Inhaltsverzeichnis

1	Einleitung	1
2	Untersuchungsgegenstand Social Networks	9
2.1	Entstehung und Kategorisierung von Social Networks	10
2.1.1	Entstehung von Social Networks	11
2.1.2	Kategorisierung von Social Networks	12
2.2	Beteiligte Akteure	16
2.3	Geschäftsmodell	16
2.4	Methoden zur Datenerhebung in Social Networks	18
2.4.1	Netzwerk-Architektur	19
2.4.2	Cookies	20
2.4.3	Social Plug-ins	23
2.4.4	Weitere Methoden	25
2.4.5	Zwischenfazit	27
3	Individuelle und gesellschaftliche Auswirkungen der Nutzung von Social Networks	29
3.1	Chancen	29
3.2	Risiken	32
4	Privatsphäre und Privatheit	39
4.1	Begriffsklärung	39
4.2	Privatsphäre als Teil der Sphärentheorie des Bundesverfassungsgerichts	41
4.3	Abkehr von Privatsphäre hin zur Selbstbestimmung	43

4.4	Differenzierung der Schutzgüter im Persönlichkeits- und Datenschutz	45
4.5	Bewertung	49
5	Verfassungsrechtliche Vorgaben	53
5.1	Europäisches Primärrecht	53
5.1.1	Europäische Grundrechtecharta	55
5.1.1.1	Schutzbereich	55
5.1.1.2	Eingriff und Rechtfertigung	56
5.1.1.3	Adressat	57
5.1.2	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union	58
5.1.3	Europäische Menschenrechtskonvention	58
5.2	Nationales Verfassungsrecht	61
5.2.1	Allgemeines Persönlichkeitsrecht	62
5.2.1.1	Recht auf informationelle Selbstbestimmung	63
5.2.1.2	Vertraulichkeit und Integrität informationstechnischer Systeme	68
5.2.1.3	Recht am eigenen Bild und Recht am eigenen Wort	72
5.2.1.3.1	Recht am eigenen Bild	72
5.2.1.3.2	Recht am eigenen Wort	74
5.2.1.3.3	Anwendungsfelder und Rechtfertigung des Eingriffs	75
5.2.2	Fernmeldegeheimnis	78
5.2.3	Unverletzlichkeit der Wohnung	80
5.2.4	Kommunikationsfreiheit	82
5.2.4.1	Meinungs- und Informationsfreiheit	82
5.2.4.2	Pressefreiheit	85
5.2.5	Berufsfreiheit	89
5.2.5.1	Schutzbereich	89
5.2.5.1.1	Sachlicher Schutzbereich	90
5.2.5.1.2	Persönlicher Schutzbereich, insbesondere juristische Personen	90

5.2.5.2	Eingriff	92
5.2.5.3	Rechtfertigung	93
5.3	Vergleich der Verankerung von Privatheit im europäischen und nationalen Recht	95
5.3.1	Grundgesetz	95
5.3.2	Europäische Menschenrechtskonvention	97
5.3.3	Charta der Grundrechte der Europäischen Union	98
5.3.4	Zusammenfassung	100
5.4	Drittwirkung der Grundrechte	101
6	Unionsrechtliche Vorgaben	107
6.1	Datenschutzrichtlinie 95/46/EG	108
6.2	Datenschutzrichtlinie für elektronische Kommunikation 2002/58/EG	111
6.3	Cookie-Richtlinie 2009/136/EG	113
6.3.1	Einwilligung	114
6.3.2	Verbot unerbetener Nachrichten	115
6.3.3	Sicherheit der Verarbeitung	115
6.3.4	Folgen der fehlenden Umsetzung für telemedienrechtliche Vorschriften	116
6.4	Datenschutz-Grundverordnung 2016/679/EU	116
6.5	ePrivacy-Verordnung	119
7	Regelungen der Datenschutz-Grundverordnung	121
7.1	Verhältnis von Datenschutzrichtlinie und Datenschutz-Grundverordnung	122
7.2	Anwendungsbereich der Datenschutz-Grundverordnung	123
7.2.1	Sachlicher Anwendungsbereich	123
7.2.1.1	Verarbeitung	123
7.2.1.2	Personenbezug von Daten	124
7.2.1.2.1	Natürliche Person	125
7.2.1.2.2	Identifizierbarkeit	125
7.2.1.2.3	Personenbezug von IP-Adressen	128
7.2.1.2.4	Personenbezug in Social Networks	129
7.2.1.3	Ausschließlich persönliche oder familiäre Tätigkeit	130

