

CENTER FOR
INFORMATION
TECHNOLOGY
SOCIETY AND
LAW — ITSL

Schriften aus dem ITSL, herausgegeben
von Florent Thouvenin und Rolf H. Weber

Volume 7

Florent Thouvenin/Rolf H. Weber/Alfred Früh

Elemente einer Datenpolitik



Nomos

Schulthess § 2019

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis.....	XIII
Literaturverzeichnis	XXVII
Materialien.....	LI
Einleitung.....	1
I. Datenwirtschaft und Datenpolitik	1
II. Begriffe.....	4
1. Daten, Information und Wissen.....	4
2. Freiwillige, beobachtete und abgeleitete Daten.....	7
III. Daten als öffentliche Güter.....	9
IV. Verfassungsrechtliche Grundlagen.....	11
1. Informationelle Selbstbestimmung.....	11
2. Eigentumsgarantie	13
3. Wirtschaftsfreiheit.....	14
Teil 1 Dateneigentum.....	19
I. Vorbemerkungen	21
II. Bedarf nach Dateneigentum	26
1. Einführung in die Problemstellung.....	26
2. Theoretische Perspektive	30
2.1. Überblick.....	30
2.2. Autonomie und Fairness	32
2.3. Marktversagen	36
a) Allgemein	36

b)	Produktion von Daten	38
c)	Transaktion von Daten	39
d)	Allokation von Kosten und Nutzen.....	42
3.	Praktische Perspektive	45
3.1.	Einleitung.....	45
3.2.	Datenportabilität.....	46
3.3.	Verlust von Daten.....	47
3.4.	Daten im Erbgang.....	49
3.5.	Daten im Konkurs	51
3.6.	Web-Scraping	52
3.7.	Übertragung von Wertrechten auf der Blockchain.....	54
3.8.	Zwischenfazit	55
4.	Erkenntnisse.....	56
III.	Ausgestaltung	58
1.	Vorbemerkungen	58
2.	Gegenstand	58
3.	Rechteinhaber	61
3.1.	Zuordnungskriterien.....	62
a)	Skripturakt.....	62
b)	Investition.....	63
c)	Vertrag	64
d)	Datensubjekt.....	64
3.2.	Mehrere Berechtigte	65
4.	Wirkungen	67
4.1.	Konzepte	67
a)	Sacheigentum	67
b)	Immaterialgüterrechte	68
c)	Leistungsschutzrechte.....	72
4.2.	Rechte und Schranken	74

a)	Verbotsrechte	75
b)	Verfügungsrechte	76
c)	Schranken	77
i.	Zugang zu Daten.....	78
ii.	Privatgebrauch	78
iii.	Forschungsprivileg	79
4.3.	Befristung.....	79
5.	Publizität	80
6.	Erkenntnisse.....	80
IV.	Implementierung	82
1.	Verhältnis zum Datenschutzrecht	82
a)	Dateneigentum <i>on top</i>	82
b)	Dateneigentum <i>instead</i>	83
2.	Institutionelle Vorkehren.....	84
3.	Erkenntnisse.....	88
V.	Fazit	89
Teil 2 Datenzugang.....		93
I.	Vorbemerkungen	95
II.	Zugang zu Daten im öffentlichen Interesse	100
1.	Kontext und Entwicklungen	100
1.1.	Europäische Union.....	100
1.2.	Frankreich.....	103
2.	Rechtfertigung	104
3.	Bestandesaufnahme und Handlungsbedarf.....	107
3.1.	Grundsätzliches	107
3.2.	Zugang zu Daten als Entscheidungsgrundlage	109
3.3.	Zugang zu Daten zwecks Erfüllung öffentlicher Aufgaben	112
3.4.	Zugang zu Daten zu Forschungszwecken.....	120

III.	Zugang zu Daten im Interesse Privater	124
1.	Kontext und Entwicklungen	124
2.	Rechtfertigung	125
3.	Bestandesaufnahme und Handlungsbedarf.....	126
3.1.	Grundsätzliches	126
3.2.	Kartellrecht	127
3.3.	Spezialgesetzliche Zugangsregulierung.....	134
IV.	Fazit	139
Teil 3 Datenportabilität		141
I.	Vorbemerkungen	143
II.	Rechtslage im Ausland	145
1.	Europäische Union (EU)	145
1.1.	Einleitung.....	145
1.2.	Herausgabe und «direkte» Portabilität	145
1.3.	Erfasste Daten	146
1.4.	Format	148
1.5.	Entgeltlichkeit und Weigerung.....	148
1.6.	Frist.....	149
1.7.	Relevanz für Schweizer Unternehmen.....	149
2.	Frankreich	151
3.	Vereinigte Staaten (USA)	153
4.	Japan	154
III.	Rechtslage in der Schweiz.....	156
1.	Datenschutzrechtliches Auskunftsrecht	156
1.1.	Grundsatz	156
1.2.	Berechtigte und Verpflichtete	156
1.3.	Umfang	157
1.4.	Form und Frist	160
1.5.	Erkenntnisse	161

2.	Kartellrechtliche Anordnung	162
2.1.	Grundlagen und Problematik.....	162
2.2.	Übertragung an ein anderes Unternehmen	164
2.3.	Übertragung an die betroffene Person	165
2.4.	Weitere Anwendungshindernisse.....	165
3.	Regelung beim elektronischen Patientendossier	167
4.	Vertragliche Vereinbarung	168
5.	Erkenntnisse.....	169
IV.	Einführung eines Portabilitätsrechts.....	171
1.	Konzeption.....	171
1.1.	Regelung im Datenschutzrecht.....	171
1.2.	Regelung im Kartellrecht.....	173
1.3.	Erkenntnis.....	175
2.	Ausgestaltung.....	175
2.1.	Erfasste Daten	175
2.2.	Verpflichtete Personen.....	179
2.3.	Datenformat, Metadaten und Datenstruktur	180
a)	Grundsatz	180
b)	Umgang mit verschiedenen Formaten	181
c)	Metadaten und Datenstruktur	182
d)	Erkenntnisse	184
3.	Grenzen der Datenportabilität	184
4.	Zeit und Kosten.....	188
V.	Fazit	189
	Erkenntnisse	193