

**U N I K A S S E L**  
**V E R S I T Ä T**

# **Informationelle Selbstbestimmung oder Privatheit?**

**Zu den semantischen und normativen Unterschieden verschiedener  
Konzepte des Persönlichkeitsschutzes im „digitalen“ Zeitalter**

**Prof. Dr. Gerrit Hornung, LL.M.**

**Fachgebiet Öffentliches Recht, IT-Recht und Umweltrecht**

**Konferenz des forums privatheit**

**„Die Zukunft der informationellen Selbstbestimmung“**

**Berlin, 26. November 2015**

# Übersichtliche Referenzpunkt

Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick

- **Referenzpunkte**
- **Beobachtungen zu verfassungsrechtlichen Diskursen**
- **Privatheit im deutschen Grundrechtssystem**
- **Ausblick**

# Der deutsche Referenzpunkt

Gerrit Hornung

Referenzpunkte

Verfassungsrechtliche Diskurse

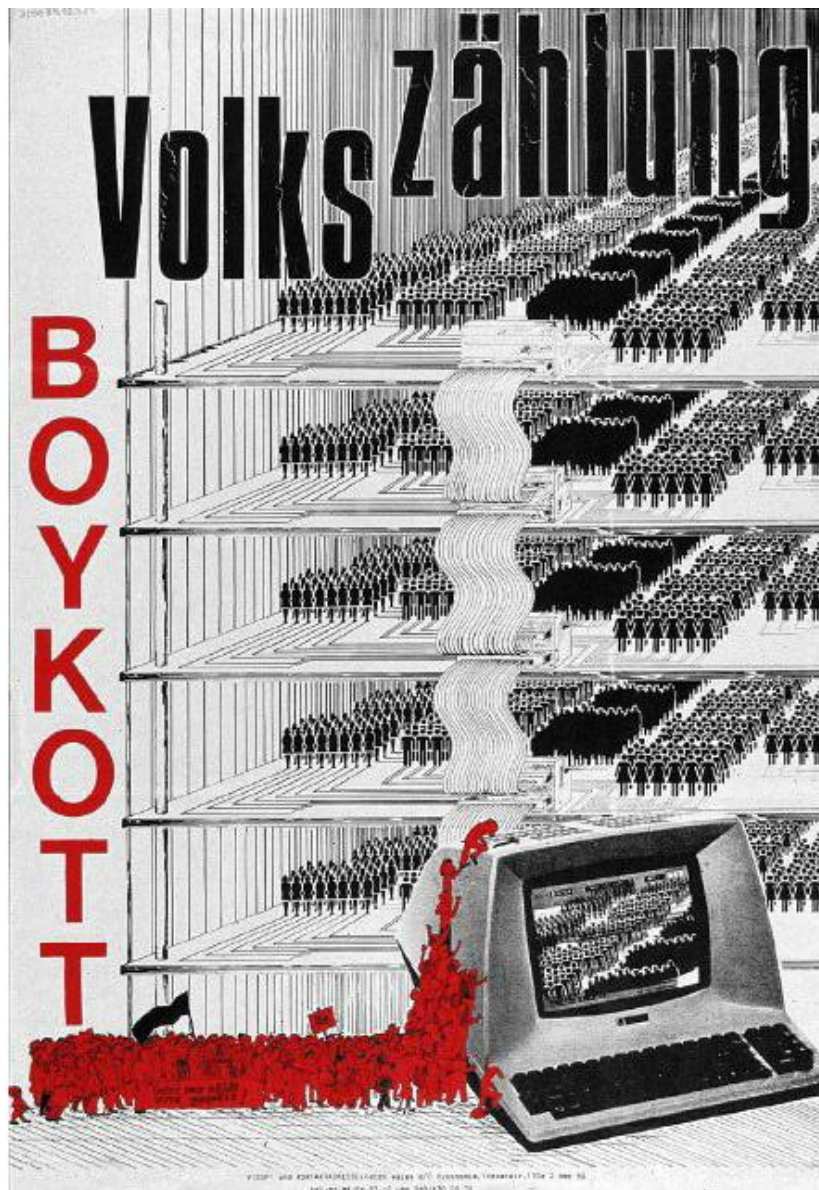