7.2.2	Räumlicher Anwendungsbereich	134
7.2.2.1	Niederlassung in der Union	135
7.2.2.1.1	Niederlassung des Anbieters	135
7.2.2.1.1.1	Urteil zum Recht auf Vergessen	137
7.2.2.1.1.2	Streitstand zur Rechtslage vor Geltung der Daten- schutz-Grund- verordnung	139
7.2.2.1.2	Anwendbarkeit auf Nutzer	142
7.2.2.2	Marktort und Beobachtungsort	143
7.2.2.2.1	Angebot von Waren oder Dienstleistungen	143
7.2.2.2.2	Beobachtung des Verhaltens einer natürlichen Person	145
7.2.2.2.3	Mögliche Schutzlücke in Art. 3 Abs. 1 und 2 DSGVO?	146
7.2.2.2.4	Durchsetzung der datenschutzrechtlichen Verpflichtungen	146
7.3	Zuständigkeit der Aufsichtsbehörde	148
7.4	Regelungsadressat: Verantwortlicher der Datenverarbeitung	150
7.4.1	Verantwortlichkeit des Anbieters	151
7.4.2	Verantwortlichkeit des Nutzers	152
7.4.2.1	Umfang der Verantwortlichkeit des Nutzers	153
7.4.2.2	Insbesondere: Verantwortlichkeit bei Betreiben einer öffentlichen Profildseite	155
7.4.3	Verantwortlichkeit bei Nutzung eines Social Plug-ins	160
7.4.4	Gemeinsam Verantwortliche	162
7.4.5	Zusammenfassung	166

7.5	Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung	166
7.5.1	Datenschutzgrundsätze	167
7.5.1.1	Rechtmäßigkeit	167
7.5.1.2	Treu und Glauben	168
7.5.1.3	Transparenz	170
7.5.1.4	Zweckbindung	171
7.5.1.5	Datenminimierung	172
7.5.1.6	Richtigkeit	173
7.5.1.7	Speicherbegrenzung	174
7.5.1.8	Integrität und Vertraulichkeit	175
7.5.2	Überblick zu Art. 6 DSGVO	176
7.5.3	Einwilligung	177
7.5.3.1	Verhältnis der Einwilligung zu den gesetzlichen Erlaubnistatbeständen	178
7.5.3.2	Rechtsnatur der Einwilligung	180
7.5.3.3	Voraussetzungen der Einwilligung	180
7.5.3.3.1	(Unmissverständliche) Willensbekundung	181
7.5.3.3.2	Einwilligungsfähigkeit	182
7.5.3.3.3	Freiwilligkeit der Willensbekundung	183
7.5.3.3.3.1	Ohne Nachteile zu erleiden	183
7.5.3.3.3.2	Klares Ungleichge- wicht	185
7.5.3.3.3.3	Koppelungs- verbot	186
7.5.3.3.4	Informiertheit der Willensbekundung	188
7.5.3.3.5	Bestimmtheit der Einwilligung	189
7.5.3.3.6	Form der Einwilligung	190
7.5.3.3.7	Zeitpunkt der Einwilligung	191
7.5.3.3.8	Widerrufbarkeit der Einwilligung	192
7.5.3.3.9	Beweislast	193

