

Datenschutz im Jugendstrafrecht

Lisa S. Rösler

Datenschutz im Jugendstrafrecht

Bibliografische Informationen der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.ddb.de> abrufbar

ISBN 978-3-96138-079-4

© 2018 Wissenschaftlicher Verlag Berlin

Olaf Gaudig & Peter Veit GbR

www.wvberlin.de / www.wvberlin.com

Alle Rechte vorbehalten.

Dieses Werk ist urheberrechtlich geschützt.

Jede Verwertung, auch einzelner Teile, ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig. Dies gilt insbesondere für fotomechanische Vervielfältigung sowie Übernahme und Verarbeitung in EDV-Systemen.

Druck und Bindung: SDL – Digitaler Buchdruck, Berlin

Printed in Germany

€ 64,00

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Dezember 2017 von der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel als Dissertation angenommen. Da die Auswirkungen der Verordnung (EU) 2016/679 (Datenschutz-Grundverordnung) und der Richtlinie (EU) 2016/680 auf die datenschutzrechtlichen Besonderheiten im Jugendstrafrecht zum Abgabezeitpunkt noch nicht vollständig absehbar waren, wurde vornehmlich die bis zum 24.05.2018 geltende Rechtslage berücksichtigt.

Ich möchte mich insbesondere bei meinem Erstgutachter, Herrn *Prof. Dr. Herbert Ostendorf*, bedanken, der mich während des Promotionsvorhabens in einer großartigen Art und Weise betreute und unterstützte. Darüber hinaus möchte ich mich auch ganz herzlich bei Herrn *Prof. Dr. Manfred Heinrich* für die Erstellung des Zweitgutachtens und bei Herrn *Prof. Dr. Joachim Jickeli* und Herrn *Prof. Dr. Michael Stöber* für die Mitwirkung in der Prüfungskommission bedanken.

Mein größter Dank gebührt meinen Eltern und meiner mittlerweile verstorbenen Oma, die mich während des gesamten Studiums großzügig unterstützt haben, sowie meinem Freund, der mir immer eine starke Schulter zum Anlehnen war.

Geesthacht, im Juni 2018

Lisa S. Rösler

Inhaltsverzeichnis

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	16
A. EINLEITUNG.....	23
I. Untersuchungsgegenstand.....	23
II. Gang der Untersuchung.....	26
B. GRUNDLAGEN DES DATENSCHUTZES	27
I. Systematik der aktuellen Datenschutzvorschriften	27
1. Einleitung	27
2. EU-Datenschutz-Grundverordnung (DS-GVO)	28
a. Ziele.....	28
b. Anwendungsbereich.....	28
aa. Räumlicher Anwendungsbereich.....	28
bb. Sachlicher Anwendungsbereich	29
c. Begriffsbestimmungen	30
aa. Personenbezogene Daten.....	30
bb. Verarbeitung.....	31
cc. Pseudonymisierung.....	32
dd. Dateisystem	32
ee. Verantwortlicher	32
ff. Auftragsverarbeiter.....	33
gg. Einwilligung	33
hh. Genetische Daten.....	34
ii. Biometrische Daten	34
jj. Gesundheitsdaten.....	34
d. Grundsätze der Verarbeitung personenbezogener Daten	35
e. Bedingungen zur Verarbeitung von personenbezogenen Daten	35
3. Richtlinie (EU) 2016/680.....	36
4. BDSG n.F.	37
II. Systematik der bisherigen Datenschutzvorschriften	38

1. Verfassungsrecht – Grundrecht auf informationelle Selbstbestimmung ..	38
2. Einschränkende Gesetze	42
a. Bundesrecht.....	42
b. Landesrecht	42
3. Zwischenergebnis.....	43
III. Daten	44
1. Datenbegriff	44
a. Nicht personenbezogene Daten.....	44
aa. Anonymisieren.....	45
bb. Pseudonymisieren	46
cc. Zwischenergebnis	46
b. Personenbezogene Daten und Sozialdaten	46
aa. Betroffener.....	47
(1) Bestimmte bzw. bestimmbare Person	47
(2) Natürliche Person.....	47
bb. Einzelangaben	48
cc. Zwischenergebnis	48
c. Besondere Arten personenbezogener Daten	48
d. Zwischenergebnis.....	49
2. Umgang mit personenbezogenen Daten und Sozialdaten	49
a. Erhebung von Daten.....	49
b. Verarbeitung von Daten	51
aa. Speicherung	51
bb. Veränderung.....	52
cc. Übermittlung.....	53
dd. Sperrung.....	54
ee. Löschung	54
c. Nutzung	55
d. Verantwortliche Stelle	56
e. Empfänger und Dritte.....	56
f. Automatisierte Datenverarbeitung bzw. nicht automatisierte Datei ...	57
g. Zwischenergebnis.....	58
3. Zwischenergebnis.....	59

