

Studien zu Information, Kommunikation, Medien und Recht
Beiträge der Forschungsstelle für Informationsrecht an der Universität St. Gallen

Studies in Information, Communication, Media and Law
Contributions of the Research Center for Information Law at the University of St. Gallen

Patrick Eggimann

Dr. iur.

**Speichern – Verwerten – Löschen:
Zur zeitlichen Dimension des
Informationsmanagements
in Unternehmen**

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XV
Literaturverzeichnis	XXI
Materialienverzeichnis.....	XLVII
Zusammenfassung	XLIX
Abstract... ..	L
Sommaire	LI
Einführung.....	LIII
A. Grundlagen und Eingrenzung.....	1
I. Gegenstand der Betrachtung.....	1
1. Information.....	1
1.1 Begriff und Eigenschaften	1
1.2 Zuordnung.....	3
a) Information als Gemeingut	3
b) Information als Wirtschaftsgut	3
1.3 Wertschöpfung.....	6
a) Informationswert.....	6
(1) Verarbeitung.....	6
(2) Übertragung und Nutzung.....	7
(3) Verfügbarkeit	9
(4) Zeitabhängigkeit.....	9
b) Kontext der Verwertung	10
(1) Planung, Steuerung und Kontrolle.....	10
(2) Kommerzialisierung.....	12
2. Informationsmanagement.....	13
2.1 Zeitliche Dimension.....	13
2.2 Informationsprozesse	14
2.3 Informationsmanagement als Prozessgestaltung	15
a) Historische Perspektive.....	15
b) Technologische Perspektive.....	18
c) Betriebswirtschaftliche Perspektive	18
d) Kommunikative Perspektive.....	20

e) Rechtliche Perspektive	21
f) Schlussfolgerungen.....	23
3. Risiko als Grundlage des Informationsmanagements	24
3.1 Risiko und Zeit.....	24
3.2 Information als Risikogegenstand.....	25
a) Informationszugang.....	25
(1) Kontrollverlust	25
(2) Begründung einer Rechtsverletzung	26
b) Verwertung von Informationen.....	27
(1) Fehlerhafte oder unzulässige Verwertung.....	27
(2) Begründung einer Rechtsverletzung	29
c) Löschung von Informationen	30
(1) Löschen und Vergessen	30
(2) Begründung einer Rechtsverletzung	31
3.3 Information als Gegenstand der Risikosteuerung.....	32
a) Wissenstransfer und Geheimhaltung.....	32
b) Erhalt und Vernichtung von Beweisen	33
4. Schlussfolgerungen	34
II. Beschränkung auf zeitbezogene Aspekte.....	35
1. Expliziter und impliziter Zeitbezug in der Rechtsordnung	35
1.1 Zeitbezogene Abgrenzung	35
1.2 Auswahl relevanter Gesetze.....	36
2. Fazit.....	37
B. Zeitbezogene Normen im geltenden Recht	38
I. Explizit zeitbezogene Normen	38
1. Obligationenrecht.....	38
2. Steuerrecht.....	40
3. Telekommunikations- und Rundfunkrecht	41
3.1 Fernmeldegesetzgebung.....	41
3.2 Radio und Fernsehen.....	43
4. Arbeitsrecht.....	44

5.	Verjährung im Besonderen	46
5.1	Konzeption.....	46
5.2	Entwicklung.....	47
a)	Tendenzen zur Verlängerung	47
b)	Bewertung.....	48
6.	Fazit.....	49
II.	Implizit zeitbezogene Normen	50
1.	Persönlichkeitsrecht	50
1.1	Konzeption.....	50
1.2	Entwicklung	52
1.3	Zeitliche Dimension im Allgemeinen.....	53
a)	Vorbemerkungen.....	53
b)	Zeitbezug der Persönlichkeitsrechte	53
(1)	Schutz vor übermässiger Bindung	53
(2)	Schutz vor Persönlichkeitsverletzungen	55
c)	Zeitbezug der Rechtfertigung von Persönlichkeitsverletzungen	58
d)	Zeitbezug der Rechtsansprüche aus Persönlichkeitsverletzung	61
(1)	Unterlassungsanspruch.....	61
(2)	Beseitigungsanspruch.....	61
(3)	Feststellungsanspruch	62
(4)	Anspruch auf Berichtigung oder Urteilsveröffentlichung	62
(5)	Anspruch auf Schadenersatz, Genugtuung und Gewinnherausgabe	63
e)	Zeitliche Wirkung der Kommerzialisierung vermögenswerter Persönlichkeitsrechte.....	64
(1)	Faktische Kommerzialisierung	64
(2)	Annäherung an die Immaterialgüterrechte.....	64
(3)	Übertragbarkeit	66
(4)	Schlussfolgerungen	70
1.4	Recht auf Vergessen im Besonderen	72
a)	Konzeption	72
b)	Verjährung als vergleichbares Konzept.....	73
2.	Datenschutzrecht.....	74
2.1	Konzeption.....	74

