

Wonil Cha

# **Der verfassungsrechtliche Schutz der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse**

# Inhaltsverzeichnis

<b>§ 1 Problemaufriss.....</b>	<b>1</b>
A. Geheimnisschutz als notwendiges Äquivalent unternehmerischen Erfolgs .....	1
B. Ausgestaltung des Geheimnisschutzes – Impulse durch die Informationsgesellschaft .....	2
I. Herausforderungen .....	2
1. Erhöhte Informationsanforderung.....	2
2. Zugang privater Informationsinteressen .....	3
II. Ausgleichsbedarf innerhalb eines mehrpolygonen Interessenkonflikts .....	4
C. Eigentum als Orientierungspunkt für die verfassungsrechtliche Verortung .....	5
D. Gang der Untersuchung.....	7
 <b>§ 2 Definition und Abgrenzung des     grundrechtlichen Schutzzutes.....</b>	 <b>9</b>
A. Vielfalt der Begriffsbildungen .....	9
B. Definition.....	11
C. Merkmale im Einzelnen.....	11
I. Unternehmensbezug .....	12
II. Nichtoffenkundigkeit .....	12
III. Geheimhaltungswille .....	13
IV. Geheimhaltungsinteresse.....	15
V. Zwischenergebnis .....	16
D. Dimensionen der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse.....	17
E. Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als nichtgegenständliche Wirtschaftsgüter.....	18

I.	Merkmale der Güter .....	18
II.	Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Informationsgüter .....	18
F.	Zusammenfassung und Ausblick .....	19
 <b>§ 3 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Eigentum</b>		
	<b>im Sinne des Art. 14 GG .....</b>	<b>21</b>
A.	Verfassungsrechtlicher Eigentumsbegriff .....	21
I.	Dimension der Eigentumsgewährleistung .....	21
1.	Bestandsgarantie .....	22
2.	Institutsgarantie .....	22
3.	Zusammenfassung .....	23
II.	Die Normgeprägtheit des verfassungsrechtlichen Eigentumsbegriffs .....	23
1.	Normierung durch den Gesetzgeber .....	23
2.	Eigenständiger verfassungsrechtlicher Eigentumsbegriff .....	25
III.	Offenheit des Eigentumsbegriffs .....	27
B.	Informationsgüter als Gegenstand der Eigentumsgarantie .....	27
I.	Ausgangspunkt: Das geistige Eigentum .....	27
II.	Spezifische Fragen .....	29
III.	Vorgaben für die Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	29
C.	Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als eigenständige Rechtsposition .....	30
I.	Einfachrechtliche Ausgestaltung .....	30
1.	Regelungen im nationalen Recht .....	30
a)	Strafrechtlicher Schutz .....	30
b)	Zivilrechtliche Maßnahmen .....	31
c)	Geheimnisschutz im Verwaltungsverfahren und vor Verwaltungsgerichten .....	32
aa)	Schutz im Verwaltungsverfahren .....	32
bb)	Schutz vor Verwaltungsgerichten .....	33

2.	Regelungen im europäischen und internationalen Recht .....	33
a)	Richtlinie zur Durchsetzung der Rechte des geistigen Eigentums.....	33
b)	Art. 39 Abs. 2 TRIPS .....	34
c)	Verhältnis zur nationalen Rechtsordnung .....	35
3.	Zwischenergebnis .....	35
II.	Ausschließlichkeitsrecht .....	35
1.	Begriff der Ausschließlichkeit .....	36
a)	Begriff der Ausschließlichkeit beim Sacheigentum .....	36
b)	Begriff der Ausschließlichkeit bei immateriellen Gütern.....	37
aa)	Erkennungsakt durch den Gesetzgeber.....	38
bb)	Differenz zum Sacheigentum.....	38
c)	Ausschließlichkeit im funktionalen Sinne .....	39
d)	Zusammenfassung.....	40
2.	Ausschließlichkeit bei den Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen? .....	41
a)	Rechtsposition mit eingeschränkter Ausschließlichkeit .....	41
aa)	§ 823 Abs. 1 BGB – Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als deliktisch geschütztes subjektives Recht.....	41
bb)	§ 17 UWG.....	42
cc)	Öffentliches Recht .....	45
dd)	Ergebnis: Eingeschränktes Ausschließlichkeitsrecht für Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	46
ee)	Zusätzliche Indizien .....	46
b)	Schutz durch Art. 14 GG für Rechtspositionen mit eingeschränkter Ausschließlichkeit?.....	47
aa)	Patentfähige Erfindung.....	47
bb)	Geografische Herkunftsangaben und Warenzeichen ...	48
cc)	Ausstattungsschutz.....	49
dd)	Schutz für „auf dem Markt eingeführte Produkte“.....	50
ee)	Ergebnis .....	51