IV. Datenschutzgrundsätze.....	60
1. Verbot mit Erlaubnisvorbehalt	60
a. Zulässigkeit aufgrund des BDSG.....	60
b. Zulässigkeit aufgrund anderer Rechtsvorschriften	61
c. Zulässigkeit aufgrund Einwilligung des Betroffenen	61
2. Weitere Grundsätze im Datenschutzrecht	62
a. Transparenzgrundsatz	62
b. Grundsätze der Zweckbindung und Erforderlichkeit	62
c. Grundsätze der Datensparsamkeit und -vermeidung	63
3. Zwischenergebnis.....	63
C. AKTUELLE DATENSCHUTZRECHTLICHE BEFUGNISNORMEN VON DEN BETEILIGTEN IM JUGENDSTRAFRECHT	65
I. Jugendhilfe	65
1. Träger der öffentlichen Jugendhilfe	65
a. Spezialgesetzliche Befugnisnormen	67
aa. JGG	67
(1) § 70 JGG	67
(2) §§ 38, 43 JGG	68
(3) Zwischenergebnis	70
bb. SGB	70
(1) Systematik der Datenschutzregelungen im Sozialrecht	71
(2) Die Jugendhilfe als verantwortliche Stelle	72
(3) Zwischenergebnis	74
cc. Zwischenergebnis	75
b. Datenerhebung durch die Jugendhilfe (im Strafverfahren)	75
aa. Zweckgebundenheit und Erforderlichkeit der Datenerhebung	75
bb. Erhebung der Daten beim Betroffenen.....	76
cc. Erhebung der Daten ohne Beteiligung des Betroffenen.....	80
(1) Datenerhebung bei Dritten mit Einwilligung des Betroffenen	80
(a) Datenerhebung bei den Erziehungsberechtigten und gesetzlichen Vertretern	80
(b) Datenerhebung bei Schule oder Ausbilder.....	81

(c)	Datenerhebung bei Personen mit amtlichen Betreuungsfunktionen	82
(d)	Datenerhebung im sozialen Umfeld des Betroffenen	82
(e)	Datenerhebung durch Sachverständigengutachten	83
(f)	Zwischenergebnis.....	83
(2)	Datenerhebung bei Dritten ohne Einwilligung des Betroffenen	84
(3)	Datenerhebung bei anderen SGB-Stellen am Beispiel des allgemeinen sozialen Dienstes (ASD)	85
(4)	Nutzen bereits vorhandener Akten.....	88
(5)	Zwischenergebnis	90
dd.	Folgen einer unrechtmäßigen Datenerhebung.....	91
ee.	Zwischenergebnis	91
c.	Datenübermittlung durch die Jugendhilfe (im Strafverfahren)	92
aa.	Einwilligung des Betroffenen.....	92
(1)	Freiwilligkeit.....	93
(2)	Einsichtsfähigkeit.....	94
(3)	Schriftformerfordernis	94
(4)	Einzelfallbezogenheit.....	95
(5)	Aufklärung des Betroffenen.....	95
(6)	Einholung nur durch die verantwortliche Stelle	96
(7)	Zwischenergebnis	96
bb.	Gesetzliche Datenübermittlungsbefugnisse	97
(1)	§ 68 SGB X – Übermittlungsbefugnis für die Aufgaben der Polizeibehörden, der Staatsanwaltschaften und Gerichte, der Behörden der Gefahrenabwehr oder zur Durchsetzung öffentlich-rechtlicher Ansprüche	98
(2)	§ 69 Abs. 1 SGB X – Übermittlungsbefugnis für die Erfüllung sozialer Aufgaben	99
(3)	§ 71 Abs. 1 Nr. 1 SGB X – Übermittlungsbefugnis für die Erfüllung besonderer gesetzlicher Pflichten und Mitteilungsbefugnisse	100
(4)	§ 73 SGB X – Übermittlungsbefugnis für die Durchführung eines Strafverfahrens.....	101
(5)	Zwischenergebnis	103
cc.	Grenzen der (gesetzlichen) Übermittlungsbefugnisse	103
(1)	§ 64 Abs. 2 SGB VIII.....	103
(2)	§ 65 Abs. 1 SGB VIII.....	104
(3)	§ 76 SGB X.....	106

