

Gudrun Henne

Genetische Vielfalt als Ressource

Die Regelung ihrer Nutzung



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Verzeichnis der Abkürzungen | 19 |
| Einleitung | 29 |
| 1. Kapitel: Grundlagen | 33 |
| I. Grundbegriffe | 33 |
| 1. Genetische Vielfalt als Bestandteil biologischer Vielfalt | 33 |
| a. Artenvielfalt | 34 |
| b. Genetische Vielfalt | 35 |
| c. Vielfalt der Ökosysteme | 38 |
| d. Funktionelle Vielfalt | 39 |
| 2. Vielfalt, Material und Ressource | 39 |
| a. Genetische Vielfalt und genetisches Material | 39 |
| b. Genetische Ressourcen | 40 |
| c. Biologische und genetische Ressourcen | 41 |
| d. Biochemische Ressourcen | 41 |
| e. Genetisches Material und genetische Ressource | 42 |
| 3. Klassifizierungen genetischer Ressourcen | 42 |
| a. Wildgenetische Ressourcen, kulturgenetische Ressourcen und Nutzressourcen | 42 |
| b. Genetische Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft | 43 |
| c. Pflanzengenetische Ressourcen | 43 |
| aa. Klassifizierung entsprechend ihrer Veränderung durch den Menschen | 44 |
| bb. Pflanzengenetische Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft | 46 |
| cc. Pflanzengenetische Ressourcen nach dem internationalen Unternehmen für pflanzengenetische Ressourcen | 47 |
| dd. Pflanzengenetische Ressourcen nach der Unterscheidung des Keystone Dialogue 1990 | 48 |
| II. Herkunft und Verteilung biologischer Vielfalt | 49 |
| 1. Natürlicher Lebensraum | 49 |
| 2. Verteilung der genetischen Vielfalt | 49 |
| a. Wildgenetische Ressourcen | 49 |
| b. Kulturpflanzen | 50 |
| III. Verlust genetischer Ressourcen | 52 |
| 1. Negative Veränderungen der biologischen Vielfalt | 52 |
| a. Artenrückgang | 52 |
| b. Generosion bei Kulturpflanzen | 53 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| 2. Ursachen für die Gefährdung und den Verlust biologischer Vielfalt | 53 |
| a. Unmittelbare Ursachen | 54 |
| b. Indirekte Ursachen für den Verlust genetischer Vielfalt | 58 |
| aa. Ökonomische, politische, soziokulturelle Ursachen | 58 |
| bb. Rechtliche Ursachen | 60 |
| IV. Nutzung genetischer Ressourcen | 67 |
| 1. Biotechnologie | 67 |
| 2. Nutzungsbereiche | 68 |
| a. Nahrungsmittel | 68 |
| b. Arzneimittel | 72 |
| c. Weitere Nutzungsbereiche | 74 |
| d. Zusammenfassung | 75 |
| 3. Gewinnungsmethoden | 75 |
| 4. Der ökonomische Wert genetischer Ressourcen | 76 |
| V. Erhaltung biologischer Vielfalt | 81 |
| 1. Grundlagen | 81 |
| 2. Erhaltungskonzepte | 83 |
| a. Schutzgebiete | 83 |
| b. Ex-situ-Sammlungen | 84 |
| c. Integrative Erhaltungs-Nutzungs-Konzepte | 85 |
| aa. Biosphärenreservate | 86 |
| bb. Das Weltweite System für die Erhaltung und Nutzung pflanzengenetischer Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft der FAO (Weltweites System) | 86 |
| cc. Extraktive Reservate | 87 |
| dd. Bauern-zentrierter Erhaltungsansatz von Kulturpflanzen | 88 |
| ee. Bioprospektierung | 88 |
| 2. Kapitel: Die Völkerrechtslage genetischer Ressourcen vor Inkrafttreten der Konvention über die biologische Vielfalt | 90 |
| I. Völkerrechtliche Verträge | 90 |
| II. Das Völkergewohnheitsrecht betreffend genetische Ressourcen | 91 |
| 1. Staatenpraxis | 92 |
| a. Sammelexpeditionen | 92 |
