

Inhaltsverzeichnis

1 Grundlagen: Rechtliche Einordnung der Thematik Künstliche Intelligenz/ Maschinelles Lernen	1
Johannes Graf Ballestrem, Ulrike Bär, Tina Gausling, Sebastian Hack und Sabine von Oelffen	
1.1 Begrifflichkeiten und technische Grundlagen.....	1
1.2 Einsatzfelder von KI in Unternehmen	2
1.3 Besondere rechtliche Herausforderungen beim Einsatz von KI.....	3
1.4 Rechtlicher Rahmen für den Einsatz von KI in Unternehmen.....	4
1.4.1 Datenschutzrecht.....	4
1.4.1.1 Personenbezogene Daten	5
1.4.1.2 Schnittstelle zum Arbeitsrecht	5
1.4.1.3 Maschinengenerierte Daten	5
1.4.1.4 Weitere Aspekte des Öffentlichen Rechts	6
1.4.2 Urheberrecht	6
1.4.3 Lauterkeitsrecht.....	7
1.4.4 Kartellrecht	7
1.4.5 Haftungsrechtliche Fragestellungen.....	7
1.4.6 Vertragsrechtliche Fragestellungen.....	8
1.4.7 Strafrecht.....	8
1.4.8 Steuerrecht	9
Literatur.....	10
2 KI und DS-GVO im Spannungsverhältnis	11
Tina Gausling	
2.1 Künstliche Intelligenz als technologischer Trend.....	12
2.2 Arten Künstlicher Intelligenz.....	12
2.3 Daten als Grundlage für Schaffung und Einsatz von KI.....	13
2.4 Datenanalyse auf Grundlage von Big Data.....	14
2.4.1 Big Data	14

2.4.2	Analysemethoden.....	14
2.4.2.1	Data Mining	14
2.4.2.2	Machine Learning	15
2.5	KI-Projekte in Unternehmen.....	16
2.6	Personenbezug der Trainingsdaten	17
2.6.1	Personenbezogene Daten	18
2.6.1.1	Definition	18
2.6.1.2	Pseudonymisierte Daten.....	18
2.6.1.3	Trainingsdaten.....	18
2.6.2	Anonymisierungsmöglichkeiten	19
2.6.2.1	Synthetisierung von Daten.....	19
2.6.2.2	Generative Adversarial Networks	20
2.6.2.3	Federated Machine Learning	21
2.7	Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeiten.....	21
2.7.1	Auftragsverarbeitung	22
2.7.1.1	Weisungsgebundenheit.....	22
2.7.1.2	Rechtsfolgen eines Auftragsverarbeitungsverhältnisses	23
2.7.2	Joint Controllershship.....	24
2.7.2.1	Gemeinsame Festlegung der Zwecke und Mittel.....	24
2.7.2.2	Rechtsfolgen einer gemeinsamen Verantwortlichkeit.....	26
2.7.2.3	Datenübermittlung zwischen gemeinsam Verantwortlichen	26
2.7.2.4	Unabhängig voneinander Verantwortliche	27
2.7.3	Datenschutzrechtliche Rollenverteilung in KI-Projekten	27
2.7.3.1	Auftragsverarbeitungsverhältnis	28
2.7.3.2	Gemeinsame Verantwortlichkeit	29
2.7.3.3	Unabhängig voneinander Verantwortliche.....	30
2.8	Rechtsgrundlagen für den Einsatz von KI	30
2.8.1	Einwilligung.....	31
2.8.1.1	Anforderungen an eine wirksame Einwilligung	31
2.8.1.2	Granularität der Einwilligung	31
2.8.2	Vertragserfüllung.....	33
2.8.3	Berechtigte Interessen.....	34
2.8.3.1	Betrugsprävention	35
2.8.3.2	Online-Marketing.....	35
2.9	Datenschutzfolgenabschätzung.....	36
2.10	Datenschutzrechtliche Grundprinzipien und korrespondierende Informationspflichten gem. Art. 13, 14 DS-GVO.....	38
2.10.1	Transparenz.....	38
2.10.1.1	Darstellung von Informationen	39
2.10.1.2	Betroffenenrechte.....	40
2.10.2	Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung.....	40