a)	Ausgestaltung.....	74
b)	Relevanz des Personenbezugs.....	76
2.2	Entwicklung.....	79
a)	Hintergrund.....	79
b)	Reformbestrebungen.....	82
(1)	Schweiz.....	82
(2)	Europäische Union.....	82
2.3	Zeitliche Dimension im Allgemeinen.....	84
a)	Zeitbezogene Aspekte der Bearbeitung.....	84
(1)	Verhältnismässigkeit.....	84
(2)	Zweckbindung.....	84
(3)	Transparenz und Erkennbarkeit.....	85
(4)	Datenrichtigkeit.....	86
b)	Zeitbezug der Rechtfertigung.....	88
(1)	Rechtfertigung im Allgemeinen.....	88
(2)	Globale Einwilligung und Widerspruchsrecht im Besonderen.....	90
c)	Zeitbezug der Rechtsansprüche.....	90
2.4	Löschung von personenbezogenen Daten im Besonderen.....	91
a)	Im öffentlichen Bereich.....	91
b)	Unter Privaten.....	91
c)	Ansätze zur Konkretisierung.....	93
(1)	Datenschutzrechtliches Recht auf Vergessen in der EU.....	93
(2)	Löschungsanspruch für Minderjährige in Kalifornien.....	94
2.5	Schlussfolgerungen.....	95
3.	Ausgewählte weitere Rechtsnormen.....	96
3.1	Vertragsrecht.....	96
3.2	Prozessrecht.....	96
4.	Fazit.....	98

C. Informationsmanagement als Konfliktgegenstand.....	99
I. Darstellung des Konflikts	99
1. Interessen des Unternehmens	99
1.1 Daten als Wirtschaftsfaktor.....	99
1.2 Zuordnung anhand des Geschäftsmodells	100
a) Zuordnungskriterien	100
b) Datenbearbeitung als Gegenstand der Zielsetzung	100
c) Datenbearbeitung als Gegenstand der Strategie.....	101
d) Datenbearbeitung als Gegenstand der Taktik	102
e) Schlussfolgerungen	102
2. Interessen des Individuums	103
2.1 Vorbemerkungen.....	103
2.2 Handlung und Motivation	103
a) Grundlagen.....	103
b) Kontext.....	104
(1) Funktionaler Kontext	104
(2) Sozialer Kontext.....	105
(3) Individueller Kontext	106
c) Informationsübermittlung	107
(1) Explizite Übermittlung.....	107
(2) Implizite Übermittlung.....	107
(3) Unbewusste Übermittlung.....	107
3. Interessen der Öffentlichkeit	108
4. Schlussfolgerungen	110
5. Gegenstand resultierender Konflikte.....	111
5.1 Ausgangslage	111
5.2 Transparenz.....	112
a) Inhaltliche Transparenz.....	112
b) Transparenz über die Verwertung.....	112
5.3 Kontrolle	113
a) Kontrolle über den Inhalt	113
b) Kontrolle über die Verbreitung.....	114
c) Schlussfolgerungen	116

5.4 Veranschaulichung anhand ausgewählter Dienstleistungen.....	117
a) Cloud-Computing.....	117
b) Suchmaschinen	118
c) Soziale Netzwerke.....	119
5.5 Das zeitliche Argument im Besonderen	121
6. Schlussfolgerungen	122
II. Konfliktbezug explizit zeitbezogener Normen	123
1. Normierung der Speicherung	123
1.1 Ausgangslage.....	123
1.2 Aufbewahrungspflichten.....	124
a) Organisation der Gesellschaft.....	124
b) Haftung	124
2. Normierung der Verwertung	125
III. Konfliktbezug implizit zeitbezogener Normen	126
1. Normierung der Speicherung	126
1.1 Ausgangslage.....	126
1.2 Persönlichkeitsverletzung	127
a) Datenspeicherung als Ursache der Verletzung	127
b) Massgeblichkeit des Verhältnismässigkeitsgrundsatzes	127
1.3 Rechtswidrigkeit	129
a) Interessenabwägung	129
(1) Relevante Interessen	129
(2) Überwiegendes Interesse.....	130
b) Bewertung der Interessen.....	131
(1) Relevanter Zeitpunkt.....	131
(2) Wertordnung	131
(3) Rangordnung der Güter.....	131
(4) Öffentliche Interessen im Besonderen	132
(5) Interessennähe	132
(6) Ursache des Konflikts	133
c) Interessenabwägung im Datenschutzrecht.....	134

