

# JUNGE WISSENSCHAFT IM ÖFFENTLICHEN RECHT

## **Digitalisierung und Recht**

Tagung des eingetragenen Vereins Junge Wissenschaft im Öffentlichen Recht an der  
Bucerius Law School am 26. November 2016

### **Herausgegeben von**

Dr. Anika Klafki, LLB. (Bucerius)

Felix Würkert, LL.B. (Bucerius)

Tina Winter

### **Mit Beiträgen von**

Dr. Christian Djeffal (Alexander von Humboldt Institut für Internet und Gesellschaft),  
Privatdozent Dr. Christian Ernst (Bucerius Law School), Daniel Mattig (Bucerius Law  
School), Peter Schaar, Bundesbeauftragter für den Datenschutz und die Informationsfreiheit  
a.D. (Europäische Akademie für Informationsfreiheit und Datenschutz), Theresa Witt  
(NRW-Fortschrittskolleg Online-Partizipation, Heinrich-Heine-Universität Düsseldorf)

# Inhalt

<b>Vorwort</b> .....	V
<b>Inhalt</b> .....	IX
<b>Digitalisierung und Öffentliches Recht</b> ( <i>Felix Würkert, Anika Klafki und Tina Winter</i> ).....	1
<i>A. Einleitung</i> .....	2
<i>B. Begriff des Digitalen</i> .....	3
I.    Unschärfe des Digitalisierungsbegriffs im Alltagsgebrauch.....	3
II.   Digital versus Analog.....	4
III.  Digital versus Schriftlich.....	6
IV.   Digital versus Real.....	8
<i>C. Öffentliches Recht im digitalen Zeitalter</i> .....	10
I.    Digitalisierung als Bedrohung für das Öffentliche Recht? .....	11
II.   Internetregulierung als Öffentliches Recht.....	12
<i>D. Zusammenspiel von Digitalisierung und Recht</i> .....	14
I.    Recht der Digitalisierung und Digitalisierung des Rechts.....	14
II.   Rechtswissenschaftliche Perzeption der Digitalisierung .....	15
III.  Ausgewählte Problemfelder der Digitalisierung für das Öffentliche Recht.....	16
<i>E. Gesamtgesellschaftliche Relevanz</i> .....	16
I.    Der „digital divide“ .....	16
II.   Digitalisierung im Kontext des Demokratie- und Rechtsstaatsprinzips.....	18
<i>F. Ausblick</i> .....	19
<i>Literatur</i> .....	20
<b>Brauchen wir regulatorische Leitplanken der Digitalisierung?</b> ( <i>Peter Schaar</i> ).....	29
<i>A. Big Data</i> .....	29
<i>B. Algorithmische Klassifikation</i> .....	31
<i>C. Wie lassen sich Überwachung und Diskriminierung eindämmen?</i> .....	34
<i>Literatur</i> .....	35

## **Rechtliche Grundlagen von Online-Partizipation. Das Internet als Demokratie-Katalysator?**

<i>(Theresa Witt)</i> .....	37
<i>A. Zur rechtlichen Neubewertung von Bürgerbeteiligung im digitalen Zeitalter</i> .....	37
I. (Online-)Partizipation im System demokratischer Beteiligung .....	38
1. Der Begriff der Partizipation und seine normative Anknüpfung im Grundgesetz .....	38
2. Forschungsgegenstand Online-Partizipation – Das Internet als neue mediale Spielwiese für Bürgerbeteiligung .....	41
II. Demokratiefördernde und demokratiegefährdende Tendenzen von Online-Partizipation .....	43
1. Ungleiche Zugangschancen zu Online-Partizipation oder „Alter Wein in neuen Schläuchen“ .....	43
2. Chancen und Risiken der Verbreitung politischer Informationen im Internet .....	45
<i>B. Anforderungen an den Staat bei der Durchführung von Online-Partizipation</i> .....	47
I. Wer ist der Staat? .....	47
1. Die Exekutive als Initiator von Online-Partizipation .....	48
2. Die besondere Rolle der Verwaltung .....	50
II. Informationspflichten der Verwaltung bei informeller Online-Partizipation .....	51
<i>C. Fazit</i> .....	54
<i>Literatur</i> .....	55