Deutsches Grundrechtssystem

Ausblick

- Volkszählungs-urteil 1993



Selbst  
Einzelne  
Verwen



/olkszählungs-  
eit



„Befugnis des  
eigabe und  
bestimmen.“

# Privatheit?

Gerrit Hornung

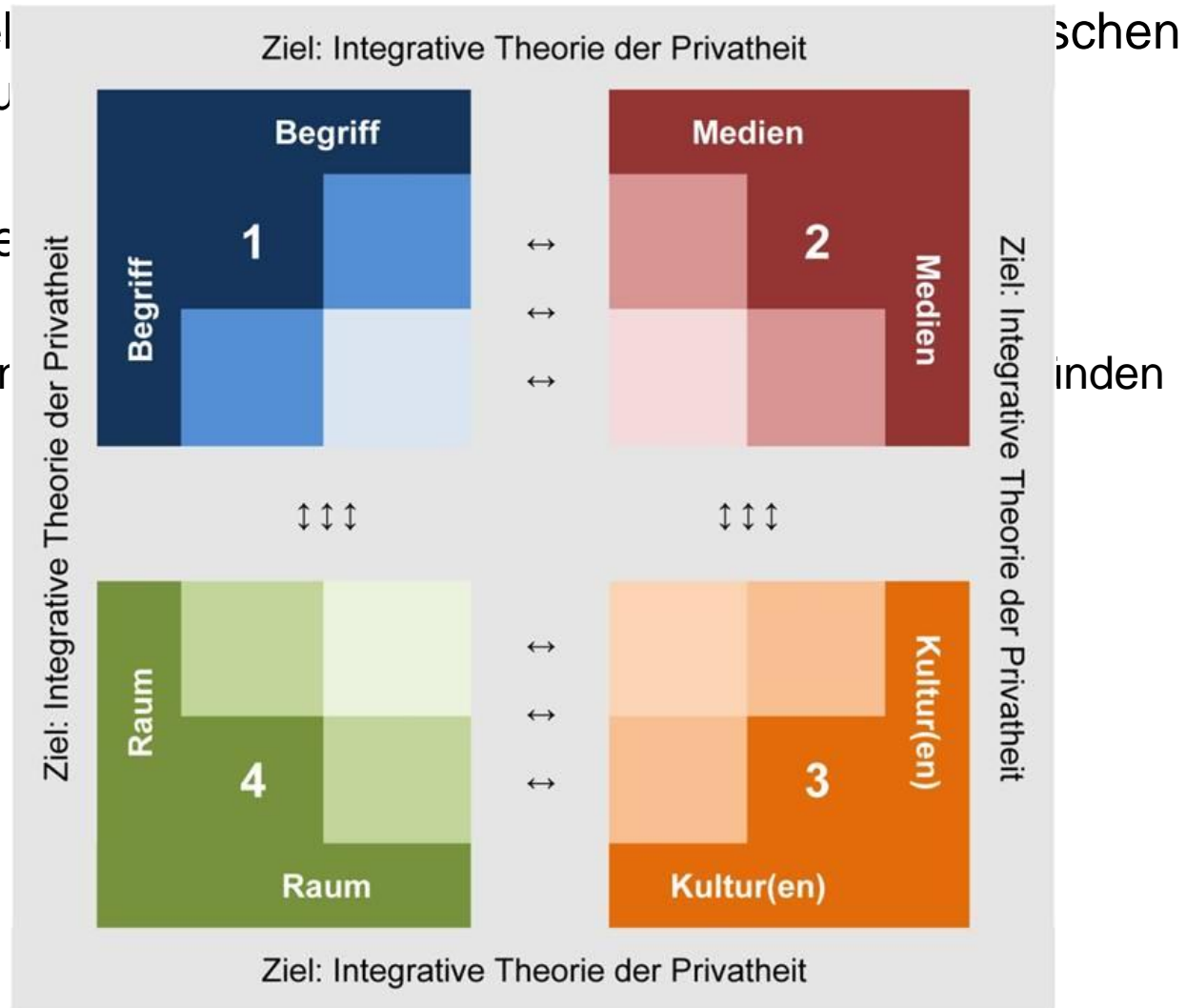
Referenzpunkte

Verfassungsrechtliche Diskurse

Deutsches Grundrechtssystem

Ausblick

- In deutscher Rechtswissenschaft und Rechtsanwendung traditionelle Abwandlungen
- In jüngeren Abwandlungen
  - Mehrere
  - Mitwirkung



## LAW REVIEW.

VOL. IV.

DECEMBER 15, 1890.

NO. 5.

### THE RIGHT TO PRIVACY.

“It could be done only on principles of private justice, moral fitness, and public convenience, which, when applied to a new subject, make common law without a precedent; much more when received and approved by usage.”

WILLES, J., in *Millar v. Taylor*, 4 Burr. 2303, 2312.

