

Borges | Keil [Hrsg.]

Big Data

Grundlagen | Rechtsfragen
Vertragspraxis

Rechtshandbuch



Nomos

Prof. Dr. Georg Borges | Dr. Ulrich Keil [Hrsg.]

Big Data

Grundlagen | Rechtsfragen
Vertragspraxis

Rechtshandbuch

Dr. Matthias Berberich, LL.M. (Cambridge) | **Prof. Dr. Georg Borges** | **Dr. Hannah Bug**, LL.M. (Edinburgh) | **Dr. Andreas Demleitner** | **Dr. Michael Dorner** | **Dr. Alexander Duisberg** | **Dr. Verena Grentzenberg** | **Prof. Dr. Franz Hofmann**, LL.M. (Cambridge) | **Dr. Ulrich Keil** | **Dr. Jens Kirchner** | **PD Dr. Carsten König**, LL.M. (Harvard) | **Prof. Dr. Wolfgang Maaß** | **Prof. Dr. Michael Olbrich** | **Prof. Dr. David J. Rapp** | **Dr. Christoph Rieken**, LL.M. (London) | **PD Dr. Andreas Sattler**, LL.M. (Nottingham) | **Anahita Thoms**, LL.M. (Nottingham) | **Dr. Stefan Weidert**, LL.M. (Cornell)



Nomos

Zitiervorschlag: Borges/Keil Big Data-HdB/Bearbeiter § ... Rn. ...

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

ISBN 978-3-8487-7196-7

1. Auflage 2024

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2024. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort

Big Data ist eine Grundlage der datenbasierten Wirtschaft. Entsprechend sind die mit der Auswertung großer Datenmengen verbundenen Rechtsfragen von hoher praktischer Relevanz. Ein Handbuch, das die Erörterung wesentlicher Rechtsfragen von Big Data in einem Werk zusammenfasst, fehlte bisher allerdings. Das mag auch daran liegen, dass sich sowohl der Gegenstand der Betrachtung als auch sein rechtliches Umfeld in den derzeit erst entstehenden Rechtsgebieten zu Daten und zur künstlichen Intelligenz hoch dynamisch entwickeln. Weder die endgültige Entwicklungsrichtung noch das Ende der Entwicklung sind derzeit auch nur annähernd abzusehen.

Diese Lücke soll mit vorliegendem Handbuch geschlossen werden, dessen Ziel es ist, die Bedürfnisse der juristischen Praxis nach einer gut zugänglichen und zugleich hochklassigen Information zu praxisrelevanten Fragen zu erfüllen.

Aus der Perspektive der Praxis erfolgten auch der Aufbau und die Auswahl der inhaltlichen Schwerpunkte des Werkes: Mit einem ersten Teil zu rechtlichen, technischen und ökonomischen Grundlagen zu Big Data und Data Sharing, einem zweiten großen Teil zu zentralen Rechtsgebieten und einem dritten Teil zur Vertragspraxis sollen die verschiedenen, für die Rechtsanwendung und Rechtsberatung relevanten Dimensionen des Themengebiets erfasst werden. Verlag und Herausgeber freuen sich sehr, als Verfasser einen Kreis hochkarätiger Expertinnen und Experten aus Wissenschaft und Praxis gewonnen zu haben, so dass die zentralen Rechtsfragen aus unterschiedlichen Perspektiven beleuchtet werden.

Das erste Handbuch zu einem hochdynamischen Thema hat notwendig auch einen experimentellen Charakter. Die Herausgeber danken dem Verlag und insbesondere Herrn Thomas Gottlöber, der dieses Werk vorangetrieben und bestens unterstützt hat, für die Bereitschaft, dieses Experiment zu wagen. Großer Dank geht weiterhin an die Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter der Herausgeber, am Lehrstuhl Borges vor allem an die wiss. Mitarbeiter(innen) Julian Sartorio, Christina Digeser und Carmen Martin für die Unterstützung im Kampf um die Herstellung eines stimmigen Werkes, sowie in der Rechtsabteilung der Schaeffler-Gruppe für den Bereich „Commercial & Technology“ an StA Priska Schimming und RA Bastian Full. Den Leserinnen und Lesern wünschen wir, dass das Wagnis geglückt sei und eine gute Unterstützung in der rechtlichen Befassung mit dem anspruchsvollen Themengebiet Big Data bietet.

Das Werk ist auf dem Rechtsstand 31.01.2023. In einigen Bereichen, insb. der Darstellung der aktuellen Gesetzgebung, ist es auf dem Rechtszustand 30.06.2023.

