

Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis	xi
A. Einleitung	1
B. Technische Gegebenheiten	9
C. Rechtlicher Rahmen	99
D. Die Erlaubnisnorm der Einwilligung	205
E. Erlaubnis durch Gesetz	223
F. Einzelfälle	245
G. Herausforderungen der Durchsetzung	327
H. Zusammenfassung und Thesen	337
Anhang	345
Literaturverzeichnis	358
Stichwortverzeichnis	372

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	xi
A. Einleitung	1
§ 1 Aktuelle Situation der Bewerberrecherche im Internet	1
§ 2 Ziele und Aufbau der Arbeit	7
B. Technische Gegebenheiten	9
§ 1 Möglichkeiten der Datenerhebung	10
I. Das Internet als Informationsquelle	10
a) Konzeption und Aufbau	11
aa) Grundlagen	11
bb) Dienste des Internets	16
cc) Der Stand der Technik	18
b) Speicherorte in Netzwerken	19
c) Gründe für den Datenzustrom	21
d) Zusammenfassung	22
II. Suchmaschinen	23
a) Bedeutung	23
b) Funktionsweise	25
aa) Indexierung	25
bb) Ergebnisausgabe	28
c) Ergebnisqualität bei Personensuche	30
d) Sonderfall Personensuchmaschinen	31
e) Leistungsbeziehungen	33
f) Zusammenfassung	35
III. Datenarchive	36
a) Web-Archive	37
b) Suchmaschinen-Cache	39
c) Sonstige Speicherorte	40
d) Zusammenfassung	40
IV. Soziale Medien	41
a) Begriffsbestimmung	42

b) Typisierung	45
aa) Soziale Netzwerke	45
(1) Daten vom Nutzer selbst	46
(2) Daten über den Nutzer von Dritten	49
(3) Durch das Netzwerk erzeugte oder auf-	
gewertete Daten	50
(4) Steuermöglichkeiten durch den Nutzer	51
(5) Besondere Funktionen der Netzwerke	52
(6) Bedeutung der Sozialen Netzwerke	52
bb) Blogs	53
cc) Foren	54
dd) Wikis	56
ee) Sonstige	58
c) Zusammenfassung	61
V. Ergebnis	62
§ 2 Verarbeitungs- und Nutzungsmöglichkeiten von Bewerber-	
daten	65
I. Allgemeine Möglichkeiten	66
a) Unmittelbare Auswertung der Daten	66
b) Indirekte Auswertung der Daten	68
c) Vergleich mit Angaben des Bewerbers	69
II. Daten von Dritten über den Bewerber	71
III. Automatisierte Datenverarbeitung	74
IV. Verwertung unterschiedlicher Medientypen	78
V. Ergebnis	79
§ 3 Möglichkeiten des Schutzes vor einem Umgang mit Daten	80
I. Schutz durch technische Produktgestaltung	80
II. Einwirkung auf Datenquellen	82
a) Verschleierung des Datenbezugs	82
b) Kommentierung der Information	84
c) Beschränkung des Zugangs	87
d) Entfernen der Daten	90
III. Schutz vor automatisierter Datenverarbeitung	92
IV. Ergebnis	93
§ 4 Gesamtergebnis	95
C. Rechtlicher Rahmen	99
§ 1 Europäische Vorgaben	100
I. Grundrechtecharta der EU	100

II.	Datenschutzrichtlinie	102
III.	Recht auf Vergessenwerden	105
	a) Herleitung	106
	aa) Anwendbarkeit des europäischen Datenschutzes	107
	bb) Verantwortlichkeit für Suchergebnisse	108
	cc) Interessenabwägung hinsichtlich Lösungs- anspruch	111
	b) Folgen für den Datenschutz	112
	c) Problempunkte	114
IV.	Datenschutzgrundverordnung	116
V.	Ergebnis	116
§ 2	Verfassungsrechtliche Vorgaben	117
I.	Allgemeines	117
II.	Einschlägige Grundrechte	117
	a) Informationelle Selbstbestimmung	118
	aa) Schutzbereich	118
	bb) Schranken	119
	b) Gewährleistung der Vertraulichkeit und Integrität informationstechnischer Systeme	121
	c) Meinungs- und Informationsfreiheit	122
	d) Berufsfreiheit	124
	e) Eigentumsfreiheit	124
III.	Auswirkungen auf den Beschäftigendatenschutz	124
	a) Anwendung zwischen Privaten bei Datenschutzbe- langen	125
	b) Anwendung im Kontext der Internetrecherche	126
	aa) Auf Seiten des Bewerbers	126
	bb) Auf Seiten Dritter	127
	cc) Auf Seiten des Arbeitgebers	127
IV.	Ergebnis	127
§ 3	Einfachgesetzliche Vorgaben	128
I.	Bundesdatenschutzgesetz	128
	a) Reichweite und Konzeption	129
	aa) Allgemein	129
	bb) Subsidiaritätsklausel des BDSG	132
	b) Grundbegriffe	134
	aa) Personenbezogene Daten	135
	bb) Erheben	141
	cc) Verarbeiten	143