dd. Schweigepflicht und Zeugnisverweigerungsrecht	106
ee. Anzeigepflicht von Straftaten.....	111
ff. Auskunftspflicht gegenüber der Polizei	111
d. Rechtsfolgen bei Missachtung der Datenschutzvorschriften.....	112
2. Freie Träger der Jugendhilfe	113
a. Datenschutzrecht.....	114
b. Zeugnisverweigerungsrecht	116
II. Polizei (und Ordnungsbehörden)	117
1. Datenerhebung	117
a. Strafverfahren.....	117
aa. Polizeiliche Maßnahmen zur Datenerhebung im Ermittlungsverfahren bei dem Beschuldigten	118
(1) Die offenen polizeilichen Maßnahmen zur Datenerhebung ..	118
(a) Die polizeiliche Vernehmung des Beschuldigten, § 163a StPO	118
(b) Die Feststellung der Identität, § 163b StPO	121
(c) Erkennungsdienstliche Maßnahmen i. S. v. § 81b StPO	122
(d) Durchsuchungen §§ 102 f., 81a StPO.....	124
(e) Molekulargenetische Untersuchung i. S. v. §§ 81e, 81f StPO	132
(f) DNA-Identitätsfeststellungen i. S. v. § 81g StPO.....	134
(g) Reihengentest i. S. v. § 81h StPO	137
(h) Beschlagnahme und Sicherstellung, §§ 94 ff. StPO	140
(i) Durchsicht von Papieren, § 110 StPO.....	142
(2) Die verdeckten polizeilichen Maßnahmen zur Datenerhebung	144
(a) Schleppnetzfahndung, § 163d StPO	144
(b) Ausschreibung zur polizeilichen Beobachtung, § 163e StPO	146
(c) Längerfristige Observation, § 163f StPO	147
(d) Polizeiliche Maßnahmen im Bereich der Telekommunikation	149
(aa) Telekommunikationsüberwachung, § 100a StPO.....	149
(bb) Online-Durchsuchung, § 100b StPO	157
(cc) Verkehrsdatenerhebung, § 100g StPO	159
(dd) Maßnahmen bei Mobilfunkendgeräten, § 100i StPO..	164
(e) Optische und akustische polizeiliche Überwachungsmaßnahmen	167

(aa)	Akustische Wohnraumüberwachung gemäß § 100c StPO (sog. großer Lauschangriff)	168
(bb)	Außerhalb von Wohnungen nichtöffentlich gesprochenes Wort, § 100f StPO (kleiner Lauschangriff)	172
(cc)	Einsatz weiterer technischer Maßnahmen gemäß § 100h StPO	174
(f)	Verdeckte Ermittler, § 110a StPO	177
(g)	Elektronischer Datenabgleich	180
(aa)	Rasterfahndung, §§ 98a, 98b StPO	180
(bb)	Datenabgleich, § 98c StPO	185
(h)	Bestandsdatenauskunft, § 100j StPO	186
(i)	Benachrichtigung; Löschung personenbezogener Daten, Rechtsschutzgewährung, § 101 StPO	189
bb.	Akteneinsicht und Auskünfte an die Polizei, § 474 StPO	192
b.	Zum Zwecke der Gefahrenabwehr	194
2.	Datenübermittlung	195
a.	Im Rahmen eines Strafverfahrens	195
aa.	Datenübermittlungspflicht an die Staatsanwaltschaft, §§ 161, 163 StPO	195
bb.	Datenübermittlung an Privatpersonen und Verletzte, §§ 478, 475, 477, 406e StPO	197
b.	Zum Zwecke der Gefahrenabwehr	200
3.	Polizeilicher Umgang mit Strafverfahrensdateien, §§ 483 ff. StPO	201
4.	Datenschutz im Hinblick auf Kooperation von Polizei und Jugendhilfe	208
a.	Übermittlung der Daten von der Polizei an die Jugendhilfe	209
b.	Übermittlung der Daten von der Jugendhilfe an die Polizei	211
5.	Zwischenergebnis	214
III.	Schule	216
1.	Datenerhebung durch die Schule in Schleswig-Holstein	216
2.	Datenübermittlung durch die Schule	219
a.	Kooperation von Schule und Jugendamt	223
aa.	Datenübermittlung durch die Schule an das Jugendamt	225
bb.	Datenübermittlung durch das Jugendamt an die Schule	227
cc.	Zwischenergebnis	228
b.	Datenübermittlung durch die Schule an die Polizei	229