Georg Borges

Ulrich Keil

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| Vorwort | 5 |
| Autorinnen und Autoren | 11 |
| Literaturverzeichnis | 13 |
| Abkürzungsverzeichnis | 17 |
| Teil 1: | |
| Big Data und das Recht | |
| § 1 Begriff und rechtlicher Rahmen von Big Data | 25 |
| A. Big Data als Gegenstand rechtlicher Regelung | 28 |
| B. Die Entwicklung des Rechtsrahmens für Big Data | 33 |
| C. Die Entwicklung des Rechtsrahmens für Künstliche Intelligenz | 44 |
| § 2 Geschäftsmodelle | 67 |
| A. Einleitung | 69 |
| B. Geschäftsmodelle und Innovationsmanagement | 70 |
| C. Big Data-Geschäftsmodelle | 74 |
| D. Datenwirtschaft | 93 |
| E. Zusammenfassung und Ausblick | 97 |
| § 3 Überblick: Rechte an Daten | 99 |
| A. Einleitung und Diskussionstendenzen | 104 |
| B. Gesetzgeberische Entwicklungen | 105 |
| C. Datenbegriff und rechtliche Qualifizierung | 107 |
| D. Rechte „an“ Daten (Ausschließlichkeitsrechte) | 113 |
| E. Rechte „auf“ Daten (Zugangsrechte) | 129 |
| § 4 Bewertung und Bilanzierung von Massendaten | 153 |
| A. Massendaten in der Unternehmensrechnung | 155 |
| B. Bewertung | 155 |
| C. Bilanzierung | 164 |
| D. Fazit und Ausblick | 173 |
| § 5 Gemeinsame Datennutzung (Data Sharing) durch Intermediäre | 175 |
| A. Einleitung | 180 |
| B. Herausforderungen der gemeinsamen Datennutzung | 183 |
| C. Leistungen und Modelle in der gemeinsamen Datennutzung durch Intermediäre | 195 |
| D. Data Governance Act und DatenG-E | 209 |
| E. Vertragsbeziehungen in der gemeinsamen Datennutzung | 221 |

| | | Teil 2: | |
|-------------|---|----------------------|-----|
| | | Rechtsgebiete | |
| | | | 237 |
| § 6 | Big Data und Datenschutz | | 239 |
| | A. Einleitung | | 241 |
| | B. Grundsätze der Datenverarbeitung bei Big Data | | 243 |
| | C. Anonymisierung und Pseudonymisierung – Schlüssel zu Big Data | | 259 |
| | D. Rechtfertigungsgrundlagen | | 280 |
| | E. Weitere Pflichten des Verantwortlichen | | 289 |
| | F. Betroffenenrechte | | 303 |
| | G. Internationale Datentransfers | | 311 |
| | H. Rechtsdurchsetzung | | 314 |
| | I. Anwendungsszenarien | | 317 |
| § 7 | Haftung für Daten und Analysen | | 327 |
| | A. Einleitung | | 330 |
| | B. Vertragliche Haftung für Daten und Analysen | | 336 |
| | C. Deliktische Haftung für Daten und Analysen | | 350 |
| § 8 | Arbeitsrecht | | 371 |
| | A. Einleitung | | 374 |
| | B. Beschäftigtendatenschutz beim Einsatz von People Analytics-Anwendungen | | 375 |
| | C. Mitarbeiterkontrolle | | 395 |
| | D. Betriebliche Mitbestimmung | | 399 |
| | E. Mitarbeiterbewertung durch Big Data oder KI | | 409 |
| | F. Kündigungsgrund „Big Data“ (betriebsbedingte Kündigung) | | 411 |
| § 9 | UWG | | 413 |
| | A. Einleitung | | 414 |
| | B. Geschäftliche Handlung | | 414 |
| | C. Aktivlegitimation | | 415 |
| | D. Haftung für UWG-Verstöße | | 415 |
| | E. UWG-Ansprüche bei DS-GVO-Verstößen | | 416 |
| | F. Ergänzender Leistungsschutz | | 422 |
| | G. Behinderung | | 426 |
| | H. Belästigung | | 427 |
| | I. Irreführung | | 431 |
| § 10 | Immaterialgüterrecht und Big Data | | 435 |
| | A. Einleitung | | 437 |
| | B. Immaterialgüterrechtliche Schutzgegenstände und Big Data | | 439 |
| | C. Instrumente zur Ermöglichung von Big Data | | 461 |
| § 11 | Geheimnisschutz | | 479 |
| | A. Grundlagen | | 480 |

