Inhaltsverzeichnis

Geleitwort ..... **V**

Vorwort ..... **VII**

1 Vogelfreie Datenschützer **1**

1.1 Funktionale, relative und völlige Unabhängigkeit 1

1.2 Unabhängigkeit und Demokratische Legitimation 3

1.3 Aufsicht, Kontrolle und Schranken der Unabhängigkeit 5

2 Die Organisation der Datenschutzaufsicht in Deutschland **9**

2.1 Entstehung der datenschutzrechtlichen Aufsicht 9

2.1.1 Entwicklung der Fremdkontrolle auf Bundesebene 10

2.1.1.1 Erste Kontrollmodelle 11

2.1.1.2 Vorschlag des Deutschen Juristentages 12

2.1.1.3 Entschließung des Innenausschusses 13

2.1.1.4 BDSG 1977 14

2.1.1.5 BDSG 1990 15

2.1.2 Harmonisierung durch EG Datenschutzrichtlinie 16

2.2 Datenschutzkontrolle des Bundes und der Länder 18

2.2.1 Bundesdatenschutzbeauftragter 18

2.2.2 Kontrollinstanzen auf Länderebene 21

2.2.2.1 Baden-Württemberg 23

2.2.2.2 Bayern 25

2.2.2.2.1 Landesbeauftragter für den Datenschutz 25

2.2.2.2.2 Landesamt für Datenschutzaufsicht 26

2.2.2.3 Berlin 27

2.2.2.4 Brandenburg 28

2.2.2.5 Bremen 29

2.2.2.6 Hamburg ... 31
2.2.2.7 Hessen ... 32
2.2.2.8 Mecklenburg-Vorpommern ... 33
2.2.2.9 Niedersachsen ... 35
2.2.2.10 Nordrhein-Westfalen ... 37
2.2.2.11 Rheinland-Pfalz ... 38
2.2.2.12 Saarland ... 40
2.2.2.13 Sachsen ... 41
2.2.2.14 Sachsen-Anhalt ... 42
2.2.2.15 Schleswig-Holstein ... 43
2.2.2.16 Thüringen ... 44
2.3 Gesetzliche Elemente der Unabhängigkeit ... 46
2.3.1 Wahl ... 46
2.3.1.1 Vorschlagsrecht ... 47
2.3.1.2 Erforderliche Mehrheit ... 47
2.3.1.3 Amtsdauer ... 48
2.3.1.4 Möglichkeit der Wiederwahl ... 49
2.3.2 Vorzeitige Entlassung ... 49
2.3.3 Amtsverhältnis ... 50
2.3.4 Anbindung und Einrichtung der Behörde ... 51
2.3.4.1 Anbindung an Exekutive ... 51
2.3.4.2 Anbindung an Legislative ... 51
2.3.4.3 Status einer obersten Landesbehörde ... 51
2.3.5 Datenschutzkommission oder –beirat ... 52
2.3.6 Aufsichtsstrukturen ... 54
2.3.7 Personal und Haushalt ... 56
2.3.7.1 Personelle Entscheidungen ... 57
2.3.7.2 Hoheit über den Haushalt ... 58
2.3.8 Historisch bedingte Einschränkungen der Unabhängigkeit ... 59

3 Unions- und verfassungsrechtliche Vorgaben für die Datenschutzaufsicht ... 61

3.1 Unionsrecht ... 61
3.1.1 Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union ... 62
3.1.2 Charta der Grundrechte der Europäischen Union ... 62

3.1.3 Europäische Menschenrechtskonvention ... 63
3.1.4 Richtlinie 95/46/EG ... 64
3.1.4.1 Einrichtung der Kontrollstelle ... 65
3.1.4.2 Völlige Unabhängigkeit ... 66
3.1.4.3 Aufgaben und Funktion ... 69
3.1.4.4 Kontrollmechanismen ... 71
3.1.5 Entwurf einer Datenschutzgrundverordnung ... 71
3.2 Nationales Verfassungsrecht ... 72
3.2.1 Recht auf informationelle Selbstbestimmung ... 72
3.2.2 Grundrechtliche Schutzpflicht ... 73
3.2.2.1 Grundrechtsschutz durch Verfahren und Organisation ... 74
3.2.2.1.1 Grundrechtsschutz durch Verfahren ... 75
3.2.2.1.2 Grundrechtsschutz durch Organisation ... 78
3.2.2.2 Dynamische Pflicht zur Anpassung an neue Gefährdungen ... 81
3.3 Strukturelle Ergänzung des Grundrechtsschutzes ... 82

