

Christine Godt | Davor Šušnjar | Franziska Wolff

**Umsetzung des Nagoya Protokolls
in EU- und nationales Recht**
**Transposition of the Nagoya Protocol
into EU and National Law**

Ein Alternativvorschlag zur Umsetzung der EU VO 511/2014
An alternative proposal for the transposition of EU Reg. 511/2014



Umweltrechtliche Studien
Studies on Environmental Law

Herausgegeben von / edited by
Professor Dr. Sabine Schlacke
Professor Dr. Claudio Franzius

Band 51
Volume 51

Christine Godt | Davor Šušnjar | Franziska Wolff

Umsetzung des Nagoya Protokolls
in EU- und nationales Recht

Transposition of the Nagoya Protocol
into EU and National Law

Ein Alternativvorschlag zur Umsetzung der EU VO 511/2014

An alternative proposal for the transposition of EU Reg. 511/2014



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

The Deutsche Nationalbibliothek lists this publication in the Deutsche Nationalbibliografie; detailed bibliographic data are available on the Internet at <http://dnb.d-nb.de>

ISBN 978-3-8487-5807-4 (Print)
978-3-8452-9924-2 (ePDF)

British Library Cataloguing-in-Publication Data

A catalogue record for this book is available from the British Library.

ISBN 978-3-8487-5807-4 (Print)
978-3-8452-9924-2 (ePDF)

Library of Congress Cataloging-in-Publication Data

Godt, Christine / Šušnjar, Davor / Wolff, Franziska
Umsetzung des Nagoya Protokolls in EU- und nationales Recht – Transposition of the Nagoya Protocol into EU and National Law
Ein Alternativvorschlag zur Umsetzung der EU VO 511/2014 – An alternative proposal for the transposition of EU Reg. 511/2014
Christine Godt / Davor Šušnjar / Franziska Wolff
322 pp.
Includes bibliographic references and index.

ISBN 978-3-8487-5807-4 (Print)
978-3-8452-9924-2 (ePDF)

1. Auflage 2020

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2020. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

This work is subject to copyright. All rights reserved. No part of this publication may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying, recording, or any information storage or retrieval system, without prior permission in writing from the publishers. Under § 54 of the German Copyright Law where copies are made for other than private use a fee is payable to “Verwertungsgesellschaft Wort”, Munich.

No responsibility for loss caused to any individual or organization acting on or refraining from action as a result of the material in this publication can be accepted by Nomos or the authors.

Inhaltsverzeichnis

Abbildungsverzeichnis	15
Tabellenverzeichnis	17
Abkürzungsverzeichnis	19
Die Autoren	25
§ 1 Einleitung/Introduction	27
I. Einleitung	27
II. Introduction	35
§ 2 Konzeption der NP-Umsetzung	43
I. Determinanten	43
II. Regelungsanspruch des NP	43
1. Sachlicher Anwendungsbereich	43
a) Genetische Ressourcen	43
b) Begriff der Nutzung	44
c) Begriff der Derivate	47
2. Zeitlicher Anwendungsbereich	48
3. Örtlicher Anwendungsbereich	50
4. Regelungsanspruch: Offenlegung der Herkunft oder Nachweis von PIC und/oder MAT?	50
5. Prüftiefe	52
a) PIC und MAT – Unterschiede	52
b) Umgang mit fehlendem PIC und MAT: Internationales Verwaltungsrecht bzw. internationales Kollisionsrecht der Verwaltung	53
c) Szenarien des Nichtvorliegens von PIC und MAT	55
d) Szenarien unter idealen Rahmenbedingungen	56
e) Szenarien bei missbräuchlicher Anwendung richtigen ABS-Rechts	59
f) NP- und CBD-widriges ABS-Recht	61
g) Ordre public-Verstöße	62

Inhaltsverzeichnis

6. Rechtsfolgen	63
III. Diskussion bei den Verhandlungen um das NP	64
1. Vorschläge im Rahmen der Beratungen zum Nagoya Protokoll	64
a) Konformitätszertifikat	64
b) Geistiges Eigentum	65
c) Wirtschaftliche Anreize	66
d) Informationen	66
e) Capacity-building	67
f) Zivil- und strafrechtliche Sanktionen	67
g) Verwaltungsrecht	67
h) Import- und Exportmaßnahmen	68
2. Vorschläge im Rahmen der WTO und der WIPO	68
3. Multilaterale Maßnahmen	69
a) FAO/ITPGRFA	69
b) Selbstverpflichtungen in der nicht-kommerziellen Nutzung von GR	70
4. Bestrebungen in einzelnen Ländern	73
a) Geistiges Eigentum	73
b) Wirtschaftliche Anreize	74
c) Importbeschränkungen	75
d) Verwaltungsrecht	75
IV. Rechtsstaatsprinzipien und Verwaltungseffizienz	75
V. Regelungskonzept: Naturschutzrechtliche Residualnorm	77
§ 3 Legislative Umsetzung in den einzelnen Rechtsbereichen	85
I. Geistiges Eigentum	86
1. Patente	86
a) Bedeutung des Patentrechts	86
b) Anwendungsbereich des NP	89
aa) Grundsätzliche Relevanz für das NP	89
bb) NP-Vorschriften mit Patentrelevanz	90
(1) Art. 17 NP	90
(2) Art. 15 NP	91
(3) CBD-konforme Auslegung des NP	91
(4) Ergebnis	93
cc) Sperrwirkung des Art. 4.3 NP	93
c) Rechtlicher Rahmen	94

