Datenschutz im Bewerbungsverfahren

Möglichkeiten und Grenzen moderner Personalbeschaffung

BvD-Herbstkonferenz 2018, Stuttgart

Katja Horlbeck

- Seit 2017 Referentin für Beschäftigtendatenschutz beim Hessischen Beauftragten für Datenschutz und Informationsfreiheit (HBDI)
- Mitglied der IAPP (CIPP-E/CIPM)
- Zuvor tätig als Rechtsanwältin & externe Datenschutzbeauftragte

Fragen

Datenschutz im Bewerbungsverfahren

Arbeitsrecht

AGG, Rechtsprechung (insbesondere zum APR)

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Verarbeitung

Art. 88 DS-GVO

Erforderlich zur Begründung des Beschäftigungs-verhältnisses
§ 26 Abs. 1 Satz 1 BDSG

Einwilligung
§ 26 Abs. 2 BDSG,
Art. 6 Abs. 1 lit. a, 7 DS-GVO

Betriebs-vereinbarung
§ 26 Abs. 4 BDSG

Spezial-gesetzliche Erlaubnis-tatbestände

Rechtl. Verpflichtung oder

Berechtigtes Interesse
Art. 6 Abs. 1 lit. C & f BDSG

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung
Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Gesteigerte Transparenzpflichten

- Umfangreiche Informationspflichten des Verantwortlichen nach Art. 12 bis 15 DS-GVO
- Working Paper der Art. 29 Datenschutzgruppe "Transparency" (WP 260)
- Kurzpapier Nr. 6 der DSK „Auskunftsrecht der betroffenen Personen, Artikel 15 DS-GVO"
- Kurzpapier Nr. 10 der DSK „Informationspflichten bei Dritt- und Direkterhebung"

Betroffenenrechte

- Umfangreiche Informationspflichten des Verantwortlichen nach Art. 12 bis 15 DS-GVO
  - Working Paper der Art. 29 Datenschutzgruppe "Transparency" (WP 260)
  - Kurzpapier Nr. 6 der DSK „Auskunftsrecht der betroffenen Personen, Artikel 15 DS-GVO"
  - Kurzpapier Nr. 10 der DSK „Informationspflichten bei Dritt- und Direkterhebung"
- Recht auf Berichtigung nach Art. 16 DS-GVO
- Umfassende Löschpflichten nach Art. 17 DS-GVO
  - Kurzpapier Nr. 11 der DSK „Recht auf Löschung/Recht auf Vergessenwerden"
  - Löschung ohne unangemessene Verzögerung bei Vorliegen eines Löschgrundes i.S.v. Art. 17 Abs. 1 DS-GVO
  - „Recht auf Vergessenwerden", Art. 17 Abs. 2 DS-GVO
- Recht auf Einschränkung der Verarbeitung, Art. 18 DS-GVO
- Recht auf Datenübertragbarkeit, Art. 20 DS-GVO
- Widerspruchsrecht, Art. 21 DS-GVO

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

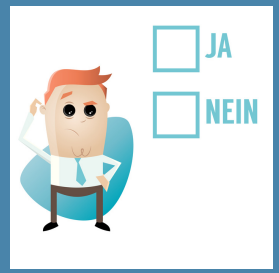
Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Freiwilligkeit



- Laut Gesetzgeber kann eine freiwillige Einwilligung insbesondere vorliegen, wenn die oder der Beschäftigte infolge der Datenverarbeitung einen rechtlichen oder wirtschaftlichen Vorteil erlangt oder Arbeitgeber und Beschäftigter gleichgerichtete Interessen verfolgen.
- Als Beispiele für die Gewährung eines Vorteils nennt der Gesetzgeber in seiner Begründung (vgl. BT-Drs. 18/11325, 97) die Einführung eines betrieblichen Gesundheitsmanagements zur Gesundheitsförderung oder die Erlaubnis zur Privatnutzung von betrieblichen IT-Systemen.
- Die Verfolgung gleichgerichteter Interessen nimmt er beispielweise an (vgl. ebenfalls BT-Drs. 18/11325, 97), wenn der Arbeitgeber Name und Geburtsdatum in eine Geburtstagsliste aufnimmt oder Fotos für das Intranet genutzt werden, da so Arbeitgeber und Beschäftigter im Sinne eines betrieblichen Miteinanders zusammenwirken.

Schriftformerfordernis, soweit nicht wegen besonderer Umstände eine andere Form angemessen ist

Aufklärung in Textform über den Zweck der Datenverarbeitung + Hinweis auf jederzeit möglichen Widerruf

Bestehen Handlungs-alternativen?