4 Datenschutzkontrolle im System der Gewaltenteilung ... 83

4.1 Funktion und Herausforderung der Datenschutzaufsicht ... 83
4.1.1 Technische Veränderungen ... 84
4.1.2 Politische, gesellschaftlich und rechtliche Veränderungen ... 87
4.2 Das Gewaltenteilungsprinzip des Grundgesetzes ... 89
4.2.1 Funktion der Verwaltung und Datenschutzkontrolle ... 89
4.2.2 Funktion der Legislative und Datenschutzkontrolle ... 92
4.2.3 Funktion der Judikative und Datenschutzkontrolle ... 93
4.3 Verselbständigung der datenschutzrechtlichen Kontrollstellen ... 93
4.3.1 Zulässigkeit intermediärer Staatsgewalt ... 94
4.3.2 Institutionalisierung zwecks Unparteilichkeit ... 95

5 Völlige Unabhängigkeit und demokratische Legitimation ... 97

5.1 Unabhängigkeit und Demokratie im Verfahren C–518/07 ... 97
5.1.1 Vereinbarkeit von Demokratie und Unabhängigkeit ... 98
5.1.2 Vorrang des Demokratieprinzips ... 99
5.1.3 Nagelprobe für das demokratische System ... 100

5.2 Hierarchische Ministerialverwaltung ... 102
5.2.1 Staatliche Aufsicht ... 103
5.2.2 Grundmodell der Verwaltungslegitimation ... 103
5.3 Demokratieprinzip des Grundgesetzes ... 104
5.3.1 Legitimationsgebot staatlichen Handelns ... 105
5.3.2 Organisationsgehalt des Demokratieprinzips ... 106
5.3.3 Vermittlung demokratischer Legitimation ... 106
5.3.3.1 Organisatorisch-personelle Legitimation ... 107
5.3.3.2 Sachlich – inhaltliche demokratische Legitimation ... 109
5.3.4 Legitimationsniveau staatlichen Handelns ... 110
5.3.5 Kein Verbot ministerialfreier Räume ... 112
5.3.5.1 Versteinerung eines Organisationstypus ... 114
5.3.5.2 Gestaltungsspielraum des Gesetzgebers ... 116
5.4 Optimierungsgebot rechtlicher Prinzipien ... 118
5.5 Völlige Unabhängigkeit als Prinzip effektiven Datenschutzes ... 121
5.5.1 Unionsrecht ... 122
5.5.2 Verfassungsrecht ... 123

6 Unabhängige Institutionen in der Demokratie ... 127

6.1 Unabhängige Institutionen unter dem Grundgesetz ... 127
6.1.1 Bundesrechnungshof ... 128
6.1.2 Bundesbank ... 129
6.1.3 G 10 Kontrollkommission ... 131
6.2 Unabhängige Datenschutzeinrichtungen ... 132
6.2.1 Europäischer Datenschutzbeauftragter ... 132
6.2.2 Commission Nationale de l'Informatique et des Libertés ... 133
6.2.3 College Bescherming Persoonsgegevens ... 134
6.3 Kontrollmodell demokratischer Legitimation ... 135

7 Rechtliche Bewertung ... 137

7.1 Kriterien für völlige Unabhängigkeit ... 138
7.1.1 Sachliche Unabhängigkeit ... 138
7.1.2 Persönliche Unabhängigkeit ... 138

7.1.3 Organisatorische Unabhängigkeit ... 138
7.2 Schranken der Unabhängigkeit ... 139
7.2.1.1 Parlamentarische Kontrolle ... 139
7.2.1.2 Gerichtliche Kontrolle ... 140
7.2.1.3 Kontrolle durch den Bundesrechnungshof ... 140
7.2.1.4 Öffentlichkeitsgrundsatz ... 140
7.3 Regelungsvorschlag ... 140
7.3.1 Grundgesetz ... 141
7.3.2 Bundesdatenschutzgesetz ... 141

8 Literatur ... 145

http://www.springer.com/978-3-658-09752-3

Reform der Datenschutzaufsicht
Effektiver Datenschutz durch verselbstständigte Aufsichtsbehörden
Thomé, S.
2015, XIII, 153 S., Softcover
ISBN: 978-3-658-09752-3