d) Maßnahmenvorschläge	96
aa) Option 2: Formales Erfordernis ohne Einfluss auf die Gültigkeit des Patents	98
bb) Option 4 und 5: Erteilungshindernis und Nichtigkeitsgrund	100
(1) Vereinbarkeit mit WIPO-Bestimmungen	100
(2) Vereinbarkeit mit dem TRIPS	101
cc) Gesamtvorschlag für das Patentrecht	106
2. Sortenschutz/Sortenzulassung	107
II. Produktzulassung und Genehmigung von Forschungstätigkeiten	108
1. Lebensmittelrecht	109
a) Tatsächliche Relevanz	109
b) Rechtlicher Rahmen	110
aa) Wesentliche Änderungen an der Rechtslage seit Bearbeitung des Gutachtens	110
bb) Lebensmittelzusatzstoffe	110
cc) Neuartige Lebensmittel	111
dd) Nahrungsergänzungsmittel	112
c) Relevanz der Bereiche für die Umsetzung des NP ins deutsche Recht	112
aa) Lebensmittelzusatzstoffe	113
bb) Neuartige Lebensmittel	113
cc) Nahrungsergänzungsmittel	113
d) Umsetzung des NP durch Auslegung der bestehenden Vorschriften	114
aa) Neuartige Lebensmittel	114
bb) Nahrungsergänzungsmittel	115
e) Umsetzungsvorschläge für eine Änderung deutscher Vorschriften	115
f) Vereinbarkeit mit EU-Recht	116
g) Ergebnis	117
2. Sonstige Bedarfsgegenstände/Kosmetika	117
a) Relevanz	117
b) Rechtlicher Rahmen	118
c) Relevanz der Bereiche für die Umsetzung des NP ins deutsche Recht	119
d) Vereinbarkeit mit EU-Recht	119
e) Ergebnis	120

Inhaltsverzeichnis

3. Gefahrstoffrecht	120
a) Pflanzenschutzrecht	120
aa) Gegenstand des Pflanzenschutzrechts	120
bb) Rechtlicher Rahmen	121
cc) NP-Relevanz	123
dd) Umsetzung durch Auslegung	123
ee) Maßnahmenvorschlag	124
ff) Vereinbarkeit mit EU-Recht	125
gg) Ergebnis	126
b) Biozide	126
aa) Gegenstand des Biozidrechts	126
bb) Rechtlicher Rahmen	127
cc) NP-Relevanz	128
dd) Umsetzung durch Auslegung des geltenden Rechts	128
ee) Maßnahmenvorschläge	129
ff) Ergebnis	129
c) Chemikalien	130
aa) Rechtlicher Rahmen	130
bb) Genetische Ressourcen als Chemikalien	131
cc) Umsetzungsvorschläge	133
d) Ergebnis	134
4. Arzneimittel	134
a) Bedeutung	134
b) Rechtlicher Rahmen	135
aa) Europäisches zentrales Verfahren	136
bb) Dezentrales Verfahren und Anerkennungsverfahren	137
cc) Verfahren nach dem AMG	137
c) Erforderlichkeit einer Umsetzung des NP im Arzneimittelrecht	138
d) Umsetzung durch Auslegung des geltenden Rechts?	139
aa) Umsetzung im Rahmen von Art. 17 NP	139
bb) Umsetzung von Art. 15 NP	140
e) Umsetzungsvorschläge	140
f) Vereinbarkeit mit geltendem EU-Recht	142
g) Ergebnis	143
5. Gentechnisch veränderte Organismen	143
a) Begriff der GVO und Bedeutung für das Nagoya-Protokoll	143

