

Astrid Epiney / Patrick Hobi (Hrsg. / éds)

Die Revision des Datenschutzgesetzes

La révision de la Loi sur la protection des données

Mit Beiträgen von

Stephan C. Brunner

Astrid Epiney

Lorenz Kneubühler

Anne-Catherine Menétrey-Savary

Markus Schefer

Rainer J. Schweizer

Jean-Philippe Walter



Schulthess § 2009

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Avant-propos.....	VI
Inhaltsverzeichnis	VII

Zu den völker- und europarechtlichen Rahmenbedingungen der Revision des Datenschutzgesetzes.....	1
---	----------

Astrid Epiney

A. Einleitung	1
B. Zum Zusatzprotokoll des Europarates.....	2
C. Zur RL 95/46 – Konvergenzen und Divergenzen mit dem DSG.....	5
I. Sachlicher Anwendungsbereich	8
II. Voraussetzungen der Bearbeitung von Personen- daten	12
III. Bearbeitung besonders schützenswerter Daten	14
IV. Einwilligung	18
V. Recht auf Information.....	19
VI. Auskunftsrecht.....	21
VII. Widerspruchsrecht.....	21
VIII. Automatisierte Einzelentscheidungen	22
IX. Vorabkontrolle.....	23
X. Meldepflicht	24
D. Schluss.....	26

Die Revision des Datenschutzgesetzes: Hintergrund und Über- blick.....	29
---	-----------

Rainer J. Schweizer

A. Massgebliche Rechtsgrundlagen	29
I. Eine lange Entwicklung.....	29
II. Jüngste Rechtsänderungen.....	31

B. Darstellung der Entwicklung im Einzelnen	33
I. Einführung des Öffentlichkeitsprinzips.....	33
II. Schaffung des Bundesverwaltungsgerichts	34
III. Zivilrechtliche Datenschutzrechtsstreitigkeiten	35
IV. Kantonale Streitigkeiten	35
V. Bewährtes im DSG	35
VI. Regelungsdefizite	36
C. Hauptpunkte der Revision.....	37
I. Förderung der Transparenz.....	38
1. Ausweitung des „Grundsatzes der Erkennbarkeit“	38
2. „Informed consent“	38
3. Informationspflicht bei besonders schützenswerten Personendaten.....	39
4. Neuordnung des Registers der Datensammlungen	40
II. Ausbau der Selbstverantwortung der Daten bearbeitenden Personen oder Stellen.....	43
1. Datenschutzverantwortliche	43
2. Zertifizierung von Informatik-Produkten und -Systemen sowie von Verfahren und Organisation des Datenschutzes.....	45
3. Rechtliche Absicherung des Outsourcing	45
III. Punktuelle Stärkung des EDÖB	46
1. Eigenes Budget.....	46
2. Informationspflichten gegenüber dem EDÖB bei grenzüberschreitenden Datenbekanntgaben	46
3. Dokumentationspflichten der Organe des Bundes gegenüber dem EDÖB.....	48
4. Präzisierung der Beratungs-, Vermittlungs- und Kontrollaufgaben.....	49
5. Behördenbeschwerderecht in Aufsichtsfällen	49
IV. Weitere punktuelle Verbesserungen.....	50
D. Lücken und Unerfülltes.....	52

I.	Keine Klärung der Aufsichts Kompetenzen des EDÖB	52
II.	Keine Sanktionskompetenzen des EDÖB in diesen Fällen	53
III.	Keine besondere Haftpflicht	53
IV.	Keine verfahrensrechtlichen Erleichterungen	53
V.	Ausweitung bereichsspezifischer Regelungen	54
E.	Fazit	54

Erste Erfahrungen des Bundesverwaltungsgerichts als Datenschutz-Gericht des Bundes 55

Lorenz Kneubühler

A.	Einleitung	55
B.	Neuer institutioneller Rahmen	56
I.	Allgemeines Verwaltungsgericht des Bundes	56
II.	Keine Fachrichter	57
C.	Übersicht über die datenschutzrechtliche Spruchpraxis des Bundesverwaltungsgerichts im Jahr 2007	58
I.	Asylbereich	59
II.	Gesundheitswesen	60
D.	Relevante Urteile	61
I.	Akteneinsicht für Drittperson (Art. 19 Abs. 1 DSG, Art. 97 UVG)	61
II.	Übergangsrechtliche Fragen bei der Anwendung des Öffentlichkeitsgesetzes	64

