

# **Datenschutz - was Juristinnen und Juristen dazu wissen sollten**

Judith Petermann Büttler, Dr. iur.  
Beauftragte für Information und Datenschutz des  
Kantons Solothurn



# Art. 1 Datenschutzgesetz des Bundes

Dieses Gesetz bezweckt den **Schutz der Persönlichkeit und der Grundrechte** von Personen, über die Daten bearbeitet werden.

# Themen

1. Historischer Rückblick
2. Positivrechtliche Regelung
3. Materieller Inhalt
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. Ausblick

# Themen

- 1. Historischer Rückblick**
2. Positivrechtliche Regelung
3. Materieller Inhalt
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. Ausblick



# Seit Ende des 19. Jahrhunderts

- Schutz der Privatsphäre
- Art. 28 – 28I ZGB

# Vorstösse auf Bundesebene

- 1971 Motion Bussey:  
„Erlass einer Gesetzgebung, welche den **Bürger und dessen Privatsphäre gegen missbräuchliche Verwendung der Computer schützt**, andererseits jedoch eine normale **Entwicklung** der Verwendung von **Datenverarbeitungsanlagen sicherstellen** soll.“
- und weitere

# „Fichen-Skandal“ in der Schweiz

- 1989 Einsetzung einer PUK (NR Leuenberger)
- Bund hatte rund 900'000 Fichen von Bürgerinnen und Bürgern angelegt.

⇒ Vertrauensverlust

# Datenschutzgesetze in der Schweiz

- 1.7.1993  
Datenschutzgesetz des Bundes (DSG)
- 1.1.2003  
Informations- und Datenschutzgesetz Kanton Solothurn (InfoDG)

# 21. Jahrhundert: Digitalisierung



# Datenschutz-Revisionen in der Schweiz

- Totalrevision DSG  
Beratung im 2. Rat (SR) abgeschlossen  
=> Differenzbereinigungsverfahren
- Revision der kantonalen Datenschutzgesetze

# Themen

1. Historischer Rückblick
2. **Positivrechtliche Regelung**
3. Materieller Inhalt
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. Ausblick



# Grundlage in Verfassung

## Art. 13 BV: Schutz der Privatsphäre

### Abs. 2

„Jede Person hat Anspruch auf Schutz vor Missbrauch ihrer persönlichen Daten.“

**=> Recht auf informationelle Selbstbestimmung**

# Grundlage in Verfassung

## Art. 8 Abs. 2 KV SO

**Die Privat- und Geheimsphäre, namentlich der Schutz vor Datenmissbrauch, die Unverletzlichkeit des Hausrechts sowie das Post- und Fernmeldegeheimnis sind gewährleistet.**

# Gesetze

## Datenschutzgesetz des Bundes (DSG)

- Bundesbehörden
- Private mit  
Bundesaufgaben
- 
- Private

## Kantonale Datenschutzgesetze

- Kantonale Behörden
- Kommunale  
Behörden
- Private mit  
Leistungsauftrag von  
Kanton oder von  
Gemeinde

## Spezialerlasse



# z.B. Auskunft Adoption

## Art. 268c Abs. 3 ZGB

«Das **volljährige Kind** kann jederzeit verlangen, dass ihm die **Personalien seiner leiblichen Eltern und weitere Informationen über diese** bekannt gegeben werden. Ausserdem kann es verlangen, dass ihm **Informationen über direkte Nachkommen seiner leiblichen Eltern** bekannt gegeben werden, **wenn** die Nachkommen volljährig sind und der Bekanntgabe zugestimmt haben.»