IV. Ausländerbehörde.....	232
1. Grundlagen.....	232
2. Datenerhebung durch die Ausländerbehörde	234
3. Datenübermittlung an die Ausländerbehörde	239
V. Kinder- und Jugendpsychiatrie	256
1. Datenerhebung	256
2. Datenübermittlung.....	257
3. Zwischenergebnis.....	263
VI. Staatsanwaltschaft	265
1. Datenerhebung	265
a. Behördliches Auskunftsrecht	267
b. Polizeiliches Auskunftsrecht.....	270
c. Auskunftsrecht für verfahrensübergreifende Zwecke.....	273
d. Persönlichkeitsermittlung im Vorverfahren, § 43 JGG.....	273
e. Beschuldigtenvernehmung nach § 44 JGG.....	282
2. Datenübermittlung.....	285
a. Datenübermittlung nach StPO	285
aa. Datenübermittlung von Amts wegen, § 479 StPO	286
bb. Datenübermittlung an die Polizei, §§ 481, 482 StPO	289
cc. Landesübergreifendes staatsanwaltschaftliches Verfahrensregister, §§ 492 ff. StPO.....	293
dd. Gewährung der Akteneinsicht nach § 147 StPO	299
b. Verfahrensübergreifende Mitteilungen von Amts wegen nach EGGVG	306
c. Mitteilungspflichten i. S. d. Anordnung über Mitteilungen in Strafsachen (MiStra)	314
aa. Mitteilungen an die Polizei, Nr. 11 MiStra.....	316
bb. Mitteilungen in Strafsachen gegen Jugendliche und Heranwachsende, Nr. 32 ff. MiStra	318
(1) Mitteilungen an die JGH, Nr. 32 MiStra	318
(2) Mitteilungen an die Schule, Nr. 33 MiStra.....	321
(3) Mitteilungen an andere Prozessbeteiligte, Nr. 34 MiStra.....	325

cc. Mitteilungen über Strafsachen gegen Gefangene und Untergebrachte, Nr. 43 MiStra	326
dd. Bewährungs- und Führungsaufsichtsfälle, Nr. 13 MiStra	328
ee. Einschränkung der vorgeschriebenen Mitteilungspflichten nach Nr. 2 MiStra	330
ff. Rechtsschutz gegen MiStra	332
d. Besondere Mitteilungspflichten nach dem JGG	333
aa. Jugendliche, § 70 JGG	333
bb. Heranwachsende, § 109 JGG	338
cc. Mitteilung in Haftsachen, § 72a JGG	339
VII. Gerichte	342
1. Datenerhebung	342
2. Datenübermittlung	343
a. Mitteilungen an die JGH über Zeit und Ort der Hauptverhandlung, § 50 Abs. 3 S. 1 JGG	343
b. Mitteilungen an die Erziehungsberechtigten und gesetzlichen Vertreter	347
aa. Mitteilung gemäß § 67 Abs. 2 JGG	347
bb. Ladung zur Hauptverhandlung gemäß § 50 Abs. 2 JGG	350
c. Mitteilungen an den Bewährungshelfer	352
aa. Benachrichtigung nach § 453 Abs. 1 S. 5 StPO	352
bb. Mitteilung nach § 50 Abs. 4 JGG	353
d. Mitteilungen in Haftsachen	355
aa. Mitteilung an die Angehörigen des Verhafteten gemäß § 114c Abs. 2 StPO	355
bb. Mitteilungen an die Vollzugsanstalt	357
(1) Mitteilungen gemäß § 114d StPO	357
(2) Mitteilungen nach Nr. 43 MiStra, § 479 Abs. 2 Nr. 1 und 2 StPO	361
e. Nichtöffentlichkeit, § 48 JGG	363
VIII. Bewährungshelfer	373
1. Datenerhebung	373
2. Datenübermittlung	374
IX. Jugendstrafvollzug	378

1. Datenerhebung	378
2. Datenübermittlung.....	386
a. Mitteilungen nach dem JVollzDSG SH	387
b. Mitteilungen an das Gericht und die Staatsanwaltschaft gemäß § 114e StPO	397
3. Weitere Einschränkungen des informationellen Selbst- bestimmungsrechts im Jugendstrafvollzug bzw. dem Vollzug von jungen Untersuchungsgefangenen.....	399
D. FAZIT	403
LITERATURVERZEICHNIS	411