2.10.3	Empfänger und Übermittlung in Drittländer.....	41
2.10.4	Zweckbindung.....	41
2.10.4.1	Zweckdarstellung.....	41
2.10.4.2	Zweckänderung.....	42
2.10.5	Datenminimierung und Speicherbegrenzung.....	43
2.11	Betroffenenrechte.....	44
2.11.1	Auskunftsanspruch.....	44
2.11.2	Recht auf Löschung.....	44
2.12	Automatisierte Entscheidungen gem. Art. 22 DS-GVO.....	45
2.12.1	Ausnahmen vom Verbot.....	45
2.12.2	Menschliche Intervention und „Computer says no“-Problem.....	46
2.12.3	Diskriminierung durch Algorithmen und Trainingsgrundlage.....	46
2.12.4	Automatisierte Entscheidungsfindung.....	47
2.12.5	Rechtliche Wirkung oder ähnlich erhebliche Beeinträchtigung.....	48
2.12.6	Algorithmen und Darstellung der eingesetzten Logik.....	48
2.12.6.1	Keine detaillierte Offenlegung des Algorithmus möglich....	49
2.12.6.2	Darstellung der Grundannahmen der zugrunde liegender Logik ausreichend.....	49
2.13	Fazit.....	50
	Literatur.....	50
3	Rechtliche Grenzen der Datenerhebung.....	55
	Johannes Graf Ballestrem	
3.1	Urheberrechtliche Grenzen der Datenerhebung.....	55
3.1.1	Urheberrechte.....	56
3.1.2	Datenbankschutzrechte.....	58
3.1.3	Text und Data Mining.....	59
3.2	Wettbewerbsrechtliche Grenzen der Datenerhebung.....	60
3.2.1	Lauterkeitsrecht.....	60
3.2.1.1	Nachahmungsschutz.....	61
3.2.1.2	Schleichbezug.....	62
3.2.1.3	Betriebsstörung.....	62
3.2.2	Geschäftsgeheimnisse.....	63
	Literatur.....	64
4	Zugangsansprüche zu Daten.....	65
	Johannes Graf Ballestrem und Sebastian Hack	
4.1	Einleitung.....	65
4.2	Kartellrecht.....	65
4.2.1	Zugangsverweigerung als Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung.....	66
4.2.1.1	Marktbeherrschung.....	66
4.2.1.2	Missbrauch der marktbeherrschenden Stellung.....	68

4.2.2	Regulatorische Ansprüche	69
4.2.3	Konditionen für einen Zugang	70
4.2.4	Ausblick und Zusammenfassung	72
4.3	Urheberrecht	73
4.4	Fazit.....	74
	Literatur.....	75
5	Eigentum an Daten	77
	Sabine von Oelffen	
	Literatur.....	80
6	Wertschöpfung mittels KI (insbesondere aus Daten)	83
	Johannes Graf Ballestrem	
6.1	Produkthaftung und Produzentenhaftung beim Einsatz von KI.....	83
6.1.1	Verschuldensabhängige Haftung.....	84
6.1.2	Verschuldensunabhängige Haftung (Gefährdungshaftung)	86
6.2	Rechte Dritter in der Wertschöpfungskette	88
6.2.1	Rechtsfolgen nach § 97 UrhG.....	89
6.2.1.1	Unterlassungsanspruch	89
6.2.1.2	Beseitigungsanspruch	90
6.2.1.3	Schadensersatzanspruch.....	90
6.2.1.4	Auskunft und Rechnungslegung	92
6.2.2	Rechtsfolgen nach §§ 106 ff. UrhG (Strafrecht).....	92
6.2.3	Rechte an Algorithmen	93
6.3	Urheber- und Erfinderrechte	94
6.3.1	Patentrechtlicher Schutz.....	95
6.3.1.1	Schutz des der KI zugrunde liegenden Algorithmus.....	95
6.3.1.2	KI als Erfinder einer technischen Lehre.....	97
6.3.2	Urheberrechtlicher Schutz	99
6.3.2.1	Schutz des der KI zugrunde liegenden Algorithmus.....	99
6.3.2.2	KI als Urheber einer geistigen Schöpfung.....	100
6.3.3	Fazit.....	102
	Literatur.....	102
7	Steuerrechtliche Aspekte	105
	Ulrike Bär	
7.1	Ertragsteuerliche Beurteilung	106
7.1.1	Datenbeschaffung und ihre Bilanzierung.....	106
7.1.1.1	Daten als immaterielle Wirtschaftsgüter	107
7.1.1.2	Strukturierte und unstrukturierte Daten	108
7.1.1.3	Beispiel zum Datentausch/Datenerwerb	108
7.1.1.4	Beispiel zur Datenherstellung	109
7.1.1.5	Personenbezogene Nutzerdaten	110
7.1.1.6	Fazit.....	110