# Erlasse in Europa

- EU Richtlinie 2016/680 für Polizeibereich („schengenrelevant“)
- **EU DSGVO**
- Europaratskonvention 108

# EU Richtlinie 2016/680 für Polizeibereich

Richtlinie (EU) 2016/680 des Europäischen Parlamentes und des Rates vom 27. April 2016 zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten durch die zuständigen Behörden zum Zwecke der **Verhütung, Ermittlung, Aufdeckung oder Verfolgung von Straftaten oder der Strafvollstreckung** sowie zum freien Datenverkehr und zur Aufhebung des Rahmenbeschlusses 2008/977/JI des Rates

Umsetzungsfrist für Schweiz: 1.8.2018

# EU Richtlinie 2016/680 für Polizeibereich

## Umsetzung Bund per 1.3.2019:

- BG über die Umsetzung der Richtlinie (EU) 2016/680 zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten zum Zwecke der Verhütung, Ermittlung, Aufdeckung oder Verfolgung von Straftaten oder der Strafvollstreckung (**Weiterentwicklung des Schengen-Besitzstands**) AS 2019 625
- BG über den Datenschutz im Rahmen der Anwendung des Schengen-Besitzstands in Strafsachen (**Schengen-Datenschutzgesetz, SDSG**) SR 235.3

# EU DSGVO

Verordnung (EU) 2016/679 des Europäischen Parlamentes und des Rates vom 27. April 2016 zum Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten, zum freien Datenverkehr und zur Aufhebung der Richtlinie 95/46/EG (**Datenschutz-Grundverordnung**)

In Kraft seit 25. Mai 2018

# EU DSGVO, Bedeutung für CH

- Anerkennung der **Gleichwertigkeit**
- **Extraterritoriale Wirkung**
  - Datenbearbeitung durch eine Niederlassung in der EU
  - Der Datenverantwortliche **bietet in der EU Waren oder Dienstleistungen** an
  - Das Verhalten von **Personen in der EU** wird **beobachtet**

# Europaratskonvention 108

**Änderungsprotokoll zur Datenschutzkonvention 108**  
(Übereinkommen zum Schutz des Menschen bei der  
automatischen Verarbeitung personenbezogener Daten)  
des **Europarats**  
(Völkerrechtlicher Vertrag)

Der Bundesrat hat das Änderungsprotokoll zur  
Datenschutzkonvention 108 des Europarats unterzeichnet  
(30.10.2019). Genehmigung durch Parlament geplant für  
2020.

# Themen

1. Historischer Rückblick
2. Positivrechtliche Regelung
- 3. Materieller Inhalt**
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. Ausblick



# Datenschutz bei Rechtsetzung

**Wann darf das Recht auf informationelle Selbstbestimmung eingeschränkt werden?**  
(wie bei allen verfassungsmässigen Rechten):

- **Gesetzliche Grundlage**
- **Öffentliches Interesse**
- **Verhältnismässigkeit**
- **Wahrung des Kerngehalts**