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Technischer und Organisatorischer Datenschutz…

Auftragsverarbeitung
Art. 28 DS-GVO
Kurzpapier Nr. 13 der DSK
„Auftragsverarbeitung, Art. 28 DS-GVO“
Muster auf der Webseite des HBDI

Verarbeitungsübersichten
Art. 30 DS-GVO
Kurzpapier Nr. 1 der DSK
„Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten“
Muster auf der Webseite des HBDI

Verarbeitung unter Aufsicht des Verantwortlichen oder des Auftragsverarbeiters
Art. 29 DS-GVO
Kurzpapier Nr. 19 DSK
„Unterrichtung und Verpflichtung von Beschäftigten auf Beachtung der datenschutzrechtlichen Anforderungen nach der DS-GVO“

Privacy by Design/ Privacy by Default
Art. 25 DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO
Kurzpapier Nr. 5 der DSK
„Datenschutz-Folgenabschätzung nach Art. 35 DS-GVO“

Verletzungsmeldung
Art. 33, 34 DS-GVO
Kurzpapier Nr. 18 der DSK
„Risiko für die Rechte und Freiheiten natürlicher Personen“
Meldung nach Art. 33 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO
Standard-Datenschutzmodell

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Übermittlung in Drittstaaten, Art. 44 – 50 DS-GVO

Beachtung der
tzungen
tel 5 der

Zulässigke
Datenübe
nach DS-
insbesond
& Art. 6 DS-GVO
sind zu beachten

Grundsätzliche Systematik bleibt bestehen!

Übermittlung in Drittstaaten, Art. 44 – 50 DS-GVO

1. Angemessenes Datenschutzniveau nach Entscheidung der Europäischen Kommission, vgl. Art. 45 DS-GVO
2. Geeignete Garantien, durchsetzbare Rechte und wirksame Rechtsbehelfe stehen zur Verfügung stehen, vgl. Art. 46 DS-GVO, z.B.:
   - BCR (Art. 47 DS-GVO)
   - EU-Standardvertragsklauseln
   - Genehmigte Verhaltensregeln/ Zertifizierungsmechanismus
3. Sonderfälle, vgl. Art. 49 DS-GVO, z. B.:
   - Einwilligung
   - Abschluss oder Erfüllung eines Vertrages

Kurzpapier Nr. 4 der DSK „Datenübermittlung in Drittländer

Datenschutzrechtlicher Aufgabenkatalog

Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer oder an internationale Organisationen
Art. 44 ff. DS-GVO

Datenschutz-Folgenabschätzung
Art. 35 DS-GVO

Sicherheit der Verarbeitung
Art. 32 DS-GVO

Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung
Art. 6 DS-GVO

Rechte der betroffenen Personen
Art. 12 ff DS-GVO

Datenschutz durch Technikgestaltung und durch datenschutzfreundliche Voreinstellungen
Art. 25 DS-GVO

Verantwortlicher und Auftragsverarbeiter
Art. 24 ff. DS-GVO

Automatisierte Entscheidung Im Einzelfall einschließlich Profiling
Art. 22 DS-GVO

Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten
Art. 9 DS-GVO

Einwilligung
Art. 7 DS-GVO

Meldung von Verletzung des Schutzes persbez. Daten
Art. 33 f. DS-GVO

Verarbeitung personenbezogenen Daten über strafrechtliche Verurteilungen u. Straftaten
Art. 9 DS-GVO

Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten
Art. 30 DS-GVO

Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten
Art. 5 DS-GVO

Profiling/ Automatisierte Entscheidungsfindung

- Datenschutz- und Informationsfreiheitsbericht der Landesbeauftragte für Datenschutz und Informationsfreiheit Nordrhein-Westfalen, Seite 52 – 54 und 61 - 64
- Jahresbericht Berliner Beauftragte für Datenschutz und Informations-freiheit 2016, Seite 116 -118
- Künstliche Intelligenz – Die Risiken für den Datenschutz, DuD 2017, Seite 740 – 744
- Eignungsdiagnose von Bewerbern unter der Datenschutz-Grundverordnung (DS-GVO) Professor Dr. Michael Kort, NZA-Beilage 2016, 62

Fragerecht des Arbeitgebers…

- Gleichlauf Datenschutz und Arbeitsrecht (Antidiskriminierung)
- Eignungsdiagnose von Bewerbern unter der Datenschutz-Grundverordnung
  (DS-GVO) Professor Dr. Michael Kort, NZA-Beilage 2016, 62

Cloud-basierte Recruiting-Management-Plattformen

- Jahresbericht Berliner Beauftragte für Datenschutz und Informations-freiheit 2016, Seite 116 -118
- Nutzung von cloud-basierten Recruiting-Management-Plattformen/ Datenschutzkonformer Einsatz im Konzern, ZD 2013, 497 ff.
- Working Paper der Art. 29 Datenschutzgruppe " Data processing at work" (WP 249)

Gemeinsamer Bewerberpool

Fragen

Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit

Der Hessische Beauftragte für Datenschutz und Informationsfreiheit

Dienstgebäude
Gustav-Stresemann-Ring 1
65189 Wiesbaden

Postanschrift
Postfach 3163
65021 Wiesbaden

Webseite & E-Mail
datenschutz.hessen.de
Poststelle@datenschutz.hessen.de

Telefon & Telefax
0611-1408-0
0611-1408-611