| aa. Institut für Pflanzengenetik und Kulturpflanzenforschung | 93 |
| bb. Bundesforschungsanstalt für Landwirtschaft | 93 |
| cc. Royal Botanic Gardens, Kew | 93 |
| dd. Centro Internacional de Mejoramiento de Maíz y Trigo | 94 |
| ee. International Plant Genetic Resources Institute | 94 |
| ff. Ergebnis | 94 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| b. Austausch einzelner genetischer Ressourcen | 95 |
| c. Nationale Gesetzgebung | 96 |
| d. Ergebnis | 97 |
| 2. Rechtsüberzeugung | 97 |
| a. Das gemeinsame Erbe der Menschheit | 97 |
| aa. Entstehung und Inhalt des Grundsatzes des gemeinsamen Erbes | 97 |
| bb. Anwendung auf genetische Ressourcen | 99 |
| cc. Rechtsüberzeugung bei pflanzengenetischen Ressourcen | 99 |
| (1) Das internationale Undertaking für pflanzengenetische Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft | 99 |
| (2) Bedeutung des Undertaking für die Rechtsüberzeugung | 102 |
| dd. Ergebnis | 103 |
| b. Pflicht zur Gewährung ungehinderten Zugangs | 103 |
| 3. Ergebnis | 104 |
| | |
| 3. Kapitel: Die Geschichte der Konvention über die biologische Vielfalt | 106 |
| | |
| I. Vorgeschichte | 106 |
| 1. Die Konferenz über die menschliche Umwelt 1972 | 107 |
| 2. Global 2000 | 108 |
| 3. Weltnaturschutzstrategie 1980 | 108 |
| 4. Die Weltcharta für die Natur 1982 | 109 |
| 5. Der Vertragsentwurf von IUCN | 109 |
| 6. Die Weltkommission für Umwelt und Entwicklung 1987 | 111 |
| 7. Die zweite Weltnaturschutzstrategie 1991 | 112 |
| 8. Die Dokumente von UNCED | 113 |
| 9. Zusammenfassung | 113 |
| | |
| II. Die Ausarbeitung der Konvention unter besonderer Berücksichtigung der Regelung genetischer Ressourcen | 114 |
| 1. Der Gang der Verhandlungen | 114 |
| a. Die Vorbereitung der Vertragsverhandlungen | 114 |
| b. Die formellen Vertragsverhandlungen | 116 |
| 2. Die Ausarbeitung des Vertrags | 117 |
| a. Umfang und Charakter der Konvention | 117 |
| b. Rechtliche Einordnung biologischer Vielfalt | 119 |
| aa. Gemeinsames Erbe oder nationale Souveränität | 119 |
| bb. Nationale Souveränität | 121 |
| cc. Die Erhaltung biologischer Vielfalt als gemeinsames Anliegen der Menschheit | 122 |
| c. Erhaltung und nachhaltige Nutzung | 122 |
| d. Zugang zu genetischen Ressourcen und Vorteilsbeteiligung | 123 |
| aa. Grundsatz | 123 |
| bb. Voraussetzungen des Zugangs | 124 |
| cc. Rechtsfolgen des Zugangs | 126 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| dd. Bewertung | 130 |
| e. Regelungen zu indigenen und lokalen Gemeinschaften | 131 |
| f. Finanzierung der vereinbarten Maßnahmen | 132 |
| g. Die Ziele der Konvention und die Präambel | 133 |
| h. Die sonstigen Regeln der Konvention | 133 |
| 3. Die Schlußakte von Nairobi | 134 |
| 4. Unterzeichnung und Ratifikation | 135 |
| 5. Zusammenfassung und Klassifizierung der Konvention | 136 |
| Kapitel 4: Die Zugangs- und Teilhabeordnung genetischer Ressourcen im Übereinkommen über die biologische Vielfalt | 138 |
| Teil 1: Die Zugangs- und Teilhabeordnung | 139 |
| I. Zugang | 139 |
| 1. Souveränität über genetische Ressourcen | 139 |
| a. Genetische Ressourcen i.S. der Konvention | 139 |
| b. Anknüpfung der Souveränität | 140 |
| aa. Art. 4 (a) | 141 |