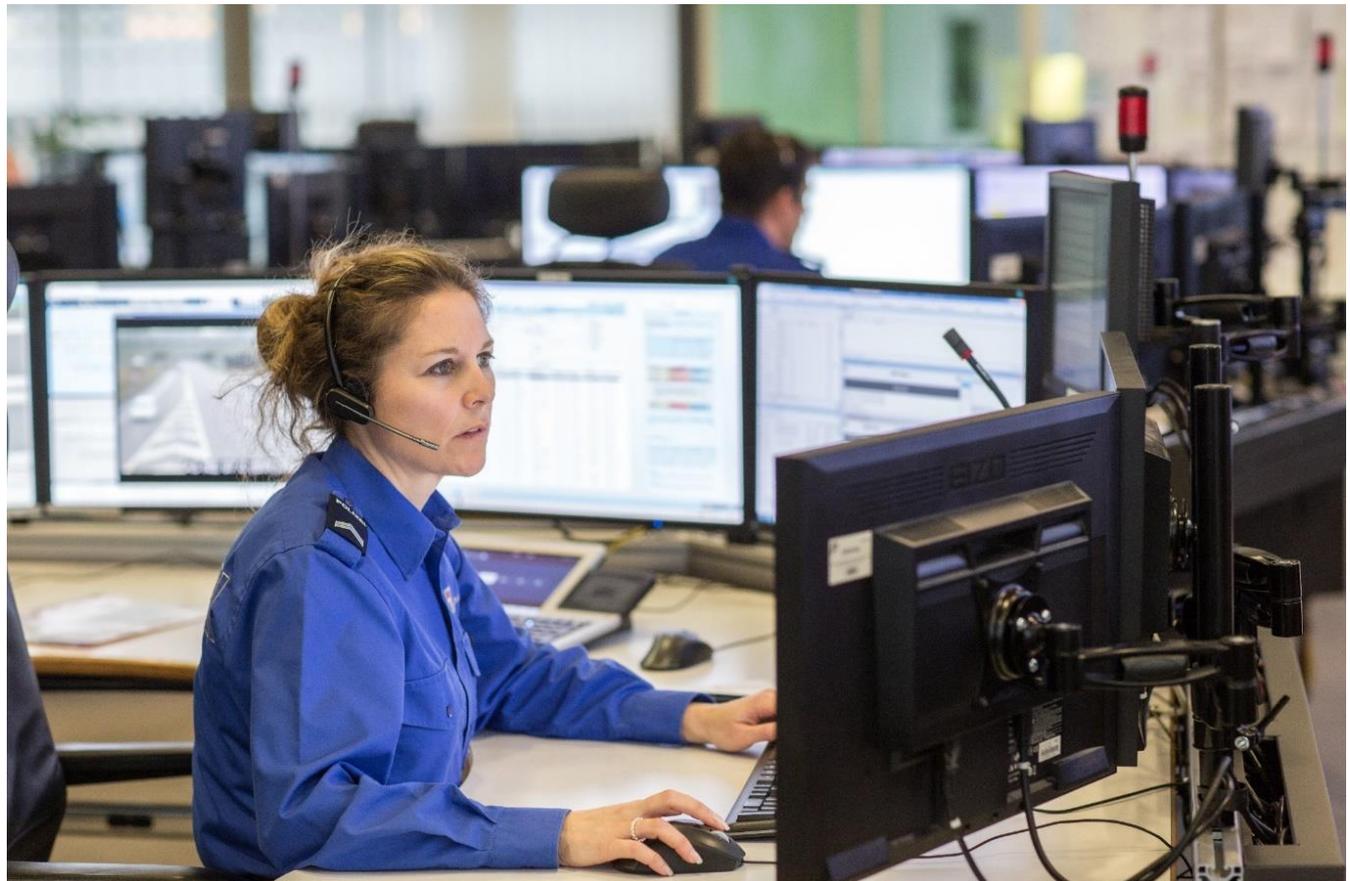
# Entscheid im demokratischen Prozess

aufgrund

- Kenntnis der **Ausgangslage**
- Kenntnis der **möglichen Konsequenzen**
- Diskussion, Auseinandersetzung, **Abwägung**

## z. B.: Polizei

⇒ Finden der datenschutzkonformen Regeln



# Inhalt der Datenschutzgesetze

## Datenschutzgesetz des Bundes (DSG)

- Bundesbehörden
- Private mit  
Bundesaufgaben
- 
- Private

## Kantonale Datenschutzgesetze

- Kantonale Behörden
- Kommunale  
Behörden
- Private mit  
Leistungsauftrag von  
Kanton oder  
Gemeinde

# Datenschutzgesetze

## Geltungsbereich:

- **Bearbeitung von Personendaten** durch Behörden / Private
- **Ausnahmen** vom Geltungsbereich  
z. B.: Bearbeitung durch natürliche Personen ausschliesslich zum persönlichen Gebrauch

# Begriff «Personendaten» im Gesetz definiert

Alle Angaben, die sich auf eine bestimmte oder **bestimmbare natürliche** (oder juristische) **Person** beziehen.