**T**HAT the individual shall have full protection in person and in property is a principle as old as the common law; but it has been found necessary from time to time to define anew the exact nature and extent of such protection. Political, social, and economic changes entail the recognition of new rights, and the common law, in its eternal youth, grows to meet the demands of society. Thus, in very early times, the law gave a remedy only for physical interference with life and property, for trespasses *vi et armis*. Then the “right to life” served only to protect the subject from battery in its various forms; liberty meant freedom from actual restraint; and the right to property secured to the individual his lands and his cattle. Later, there came a recognition of man’s spiritual nature, of his feelings and his intellect. Gradually the scope of these legal rights broadened; and now the right to

# Die Rössler'sche Trilogie

Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick

- Devisionale, informationelle und lokale (räumliche) Privatheit
  - Private Entscheidungen
  - Private Informationen
  - Private Sphären
- Der Unterschied zwischen semantischen und normativen Korrelationen
- (Deutsche) grundrechtliche „Übersetzungen“
  - Private Entscheidungen → Vielzahl von Grundrechten (Art. 2 I, 4, 5 I, III, 6, 8, 9, 11, 12, 14, 38,...)
  - Private Informationen → Art. 2 I i.V.m. Art. 1 I, 10, 13 GG
  - Private Sphären → Art. 13, ggf. Art. 2 I i.V.m. Art. 1 I GG

- Einflüsse nationaler Grundrechtsrechtsprechung
  - Ausdifferenzierter, aber lückenloser Grundrechtsschutz (BVerfG)
  - “*Scalia* said then the Warren court stepped in and found that ‘there's a generalized right of privacy that comes from penumbras and emanations, **blah blah blah, garbage**’.”  
(<http://bigstory.ap.org/article/scalia-expects-nsa-wiretaps-end-court>)
- Folge: Privatheitsdiskurse haben unterschiedliche Funktionen
  - Deutschland:
    - a) Schutzbereiche: Rationalisierung + Systematisierung (Dogmatik)
    - b) Konfliktlinie: *Abwägungsfragen* (auf Rechtfertigungsebene)
  - USA:
    - a) Konfliktlinie: *Schutzbereichseröffnung*
    - b) Zentraler Hintergrund: massiv unterschiedliche Auffassungen über Verfassungsauslegung



- Nissenbaum:
  - „**Contextual integrity** ties adequate protection for privacy to norms of specific contexts, demanding that information gathering and dissemination be **appropriate to that context** and obey the governing norms of distribution within it.”
- Europa: Zweckbindung!



# (Deutsche) grundrechtliche Dimensionen I

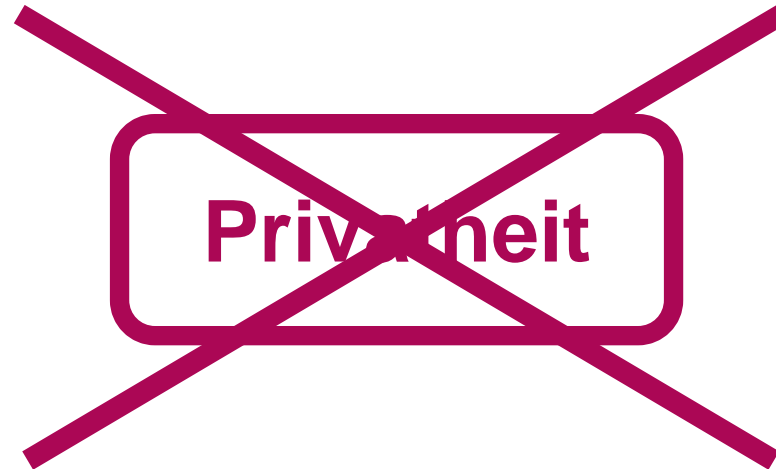
Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick



# (Deutsche) grundrechtliche Dimensionen II

Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick

**Recht auf  
informationelle  
Selbstbestimmung**

**=**

**Privatheit?**

# (Deutsche) grundrechtliche Dimensionen III

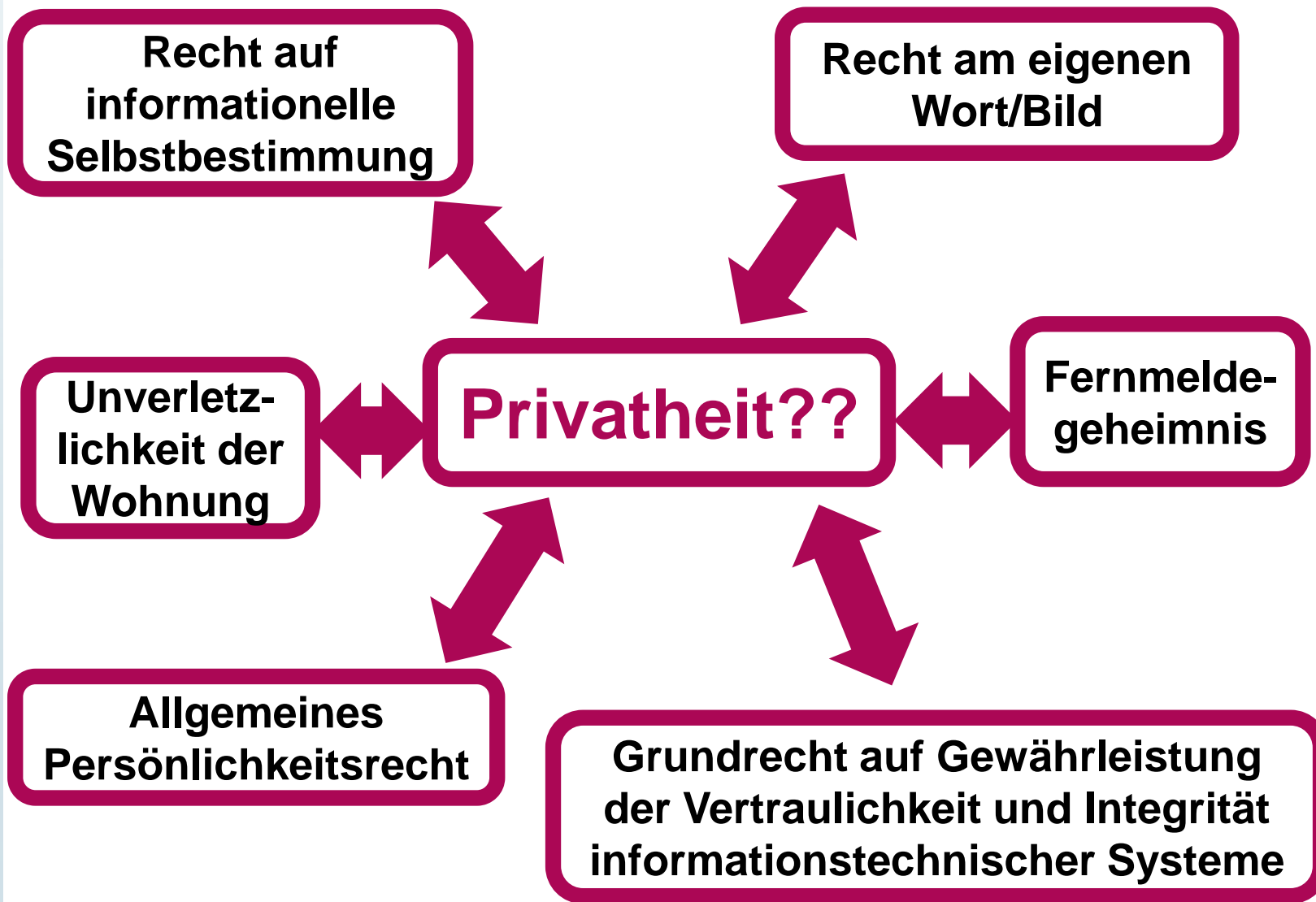
Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick



# (Deutsche) grundrechtliche Dimensionen IV

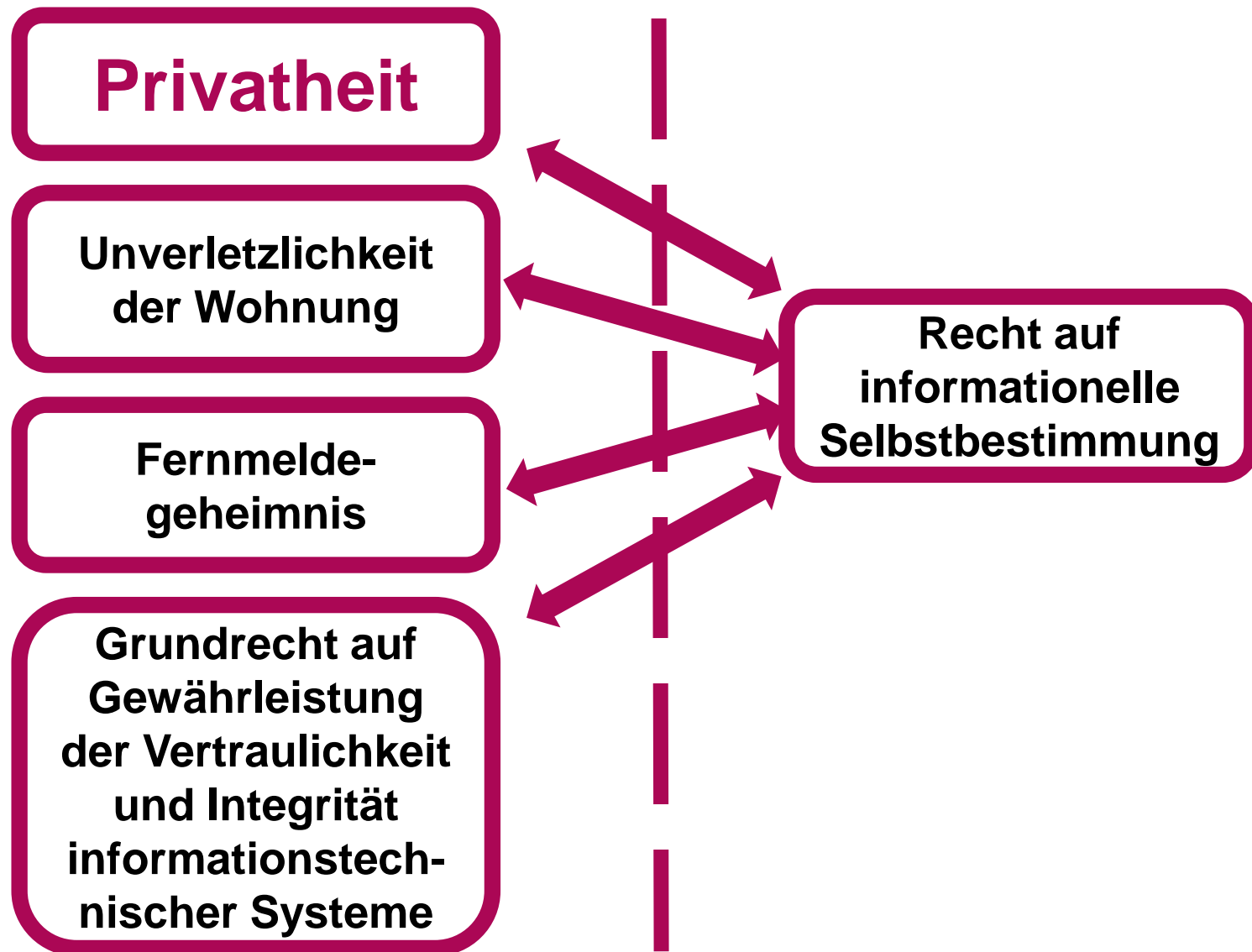
Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick



- Grundrechtsinnovationen auf Schutzbereichsebene
- Anforderungen an die Rechtfertigung
  - Einheitliches Instrumentarium
  - Einheitlicher Maßstab für die Eingriffsschwere
  - Einheitliche Rechtsfolgen bei schweren Grundrechtseingriffen (Bestimmtheitsgrundsatz, Erheblichkeitsschwellen, Richtervorbehalte, Transparenzregelungen,...)



Schutzbereichsdifferenzierung + Schrankenkonvergenz

# Ausblick: Herausforderungen...

Gerrit Hornung

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick

- ...auf Rechtfertigungsebene & im Bereich der Drittwirkung
  - Verschiebungen durch neue Wirtschaftsmodelle
  - Druck auf hergebrachte rechtliche Schutzkonzepte (Zweckbindung, Datenvermeidung und Datensparsamkeit vs. big data)
  - Druck auf technische Schutzinstrumente (privacy by design vs. big data)
- ...durch die Verschiebung auf die europäische Ebene
  - Selbstbewussteres Auftreten des EuGH
  - Zusätzliche Kompetenzen des EuGH durch DS-GVO und DS-RL (Åkerberg Fransson ff.)
  - Die Rolle der Kommission nach der DS-GVO
  - Das Problem einer paneuropäischen Kommunikation über nationale Anwendungen (Gerichte + Verwaltung) der neuen Rechtsakte
- ...im Verhältnis zu US-Marktmacht und -Verfassungsdogmatik

Referenz-  
punkte

Verfassungs-  
rechtliche  
Diskurse

Deutsches  
Grundrechts-  
system

Ausblick

# **Informationelle Selbstbestimmung oder Privatheit?**

**Zu den semantischen und normativen  
Unterschieden verschiedener Konzepte des  
Persönlichkeitsschutzes im „digitalen“ Zeitalter**

**Prof. Dr. Gerrit Hornung, LL.M.**

**[gerrit.hornung@uni-kassel.de](mailto:gerrit.hornung@uni-kassel.de)**

**<https://www.uni-kassel.de/fb07/hornung>**