b) Allgemeiner rechtlicher Rahmen	145
c) Relevanz des Rechtsbereichs für die NP-Umsetzung	147
d) Gentechnische Arbeiten in geschlossenen Systemen	148
aa) Rechtlicher Rahmen für Arbeiten in geschlossenen Systemen	148
bb) Umsetzung durch Auslegung des GenTG	149
cc) Umsetzungsvorschläge	150
dd) Vereinbarkeit mit dem EU-Recht	152
ee) Ergebnis für Arbeiten in geschlossenen Systemen	155
e) Freisetzung und Inverkehrbringen von GVO	155
aa) Umsetzungsvorschläge	155
bb) Rechtlicher Rahmen	155
cc) Umsetzung durch Auslegung	156
dd) Umsetzungsvorschläge	159
ee) Vereinbarkeit mit Europarecht	160
ff) Ergebnis für Freisetzungen und Inverkehrbringen	162
f) Zuständigkeiten und Kontrollstellen	162
6. Tierschutzrecht	163
7. Zusammenfassung	164
III. Finanzielle Anreize	165
1. Steuerrecht (u. a. mit Bezug zu Forschungsförderung)	165
2. Subventionsrecht (Forschungsförderung)	167
a) Forschungsförderung unmittelbar durch Bund und Länder	167
aa) Relevanz des Subventionsrechts für die Umsetzung des NP	167
bb) Umsetzungsvorschläge für ministerielle Förderrichtlinien	169
b) Forschungsförderung vermittelt über privatrechtliche Organisationen	170
aa) Überblick	170
bb) Ansätze für eine Umsetzung	172
3. Vergaberecht	175
IV. Ex situ-Sammlungen	181

Inhaltsverzeichnis

V.	Haftungs- und Schadensrecht	187
1.	Durchsetzung von Ansprüchen nach geltendem Recht	188
a)	Zulässigkeit	188
aa)	Internationale Zuständigkeit	188
bb)	Parteifähigkeit	190
b)	Begründetheit	191
aa)	Anwendbares Recht	191
bb)	Ansprüche aus Geschäftsführung ohne Auftrag	192
cc)	Ansprüche aus dem Eigentümer-Besitzer-Verhältnis	196
dd)	Deliktische Ansprüche	199
ee)	Deliktische Verletzung Geistigen Eigentums	199
ff)	Verletzung des Sacheigentums	200
gg)	Deliktische Verletzung eines Autonomierechts	203
hh)	Bereicherungsrecht	206
ii)	Zusammenfassung	208
2.	Schlussfolgerungen für eine gesetzliche Regelung	209
VI.	Sorgfaltspflichten	210
1.	Charakteristika des IUCN-Entwurfs	210
2.	Konsistenz und Kohärenz des Vorschlags	212
3.	Vereinbarkeit mit EU-Recht	213
a)	Änderungen des AMG	214
b)	Änderungen der KosmetikV	215
c)	Änderungen der NemV	215
d)	Vereinbarkeit mit den Grundfreiheiten	216
e)	Ergebnis	216
4.	Beurteilung des Entwurfs am Maßstab des NP	216
VII.	Entwicklungszusammenarbeit	219
VIII.	Freiwillige Unternehmensverantwortung (CSR)	219
1.	Verantwortungsvolles Management	223
2.	Verantwortungsvolle Wertungskette	229
3.	Verantwortungsvoller Konsum	230
4.	Verantwortungsvolle Geldanlagen	231
5.	Zusammenfassung: Umsetzungsvorschläge	232

§ 4	Exekutive Kontrolle und Judizielle Durchsetzung: Art. 17, 18 NP	235
I.	Exekutive Kontrollstellen: Art. 17 NP	235
1.	Überblick	235
2.	Aufgaben und Kompetenzen von Kontrollstellen	239
3.	Das internationale Konformitätszertifikat	243
II.	Zivilgerichtliche Durchsetzung einvernehmlich ausgehandelter Bedingungen: Art. 18 NP	245
1.	Art. 18.1 NP	245
a)	Gerichtsstand (jurisdiction)	246
b)	Rechtswahl	247
c)	Alternative Streitbeilegungsmethoden	247
2.	Art. 18.2 NP	249
3.	Art. 18.3 NP	249
a)	Zugang zu Gerichten	250
aa)	Informationsdefizite und ihre Beseitigung	251
bb)	Patentverfahren	251
cc)	Akteneinsicht bei Behörden	251
dd)	Beiziehung von Akten durch Gerichte	254
ee)	Ermittlung des Aufenthaltsorts von Anspruchsgegnern und anderer Informationen	255
ff)	Ombudsperson	255
b)	Kosten des Rechtsstreits	257
aa)	Prozesskostenhilfe	258
bb)	Sicherheitsleistung	260
cc)	Einsichtnahme in Register	260
c)	Aspekte des laufenden Verfahrens	261
aa)	Freier Zugang zu Gerichten	261
bb)	Anerkennung einer Klagebefugnis bzw. der Prozessführungsbefugnis und Parteifähigkeit	261
cc)	Beweiserhebung	261
dd)	Grenzüberschreitende Zustellungen	262
ee)	Erteilung von Visa	263
d)	Anerkennung und Vollstreckung von Urteilen und Schiedssprüchen	263
aa)	Urteile	263
bb)	Schiedssprüche	265