## E-DSG:

juristische Personen geniessen keinen  
Datenschutz mehr

# Beispiele von Personendaten

- Telefonnummer (Festnetz) / Handy-Nr.
- AHV-Nummer
- Autonummer
- Wohnadresse
- Fotos von erkennbaren Personen
- Ausbildung einer bestimmten Person

# Begriff «Besonders schützenswerte Personendaten»

Angaben über:

- die **religiösen**, weltanschaulichen, politischen oder **gewerkschaftlichen** Ansichten oder Tätigkeiten
- die **Gesundheit**
- die **Intimsphäre**
- die **rassische** und **ethnische** Herkunft
- Massnahmen der **Sozialhilfe**, **administrative** oder **strafrechtliche Verfolgung** und **Sanktion**

# Begriff «**Besonders schützenswerte Personendaten**»

## **E-DSG:**

- **genetische Daten**
- **biometrische Daten**, die eine natürliche Person eindeutig identifizieren

# Datenschutzgesetz: Datenbearbeitung erlaubt, wenn

- **Rechtmässigkeit** (Rechtsgrundlage / Rechtfertigungsgrund)
- **Zweckbindung**
- **Verhältnismässigkeit** / Treu und Glauben
- **Datensicherheit**
- **Richtigkeit** der Daten
- **Vernichtung / Anonymisierung** sobald Zweck erlaubt

# Rechtmässigkeit

## Private

Verbot: widerrechtliche Persönlichkeits-verletzung

**Bearbeiten ist nicht widerrechtlich, wenn ein Rechtfertigungsgrund (Art. 13 DSG, Art. 27 E-DSG) vorliegt:**

- Einwilligung der betroffenen Person,
- überwiegendes öffentliches Interesse
- oder überwiegendes privates Interesse

# Rechtmässigkeit

## Behörden

Erforderlich: **Rechtsgrundlage (§ 15 InfoDG)**

bearbeiten nur, wenn

- in **Gesetz / Verordnung vorgesehen,**
- **erforderlich, um Aufgabe aus Gesetz oder Verordnung auszuführen,**
- **Einwilligung** oder
- betr. **Person** hat Daten **öffentlich gemacht**
- **„Notfall-Regelung“ (z. B.: Lebensgefahr)**

# z. B.: Krebsregister

## § 65 Abs. 8 Gesundheitsgesetz

Bis zum Inkrafttreten der Krebsregistrierungsgesetzgebung des Bundes können Ärzte und Ärztinnen ....., folgende Personen- und Gesundheits**daten erheben** und diese, zusammen mit den zu ihrer Identifikation erforderlichen Daten, dem Betreiber oder der Betreiberin des Krebsregisters **melden**:

- a) Name und Vorname;
- b) Versichertennummer gemäss Artikel 50c AHVG;
- c) Wohnadresse;
- d) Geburtsdatum;
- e) Geschlecht;
- f) diagnostische Daten zur Krebserkrankung und Daten zur Erstbehandlung;
- g) ergänzende Daten zum Krankheitsverlauf und zur Behandlung sowie Daten zu Früherkennungsmassnahmen.



# Zweckbindung

## Beispiel: E-Vignette (Gesetzesentwurf)

- Kontrolle, ob **Abgabe** für Benützung der **Autobahn** bezahlt ist (im Entwurf vorgesehen)
- Nutzung für **Mobility Pricing** wäre ein neuer Zweck
- Erstellung von **Bewegungsprofilen** wäre ein neuer Zweck

# Verhältnismässigkeit geeignet, erforderlich, zumutbar

## z.B. Videoüberwachungen

24-Stundenüberwachung bei Schulhäusern ist i.d.R. nicht verhältnismässig (nicht zumutbar).

