Zeitschrift für Datenrecht und Informationssicherheit

digma

www.digma.info

16. Jahrgang, Heft 1, März 2016

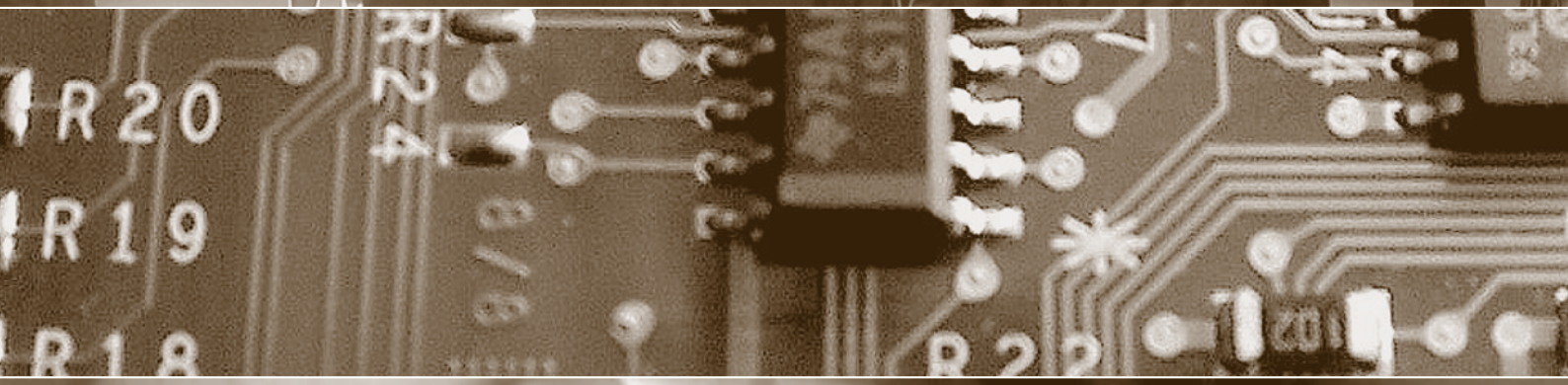
Schwerpunkt:

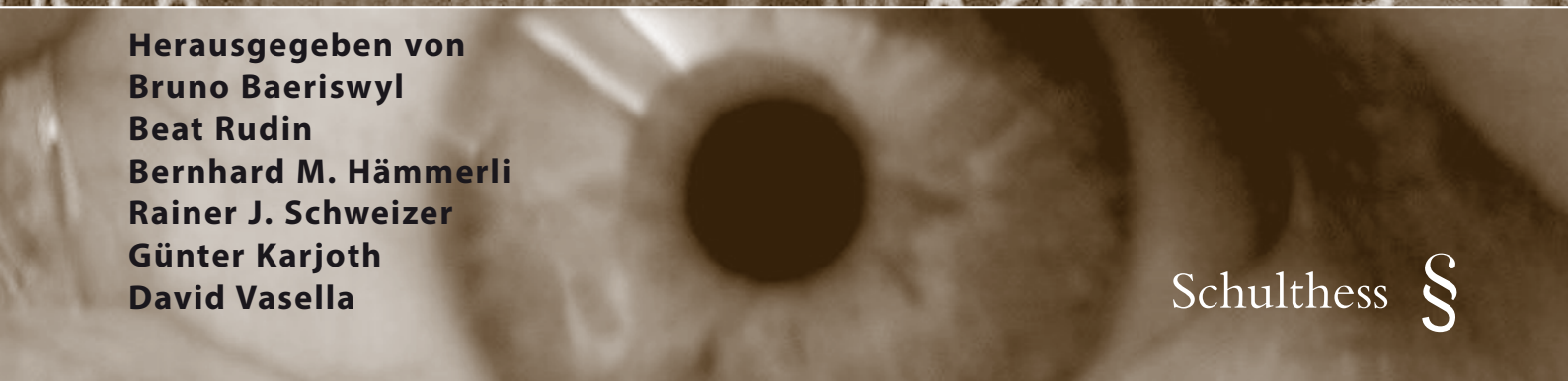
Whistleblowing

fokus: Schutz von Whistleblowing in Europa

report: Phishing: Mitarbeiter auf dem Prüfstand

report: Wo meine Daten sonst noch sind





Herausgegeben von
Bruno Baeriswyl
Beat Rudin
Bernhard M. Hämmerli
Rainer J. Schweizer
Günter Karjoth
David Vasella