## **Die Gefährdung der individuellen Selbstentfaltung durch den privaten Einsatz von Algorithmen (Christian Ernst)**

.....	63
<i>A. Einleitung</i> .....	63
<i>B. Begriffsbestimmung und Zurechenbarkeit</i> .....	65
<i>C. Mögliche Betroffenheit der individuellen Selbstentfaltung und -bestimmung durch algorithmische Entscheidungen</i> .....	66
I. Algorithmenbasierter Entscheidungsmaßstab und Nachvollziehbarkeit .....	67
II. Determiniertheit und Typisierung algorithmischer Entscheidungen .....	68
<i>D. Prozedurale Dimension algorithmischer Entscheidungen</i> .....	68
I. Art. 22 DS-GVO, § 6a BDSG, Art. 15 DSRL als Ausdruck eines kategorialen Unterschieds zwischen menschlicher und algorithmischer Entscheidung .....	69
II. Algorithmenentscheidungen als neuartig tatsächliche Herausforderungen für das Recht .....	71
III. Individualität und algorithmische Entscheidungen .....	72
<i>E. Inhaltliche Dimension algorithmischer Entscheidungen</i> .....	73

## Inhalt

I.	Zufällig wirkende Entscheidungskriterien.....	73
II.	Sachbezogene Entscheidungskriterien.....	74
III.	Informationsverpflichtung und Entscheidungsprotokoll zur Sicherung individueller Selbstentfaltung und -bestimmung .....	76
<i>F. Fazit</i>	.....	77
<i>Literatur</i>	.....	77
<b>Leitlinien der Verwaltungsnovation und das Internet der Dinge (Christian Djeffal).....</b>		<b>83</b>
<i>A. Eine neue Verwaltung?</i>	.....	84
I.	Das Neue an der neuen Verwaltung .....	84
II.	Smart government: ein neues E-Government.....	85
III.	Das Internet der Dinge und andere technische Entwicklungen.....	87
IV.	Über Leitlinien .....	88
<i>B. Leitlinien jenseits des Rechts</i>	.....	89
I.	Strategien .....	89
1.	Die Relevanz von Strategie .....	89
2.	Digitalisierungsstrategien.....	89
3.	IoT-Strategien .....	90
4.	Smart City Konzepte .....	90
II.	Technische Architektur .....	91
III.	Organisatorische Aspekte.....	92
IV.	Leitbilder.....	95
<i>C. Ein neues Verwaltungsrecht</i>	.....	97
I.	Verfassung und E-Government .....	97
II.	Die E-Government Gesetze des Bundes und der Länder.....	101
III.	Allgemein anwendbare Gesetze .....	101
IV.	Übergreifende Grundsätze.....	102
<i>D. Funktion des Rechts</i>	.....	103
I.	Prolegomena.....	103
II.	Bisherige Einordnungen.....	103
III.	Gliederung nach Grund, Grenze und Gestaltung.....	104
IV.	Synthese .....	105

## *Inhalt*

<i>Literatur</i> .....	106
<b>Wahlfach: Legal Technology (Daniel Mattig)</b> .....	113
<i>A. Worum geht's?</i> .....	114
I.    Allgemeine Office-Anwendungen.....	114
II.   Spezifisch juristische Office-Anwendungen .....	114
III.  Vorbereitung/Unterstützung konkreter juristischer Entscheidungen .....	115
IV.   Lösung konkreter Rechtsfragen.....	115
<i>B. Recht 4.0 – Was soll's?</i> .....	115
<i>C. Lehrprojekt: Wahlfach Legal Technology</i> .....	117
<i>D. Mögliche Kursübersicht für ein Wahlfach Legal Technology</i> .....	118

# Digitalisierung und Öffentliches Recht

von

Felix Würkert, LL.B. (Bucerius), Dr. Anika Klafki, LL.B. (Bucerius), und Tina Winter\*

<i>A. Einleitung</i> .....	2
<i>B. Begriff des Digitalen</i> .....	3
I.    Unschärfe des Digitalisierungsbegriffs im Alltagsgebrauch.....	3
II.   Digital versus Analog.....	4
III.  Digital versus Schriftlich.....	6
IV.   Digital versus Real .....	8
<i>C. Öffentliches Recht im digitalen Zeitalter</i> .....	10
I.    Digitalisierung als Bedrohung für das Öffentliche Recht? .....	11
II.   Internetregulierung als Öffentliches Recht .....	12
<i>D. Zusammenspiel von Digitalisierung und Recht</i> .....	14
I.    Recht der Digitalisierung und Digitalisierung des Rechts .....	14
II.   Rechtswissenschaftliche Perzeption der Digitalisierung .....	15
III.  Ausgewählte Problemfelder der Digitalisierung für das Öffentliche Recht.....	16
<i>E. Gesamtgesellschaftliche Relevanz</i> .....	16
I.    Der „digital divide“ .....	16
II.   Digitalisierung im Kontext des Demokratie- und Rechtsstaatsprinzips.....	18
<i>F. Ausblick</i> .....	19