3.	Zusammenfassung.....	51
III.	Privatnützigkeit und grundsätzliche Verfügungsbefugnis.....	52
1.	Die Privatnützigkeit und Verfügungsbefugnis .....	52
a)	Der Begriff der Privatnützigkeit .....	52
b)	Der Begriff der Verfügungsbefugnis.....	53
aa)	Übertragbarkeit .....	54
bb)	Bereicherungsrechtlicher Zuweisungsgehalt .....	55
2.	Faktische Herrschaftspositionen und eigentumsrechtlicher Schutzbereich .....	55
a)	Besitz als faktische Herrschaftsposition .....	56
b)	Anwendung auf die Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	57
IV.	Der Vermögenswert der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	58
1.	Begriff.....	58
2.	Vermögenswert der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse.....	58
a)	Wettbewerblicher Vorteil .....	59
b)	Wesentlicher Bestandteil des Vermögenswerts des Unternehmens.....	59
c)	Existenzielle Bedeutung für Unternehmen .....	60
3.	Ergebnis .....	60
V.	Die Leistung als zusätzliches Merkmal.....	61
VI.	Zusammenfassung.....	63
D.	Betriebsgeheimnisse als Bestandteil des Rechts am engerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb .....	65
I.	Der eingerichtete und ausgeübte Gewerbebetrieb als Schutzgut der Eigentumsgarantie .....	65
1.	Die richterrechtliche Entwicklung .....	66
2.	Die verfassungsrechtliche Bewertung .....	67
3.	Lösungsansätze .....	68
a)	Einteilung in spezifischere Eigentumsgegenstände .....	68
b)	Das Recht am Gewerbebetrieb als Auffangrecht.....	69
II.	Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Bestandteil des Rechts am Gewerbebetrieb.....	70
III.	Ergebnis .....	71

<b>§ 4 Eigentumsrechtliche Schranken</b> .....	73
A. Formen der staatlichen Zugriffe auf das Eigentum .....	74
I. Enteignungen .....	74
II. Inhalts- und Schrankenbestimmungen .....	75
III. Abgrenzungen .....	76
B. Gesetzlich normierte Zugriffe auf Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	78
I. Wettbewerbsrecht .....	78
1. Allgemeine Formen des hoheitlichen Informationszugriffs .....	79
2. Akteneinsicht .....	80
a) Akteneinsicht im kartellgerichtlichen Beschwerdeverfahren .....	80
b) Akteneinsicht im Vergabeverfahren .....	81
3. Zusammenfassung .....	81
II. Regulierungsrecht .....	81
a) Informationsweitergabe und Offenlegung gegenüber der Behörde .....	82
aa) Telekommunikationsdienst .....	82
bb) Postdienstleistungen .....	84
cc) Energiewirtschaftsrecht .....	84
b) Interessenkollision im Rahmen eines Entgeltverfahrens .....	86
aa) Verwaltungsverfahren .....	86
bb) Gerichtsverfahren .....	86
c) Zusammenfassung .....	87
III. Informationsfreiheitsgesetze .....	88
1. IFG .....	89
a) Informationszugang .....	89
aa) Kreis der Anspruchsberechtigten .....	89
bb) Anspruchsgegner .....	90
cc) Anspruchsvoraussetzungen .....	90
b) Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Ausschlussgrund des Informationszugangsanspruchs .....	90
2. UIG .....	91
3. VIG .....	92

4.	Zusammenfassung.....	93
IV.	Arzneimittelgesetz.....	93
1.	Allgemeine Informationspflichten .....	93
2.	Unterlagenschutz .....	94
3.	Interessenkonflikt .....	95
V.	Umweltrecht .....	95
1.	Bundesimmissionsschutzgesetz.....	96
a)	Allgemeine Informationspflichten .....	96
b)	Informationspflichten im Rahmen des Genehmigungsverfahren .....	97
aa)	§ 10 Abs. 2 BImSchG .....	97
bb)	Gerichtliches Verfahren.....	97
2.	Gentechnikrecht .....	97
VI.	Zusammenfassung.....	98
C.	Verfassungsrechtliche Anforderungen.....	98
I.	Allgemeine Anforderungen.....	99
1.	Gesetzmäßigkeitsprinzip .....	99
2.	Grundsatz der Verhältnismäßigkeit.....	99
3.	Institutsgarantie .....	101
II.	Spezifische Anforderungen für die Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	102
1.	Vorgaben.....	102
2.	Präzisierungsvorschläge bei den Verhältnismäßigkeitsanforderungen .....	104
a)	Sozialbezug.....	105
b)	Personaler Bezug .....	105
c)	Nähe zum Immaterialgüterrecht .....	106
d)	Datenspezifische Kriterien .....	106
e)	Zwischenergebnis .....	107
3.	Konkretisierung der Verhältnismäßigkeitsanforderungen nach Rechtsbereichen .....	107
a)	Wettbewerbsrecht.....	108

