

US-Exportkontrollrecht in der deutschen App-Entwicklung

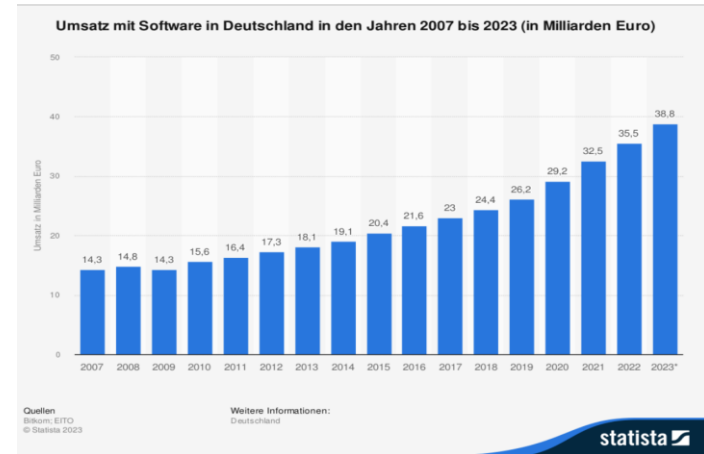
Funda Seleserpe-Özgür

Anwaltskanzlei Seleserpe

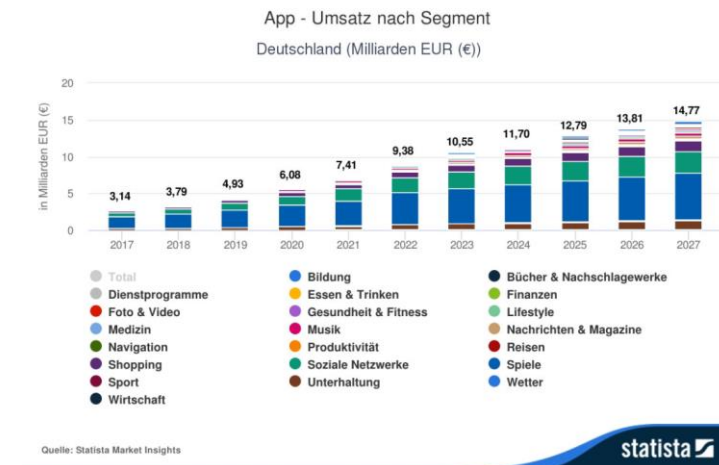
Herbstakademie 2023

Statistiken

- ▶ Rekordumsätze in der Softwarebranche
Umsatzprognose für 2023
38,8 Milliarden Euro



- ▶ Umsatzprognose für Apps
2027: 14,77 Milliarden Euro



Was sind Apps?



- ▶ Kleine Softwareprogramme
- ▶ Insbesondere für mobile Endgeräte entwickelt
 - ▶ Smartphones
 - ▶ Tablet-PCs
- ▶ Zweck: Erweiterung der Funktionen des mobilen Endgerätes
- ▶ Vertriebsplattformen:
 - ▶ AppStore für iPhone/iPad
 - ▶ PlayStore für Android