	dd)	Nutzen	149
	ee)	Anonym und Pseudonym	151
	ff)	Besondere Arten personenbezogener Daten	154
	gg)	Beschäftigte	155
c)		Das Verbot mit Erlaubnisvorbehalt	157
	aa)	Einwilligung	157
	bb)	Der § 28 BDSG	159
	cc)	Der § 32 BDSG	161
	dd)	Weitere Erlaubnisnormen	163
d)		Konkurrenzen der Erlaubnisnormen	166
	aa)	§ 32 BDSG zu § 28 I 1 Nr. 1 BDSG	166
	bb)	§ 32 BDSG zu § 28 I 1 Nr. 2 BDSG	167
	cc)	§ 32 BDSG zu § 28 I 1 Nr. 3 BDSG	167
	dd)	§ 32 BDSG zu § 28 VI-VIII BDSG	172
	ee)	Sonstige	172
e)		Übergreifende Gebote	172
	aa)	Direkterhebung	173
		(1) Einordnung in das System des Datenschutzes	173
		(2) Anforderungen der Direkterhebung	174
		(3) Ausnahmen von der Direkterhebung	175
		(4) Verhältnis zu den einschlägigen Erlaubnisnormen	178
		(5) Auswirkungen im Kontext der Internetdatenerhebung	182
	bb)	Datenvermeidung und -sparsamkeit	186
	cc)	Zweckbindung	190
II.		Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz	191
III.		Telemediengesetz	194
	a)	Anwendungsbereich	194
	b)	Verhältnis zum BDSG	194
IV.		Telekommunikationsgesetz	195
V.		Straf- und Ordnungsvorschriften	196
	a)	§§ 43, 44 BDSG	196
	b)	Ausspähen von Daten	197
	c)	Verletzung des höchstpersönlichen Lebensbereichs durch Bildaufnahmen	198
	d)	Beleidigungsdelikte	199
VI.		Arbeitsrechtliche Grundsätze	199

VII. Völkerrechtliche Verträge	201
VIII. Ergebnis	201
§ 4 Gesamtergebnis	203
D. Die Erlaubnisnorm der Einwilligung	205
§ 1 Voraussetzungen der Einwilligung	205
I. Allgemeine Voraussetzungen	205
a) Freie Entscheidung	206
b) Informationspflicht	207
II. Formelle Voraussetzungen	208
a) Schriftformerfordernis	208
b) Voraussetzungen der Ausnahme vom Schriftfor-	
merfordernis	209
aa) Besondere Umstände	209
bb) Abweichende Form	210
cc) Angemessenheit	214
c) Verschärfung bei sensiblen Daten	215
III. Grenzen der Einwilligung	215
§ 2 Einwilligung im Arbeitsverhältnis	216
I. Allgemein	216
II. Die Einwilligung des Bewerbers	219
a) Einwilligung auf Initiative des Bewerbers	220
b) Einwilligung auf Veranlassung des Arbeitgebers	220
E. Erlaubnis durch Gesetz	223
§ 1 Die zentrale Norm des § 32 BDSG	223
I. Regelungssystematik	223
II. Geltungsbereich	225
III. Grundtatbestand Absatz 1 Satz 1	226
a) Zweckbindung	226
b) Entscheidung, Durchführung oder Beendigung	229
c) Erforderlichkeit	230
IV. Aufdeckung von Straftaten Absatz 1 Satz 2	234
a) Abgrenzung zu Absatz 1 Satz 1	234
b) Probleme der Anwendung auf die Bewerbersituation	235
c) Sonstige Voraussetzungen	235
V. Zusammenfassung	237
§ 2 Der § 28 VI BDSG	237
I. Anwendungsbereich	237

