

**Ausgewählte arbeits- und datenschutzrechtliche Probleme bei
der Nutzung privater Endgeräte zu dienstlichen Zwecken –
Bring Your Own Device**

angefertigt von
Maike Grahneis

Bielefelder Schriften zur wirtschaftsrechtlichen Praxis

herausgegeben vom
Fachbereich Wirtschaft und Gesundheit
der Fachhochschule Bielefeld
Prof. Dr. Axel Benning

Band 30

Maike Grahneis

**Ausgewählte arbeits- und datenschutzrechtliche Probleme
bei der Nutzung privater Endgeräte zu dienstlichen Zwecken**

Bring Your Own Device (BYOD)

Shaker Verlag
Aachen 2017

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

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

Copyright Shaker Verlag 2017

Alle Rechte, auch das des auszugsweisen Nachdruckes, der auszugsweisen oder vollständigen Wiedergabe, der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen und der Übersetzung, vorbehalten.

Printed in Germany.

ISBN 978-3-8440-5004-2

ISSN 1860-3882

Shaker Verlag GmbH • Postfach 101818 • 52018 Aachen
Telefon: 02407 / 95 96 - 0 • Telefax: 02407 / 95 96 - 9
Internet: www.shaker.de • E-Mail: info@shaker.de

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	I
Abkürzungsverzeichnis	IV
A. Bring Your Own Device – eine Win-win-Situation?	1
I. Gang der Untersuchung	2
II. BYOD – zur Begrifflichkeit	3
III. Erscheinungsformen und Alternativen.....	3
1. Erscheinungsformen.....	3
2. Alternativen zu BYOD.....	5
3. Vorteile und Gefahren von BYOD.....	6
4. Ergebnisse und Interpretation einer eigenen Befragung	8
B. Ausgewählte rechtliche Anforderungen	10
I. BYOD-Einsatz im Arbeitsverhältnis	10
1. Sachenrechtliche Situation	10
2. Verpflichtung zu BYOD im Wege des Direktionsrechts	10
3. Vereinbarungsmöglichkeiten bei BYOD	11
a) Arbeitsvertrag und vertragsrechtliche Einordnung der Nutzungsverhältnisse.....	11
b) Anforderungen an eine arbeitsvertragliche Vereinbarung.....	12
c) Betriebsvereinbarungen.....	14
aa) Verpflichtende Einführung von BYOD	15
(1) Günstigkeitsprinzip	15
(2) Betriebsvereinbarungsoffene Klauseln	15
(3) Stellungnahme.....	17
bb) Zwischenergebnis	17
d) BYOD-Richtlinie.....	17
4. BYOD als betriebliche Übung.....	18

II. Arbeitsrechtliche Anforderungen bei BYOD	18
1. Informations-, Kontroll- und Mitbestimmungsrechte	18
a) Mitbestimmung nach § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	19
b) § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG u. a. Beteiligungsrechte	20
2. Problematik der Arbeitszeit	20
a) Ständige Erreichbarkeit als Arbeitszeit?	21
aa) Bereitschaftsdienst	21
bb) Rufbereitschaft	22
(1) Pflicht zur Erreichbarkeit	22
(2) Fehlende Anordnung	23
b) Zwischenergebnis	24
c) Anforderungen an die Ruhezeit	24
aa) Neue ununterbrochene Ruhezeit	24
bb) Keine erneute Ruhefrist bei geringfügigen Unterbrechungen	25
cc) Stellungnahme	26
d) Arbeitszeitrechtliche Rahmenbedingungen	27
e) Anforderungen an die Vertragsgestaltung	28
III. Datenschutzrechtliche Anforderungen bei BYOD	30
1. Rechtliche Rahmenbedingungen des Datenschutzes	30
a) Europarechtliche Vorgaben - insbesondere DS-GVO	30
b) Deutscher Grundrechtsschutz	30
c) Rahmenbedingungen des BDSG	31
aa) Anwendbarkeit des BDSG	31
bb) Subsidiarität des BDSG	33
cc) Verantwortliche Stelle	34
2. Anforderungen an den Datenumgang	35
a) Zugriffs- und Kontrollrechte	36
b) Trennung von privaten und geschäftlichen Daten	37
3. Auswahl datenschutzrechtlicher Probleme	38
a) Auftragsdatenverarbeitung	38

aa) Arbeitnehmer als Auftragsdatenverarbeiter.....	40
bb) Keine Auftragsdatenverarbeitung.....	40
cc) Vermittelnde Ansicht	40
dd) Stellungnahme	41
ee) Ausblick zur DS-GVO.....	43
b) Datenschutzrechtliche Rechtfertigungstatbestände	43
aa) Rechtfertigung durch § 32 Abs. 1 S. 1 BDSG	44
bb) Einwilligungserklärung innerhalb eines Arbeitsverhältnisses	45
(1) Mangelnde Freiwilligkeit der Einwilligung	45
(2) Anbahnung von Arbeitsverhältnissen	46
(3) Freiwilligkeit im Arbeitsverhältnis möglich.....	46
(4) Stellungnahme.....	46
(5) Tragweite einer Einwilligung unter BYOD	49
(6) Anforderungen an eine vertragliche Gestaltung	50
4. Zwischenergebnis zu datenschutzrechtlichen Anforderungen.....	53
C. Fazit und Ausblick.....	54
Anhang	IX
I. Online-Fragebogen (<i>Google Drive</i>).....	IX
II. Zusammenfassung der Antworten auf den Online-Fragebogen.....	XII
Rechtsprechungsverzeichnis	XVI
Literaturverzeichnis.....	XIX
Internetquellen	XXXV