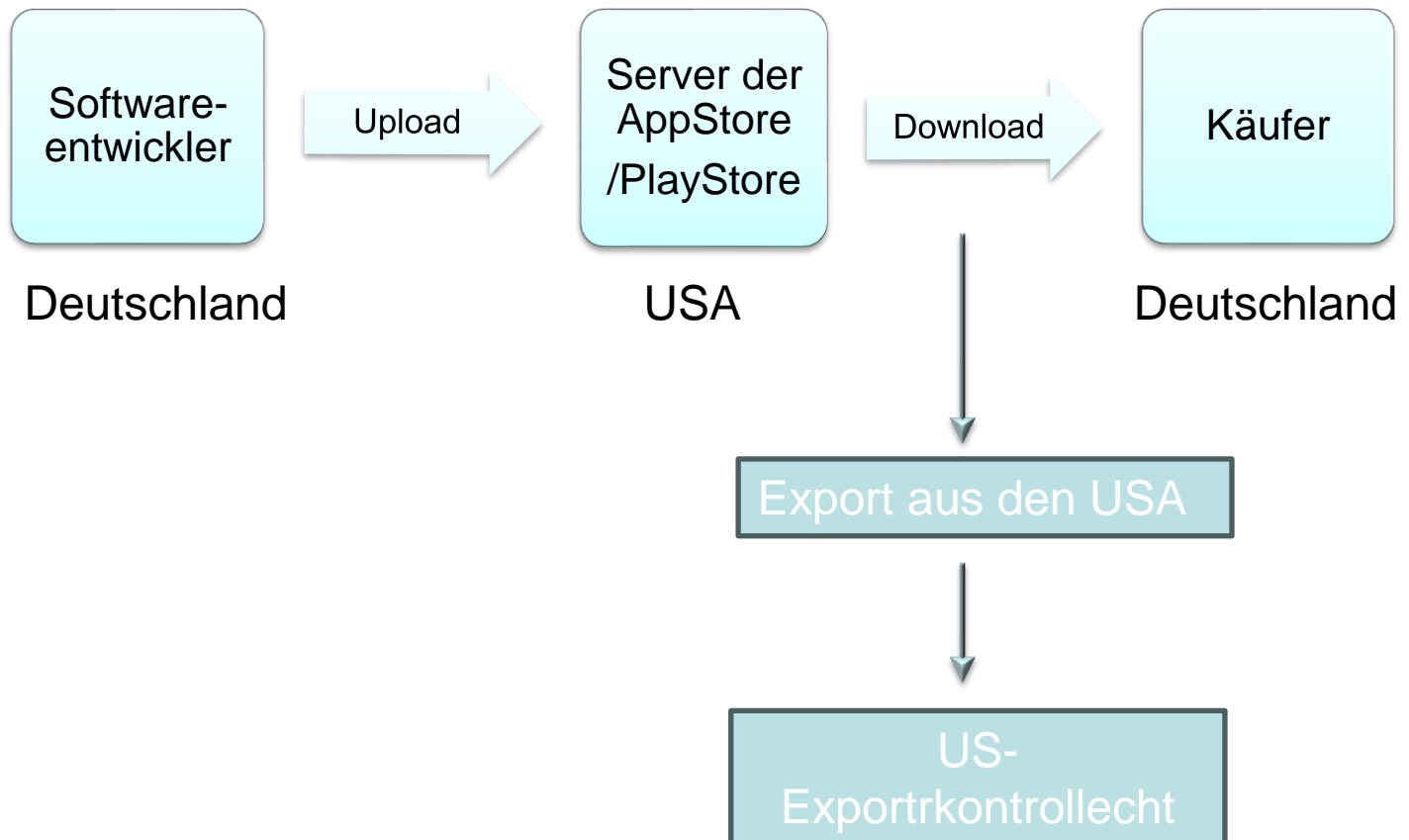


Rechtsgebiete bei der App-Entwicklung

- ▶ Urheberrecht, Lizenzrecht, Datenschutzrecht ...
- ▶ Exportkontrollrecht ?
 - ▶ Ja, wenn die App über die Vertriebsplattform AppStore oder PlayStore verkauft werden soll
 - ▶ Auch dann ja, wenn die App lediglich Kunden in Deutschland anspricht und das Verkaufszielland auf Deutschland begrenzt ist.

WARUM?

Export aus den USA



Das US-Exportkontrollrecht

- ▶ Unterschiedliche Rechtsgrundlagen
 - ▶ Arms Export Control Act (AECA)
 - ▶ Export Administration Act (EAA)
 - ▶ Export Regulation Administration (EAR)
 - ▶ Traffic in Arms Regulations ...
- ▶ Unterschiedliche US-Behörden sind zuständig
 - ▶ Bureau of Industry and Security (BIS)
 - ▶ Directorate of Defense Trade Controls (DDTC)
 - ▶ Office of Foreign Assets Control (OFAC) ...
- ▶ Hauptziel: Kontrolle des Transfers von Gütern
 - ▶ US-Sicherheit
 - ▶ Verhinderung der Verbreitung von Massenvernichtungswaffen
 - ▶ Regionale Stabilität gewährleisten