	7.5.3.3.10	Formularmäßiges Einholen der Einwilligung	193
	7.5.3.4	Einholen einer Einwilligung durch den verantwortlichen Nutzer	197
7.5.4		Erfüllung einer vertraglichen Verpflichtung	198
7.5.5		Berechtigtes Interesse	200
	7.5.5.1	Berechtigte Interessen des Verantwortlichen oder Dritter	201
	7.5.5.2	Erforderlichkeit und Abwägung	202
	7.5.5.3	Anwendung auf Social Networks	206
	7.5.5.3.1	Verhältnis von Anbieter und Nutzer oder Dritter	206
	7.5.5.3.2	Verhältnis Nutzer und betroffene Person	209
		7.5.5.3.2.1 Interessenab- wägung	209
		7.5.5.3.2.2 Insbesondere: Recht am eigenen Bild und Kunstur- hebergesetz	211
	7.5.5.3.3	Klarnamenspflicht	215
7.5.6		Zweckänderung	220
7.5.7		Verarbeitung von Daten Minderjähriger	224
	7.5.7.1	Einwilligung von Kindern	225
	7.5.7.1.1	Kind	226
	7.5.7.1.2	Dienste der Informationsgesellschaft	226
	7.5.7.1.3	Direktangebot	227
	7.5.7.1.4	Einwilligung oder Zustimmung des Trägers der elterlichen Verantwortung	229
	7.5.7.1.5	Öffnungsklausel	230
	7.5.7.1.6	Nachprüfpflicht	230
	7.5.7.1.7	Allgemeines Vertragsrecht	234
	7.5.7.1.8	Kinder als Verantwortliche	234
7.5.7.2		Weitere Schutzregelungen für Kinder	234

7.5.7.3	Geltendmachung von Betroffenenrechten durch Kinder	235
7.5.8	Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten	236
7.5.8.1	Regelungen des Bundesdatenschutzgesetzes	237
7.5.8.2	Besondere Kategorien personenbezogener Daten in Social Networks	239
7.5.9	Zusammenfassung zur Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung	244
7.6	Besondere Vorschriften für elektronische Kommunikationsdienste	245
7.7	Beschäftigtendatenschutz	246
7.7.1	Zulässigkeit zum Zweck des Beschäftigungsverhältnisses	248
7.7.2	Einwilligung des Beschäftigten	249
7.7.3	Besondere Kategorien personenbezogener Daten	250
7.7.4	Mitbestimmungsrecht und Kollektivvereinbarungen	251
7.7.5	Social Networks als Kommunikationsinfrastruktur im Betrieb	252
7.7.6	Datenschutzgrundsätze und Betroffenenrechte	253
7.7.7	Sonderfall: Bewerberrecherche in Social Networks	253
7.8	Rechte der betroffenen Person	256
7.8.1	Transparenz und Modalitäten der Ausübung	257
7.8.2	Informationspflicht des Verantwortlichen	261
7.8.2.1	Erhebung bei der betroffenen Person	261
7.8.2.2	Erhebung aus anderen Quellen	265
7.8.3	Recht auf Auskunft	269
7.8.4	Recht auf Berichtigung	271
7.8.5	Recht auf Löschung	273
7.8.5.1	Geografische Reichweite des Recht auf Löschung	274
7.8.5.2	Begriff des Löschens	275
7.8.5.3	Löschgründe	277
7.8.5.4	Informationspflichten bei Öffentlichmachen der Daten	278