| bb. Merkmale für die Anknüpfung | 141 |
| cc. Anknüpfung bei Ressourcen ex-situ | 144 |
| dd. Anknüpfung bei genetischen Ressourcen, die vor Inkrafttreten der Konvention verbracht wurden | 144 |
| 2. Befugnis zur Regelung des Zugangs | 146 |
| a. Adressaten der Zugangsregelung | 146 |
| b. Inhalt der Regelungsbefugnis | 148 |
| aa. Genetische Ressourcen | 148 |
| bb. Auslandsbezug | 148 |
| cc. Zugang | 148 |
| dd. Innerstaatliche Rechtsvorschriften | 149 |
| 3. Bemühen um Zugangserleichterung | 149 |
| 4. "Mutually agreed terms" (MAT) | 150 |
| 5. "Prior informed consent" (PIC) | 150 |
| a. Verhältnis von "prior informed consent" und "mutually agreed terms" in der Konvention | 151 |
| b. Parteien des PIC-Verfahrens | 151 |
| aa. PIC-Beteiligte der Nachfrageseite | 151 |
| bb. PIC-Beteiligte auf der Herkunftsseite | 152 |
| (1) Herkunftsstaat | 152 |
| (2) Gemeinschaften gem. Art. 8 (j) | 152 |
| (3) Eigentümer und Verfügungsberechtigte | 155 |
| cc. Zusammenfassung | 156 |
| c. "Prior informed consent" in anderen internationalen Instrumenten | 156 |
| aa. UNEP London Guidelines on Chemicals | 156 |
| bb. FAO Code of Conduct on Pesticides | 157 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| cc. Rottdamer Konvention über das Verfahren des internationalen Handels mit bestimmten gefährlichen Stoffen und Pflanzenschutzmitteln nach vorheriger Zustimmung | 158 |
| dd. Basler Konvention über gefährliche Abfälle | 159 |
| ee. IAEA Code of Practice über die internationale Verbringung radioaktiven Abfalls | 159 |
| ff. FAO Verhaltenskodex für das Sammeln und den Austausch pflanzlichen Keimplasmas | 160 |
| gg. PIC zugunsten indigener Völker | 160 |
| hh. Bedeutung für die Konvention | 161 |
| d. Fehlende PIC-Bestimmungen | 161 |
| II. Teilhabe | 162 |
| 1. Adressaten der Teilhabe | 162 |
| a. Teilhabeberechtigte Vertragsstaaten | 162 |
| b. Private | 164 |
| aa. Pflicht zur Teilhabe | 164 |
| bb. Recht auf Teilhabe | 164 |
| 2. Forschungsbeteiligung und -verlagerung | 166 |
| a. Grundsatz | 166 |
| b. Biotechnologie | 168 |
| aa. Regelungsgegenstand (Art der Forschung) | 168 |
| bb. Verpflichtungsumfang ("Bemühen" - "ergreifen, sofern angebracht") | 168 |
| cc. Art und Weise der Beteiligung ("voll" - "effektiv") | 169 |
| dd. Adressaten | 169 |
| ee. Forschungsverlagerung | 170 |
| ff. Verhältnis zwischen Art. 15 Abs. 6 und Art. 19 Abs. 1 | 170 |
| 3. Vorteilsbeteiligung | 170 |
| a. Verhältnis zu anderen Teilhabevorschriften | 170 |
| b. Die Tatbestandsmerkmale | 172 |
| aa. Arten der Vorteilsbeteiligung | 172 |
| bb. "Ausgewogen und gerecht" | 174 |
| cc. Gemeinschaften gem. Art.8 (j) | 177 |
| dd. Maßnahmen | 179 |
| c. Biotechnologie | 180 |
| aa. Maßnahmen | 180 |
| bb. Qualifizierung ("sofern angebracht" - "durchführbar") | 180 |
| cc. Verpflichtungsumfang | 181 |
| dd. Art und Weise der Vorteilsbeteiligung | 181 |
| ee. Adressaten | 181 |
| ff. Verhältnis zwischen Art. 15 Abs. 7 und Art. 19 Abs. 2 | 182 |
| 4. Technologietransfer als Teilhabe | 182 |
| a. Technologiebereiche | 182 |
| aa. Genressourcen nutzende Technologien | 183 |
| bb. Ohne erhebliche Umweltschäden | 183 |
| b. Verpflichtungsumfang | 183 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Überblick über die Zugangs- und Teilhabeordnung | 184 |