II.	Schutzniveau	238
III.	Tatbestand	238
§ 3	Die Erlaubnisnormen im Lichte der europäischen Vorgaben	242
§ 4	Ergebnis	243

F. Einzelfälle 245

§ 1	Recherche mittels Suchmaschinen	247
I.	Vorüberlegungen	247
a)	Anwendbarkeit des BDSG	247
aa)	Allgemeine Anwendbarkeit	247
bb)	Territoriale Anwendbarkeit	248
cc)	Subsidiarität	248
b)	Rechtliche Einordnung	250
II.	Einwilligung	257
a)	Nutzen der Bewerberdaten	257
b)	Übermitteln der Daten	260
c)	Erheben der Daten	260
d)	Speichern der Daten	261
e)	Ergebnis	261
III.	§ 32 I 1 BDSG	261
a)	Allgemeine Voraussetzungen	262
b)	Verhältnismäßigkeitsprüfung	262
aa)	Nutzen der Bewerberdaten	262
(1)	Geeignetheit	262
(2)	Erforderlichkeit	263
(3)	Angemessenheit	265
bb)	Übermitteln der Bewerberdaten	275
cc)	Übermitteln der in der Person des Arbeitgebers liegenden Bewerberdaten	275
dd)	Erheben der Suchergebnisse	275
(1)	Ergebnisliste	276
(2)	Ergebnisaufruf	281
ee)	Speichern des Fundes	282
ff)	Ergebnis	282
IV.	§ 32 I 2 BDSG	283
V.	Ergebnis	284
§ 2	Recherche in Sozialen Medien	286
I.	Vorüberlegungen	286
a)	Unterschiede zur Suchmaschinenrecherche	286

	b) Stadien des Umgangs mit Daten	287
II.	Einwilligung	288
III.	§ 32 I 1 BDSG	292
IV.	§ 32 I 2 BDSG	295
V.	Ergebnis	295
§ 3	Gezielter Informationsaufruf	296
I.	Initiative des Bewerbers	297
	a) Einwilligung	297
	b) § 32 I 1 BDSG	301
II.	Initiative des Arbeitgebers	301
	a) Kontrolle der Angaben	302
	aa) § 32 I 1 BDSG	302
	bb) § 32 I 2 BDSG	303
	b) Ergänzung der Angaben	305
	aa) Einwilligung	306
	bb) § 32 I 1 BDSG	306
III.	Ergebnis	307
§ 4	Milieucheck	307
§ 5	Datenarchive	308
§ 6	Automatische Bewerberbewertung	309
I.	Grundlegende Einordnung	309
II.	Einwilligung	310
III.	§ 32 I 1 BDSG	311
	a) Anwendbarkeit	311
	b) Voraussetzungen	315
	aa) Allgemeines	315
	bb) Verhältnismäßigkeit	316
	(1) Geeignetheit	316
	(2) Erforderlichkeit	317
	(3) Angemessenheit	317
IV.	Ergebnis	323
§ 7	Gesamtergebnis	323
G.	Herausforderungen der Durchsetzung	327
§ 1	Rechtsfolgen	327
I.	Ansprüche des Bewerbers	327
II.	Ansprüche der Plattformbetreiber	328
III.	Betriebsrat und Datenschutzbeauftragter	329
IV.	Verwertungsverbote	330

V. Strafrechtliche Folgen	330
§ 2 Praxisprobleme	331
I. Schwierige Sachverhaltsaufklärung	331
II. Unklare Begrifflichkeiten	332
§ 3 Ergebnis	335
H. Zusammenfassung und Thesen	337
§ 1 Ergebniszusammenfassung	337
§ 2 Thesen	342
Anhang	345
1. Quellcode - Automatische Bewerberbewertung	346
2. Webseite im Google-Cache	349
3. Google-Suche nach Namen	350
4. Yasni-Suche nach Namen	351
5. Einstellungen für Google Anzeigen	354
6. Google Suche nach Stephan Weth	355
7. Beispielprofil bei XING	356
8. Suche als URL einer Webseite	357
9. Formen des Umgangs mit Daten bei einer Suchmaschinen- recherche	358
Literaturverzeichnis	358
Stichwortverzeichnis	372