7.8.6	Recht auf Einschränkung der Verarbeitung	282
7.8.7	Mitteilungspflicht bei Berichtigung, Löschung und Einschränkung	285
7.8.8	Recht auf Datenübertragbarkeit	286
7.8.8.1	Die betroffene Person betreffend	287
7.8.8.2	Bereitstellung durch die betroffene Person	288
7.8.8.3	Formatvorgaben	290
7.8.8.4	Übermittlung an einen anderen Verantwortlichen	291
7.8.8.5	Auf Einwilligung oder Vertrag basierend	292
7.8.8.6	Direkte Übermittlung	292
7.8.8.7	Ausnahmen	293
7.8.8.8	Rechte anderer Personen	294
7.8.8.9	Durchsetzbarkeit	295
7.8.9	Recht auf Widerspruch	295
7.8.10	Algorithmenbasierte Entscheidung im Einzelfall	298
7.9	Pflichten des Verantwortlichen aus der Datenschutz-Grundverordnung	301
7.9.1	Rechenschaftspflicht	302
7.9.2	Datenschutz durch Systemgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen	304
7.9.2.1	Datenschutz durch Systemgestaltung	304
7.9.2.2	Datenschutzfreundliche Voreinstellungen	306
7.9.2.3	Nachweis der Pflichterfüllung	307
7.9.3	Verarbeitungsverzeichnis	308
7.9.4	Datensicherheit	311
7.9.5	Datenschutz-Folgenabschätzung	314
7.9.6	Datenschutzbeauftragte	316
7.10	Rechtsbehelfe und Rechtsmittel	317
7.10.1	Beschwerde	317
7.10.2	Eröffnung des Rechtswegs	320
7.10.3	Gerichtsstands- und Rechtswahlklauseln	322
7.10.4	Gerichtliche Rechtsbehelfe	325
7.10.4.1	Vor Gerichten des Mitgliedstaates	325
7.10.4.2	Vor dem Europäischen Gerichtshof	326
7.10.5	Rechtsbehelf nach Erschöpfung des Rechtswegs	329

8	Rechtsverträgliche Systemgestaltung	331
8.1	Die Methode KORA	333
8.2	Anwendungsbeispiel „Social Networks“	334
8.2.1	Grundrechtliche Vorgaben	334
8.2.2	Rechtliche Anforderungen	335
8.2.2.1	Informationelle Selbstbestimmung (A1)	335
8.2.2.2	Computergrundrecht (A2)	336
8.2.2.3	Recht am eigenen Wort (A3)	337
8.2.2.4	Recht am eigenen Bild (A4)	338
8.2.2.5	Entfaltungsfreiheit (A5)	339
8.2.2.6	Kommunikative Selbstbestimmung (A6)	340
8.2.2.7	Nicht-Diskriminierung (A7)	342
8.2.3	Rechtliche Kriterien	344
8.2.3.1	Rechtmäßigkeit (K1)	344
8.2.3.2	Direkterhebung (K2)	345
8.2.3.3	Transparenz (K3)	346
8.2.3.4	Zweckbindung (K4)	347
8.2.3.5	Datensparsamkeit (K5)	348
8.2.3.6	Richtigkeit (K6)	351
8.2.3.7	Speicherbegrenzung (K7)	352
8.2.3.8	Integrität und Vertraulichkeit der Daten (K8)	352
8.2.3.9	Nichtverkettbarkeit (K9)	354
8.2.3.10	Intervenierbarkeit (K10)	355
8.2.3.11	Kontrolleignung des Systems (K11)	356
8.2.4	Organisatorische und technische Gestaltungsziele	358
8.2.4.1	Datenschutzfreundliche Voreinstellungen (Z1)	358
8.2.4.2	Dokumentation (Z2)	362
8.2.4.3	Risikobewertung (Z3)	363
8.2.4.4	Einwilligungsmanagement (Z4)	364
8.2.4.5	Zugangs- und Zugriffskontrolle (Z5)	367
8.2.4.6	Korrigier- und Löschkonzept (Z6)	368
8.2.4.7	Anonymisierung und Pseudonymisierung (Z7)	369
8.2.4.8	Verschlüsselung (Z8)	373
8.2.4.9	Datentrennung (Z9)	374
8.2.4.10	Dezentralität (Z10)	375

8.2.4.11	Verfügbarkeit (Z11)	376
8.2.4.12	Anpassungsfähigkeit (Z12)	377
8.2.4.13	Resilienz (Z13)	377
8.2.4.14	Portabilität und Interoperabilität (Z14)	378
8.2.4.15	Algorithmentransparenz (Z15)	379
8.2.4.16	Konfliktmanagement (Z16)	380
8.3	Konflikt zwischen der rechtsverträglichen Systemgestaltung und dem Geschäftsmodell von Social Networks	382
9	Zusammenfassung und Ausblick	387
	Literaturverzeichnis	393