Öffentlichkeit und Geheimhaltung in der Verwaltung 67

Markus Schefer

A.	Das gemeinsame Schutzobjekt von Öffentlichkeit und Privatheit	68
I.	Zum öffentlichen Gebrauch der Vernunft	68
II.	Autonomie und Privatheit	70

B. Öffentlichkeit und Privatheit im Schweizer Verfassungsrecht.....	72
I. Die Öffentlichkeit der Verwaltung.....	72
II. Schutz der Privatheit als Grundrecht.....	75
C. Schutzrichtungen der Garantie der Öffentlichkeit und der Privatheit.....	76
D. Parallelität und Kollision von Öffentlichkeit und Privatheit.....	77
I. Öffentlichkeit und Erhebung persönlichkeitsrelevanter Angaben.....	77
II. Öffentlichkeit und Bekanntgabe persönlichkeitsrelevanter Angaben.....	80
1. Die geschützten Rechtsgüter.....	81
2. Mehrpolige Güterabwägung.....	81
E. Insbesondere zur Kollisionslösung auf Gesetzesebene.....	83
I. Grundsätzlicher Vorrang des Persönlichkeitsschutzes?.....	83
II. Die Pflicht zur Anonymisierung.....	86
III. Die Abwägung im Rahmen des Datenschutzgesetzes.....	87
IV. Zur datenschutzrechtlichen Zweckbindung.....	88
F. Öffentlichkeit und strafrechtlicher Schutz der Geheimhaltung.....	90
I. Die Strafbestimmung von Art. 293 StGB und das BGÖ.....	90
II. Formeller Geheimnisbegriff und Öffentlichkeitsgrundsatz.....	92
1. Gesetzliche Grundlage der Geheimhaltung.....	92
2. Geheimhaltung und Güterabwägung.....	93
3. Konsequenz: Aufgabe des formellen Geheimnisbegriffs.....	94
III. Zum Fall Stoll gegen Schweiz.....	95
G. Schluss.....	97

Communication de données personnelles à l'étranger 99

Jean-Philippe Walter

- A. La réalité transfrontière 99
- B. Réglementation internationale..... 102
 - I. La Convention du Conseil de l'Europe pour la protection des personnes à l'égard du traitement automatisé des données 104
 - 1. Objectifs de la Convention 104
 - 2. Flux transfrontières de données..... 106
 - II. Protocole additionnel..... 110
 - 1. Niveau de protection adéquat 111
 - 2. Dérégations 113
 - 3. Approches nationales 115
- C. La communication des données à l'étranger en droit suisse 116
 - I. La notion de flux transfrontières de données..... 116
 - 1. En général..... 116
 - 2. Publication de données sur Internet..... 117
 - 3. Usage personnel 119
 - II. Article 6 LPD 120
 - 1. Législation assurant un niveau de protection adéquat..... 120
 - 2. Autres garanties assurant un niveau adéquat..... 124
 - a) Clauses contractuelles 124
 - b) Règles internes 125
 - c) Safe Harbor 125
 - d) Code de conduite..... 127
 - e) Garanties effectives 127
 - 3. Dérégations à l'exigence du niveau adéquat de protection..... 128
 - a) Consentement..... 129
 - b) Conclusion ou exécution d'un contrat..... 130
 - c) Intérêt public prépondérant 131

d) Constatation, exercice, défense d'un droit en justice	132
e) Protection de la vie et de l'intégrité corporelle.....	133
f) Données accessibles à tout un chacun.....	134
4. Obligation d'informer le préposé fédéral	134
a) Principe	134
b) Exceptions	135
c) Violation de l'obligation d'informer	135
D. Remarques finales	136

Zur Umsetzung von „Schengen“ und „Dublin“ im Bereich des Datenschutzes: Drei Thesen 139

Stephan C. Brunner

A. Einleitung	139
B. Anpassung der schweizerischen Datenschutzgesetzgebung im Rahmen der Umsetzung von „Schengen“ und „Dublin“	140
C. Unabhängigkeit des Eidgenössischen Datenschutz- und Öffentlichkeitsbeauftragten	143
D. Der Rahmenbeschluss über den Datenschutz bei der polizeilichen und justiziellen Zusammenarbeit	146
E. Schlussbemerkungen.....	148

Réviser la loi sur la protection des données ? 151

Anne-Catherine Menétrey-Savary

A. Introduction	151
B. Des lacunes et des insuffisances.....	152
C. Au-delà des textes de loi, une application potentiellement abusive.....	154

Abkürzungsverzeichnis 157

Autorenverzeichnis 167