2.	Normierung der Verwertung.....	134
2.1	Medienrechtlicher Hintergrund.....	134
2.2	Verwertungsbeschränkung durch das Recht auf Vergessen	135
a)	Massgeblichkeit der Verwertung	135
b)	Schlussfolgerungen.....	136
2.3	Weitere Verwertungsbeschränkungen	137
a)	Verhältnismässigkeit.....	137
b)	Zweckbindung.....	138
3.	Normierung der Löschung	139
4.	Schlussfolgerungen	140
D. Grenzen der Konfliktlösung		141
I. Grenzen explizit zeitbezogener Normen.....		141
1.	Endliche Aufbewahrung.....	141
1.1	Erfüllung der Aufbewahrungspflicht	141
1.2	Löschung.....	141
2.	Schlussfolgerungen	142
II. Grenzen implizit zeitbezogener Normen		143
1.	Eingrenzung	143
2.	Persönlichkeits- und Datenschutzrecht	144
2.1	Konzeptionelle Grenzen.....	144
2.2	Grenzen der Anwendbarkeit	145
a)	Systematische Grenzen	145
b)	Materielle Grenzen.....	146
c)	Prozessuale Grenzen	147
2.3	Problematik der zeitlichen Normkomponente	149
a)	Wirkungsgrad <i>ex ante</i>	149
b)	Wirkungsgrad <i>ex post</i>	149
c)	Gesellschaftlicher Wandel als übergeordneter Zeitfaktor	151

2.4 Ausgestaltung im Nutzungs- und Vertragsverhältnis	153
a) Abgrenzung	153
b) Massgeblichkeit der Nutzungsbestimmungen	154
c) Exkurs: Ökonomische Analyse	156
(1) Vorbemerkungen	156
(2) Auswirkungen der Datenschutzregulierung	156
(3) Verhaltensökonomische Analyse	157
d) Grenzen der Wirksamkeit	158
3. Schlussfolgerungen	158
III. Grenzen organisationsbasierter Konkretisierungen	160
1. Vorbemerkungen	160
2. Selbstregulierung	160
3. Technische Lösungen	162
3.1 Schutzlösungen	162
3.2 Transaktionslösungen	164
3.3 Grenzen technischer Lösungen	166
a) Technologische Entwicklung	166
b) Vernetzung	167
c) Konvergenz von Datenbeständen	169
(1) Ursachen	169
(2) Vorgang	170
(3) Informationstheoretische Probleme aktueller Entwicklungen	171
3.4 Schlussfolgerungen	173
IV. Interpretation der Grenzen	174
E. Mehrdimensionaler Lösungsansatz	176
I. Ansatz	176
II. Dimensionen	177
1. Zeitliche Dimension	177
2. Qualitative Dimension	178
2.1 Eingrenzung	178

2.2	Explizit zeitbezogene Normen.....	179
	a) Eindeutigkeit der Information	179
	b) Echtheit und Unveränderbarkeit der Information	179
	c) Richtigkeit und Wesentlichkeit der Information.....	182
2.3	Implizit zeitbezogene Normen.....	184
	a) Anknüpfungspunkt.....	184
	b) Richtigkeit der Information.....	185
	(1) Zeitbezug.....	185
	(2) Rechtliche Wertung.....	186
3.	Quantitative Dimension	187
	3.1 Bedeutung	187
	3.2 Explizit zeitbezogene Normen.....	187
	3.3 Implizit zeitbezogene Normen.....	188
III.	Konkretisierung	188
1.	Vorgehen	188
2.	Normbezogene Grundlagen	188
3.	Anwendung auf den Konflikt im weiteren Sinn	189
	3.1 Ausschluss gesetzlicher Anpassungen.....	189
	a) Argumentation.....	189
	(1) Datenerhalt.....	189
	(2) Ziel und Umfang der Aufbewahrungspflicht	190
	(3) Notwendigkeit.....	191
	(4) Haftungsrisiko aus Datenerhalt und Offenlegung	192
	(5) Datenschutzrechtliche Interessenabwägung	194
	b) Anwendung innerhalb eines flexiblen Systems	194
	3.2 Einschluss gesetzlicher Anpassungen.....	195
	a) Argumentation.....	195
	(1) Ausgangslage	195
	(2) Sicherung des Informationsbestands.....	195
	(3) Verhältnismässigkeit.....	196
	b) Anwendung innerhalb eines starren Systems	196
	3.3 Schlussfolgerungen.....	197
4.	Anwendung auf den Konflikt im engeren Sinn.....	198
	4.1 Ausschluss gesetzlicher Anpassungen.....	198

a) Argumentation.....	198
b) Interessenabwägung im Rahmen der Rechtfertigung.....	199
(1) Ausgangslage	199
(2) Funktion des mehrdimensionalen Ansatzes	201
c) Hinweise in der Rechtsprechung.....	202
(1) Vorbemerkungen.....	202
(2) Der Fall «Logistep»	203
(3) Der Fall «Google Street View».....	204
(4) Der Fall «Moneyhouse».....	205
4.2 Einschluss gesetzlicher Anpassungen.....	207
a) Argumentation.....	207
b) Erweiterung des mehrdimensionalen Ansatzes	208
(1) Datenintensitätsmodell als Ausgangspunkt	208
(2) Konkretisierung am Beispiel der Datenlöschung.....	209
c) Integration von Risiko und Haftung.....	211
4.3 Schlussfolgerungen	213