7.1.2	Verwertung von Daten/KI im Ertragsteuerrecht	110
7.1.2.1	Natürliche Person als Inhaber	111
7.1.2.2	Steuerrechtliche Zuordnung von KI-Software.....	111
7.1.2.3	KI-Systeme: getrenntes oder einheitliches Wirtschaftsgut?	112
7.1.2.4	Unterscheidung zwischen Standard- und Individualsoftware	113
7.1.2.5	KI-Software: Herstellung oder entgeltliche Anschaffung?....	114
7.1.2.6	Personengesellschaft als Inhaber	115
7.1.2.7	Sonderfall Betriebsaufspaltung.....	115
7.1.2.8	Körperschaft als Inhaber	116
7.1.3	Quellensteuer	116
7.1.3.1	Inländische Einkünfte nach § 49 EStG	116
7.1.3.2	Überlassung von Nutzungsrechten	117
7.1.3.3	Pflichten im Abzugsverfahren nach § 50a Abs. 1 Nr. 3 EStG.....	118
7.1.4	Gewerbsteuer.....	119
7.1.5	Verrechnungspreise	119
7.1.5.1	Dokumentationspflichten	120
7.1.5.2	Verdeckte Gewinnausschüttung/Kapitalertragsteuer	121
7.2	Umsatzsteuerliche Implikationen bei der Überlassung von Daten bzw. KI-Lösungen	121
7.2.1	Lieferung und sonstige Leistung.....	121
7.2.2	Ort für Lieferung und sonstige Leistung.....	122
7.2.3	Daten als Entgelt.....	123
7.2.4	Steuerschuldnerschaft	124
7.3	Vertragsgestaltung.....	124
7.3.1	Ertragsteuern.....	125
7.3.2	Umsatzsteuer.....	125
7.3.3	Zurechnung von Wirtschaftsgütern.....	125
	Literatur.....	126
8	Kartellrechtliche Fallstricke beim Einsatz von KI	127
	Sebastian Hack	
8.1	Kartellverbot	129
8.1.1	Horizontale Aspekte.....	129
8.1.2	Vertikale Aspekte	133
8.2	Marktmachtmissbrauch.....	134
8.3	Compliance	137
8.4	Fusionskontrolle.....	138
8.5	Fazit.....	138
	Literatur.....	139