Inhaltsverzeichnis

§ 5	Summary – Zusammenfassung	267
I.	Deutsche Zusammenfassung	267
1.	Bausteine des Integrativen Modells	267
a)	Allgemeines Residualverbot im BNatSchG	267
b)	Sachgesetzlicher Vollzug	269
2.	Flankierende Rechtsbereiche	272
a)	Patentrecht	272
b)	Vergaberecht	272
c)	Entwicklungszusammenarbeit	272
d)	Freiwillige Unternehmensverantwortung (CSR)	272
3.	Zivilrecht: Deliktischer Schutz und Durchsetzung von MAT	273
II.	Übersicht über vorgeschlagene Gesetzesänderungen	274
1.	BNatSchG	274
a)	§ 1 Abs. 2a BNatSchG	274
b)	§ 7 Abs. 2 BNatSchG	275
c)	§ 58a BNatSchG	276
d)	§ 58b BNatSchG	276
e)	§ 58c BNatSchG	278
f)	§ 58d BNatSchG	278
g)	§ 58e BNatSchG	278
h)	§ 69 Abs. 6a BNatSchG	278
i)	§ 71 Abs. 7 BNatSchG	278
j)	§ 71 Abs. 8 BNatSchG	279
2.	PatG	279
a)	§ 2b PatG	279
b)	§ 34a PatG	279
c)	§ 81 Abs. 3 PatG	280
3.	NemV	280
a)	§ 5 Abs. 4 NemV	280
b)	§ 5 Abs. 5 NemV	280
c)	Zuständige Kontrollstelle	281
4.	PflSchG	281
a)	§ 20 Abs. 6 PflSchG, Art. 54 PflSchVO	281
b)	Zuständige Kontrollstelle	281
5.	AMG	281
a)	§ 22 Abs. 1 Nr. 11a AMG, Art. 8 ff. Richtlinie 2001/83/EG	281

b) § 25 Abs. 2 Nr. 8 AMG, Art. 26 Richtlinie 2001/83/EG	282
c) § 29 Abs. 1h AMG	282
d) § 30 Abs. 2b AMG, Art. 26 Richtlinie 2001/83/EG	282
e) Zuständige Kontrollstellen	283
6. GenTG	283
a) § 10 Abs. 2 Nr. 5 GenTG	283
b) § 12 Abs. 1a GenTG	283
c) § 12 Abs. 2b GenTG	283
d) § 16 Abs. 1 Nr. 4 GenTG	284
e) 16 Abs. 2 S. 3 GenTG	284
f) Zuständige Kontrollstellen	284
7. Ministerielle Förderrichtlinien: Musterbestimmung für unmittelbar staatliche Förderung	284
III. English Summary	285
1. Building blocks of the „Integrative Model“	285
a) General Residual Prohibition in the Nature Conservation Law	286
b) Sectoral laws	287
2. Complementary Regulation	289
a) Patent Law	289
b) Public Procurement Law/State Aid	290
c) International cooperation/development aid	290
d) Corporate Social Responsibility (CSR)	290
3. Private Law: Delict & Compliance with MAT	292
Anhänge	293
Rechtsgrundlagenverzeichnis/Table of Legal Materials	307
Literaturverzeichnis	313
Register	321

Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1: Freisetzungen und Inverkehrbringensgenehmigungen in Europa seit 1991 (RL EU 90/220/EG) (Stand: Januar 2019)	145
Abbildung 2: Prüfschema für Konformitätszertifikate im integrativen Ansatz (Beispiel Produktzulassung).	244
Abbildung 3: Entscheidungsfluss „Integrativer Ansatz“	295

Tabellenverzeichnis

Tabelle 1:	Entwicklung der Patentanmeldungen von 2006–2018	89
Tabelle 2:	Parallelen zwischen der VO 995/2010/EG und dem IUCN-Entwurf	211
Tabelle 3:	CSR-Bereiche und Instrumente	222
Tabelle 4:	Umsetzungsvorschläge für staatliche Maßnahmen zur Anregung von CSR	233
Tabelle 5:	Ansatzpunkte für die Integration von NP-Pflichten in Verwaltungsverfahren	238
Tabelle 6:	Umsetzungsvorschläge für staatliche Maßnahmen zur Anregung von CSR	273
Tabelle 7:	Implementation options for state measures to promote CSR	291
Tabelle 8:	Umsetzung des „Integrativen Ansatzes“ in den einzelnen Rechtsmaterien	296