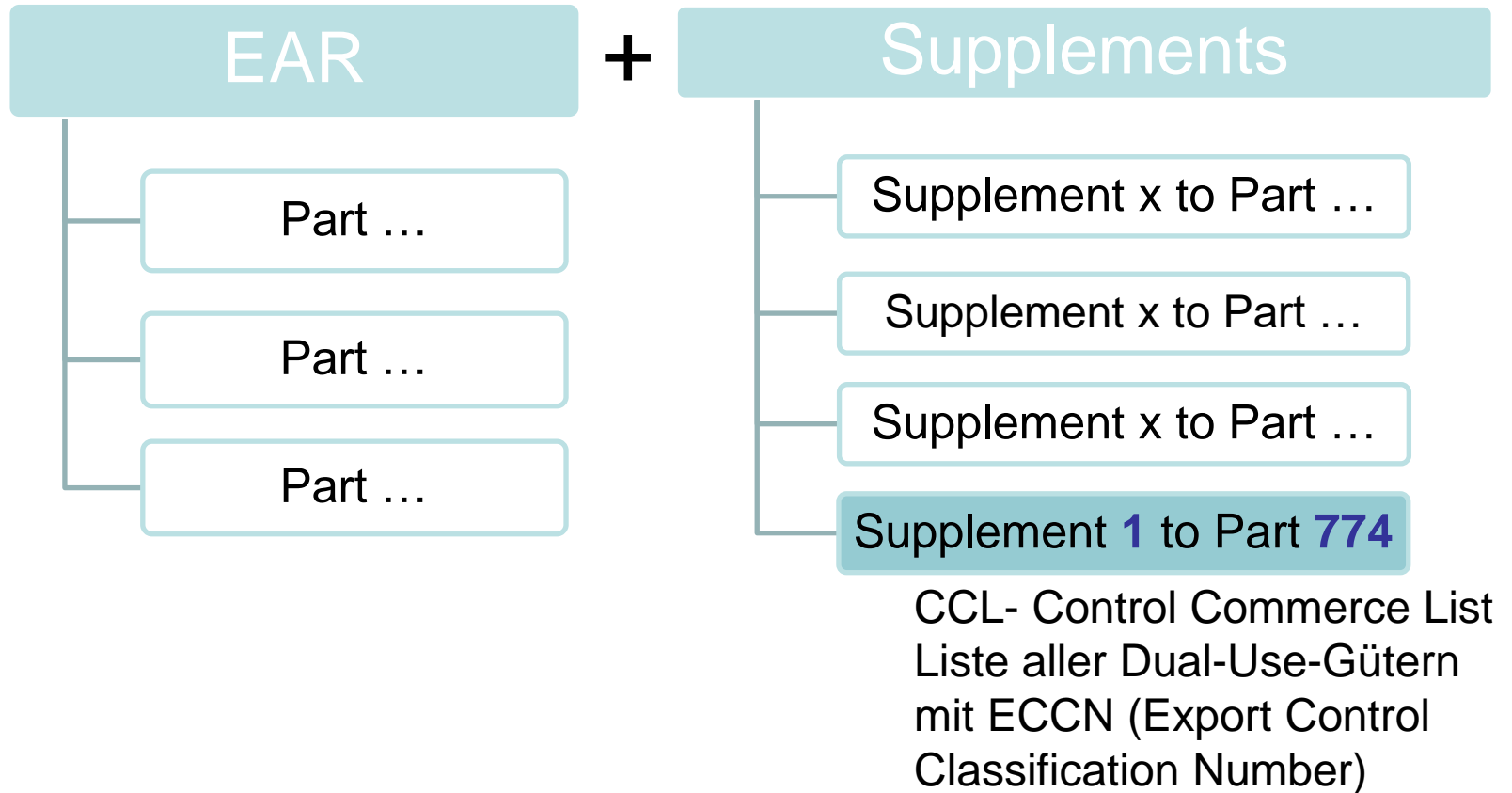
EAR-Export Administration Regulations

- ▶ Kontrolle von Dual-Use-Gütern
 - ▶ Güter sowohl für zivile als auch militärische/nukleare Endnutzung verwendbar



- ▶ Güter:
 - ▶ Ware, Technologie, **Software**
 - ▶ kann theoretisch so programmiert sein, das sie auch zu militärischen/nuklearen Zwecken genutzt wird.

Aufbau der EAR



Kontrolle durch die BIS

BIS – Bureau of Industry an Security

- ▶ Sanktionen des BIS:
 - ▶ Einreiseverbote
 - ▶ Bußgelder
 - ▶ Haftstrafen
 - ▶ Denial Order
 - ▶ Entity List

Export von Apps

- ▶ EAR anwendbar nach § § 734.17 (a) (1), (b) (1) EAR, elektronische Übertragung / Download von Software an Orte außerhalb der USA

- ▶ ECCN-Güterklassifizierung erforderlich ein Einordnung in Pflichtenkatalog
 - ▶ Exportverbot
 - ▶ Einholung einer BIS-Genehmigung
 - ▶ Berichtspflicht an BIS
 - ▶ Meldepflicht an BIS
 - ▶ Keine Verpflichtungen