Schulthess §

inhalt

fokus

Schwerpunkt:
Whistleblowing

auftakt
Globale Regeln und Vertrauen im digitalen Zeitalter
von Bundesrat Didier Burkhalter Seite 1

Unbefriedigender Whistleblower-Schutz
von Beat Rudin Seite 4

Schutz von Whistleblowing in Europa
von Martin Hilti Seite 6

Hinweisgebersysteme: bereits implementiert?
von Svetlana Gandjova/Karin Mair/Shahanaz Müller Seite 12

Whistleblowing und Datenschutz
von Anita Zimmermann/Kurt Pärli Seite 18

Whistleblowing durch Staatsangestellte
von Lea Locher Seite 26

Schutz von Whistleblowing in Europa

Wie sieht es mit dem Schutz von Whistleblowern in Europa aus? Fortschrittliche Regelungen kennt nur eine Handvoll EU-Mitgliedstaaten – ähnlich viele schützen Whistleblower nicht oder höchstens sehr begrenzt. Wo steht die Schweiz im Vergleich?

Hinweisgebersysteme: bereits implementiert?

Hinweisgebersysteme, über die ein definierter Adressatenkreis Meldungen zu internen Verstössen abgeben kann, werden häufig mit «Denunziantentum» und «Spitzelei» in Verbindung gebracht. Wie können solche Systeme ausgewählt und ausgestaltet werden, damit sie tatsächlich genutzt werden?

Whistleblowing und Datenschutz

Eine gesetzliche Regelung zum Schutz von Whistleblowern gibt es in der Schweiz bis anhin noch nicht. Trotz der fehlenden gesetzlichen Regelung steht Whistleblowing nicht völlig im rechtsfreien Raum. Welche Bestimmungen aus dem Arbeitsschutz- und Datenschutzrecht sind bei einem Meldesystem anwendbar?

impressum

digma: Zeitschrift für Datenrecht und Informationssicherheit, ISSN: 1424-9944, Website: www.digma.info

Herausgeber: Dr. iur. Bruno Baeriswyl, Prof. Dr. iur. Beat Rudin, Prof. Dr. Bernhard M. Hämmerli, Prof. (em.) Dr. iur. Rainer J. Schweizer, Prof. Dr. Günter Karjoth, Dr. iur. David Vasella

Redaktion: Dr. iur. Bruno Baeriswyl und Prof. Dr. iur. Beat Rudin

Rubrikenredaktorinnen: Dr. iur. Barbara Widmer

Zustelladresse: Redaktion digma, c/o Stiftung für Datenschutz und Informationssicherheit, Postfach 205, CH-4010 Basel
Tel. +41 (0)61 201 16 42, redaktion@digma.info

Erscheinungsplan: jeweils im März, Juni, September und Dezember

Abonnementspreise: Jahresabo Inland: CHF 168.00, Jahresabo Ausland: CHF 195.00, Einzelheft: CHF 44.00
PrintPlus: Jahresabo Inland: CHF 189.00, Jahresabo Ausland CHF 216.00

PrintPlus: Das PrintPlu§-Abonnement bietet die Möglichkeit, bequem und zeitgleich zur Printausgabe jeweils das PDF der ganzen Ausgabe herunterzuladen. Detaillierte Informationen finden Sie unter www.schulthess.com/printplus.

Anzeigenmarketing: Zürichsee Werbe AG, Herr Pietro Stuck, Seestrasse 86, 8712 Stäfa
Tel. +41 (0)44 928 56 11, pietro.stuck@zs-werbeag.ch

Verlag und Abonnementsverwaltung: Schulthess Juristische Medien AG, Zwingliplatz 2, Postfach, CH-8022 Zürich
Tel. +41 (0)44 200 29 19, Fax +41 (0)44 200 29 08, www.schulthess.com, zs.verlag@schulthess.com

DSGVO: Fundstellen

Mitte Dezember 2015 hat in der EU der Trilog (das «Gespräch» zwischen Kommission, Rat und Parlament) bezüglich der Datenschutzgrundverordnung (und der Richtlinie zur justiziellen und polizeilichen Zusammenarbeit) geendet. Der Autor zeigt den aktuellen Stand (Anfang Februar 2016) auf und dokumentiert die Fundstellen der relevanten Dokumente bezüglich der DSGVO.