9 Gestaltung von Verträgen mit Bezug zu KI	141
Sabine von Oelffen	
9.1 Verträge über Maschinengenerierte Daten.....	142
9.1.1 Datenüberlassungsverträge	143
9.1.1.1 Vertragsgegenstand	144
9.1.1.2 Gewährleistungsrechte	145
9.1.1.3 Sicherung der Exklusivität?	146
9.1.1.4 Zukünftiges Bezugsrecht	147
9.1.2 Regelung von Zugriffsrechten in dem Vertrag über die KI-Lösung.....	147
9.1.2.1 Vertragliches Recht des Anbieters auf Datenübermittlung	148
9.1.2.2 Vertragliches Recht des Herstellers KI-basierter Produkte auf Datenübermittlung.....	150
9.1.2.3 Vertragliches Recht des Endnutzers KI-basierter Produkte auf Datenübermittlung?.....	151
9.1.2.4 Ausgestaltung eines vertraglichen Rechts auf Zugriff bzw. Übermittlung	151
9.1.3 Vertragliche Untersagung des Zugriffs	152
9.2 Verträge über die KI-Lösung	152
9.2.1 Präambel	153
9.2.2 Vertragsgegenstand/Anlage: Leistungsbeschreibung.....	154
9.2.3 Definitionen.....	155
9.2.4 Vereinbarung von Zielen, die durch den Einsatz der KI- Lösungen erreicht werden sollen	155
9.2.5 Verarbeitung von und Rechte an Daten	156
9.2.6 Verantwortungsbereiche der Parteien.....	157
9.2.7 Gewährleistungsrechte	157
9.2.7.1 Kaufvertraglich ausgestaltete Gewährleistungsregelung ...	158
9.2.7.2 Mietvertraglich ausgestaltete Gewährleistungsregelung....	159
9.2.7.3 Werkvertraglich ausgestaltete Gewährleistungsregelung...	159
9.2.8 IT-Sicherheit.....	160
9.2.9 Lizenzmetriken	160
9.2.9.1 Named User Lizenz.....	161
9.2.9.2 Ergebnisorientierte Lizenzmetrik.....	162
9.2.9.3 Zeitabhängige Lizenzmetrik	162
9.2.9.4 Umsatzbasierte Lizenzmetrik.....	163
Literatur.....	163
10 Ausblick: Vorhaben und Handlungsfelder der EU mit Bezug zu KI	165
Sabine von Oelffen	
10.1 KI-spezifische Initiativen	166
10.1.1 Allgemeine Maßnahmenplanung der EU mit Bezug zu KI.....	166
10.1.1.1 Erklärung über die Kooperation in Bezug auf KI.....	166
10.1.1.2 Koordinierter Plan für KI.....	167

10.1.1.3	Artificial Intelligence – A European Perspective	167
10.1.2	Themenpapiere und Schwerpunkttinitiativen der EU zum Thema KI	168
10.1.2.1	Entschließung zu zivilrechtlichen Regelungen im Bereich Robotik	169
10.1.2.2	Initiativen der gemeinsamen Forschungsstelle der Europäischen Kommission	169
10.1.2.3	White Paper der EU-Kommission „Artificial Intelligence – A European approach to excellence and trust“	176
10.2	Allgemeine Initiativen und Regelungen von besonderer Bedeutung für KI... ..	178
10.2.1	Verordnung über einen Rahmen für den freien Verkehr nicht-personenbezogener Daten in der EU	178
10.2.2	Richtlinie über bestimmte vertragsrechtliche Aspekte der Bereitstellung digitaler Inhalte und digitaler Dienstleistungen	180
10.2.3	Richtlinie über das Urheberrecht und die verwandten Schutzrechte im digitalen Binnenmarkt und zur Änderung der Richtlinien 96/9/EG und 2001/29/EG.....	182
10.2.4	Datenschutzgrundverordnung (DS-GVO)	184
10.2.5	Richtlinie über offene Daten und die Weiterverwendung von Informationen des öffentlichen Sektors	184
	Literatur.....	188
11	Bericht der Expertengruppe „Liability and New Technologies“ zu Haftungsfragen in Bezug auf KI.....	191
	Johannes Graf Balleström	
11.1	Die wichtigsten Erkenntnisse der Expertengruppe	192
11.1.1	Keine eigene Rechtspersönlichkeit	192
11.1.2	Gefährdungshaftung des Betreibers	192
11.1.3	Gefährdungshaftung des Produzenten	193
11.1.4	Verkehrssicherungspflichten im Rahmen der Verschuldenshaftung	194
11.1.5	Haftung für fremdes bzw. autonomes Verschulden.....	194
11.1.6	Überwachungs- und Protokollierungspflichten.....	194
11.1.7	Sicherheitsbestimmungen und Beweislastumkehr	195
11.1.8	Beweiserleichterung hinsichtlich Kausalität	195
11.1.9	Beweislastumkehr hinsichtlich Pflichtverletzung und Verschulden	196
11.1.10	Mitverschulden	196
11.1.11	Gesamtschuldnerische Haftung in technischen Gewerbe- / Geschäftseinheiten	196

11.1.12 Entschädigung zwischen mehreren Schädigern.....	197
11.1.13 Beschädigung von Daten	197
11.1.14 Pflichtversicherung	198
11.1.15 Kompensationsfonds.....	198
11.2 Fazit.....	198
Literatur.....	199
12 Fazit und Ausblick.....	201
Sabine von Oelffen und Ulrike Bär	