# Themen

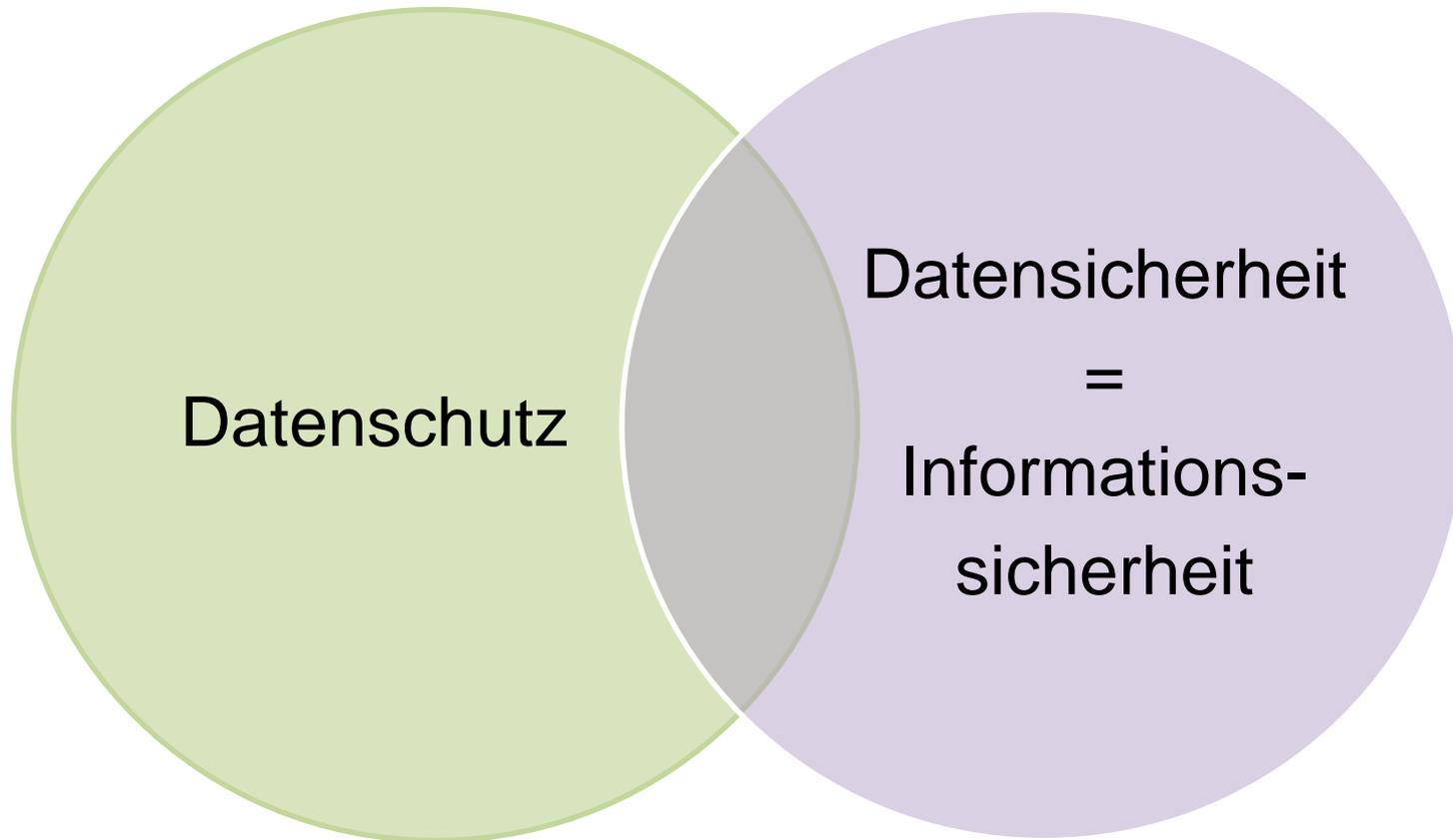
1. Historischer Rückblick
2. Positivrechtliche Regelung
3. Materielle Inhalt
4. **Datenschutz / Datensicherheit**
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. Ausblick

# Rahmengesetzgebung

## Datenbearbeitung erlaubt, wenn

- **Rechtmässigkeit** (Rechtsgrundlage / Rechtfertigungsgrund)
- **Zweckbindung**
- **Verhältnismässigkeit** / Treu und Glauben
- **Datensicherheit**
- **Richtigkeit** der Daten
- **Vernichtung / Anonymisierung** sobald Zweck erlaubt

# Datenschutz / Datensicherheit





# Themen

1. Historischer Rückblick
2. Positivrechtliche Regelung
3. Materielle Inhalt
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. **Durchsetzung Rechtsansprüche**
6. Ausblick