Rahmenbedingungen der Datensammlung

Die Reihe zu wichtigen datenschutzrechtlichen Urteilen des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte in Strassburg beginnt mit Urteilen zur Frage, wann staatliche Überwachungsmassnahmen bei strafrechtlichen Ermittlungen, die zur Verurteilung führen, mit dem Recht auf Achtung des Privatlebens (Art. 8 EMRK) vereinbar sind.

Wo meine Daten sonst noch sind

Aus welchen Quellen kann ein Angreifer, der eine Anonymisierung aufheben will, Hintergrundinformationen über in der Schweiz ansässige Personen beziehen?

Stimmen Sie mit Nichtwissen zu?

Ungelesen akzeptierte Allgemeine Geschäftsbedingungen – ist eine solche Einwilligung nach den Vorgaben der neuen EU-Datenschutzgrundverordnung gültig? Und in der Schweiz?

Whistleblower

Als Chef sind Sie ausserordentlich froh und zu Dank verpflichtet, wenn ein Whistleblower mit seinen Hinweisen auf Missstände in Ihrem Unternehmen zu Ihnen kommt. Zeigen Sie es ihm!

report

Datenschutzreform in der EU
DSGVO: Stand und Fundstellen
von David Vasella Seite 28

Awareness
Phishing: Mitarbeiter auf dem Prüfstand
von Armand Portmann Seite 30

EGMR-Rechtsprechung
Rahmenbedingungen der Datensammlung
von Rolf H. Weber Seite 34

agenda Seite 37

Forschung
Wo meine Daten sonst noch sind
von Günter Karjoth/Pavol Svaba/Daniel Walker Seite 38

forum

Blick nach Europa und darüber hinaus
Stimmen Sie mit Nichtwissen zu?
von Barbara Widmer Seite 42

schlusstakt Seite 44
Gebt dem Auto mehr Daten zum Rechnen!
von Beat Rudin

cartoon
Danke, Herr Whistleblower
von Reto Fontana Umschlagseite 3

Datenschutzreform in der EU

DSGVO: Stand und Fundstellen

David Vasella, Dr. iur., Rechtsanwalt, FRORIEP, Herausgeber, Zürich dvasella@froriep.ch

Die Europäische Datenschutzgrundverordnung (DSGVO) liegt in einer endgültigen Fassung vor. Sofern der Ministerrat und das Plenum des EU-Parlaments der DSGVO endgültig zustimmen, kann diese im Frühjahr bis Sommer 2018 in Kraft treten. Wir fassen den bisherigen Verlauf zusammen und verweisen auf entsprechende Fundstellen.

Entstehung und Grundlage

Die DSGVO ist Teil der Datenschutzreform der Europäischen Union, die den Datenschutz innerhalb der EU stärken und den Binnenmarkt fördern soll. Die Europäische Kommission hatte dafür am 25. Januar 2012, gestützt auf Art. 16 Abs. 2 des Vertrags über die Arbeitsweise der Europäischen Union (AEUV),[1] zwei Rechtsakte vorgeschlagen: (1) Die Verordnung des Europäischen Parlaments und des Rates zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten und zum freien Datenverkehr (Datenschutz-Grundverordnung)[2] und (2) eine Richtlinie zum Schutz personenbezogener Daten, die zum Zweck der Verhütung, Aufdeckung, Untersuchung oder Verfolgung von Straftaten und für damit verbundene justizielle Tätigkeiten verarbeitet werden (Datenschutz-Richtlinie für Polizei und Strafjustiz)[3]. Die DSGVO ist nun auf dem Weg des ordentlichen Gesetzgebungsverfahrens nach Art. 294 AEUV.

Bisheriger Verlauf

Der Verlauf der Beratungen kann, im Sinne einer Auswahl, wie folgt zusammengefasst werden[4]:

- Stellungnahme des Europäischen Datenschutzbeauftragten (EDSB), 7. März 2012[5];
- Stellungnahme der Artikel-29-Datenschutzgruppe[6], 5. Oktober 2012[7];
- Stellungnahmen des Wirtschafts- und Sozialausschusses[8] (31. Juli 2012)[9], des Ausschusses der Regionen (18. Dezember 2012)[10], des Ausschusses für bürgerliche Freiheiten, Justiz und Inneres (17. Dezember 2012/16. Januar 2013)[11], des Ausschusses für Beschäftigung und soziale Angelegenheiten (4. März 2013)[12];
- Entwurf des Parlaments[13] für die Änderung des Kommissionsvorschlags, 22. Oktober 2013[14];
- Bericht des Ausschusses für bürgerliche Freiheiten, Justiz und Inneres, 21. November 2013[15];
- legislative Entschliessung (d.h. Festlegung des Standpunkts)[16] des Parlaments in erster Lesung, 12. März 2014[17];
- Ausrichtung des Rats zum Kapitel IV (Controller und Processor), 3. Oktober 2014[18];
- Ausrichtung des Rats zur Anwendung auf den öffentlichen Sektor und zu spezifischen Verarbeitungssituationen, 1. Dezember 2014[19];
- teilweise allgemeine Ausrichtung des Rats zum Prinzip der zentralen Kontaktstelle, 9. März 2015[20];
- teilweise allgemeine Ausrichtung des Rats zu den datenschutzrechtlichen Grundsätzen, 9. März 2015[21];
- umfassende allgemeine Ausrichtung des Rats (Vorschlag für die DSGVO) und Beginn der Abstimmung zwischen der Kommission, dem Rat und dem Parlament («Trilog»)[22], 11. Juni 2015[23];
- politische Einigung der Trilogparteien, 15. Dezember 2015[24].

In deutscher Sprache liegen bisher eine amtliche deutsche Übersetzung des nicht konsolidierten Textes der Einigung[25] und eine inoffizielle Übersetzung der konsolidierten Fassung[26] vor. Die endgültige, amtliche deutsche Fassung wird für den 18. März 2016 erwartet.

Nächste Schritte

Die DSGVO befindet sich heute im Stadium eines in ers-

ter Lesung vom Parlament verabschiedeten, vom Rat aber nicht formell gebilligten Entwurfs. Das Parlament wird den informell abgestimmten Text in zweiter Lesung voraussichtlich im ersten Quartal 2016 annehmen. Stimmt der Rat zu, gilt die DSGVO in dieser Form als erlassen (Art. 294 AEUV). Sie wird in diesem Fall am zwanzigsten Tag nach ihrer Veröffentlichung im Amtsblatt formell in Kraft treten[27] und nach einer Übergangszeit von zwei Jahren, voraussichtlich im Frühjahr oder Sommer 2018, Wirkung erlangen (Art. 91 DSGVO). ■

Fussnoten

1 <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/HTML/?uri=CELEX:12008E/TXT&rid=1> (um das Auffinden der URL zu erleichtern, werden jeweils in Klammern die Kurz-URL nach «bitly» angehängt: <http://bit.ly/20Nof14>).

2 Europäische Kommission, Verordnung des Europäischen Parlaments und des Rates zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten und zum freien Datenverkehr (Datenschutz-Grundverordnung), KOM/2012/011 endg., <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:52012PC0011&from=de> (<http://bit.ly/20NpGwk>).

3 Europäische Kommission, Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten durch die zuständigen Behörden zum Zwecke der Verhütung, Aufdeckung, Untersuchung oder Verfolgung von Straftaten oder der Strafvollstreckung sowie zum freien Datenverkehr, KOM/2012/10 endg., <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:52012PC0010&from=DE> (<http://bit.ly/1SJDhFF>).

4 Für eine Übersicht vgl. <http://www.europarl.europa.eu/oeil/popups/ficheprocedure.do?lang=en&reference=2012/0011%28COD%29> (<bit.ly/1nqbJTo>) (Legislative Observatory des Europäischen Parlaments), unter «Key Events» und «Documentation Gateway», und <http://eudatareg.com/timeline> (<http://bit.ly/1oC0mOp>).

5 Volltext: <https://secure.edps.europa.eu/EDPSWEB/webdav/site/mySite/shared/Documents/EDPS/PressNews/Press/2012/EDPS-2012-07_DPReform_package_DE.pdf> (<bit.ly/1Q2j9ZI>); Zusammenfassung: ABl. C 192/7, 30.6.2012, <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:52012XX0630(01)&from=DE> (<bit.ly/216z4AH>).

6 Art. 29 der Richtlinie 95/46/EG des Europäischen Parlaments und des Rates vom 24. Oktober 1995 zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten und zum freien Datenverkehr, <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/HTML/?uri=CELEX:31995L0046&from=de> (<bit.ly/1oUlvTz>).

7 Stellungnahme 08/2012 mit weiteren Beiträgen zur Diskussion der Datenschutzreform, <http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2012/wp199_de.pdf> (<bit.ly/1Ty0ASW>); s. auch Empfehlung vom 22.1.2013, <http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2013/wp200_en.pdf> (<bit.ly/1oC0Js4>).

