

VERHANDLUNGEN DES ACHTZEHNEN ÖSTERREICHISCHEN  
JURISTENTAGES LINZ 2012

---

**Band I/2**

# **Öffentliches Recht**

**Das Grundrecht auf Datenschutz im Spannungsfeld zwischen  
Freiheit und Sicherheit**

**Referate und Diskussionsbeiträge**



Wien 2013

Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	9
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	9
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	10
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	16
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	17
<b>Datenschutzrecht und Staatsorganisation</b> .....	<b>17</b>
I. Einleitung .....	17
II. Datenschutz und Behördenorganisation .....	18
1. Der Einfluss des Datenschutzrechtes auf die Über- und Unterordnung der Behörden .....	18
2. Beschränkung behördenorganisatorischer Gestaltungsfreiheit .....	21
III. Datenschutz und Rechtsformensystem .....	27
IV. Datenschutz und Parlament .....	29
1. Allgemeines .....	29
2. Konkretes .....	33
3. Probleme .....	36
V. Schlussbemerkungen .....	37
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	38
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	38
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	38
<i>AbgzNR Johann Maier</i> .....	38
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	39
<i>Univ.-Prof. Dr. Rudolf Thienel, Vizepräsident VwGH</i> .....	40
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	41
<i>Dr. Peter Pointner</i> .....	41
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	42
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	42
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	44
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	44
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	47
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	48
<i>Dr. Josef Weixelbaum</i> .....	49
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	49
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	50
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	50
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	50
<i>Sektionschef Dr. Mathias Vogl</i> .....	51
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	51

<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	53
<i>MinRat Dr. Alexander Balthasar</i> .....	53
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	53
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	53
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	54
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	54
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	55
<b>Das Grundrecht auf Datenschutz im Spannungsfeld zwischen Freiheit und Sicherheit – Die europäische Dimension</b> .....	<b>55</b>
I. Sicherheit als europäische Aufgabe .....	55
A. Gründe für die Europäisierung .....	55
B. Entwicklung des Sicherheitsrechts .....	56
C. Europäisierung und Internationalisierung .....	57
II. Die europäische Sicherheitsverwaltung als Datenverwaltung .....	58
A. Techniken .....	59
B. Beispiele .....	60
1. Europol .....	60
2. Schengen Informationssystem (SIS) .....	64
3. Prüm-Beschluss .....	66
4. Vorratsdatenspeicherung .....	67
5. Passagierdatenabkommen mit den USA .....	68
C. Verknüpfung der Elemente .....	69
III. Datenschutzrechtliche Bewertung .....	69
A. Maßstab .....	69
B. Anwendung .....	70
1. Rechtsgrundlage .....	71
2. Verhältnismäßigkeitsprüfung .....	72
3. Datensparsamkeit .....	72
4. Zweckbindung .....	73
5. Rechtsschutz .....	74
D. Ergebnis .....	75
IV. Ausblick .....	75
A. Vertrag von Lissabon .....	75
B. Vorschlag der DatenschutzRL im Bereich Polizei und Strafjustiz .....	75
C. Bleibende Probleme .....	77
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	78
<i>Dr. Wilfried Ludwig Weh</i> .....	78
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	79
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	80
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	80
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	80
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	82
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	84

<i>Priv.-Doz. Dr. Konrad Lachmayer</i> .....	84
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	84
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	85
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	85
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	85
<i>Dr. Maria Berger, Bundesministerin für Justiz a.D.</i> .....	86
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	86
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	87
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	87
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	88
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	88
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	89
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	89
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	90
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	90
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	91
<b>Das Grundrecht auf Datenschutz im Spannungsfeld zwischen Freiheit und Sicherheit; einige polizeiliche Aspekte</b> .....	<b>91</b>
I. Einleitung.....	91
II. Allgemeiner Teil.....	92
1. Drei Besonderheiten der Polizeiarbeit gegenüber der sonstigen Verwaltung.....	92
2. Allgemeine Problemstellungen und Herausforderungen.....	103
III. Besonderer Teil.....	116
1. Einige besondere Aspekte in der polizeilichen Arbeit.....	116
IV. Resümee.....	132
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	134
<i>Prof. Dr. Manfred Burgstaller</i> .....	134
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	136
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	136
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	138
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	138
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	139
<i>Univ.-Prof. Dr. Gerhart Wielinger</i> .....	139
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	140
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	140
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	140
<i>Mag. Philipp Cede</i> .....	140
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	142
<i>Prof. Dr. Manfred Burgstaller</i> .....	142
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	143
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	143
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	144

<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	144
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	144
<i>Hon.-Prof. Dr. Kurt Heller</i> .....	144
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	145
<i>Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	146
<b>Das Grundrecht auf Datenschutz im Spannungsfeld zwischen Freiheit und Sicherheit – Bemerkungen zum vorliegenden Gutachten aus strafrechtlicher Sicht</b> .....	146
I. Bestimmtheit und Verhältnismäßigkeit der gesetzlichen Eingriffsgrundlage .....	146
A. Verfassungsrecht und § 5 StPO .....	146
B. „Funkzellenabsaugung“ .....	148
C. Lösungsverpflichtungen in der StPO .....	150
1. Daten aus einer Identitätsfeststellung, körperlichen oder molekulargenetischen Untersuchung .....	150
2. Absolute Grenzen der Speicherung .....	151
D. Vorratsdaten in der StPO .....	154
1. Auskunft über Vorratsdaten.....	154
2. Auskunft über Stamm- und Zugangsdaten .....	154
II. Effektivität des Rechtsschutzes bei geheimen kriminalpolizeilichen Maßnahmen.....	159
A. Verständigungspflichten .....	159
1. Geheime Überwachungen iSd § 134 StPO .....	160
2. Automationsunterstützter Datenabgleich nach § 141 StPO .....	161
3. Andere geheime Maßnahmen .....	162
B. Der Rechtsschutzbeauftragte der StPO .....	164
C. Rechtsdurchsetzung bei Datenhandhabungen im Strafverfahren .....	167
1. Rechtsschutz gegen justizielle Datenhandhabungen.....	167
2. Zuständige Rechtsmittelinstanz bei kriminalpolizeilichen Datenhandhabungen?.....	169
III. Schluss.....	174
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	176
<i>Sektionschef Dr. Mathias Vogl</i> .....	176
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	177
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	178
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	178
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	179
<i>Univ.-Prof. Dr. Ewald Wiederin</i> .....	179
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	180
<i>Dr. Maria Wittmann-Tiwald</i> .....	180
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	180
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	180
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	181

<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	181
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	182
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	182
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	182
<i>Univ.-Prof. Dr. Rudolf Thienel, Vizepräsident VwGH</i> .....	182
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	183
<i>Dr. Wilfried Ludwig Weh</i> .....	183
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	184
<i>Sektionschef Dr. Mathias Vogl</i> .....	184
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	184
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	184
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	184
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	185
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	185
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	185
<i>Mag. Alexander Flendrovsky</i> .....	185
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	187
<i>Dr. Franz Schönbauer</i> .....	187
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	187
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	187
<i>Sektionschef Dr. Mathias Vogl</i> .....	188
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	188
<i>Univ.-Prof. Dr. Georg Lienbacher</i> .....	188
<i>Polizeipräsident Mag. Dr. Gerhard Pürstl</i> .....	189
<i>Univ.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf</i> .....	189
<i>Univ.-Prof. Dr. Franz Merli</i> .....	189
<i>o. Univ.-Prof. Dr. Walter Berka</i> .....	190
<i>Univ.-Prof. DDr. Christoph Grabenwarter</i> .....	191