur Novelle und Ausblick .....	61

*Michael Magerl*

<b>Aktuelle Rechtsprechung und Datenschutz .....</b>	<b>63</b>
I. Zum Auskunftsrecht gemäß § 26 DSGVO .....	63
A. VwGH 11. 12. 2009, 2009/17/0223 Auftraggeber, Kreditauskunftei, Scoring-Werte .....	63
B. VwGH 27.05.2009, 2007/05/0052 (s.a. VwGH 30. 4. 2009, 2007/05/0266, VwGH 28. 4. 2009, 2005/06/0195) Umfang, Negativauskunft, Auskunftsinteresse, Konkretisierung ..	64
C. VwGH 28.04.2009, 2005/06/0194 (s.a. VwGH 28. 4. 2009, 2005/06/0195) Datenübermittlung, Protokollierungs- pflicht, Offenlegung der Empfängerkreise .....	65
D. VwGH 9. 9. 2008, 2004/06/0221 Schriftform des Auskunftsersuchens, Identitätsnachweis .....	66
E. EuGH C-553/07 (Rijkeboer) Zeitliche Befristung des Auskunftsrechts .....	67
II. Zum Widerspruchsrecht gemäß § 28 DSGVO .....	69
A. OGH 1. 10. 2008, 6 Ob 195/08g Öffentlich zugängliche Datei I, Geheimhaltungsinteresse, Auskunft über Kreditverhältnisse .....	69
B. OGH 12. 11. 2009, 6 Ob 156/09y Öffentlich zugängliche Datei II .....	70
III. Zum Lösungsanspruch gemäß § 27 DSGVO .....	71
A. OGH 2. 7. 2009, 6 Ob 78/08a Verfügungsgewalt über Datenträger, Beschlagnahme .....	71
B. VwGH 25. 11. 2008, 2005/06/0301 Schwärzung, Protokollbuch, Papierakt, Dokumentation .....	72
C. VwGH 23. 11. 2009, 2008/05/0079 Schwärzung, Vernichtung, Protokollbuch, Papierakt, Datei .....	74
D. VfGH 16. 12. 2009, B 298/09 Papierakt, Datei, PAD, Interessenabwägung, § 13 Abs 2 SPG .....	74
E. VwGH 25. 11. 2008, 2004/06/0007 (s.a. VwGH 25. 11. 2008, 2005/06/0302; VwGH 9. 9. 2008, 2005/06/0125) § 31 Abs 2 DSGVO, meritorische Entscheidung, Datenschutzkommission .....	76

IV.	Miszellen zur Finanzmarktaufsicht und zur Zustimmung gemäß § 4 Z 14 DSGVO .....	77
A.	VfGH 12. 3. 2009, G 164/08 Finanzmarktaufsicht, BWG, Warnmeldung, Rechtsschutz .....	77
B.	VfGH 17. 12. 2009, B 504/09 Finanzmarktaufsicht, WAG, Übermittlung von Kundendaten .....	79
C.	OGH 17. 11. 2009, 1 Ob 81/09g Transparenzgebot, Konsumentenschutz, Zustimmung, § 6 Abs 3 KSchG .....	80
V.	Zur Vorratsdatenspeicherung .....	82
A.	EuGH C-301/06 (Irland/Parlament und Rat) Vorratsdatenspeicherung, Kompetenzgrundlage .....	82
B.	BVerfG 2. 3. 2010, 1 BvR 256/08, 1 BvR 2263/08, 1 BvR 586/08 Vorratsdatenspeicherung, BVerfG, Umsetzung im dTKG, Datensicherheit, Transparenz, Verhältnismäßigkeit .....	84

*Nicolas Raschauer*

	<b>Europäisches Datenschutzrecht – quo vadis?</b> .....	<b>89</b>
I.	Einleitung .....	89
II.	1. Teilprojekt: Die neuen Rechtsgrundlagen im Primärrecht .....	90
A.	Art 39 EUV .....	90
B.	Art 16 AEUV .....	91
C.	Art 8 GRC .....	93
III.	2. Teilprojekt: Weitere Baustellenbereiche .....	98
A.	Datenschutzrechtliche Zweiklassengesellschaft .....	98
B.	Ausgestaltung des Grundrechts auf Datenschutz .....	99
C.	Status quo des bestehenden Sekundärrechts .....	99
D.	Überwindung der Säulenstruktur .....	100
IV.	3. Teilprojekt: Unabhängigkeit der Datenschutzkontrollstellen .....	101
VI.	Resümee und Kritik .....	107

*Erich Pürgy*

	<b>Videoüberwachung und Datenschutz</b> .....	<b>109</b>
I.	Einleitung .....	109
II.	Videoüberwachung nach der DSGVO-Novelle 2010 .....	110

A. Definition und gesetzlicher Anwendungsbereich .....	111
B. Zulässigkeit der Videoüberwachung .....	113
1. Allgemeine Grundsätze .....	113
2. Zulässige Zwecke .....	114
3. Schutzwürdige Geheimhaltungsinteressen der Betroffenen .....	115
4. Verbotstatbestände: Höchstpersönliche Lebensbereiche und Arbeitsstätte .....	117
5. Zufallstreffer .....	118
C. Besondere Schutzgarantien .....	119
1. Automationsunterstütztes Abgleichen von Bilddaten .....	119
2. Protokollierungs- und Löschungspflicht .....	120
D. Meldepflicht und Registrierungsverfahren .....	121
E. Informationspflicht und Kennzeichnung .....	123
F. Auskunftsrecht .....	123
III. Schlussfolgerungen .....	125

*Wolfgang Wessely*

### **Sicherheitspolizei, Strafprozess und Datenschutz**

Im Irrgarten des datenschutzrechtlichen Rechtsschutzes .....	127
I. Problemstellung .....	127
II. Mehrschichtigkeit des Datenverarbeitungsrechts .....	128
III. Abgrenzungen .....	129
A. Sicherheitspolizei / Strafprozess .....	129
B. Rechtsschutz im Sicherheitspolizeirecht .....	130
1. Zuständigkeit der UVS – Abgrenzung AuvBZ .....	130
2. Prüfungsmaßstab .....	131
C. Rechtsschutz im Strafprozessrecht .....	132
1. Fallgruppen .....	132
2. Ausschluss der Anrufung der DSK wegen Einspruchsmöglichkeit? .....	135
a. Prüfungsmaßstab .....	135
b. Probleme der Geltendmachung .....	136
3. Lösung: ... im Dienst der Gerichtsbarkeit ... in § 1 Abs 5 DSG .....	137
IV. Schluss .....	137