8 Vgl. Art. 300 ff. AEUV.

9 KOM(2012)11 endg., <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:52012AE1303&from=DE> (<bit.ly/1SJEUTQ>).

10 Stellungnahme des Ausschusses der Regionen: «Datenschutzpaket», ABl. C 391/217, 18.12.2012, <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:52012AR0625&from=DE> (<http://bit.ly/1Q2jZWk>).

11 <http://www.europarl.europa.eu/meetdocs/2009_2014/documents/libe/pr/922/922387/922387de.pdf> (<bit.ly/1VwytRZ>).

12 <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-%2F%2FEP%2F%2FNONSGML%2BCOMPARL%2BPE-498.045%2B02%2BDOC%2BPDF%2BV0%2F%2FDE> (<bit.ly/1mQeVMp>).

13 Zur Arbeitsweise des Parlaments s. Art. 223 ff AEUV und die Geschäftsordnung, <http://www.europarl.europa.eu/sides/getLastRules.do?language=DE&reference=TOC#T2R1> (<http://bit.ly/1KAlVbR>).

14 Inoffizielle konsolidierte Fassung von Carlo Piltz: <http://www.delegedata.de/wp-content/uploads/2014/06/DS-GVO-konsolidiert.pdf> (<bit.ly/1Qs016D>).

15 <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-%2f%2fEP%2f%2fNONSGML%2bREPORT%2bA7-2013-0402%2b0%2bDOC%2bPDF%2bV0%2f%2fDE> (<bit.ly/1VwyRQx>).

16 Art. 294 Abs. 3 AEUV.

17 <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-//EP//TEXT+TA+P7-TA-2014-0212+0+DOC+XML+V0//DE> (<bit.ly/1Gor6Eu>).

18 <http://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-13772-2014-INIT/de/pdf> (<bit.ly/1wWhGOd>).

19 <http://register.consilium.europa.eu/doc/srv?l=de&f=ST%2016140%202014%20INIT> (<bit.ly/216AHOE>).

20 <http://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-6833-2015-INIT/de/pdf> (<bit.ly/1WAyBQz>).

21 <http://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-6834-2015-INIT/de/pdf> (<bit.ly/1oC1I14>).

22 Art. 294 AEUV regelt den «formellen» Trilog; betreffend die DSGVO fand aber ein «informeller» Trilog statt, der zu einer Einigung noch vor einer Einberufung des Vermittlungsausschusses geführt hat.

23 <http://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-9565-2015-INIT/de/pdf> (<bit.ly/1U6AHXX>).

24 <http://www.statewatch.org/news/2015/dec/eu-council-dp-reg-draft-final-compromise-15039-15.pdf> (<bit.ly/1RRxhck>). Eine Synopse dieser Fassung, des Kommissionsvorschlags (25.1.2012), der Fassung des Parlaments (12.3.2014) und der Ausrichtung des Rats (15.6.2015) findet sich beim Bayerischen Landesamt für Datenschutzaufsicht, <http://www.lda.bayern.de/media/baylda_synopse.pdf> (<bit.ly/1Q2ljs7>).

25 <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CONSIL:ST_5455_2016_INIT&qid=1454442989951&from=DE> (<bit.ly/1oC1BwQ>).

26 <http://www.datakontext.com/download/DMC-DKT-DSGVO_15-12-2015.pdf> (<bit.ly/1nM7fft>).

27 Art. 297 AEUV.

Zeitschrift für Datenrecht und Informationssicherheit
digma
www.digma.info
erscheint vierteljährlich

Meine Bestellung

- ❑ 1 Jahresabonnement digma (4 Hefte des laufenden Jahrgangs)
  à **CHF 168.00** bzw. bei Zustellung ins Ausland **CHF 195.00** (inkl. Versandkosten)
- ❑ PrintPlus: Jahresabo Inland **CHF 189.00:** Jahresabo Ausland **CHF 214.00**

Name _____ Vorname _____

Firma _____

Strasse _____

PLZ _____ Ort _____ Land _____

Datum _____ Unterschrift _____

Bitte senden Sie Ihre Bestellung an:
Schulthess Juristische Medien AG, Zwingliplatz 2, CH-8022 Zürich
Telefon +41 44 200 29 19
Telefax +41 44 200 29 29
E-Mail: zs.verlag@schulthess.com
Homepage: www.schulthess.com

Schulthess §