aa)	Prüfung der Verhältnismäßigkeit bei hoheitlichen Informationszugriffen .....	108
bb)	Verhältnismäßigkeit der Akteneinsicht nach § 72 GWB.....	109
cc)	Verhältnismäßigkeit der Akteneinsicht nach § 111 GWB.....	112
	1) Legitimer Zweck .....	112
	2) Erforderlichkeit und Geeignetheit.....	112
	3) Angemessenheit .....	113
	4) Zusätzliche Maßnahmen .....	115
dd)	Zusammenfassung.....	116
b)	Regulierungsrecht .....	116
aa)	Informationsweitergabe und Offenlegung gegenüber der Behörde.....	116
	1) Legitimer Zweck .....	116
	2) Geeignetheit und Erforderlichkeit.....	117
	3) Angemessenheit .....	118
bb)	Spezifische Ausprägung des Geheimnisschutzes im Entgeltregulierungsverfahren .....	118
	1) Gegeninteressen .....	119
	2) Abwägung durch die Beschlussbehörde .....	119
cc)	Die Gewährleistung des Geheimnisschutzes im gerichtlichen Verfahren .....	120
	1) Die Interessen der Wettbewerber .....	121
	2) Maßstäbe.....	122
	3) Bewertung der heutigen Fassung.....	124
c)	Informationsfreiheitsgesetze.....	125
aa)	Ziel und Zweckbestimmungen .....	126
	1) IFG.....	126
	2) UIG .....	126
	3) VIG .....	127
	4) Ergebnis.....	127



bb)	Informationsfreiheit versus Geheimnisschutz.....	127
1)	Geeignetheit .....	127
2)	Erforderlichkeit .....	128
3)	Angemessenheit .....	128
(1)	Der relative Schutz im UIG und VIG .....	129
(a)	UIG .....	129
(b)	VIG .....	131
(2)	Der absolute Geheimnisschutz im IFG .....	132
cc)	Verfassungsrechtliche Anforderungen an Exekutive und Judikative.....	134
1)	Im Verwaltungsverfahren .....	134
2)	Im Gerichtsverfahren .....	135
dd)	Zusammenfassung.....	136
d)	Arzneimittelgesetz.....	137
e)	Umweltrecht.....	138
aa)	Bundesimmissionsschutzgesetz.....	138
bb)	Gentechnikgesetz.....	140
D.	Zusammenfassung der einzelnen Ergebnisse .....	141

<b>§ 5</b>	<b>Schutz der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse nach Art. 12 GG .....</b>	<b>143</b>
I.	Schutzrichtung der Berufsfreiheit im Vergleich zur Eigentumsfreiheit.....	143
II.	Der Schutzbereich des Art. 12 Abs. 1 GG .....	145
1.	Die Berufsfreiheit als einheitliches Grundrecht .....	145
2.	Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Schutzgüter der Berufsfreiheit .....	146
a)	Unternehmerfreiheit .....	147
b)	Wettbewerbsfreiheit .....	148
3.	Art. 12 Abs. 1 als objektive Wertentscheidung .....	148
4.	Juristische Personen als Grundrechtsträger .....	149

III. Eingriffe.....	149
1. Eingriff durch staatliches Informationshandeln.....	150
2. Eingriffe in die Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	152
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung .....	153
1. Einheitliche Schrankenregelung.....	153
2. Verhältnismäßigkeit .....	153
3. Zuordnung der einzelnen Regelungen zu den Stufen.....	155
V. Verhältnis zu Art. 14 GG .....	156

## § 6 Schutz der Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse durch Art. 2 Abs. 1 GG..... 159

A. Umfang.....	159
B. Grundrecht auf informationelle Selbstbestimmung .....	159
C. Übertragbarkeit auf juristische Personen .....	160
D. Konkurrenzverhältnisse.....	162
E. Fazit .....	163

## § 7 Zusammenfassung in Thesen..... 165

## Literaturverzeichnis..... 167