# Wichtigstes Recht: Auskunftsrecht / Einsichtsrecht

## § 26 InfoDG, Art. 8 f. DSG, Art. 23 f. E-DSG

- **Grundsatz der Einsicht / der Auskunft**
- **Ausnahmen**
- **Keine Gebühren** (§ 41 InfoDG. Art. 8 Abs. 5 DSG, Art. 23 Abs. 1 E-DSG)  
Bund: Ausnahmsweise Gebühren

# weitere Rechte

- **Berichtigen / Bestreitungsvermerk**
- **Unterlassen, Beseitigung, Feststellung** einer widerrechtlicher Bearbeitung
- **Entscheid Dritten mitteilen** oder veröffentlichen
- **Löschung**  
(Art. 28 Abs. 2 E-DSG, Art. 37 E-DSG)

# Durchsetzung Rechtsansprüche gegenüber Privaten

Art. 15 DSG (Art. 28 E-DSG)

**Klagen** zum Schutz der Persönlichkeit richten sich  
nach **Art. 28, 28a sowie 28g-28l ZGB**

**Neu:** DSG-Revision mit Revision ZPO

keine Gerichtskosten

Keine Sicherheit für Parteientschädigung

# Durchsetzung Rechtsansprüche gegenüber Behörden

## Ordentliches Verwaltungsverfahren

# Weitere Möglichkeiten

- Anzeige bei **Datenschutzaufsichtsbehörde**
- Anzeige bei **Strafverfolgungsbehörde** sofern Datenschutzverletzung einem Straftatbestand entspricht (z.B. Verletzung Berufs- oder Amtsgeheimnis, Straf-bestimmungen DSG (**E-DSG**) usw.)

# Themen

1. Historischer Rückblick
2. Positivrechtliche Regelung
3. Materieller Inhalt
4. Datenschutz / Datensicherheit
5. Durchsetzung Rechtsansprüche
6. **Ausblick**

# Digitalisierung / Big Data



# Social Credit System in China

ab 2020 definitiv eingeführt.

Vorgesehen:

Start mit 1000 Punkten

1300 Punkte: AAA

Unter 600 Punkte: D

# Social Credit System in China

Credits anhand von **Daten aus verschiedenen Datenquellen**, möglicherweise

- Online-Shopping?
- Internet-Suchanfragen?
- Videoüberwachungen?
- Verhalten?
- Beziehungen?

# Social Credit System in China

Auswirkungen auf:

Ausbildungsmöglichkeiten?

Job?

Reisen?

???

# heute in der Schweiz

**Zunehmende Akzeptanz staatlicher Überwachungen** auch bei geringfügigen Straftaten und bei Regelwidrigkeiten

- Wachsende Zahl von Videoüberwachungen (Sachbeschädigung, Littering)
- Überwachung bei Verdacht auf **unrechtmässige** Leistungen der Sozialversicherung

# heute in der Schweiz

**Zunehmende Akzeptanz «asoziales Verhalten» anzuprangern oder zu sanktionieren.**

z. B.:

- Nichtbezahlen der Steuern
- Sozialhilfebezüger
- Vgl. Solothurner Zeitung vom 20.1.2020, S. 16  
«Unternehmen prüfen heimlich ihre Kunden»,  
«Wer meckert, muss warten»

# heute

## Überzeugung, man sei nicht beeinflussbar durch personalisierte Information / Vorenthalten von Informationen

- Beeinflussung Konsumverhalten (Verhalten)
- Beeinflussung des politischen Meinungsbildungs-Prozesses

# Digitalisierung / Big Data



# Bedeutung des Datenschutzes

«Ohne Datenschutz sind wir der **Überwachung** und der **Manipulation** ausgeliefert»

Bruno Baeriswyl, Datenschutzbeauftragter ZH

⇒ Datenschutz ist ein **Fundament unserer liberalen Gesellschaft.**

⇒ Datenschutz ist ein **Fundament der Demokratie**