| | | |
|-----------------------|---|-----|
| B. | Schutzgegenstand Geschäftsgeheimnis | 483 |
| C. | Inhaber des Geschäftsgeheimnisses | 492 |
| D. | Handlungsverbote | 496 |
| E. | Erlaubte Handlungen | 498 |
| F. | Rechtfertigungsgründe | 499 |
| G. | Durchsetzung von Geschäftsgeheimnissen | 500 |
| § 12 | Big Data und Wettbewerbsrecht | 503 |
| A. | Einleitung | 505 |
| B. | Big Data und Wettbewerb | 506 |
| C. | Big Data und Marktmacht | 508 |
| D. | Datensammlung und -verarbeitung | 511 |
| E. | Datenzugang | 526 |
| F. | Datenportabilität | 534 |
| G. | Datenpooling | 535 |
| H. | Fusionskontrolle | 536 |
| § 13 | Steuerrecht | 541 |
| A. | Big-Data-Cloud als steuerliche Betriebsstätte | 541 |
| B. | Digitale Präsenz nach Pillar 1 | 546 |
| C. | Besteuerung von Datenlizenzen | 546 |
| D. | Besteuerung der Datennutzung und tauschähnliche Umsätze durch Zurfügungstellen von Daten | 552 |
| § 14 | Außenwirtschaftsrecht | 555 |
| A. | Einleitung | 556 |
| B. | Exportkontrollrecht | 556 |
| C. | Sanktionsrecht | 572 |
| D. | Investitionskontrollrecht | 578 |
| Teil 3: | | |
| Vertragspraxis | | 581 |
| § 15 | Big Data und Vertragsrecht | 583 |
| A. | Überblick über die Beziehungen im Bereich Big Data | 585 |
| B. | Typisierung der Vertragsbeziehungen | 586 |
| C. | Regelungsbedürfnis, vertragliche Gestaltungsvarianten und Vertragsschluss | 591 |
| D. | Regelungsbereiche | 593 |
| E. | Anwendbares Recht und Gerichtsstand | 601 |
| F. | Allgemeine Geschäftsbedingungen | 608 |
| § 16 | Datenlizenzen | 617 |
| A. | Einleitung | 618 |
| B. | Einordnung der Datenlizenz | 619 |
| C. | Wesentliche Regelungen | 622 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| D. Weitere Regelungen | 633 |
| E. Exkurs: Datenpools | 637 |
| F. Grenzen der Datenlizenz | 638 |
| § 17 Datenanalyse | 645 |
| A. Einordnung | 647 |
| B. Rechtliche Grundlagen | 651 |
| C. Vertragsparteien und Vertragstypus | 660 |
| D. Vertragsgestaltung | 664 |
| Stichwortverzeichnis | 675 |

Autorinnen und Autoren

| | |
|--|-------------------------------------|
| <i>Dr. Matthias Berberich, LL.M. (Cambridge)</i> Rechtsanwalt, Berlin | § 3 |
| <i>Prof. Dr. Georg Borges</i> Lehrstuhl für Bürgerliches Recht, Rechtsinformatik, deutsches und internationales Wirtschaftsrecht sowie Rechtstheorie der Universität des Saarlandes | §§ 1, 5, 7 |
| <i>Dr. Hannah Bug, LL.M. (Edinburgh)</i> Rechtsanwältin, Berlin | § 16 (gem. mit <i>Weidert</i>) |
| <i>Dr. Andreas Demleitner</i> Rechtsanwalt, Steuerberater, Nürnberg | § 13 |
| <i>Dr. Michael Dorner</i> Syndikusrechtsanwalt, München | § 17 |
| <i>Dr. Alexander Duisberg</i> Rechtsanwalt, München | § 6 |
| <i>Dr. Verena Grentzenberg</i> Rechtsanwältin, Hamburg | § 8 (gem. mit <i>Kirchner</i>) |
| <i>Prof. Dr. Franz Hofmann, LL.M. (Cambridge)</i> Lehrstuhl für Bürgerliches Recht, Recht des Geistigen Eigentums und Technikrecht, Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg | § 11 |
| <i>Dr. Ulrich Keil</i> General Counsel Commercial & Technology Schaeffler Group, Schweinfurt | § 15 |
| <i>Dr. Jens Kirchner</i> Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | § 8 (gem. mit <i>Grentzenberg</i>) |
| <i>PD Dr. Carsten König, LL.M. (Harvard)</i> Universität zu Köln | § 12 |
| <i>Prof. Dr. Wolfgang Maaß</i> Lehrstuhl für Betriebswirtschaftslehre, insbesondere Wirtschaftsinformatik im Dienstleistungsbereich der Universität des Saarlandes | § 2 |
| <i>Prof. Dr. Michael Olbrich</i> Direktor des Instituts für Wirtschaftsprüfung an der Universität des Saarlandes | § 4 (gem. mit <i>Rapp</i>) |
| <i>Prof. Dr. David J. Rapp</i> Professur für Rechnungswesen, Steuern und Unternehmertum an der ISG International Business School Paris | § 4 (gem. mit <i>Olbrich</i>) |

Autorinnen und Autoren

| | |
|---|-----------------------------|
| <i>Dr. Christoph Rieken, LL. M. (London)</i> Rechtanwalt, München | § 9 |
| <i>PD Dr. Andreas Sattler, LL.M. (Nottingham)</i> Vertretung des Lehrstuhls für Recht und Informatik am Karlsruher Institut für Technologie | § 10 |
| <i>Anabita Thoms, LL.M. (Nottingham)</i> Rechtsanwältin, Berlin | § 14 |
| <i>Dr. Stefan Weidert, LL.M. (Cornell)</i> Rechtsanwalt, Berlin | § 16 (gem. mit <i>Bug</i>) |