| IV. 'Mutually agreed terms' | 185 |
| 1. Systematische Stellung | 185 |
| 2. Vertragsbeteiligte | 186 |
| 3. Vertragsbeziehungen | 186 |
| 4. Verhandlungsinhalt | 189 |
| a. Grundsätzliche Differenzierungen | 189 |
| b. Wesentlicher Verhandlungsinhalt | 191 |
| aa. Zugang | 191 |
| bb. Forschungsbeteiligung | 191 |
| cc. Vorteilsbeteiligung | 191 |
| dd. Technologietransfer | 192 |
| ee. Absichernde Klauseln | 192 |
| ff. Weitere mögliche Bestandteile der Vereinbarung | 192 |
| c. Vertragselemente | 194 |
| <i>Teil 2: Nationale und internationale Umsetzung</i> | 195 |
| V. Vorbemerkung | 195 |
| VI. Gesetzgebung im Herkunftsstaat | 196 |
| 1. Eigentumsrechtliche Überlegungen | 196 |
| a. Allgemeines | 196 |
| b. Physischer Träger und immaterielle Information | 197 |
| 2. Normierung des PIC-Verfahrens | 198 |
| a. Anwendungsbereich | 199 |
| b. Adressaten | 199 |
| c. Inhalt der Information | 200 |
| d. Vertraulichkeitsklausel | 201 |
| e. Gebühren | 201 |
| f. Zustimmung | 201 |
| aa. Allgemeines | 201 |
| bb. Weit verbreitetes Wissen | 202 |
| 3. Normierung von Zugang und Teilhabe | 202 |
| a. Adressaten der Gesetzgebung für 'mutually agreed terms' | 202 |
| b. Zweck des Zugangs | 203 |
| c. Weitere Bestandteile einer Regelung von Zugang und Teilhabe | 203 |
| 4. Gesetzgebung für den Schutz des Wissens indigener und lokaler Gemeinschaften | 208 |
| a. Regelungspflicht | 208 |
| b. Bestehende Immaterialgüterrechte | 209 |
| aa. Patentrecht | 209 |
| bb. Sortenschutzrecht | 210 |
| cc. Urheberrecht | 211 |

| | |
|------------------------------------------------------------------|------------|
| dd. Ergebnis und Problemlage | 211 |
| c. Regelungsansätze | 212 |
| aa. "Community Intellectual Property Rights" | 213 |
| bb. UNESCO/WIPO Modellvorschriften für Folklore | 213 |
| cc. "Traditional Resource Rights" | 214 |
| dd. Kritik | 214 |
| 5. Standardverträge | 215 |
| 6. Institutionen: "National focal point" | 215 |
| 7. Finanzierung | 216 |
| 8. Datenbank | 216 |
| | |
| VII. Gesetzgebung im Nachfragestaat | 217 |
| | |
| 1. Importkontrollen | 218 |
| a. Artenschutz | 219 |
| b. Pflanzenschutz- und Tierseuchenrecht | 220 |
| c. Zusammenfassung und Regelungsbedarf | 220 |
| 2. Rechte des geistigen Eigentums | 222 |
| a. Patentrecht | 222 |
| b. Sortenschutz | 223 |
| 3. Andere Rechtsbereiche | 224 |
| 4. Zivilrecht | 224 |
| 5. Strafrecht | 225 |
| 6. Voraussetzungen für die Absicherung durch das Nutzerland | 225 |
| a. Regelung im Herkunftsland | 225 |
| b. Fehlende Regelung im Herkunftsland | 226 |
| | |
| VIII. Zusammenfassung | 226 |
| | |
| 5. Kapitel: Stand der Gesetzgebung in den Vertragsstaaten | 228 |
| | |
| I. Möglichkeiten der nationalen Umsetzung | 228 |
| | |
| II. Nationale und regionale Umsetzungsbemühungen | 229 |
| | |
| 1. Die Philippinen | 230 |
| a. Anwendungsbereich | 230 |
| b. Institutionen | 230 |
| c. Die Zugangs- und Teilhabeordnung | 231 |
| aa. "Academic" und "Commercial Research Agreements" | 231 |
| bb. Das PIC-Verfahren | 231 |
| cc. Das "Research Agreement" | 233 |
| dd. Sonstiges | 234 |
| d. Kritik | 234 |
| 2. Regionale Umsetzung: Die Regelung des Andenpakts | 236 |