Einordnung von Apps in die CCL

- ▶ Abschnitt: Güter mit Kryptographie
 - „Kategorie 5 Teil 2“ (Informationssicherheit)
 - ▶ Erfasst alle Güter, die verschlüsselte Elemente enthalten
 - ▶ Andere Kategorien hierzu sind subsidiär

- ▶ Für Apps kommen in diesem Abschnitt die ECCN-Nr. 5D002 und 5D992 in Betracht
 - ▶ grds. Genehmigung der BIS erforderlich

ECCN 5D002

a. “Software” “specially designed” or modified for the “development,” “production” or “use” of any of the following:

a.1. Equipment specified by **5A002** or “software” specified by 5D002.c.1;

a.2. Equipment specified by **5A003** or “software” specified by 5D002.c.2; or

a.3. Equipment or “software”, as follows:

a.3.a. Equipment specified by **5A004.a** or “software” specified by 5D002.c.3.a;

a.3.b. Equipment specified by **5A004.b** or “software” specified by 5D002.c.3.b;

b. “Software” having the characteristics of a ‘cryptographic activation token’ specified by 5A002.b;

c. “Software” having the characteristics of, or performing or simulating the functions of, any of the following:

c.1. Equipment specified by **5A002.a**, .c, .d or .e;

Note: 5D002.c.1 does not apply to “software” limited to the tasks of “OAM” implementing only published or commercial cryptographic standards.

c.2. Equipment specified by **5A003**; or

c.3. Equipment, as follows:

c.3.a. Equipment specified by **5A004.a**;

c.3.b. Equipment specified by **5A004.b**.

Note: 5D002.c.3.b does not apply to “intrusion software”.

d. [Reserved]

N.B.: See 5D002.b for items formerly specified in 5D002.d.

Schlüssellängenschwellenwert

- ▶ Bei der ECCN-Nummer 5A002.a und damit auch bei der sich darauf beziehenden ECCN-Nummer 5D002.c.1 ist vorausgesetzt, dass das Verschlüsselungselement einen bestimmten Schlüssellängenschwellenwert überschreitet. So werden nur verschlüsselte Software mit einer Schlüssellänge > 56 symmetrisch, > 512 asymmetrisch und > 112 Bit elliptische Kurve erfasst.
- ▶ Ein Bit ist die kleinste Informationseinheit in der digitalen Datenverarbeitung und kann den Wert 0 oder 1 annehmen. Bei einer Schlüsselgröße von 56 Bit bedeutet dies, dass der Schlüssel aus einer Sequenz von 56 Nullen oder Einsen besteht kann.

```
01110101010111100101100111001011100000110110101100000111
```

Beispiel für 56-Bit Schlüssellänge

Ausnahme zu 5D002

- ▶ Technical Note Nr. 1f zu Kategorie 5 Teil 2
 - ▶ Games and gaming devices
 - ▶ Runtime software
 - ▶ HDMI and other component interfaces
 - ▶ Music movie
 - ▶ Tunes/music
 - ▶ Digital photos – dedicated players/recorder organizers

▶ ~~ECCN 5D002a~~  EAR99 (Auffangklassifizierung)

Ausnahme: § 740.17 (b)(1) i.V.m. § 740.17 (e)(3) EAR

- ▶ Massenmarktprodukte nach § 740.17 (b)(1) EAR
- ▶ Massenmarktprodukte mit Standard-Kryptographie
 - ▶ Verschlüsselte Bibliotheken, Module, Development-Kits, Toolkits

Auffangklassifizierung EAR 99

- ▶ EAR weiterhin anwendbar
- ▶ aber keine Genehmigung
- ▶ Keine Melde-/Berichtspflichten
- ▶ Einhalten der Exportverbote 4-10 (§ 736.2 EAR)
 - ▶ Kein Export an Embargoland
 - ▶ Abnehmer ≠ verdächtige Person
 - ▶ abgesichert über AGB des App-Entwicklers
bzw. der Vertriebsplattformen

Keine Anwendbarkeit der EAR

- ▶ Öffentliche zugänglich Software (z.B. Internetseite)
+ kein ECCN-Nr einschlägig

- ▶ Öffentlich zugängliche Software (z.B. Internetseite)
+ ECCN 5D002 einschlägig
Voraussetzung: - Standard-Kryptographie
- Nicht-Standard-Kryptographie +
bzgl. korrespondierendem Quellcode
werden bestimmte Kriterien erfüllt (u.a.
Meldepflichten ggü BIS)