| a. Anwendungsbereich | 236 |
| b. Rechtslage der Ressourcen | 238 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| c. Institutionen | 238 |
| d. Die Zugangs- und Teilhabeordnung | 239 |
| e. Kritik | 241 |
| 3. Boliviens Umsetzung des Andenpaktgesetzes | 242 |
| 4. Costa Rica | 243 |
| a. Die Rechtslage | 243 |
| b. Kritik | 244 |
| 5. Kamerun | 244 |
| 6. Nigeria | 245 |
| | |
| III. Zusammenfassung | 246 |
| | |
| 6. Kapitel: Verträge über genetische Ressourcen | 247 |
| | |
| I. Verträge über genetische Ressourcen | 247 |
| | |
| II. Instituto Nacional de Biodiversidad | 249 |
| 1. Das Instituto Nacional de Biodiversidad und die Rechtslage in Costa Rica | 249 |
| 2. Der Vertrag INBio - Merck | 250 |
| a. Leistungen von INBio | 251 |
| b. Leistungen von Merck | 252 |
| c. Nebeneffekte | 252 |
| 3. Kritik | 252 |
| | |
| III. Biotics Ltd. | 256 |
| | |
| IV. Shaman Pharmaceuticals | 257 |
| | |
| V. International Cooperative Biodiversity Group (ICBG) | 259 |
| 1. Die ICBG | 259 |
| 2. Die derzeitigen Projekte | 259 |
| 3. Kritik | 262 |
| | |
| VI. National Cancer Institute (NCI) | 263 |
| 1. Der 'Letter of Collection' | 264 |
| 2. Das 'Memorandum of Understanding'(MoU) | 266 |
| 3. Kritik | 267 |
| | |
| VII. Neuere Entwicklungen bei Zugangs- und Teilhabeabkommen | 268 |
| 1. Nationalpark Yellowstone und Diversa Co. | 268 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Das Volk der Kani und das Tropical Botanic Garden and Research Institute | 268 |
| 3. Der Genetic Resources Recognition Fund der Universität von Californien, Davis | 269 |
| VIII. Bioprospektion als Möglichkeit zur Erhaltung biologischer Vielfalt? | 269 |
| 7. Kapitel: Perspektiven des Rechts der genetischen Ressourcen: Neuere Entwicklungen und Handlungsbedarf | 272 |
| I. Neuere Entwicklungen zu Zugangs- und Teilhabeordnung innerhalb der Konvention über die biologische Vielfalt | 272 |
| 1. Die Entwicklungen bis zur ersten Vertragsstaatenkonferenz | 272 |
| a. Das Sachverständigengremium | 273 |
| b. Das "Intergovernmental Committee on the Convention on Biological Diversity" | 274 |
| 2. Die Ergebnisse der Vertragsstaatenkonferenzen | 276 |
| a. Die erste Vertragsstaatenkonferenz | 277 |
| b. Die zweite Vertragsstaatenkonferenz | 277 |
| c. Die dritte Vertragsstaatenkonferenz | 279 |
| d. Die vierte Vertragsstaatenkonferenz | 281 |
| 3. Ergebnis: Stand der Umsetzung der Zugangs- und Teilhabeordnung der Konvention | 281 |
| II. Neuere Entwicklungen zur Rechtslage bestehender Ex-situ-Sammlungen | 282 |
| 1. Problemaufriß | 282 |
| 2. Sammlungen pflanzengenetischer Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft | 283 |
| a. Muster der internationalen Agrarforschungszentren | 284 |
| aa. Rechtslage der Muster | 285 |
| (1) Der Vorschlag von Siebeck und Barton | 287 |
| (2) Die Übereinkunft mit der FAO vom Oktober 1994 | 288 |
| (3) Rechtliche Würdigung | 289 |
| bb. Materialtransferabkommen (MTA) | 295 |
| (1) Erwerb von Keimplasma | 295 |
| (2) Weitergabe von Material | 297 |
| (3) Gemeinsame Vorschriften | 299 |
| b. Muster staatlicher Genbanken | 299 |
| c. Muster von Institutionen privaten Rechts | 301 |
| 3. Botanische Gärten | 301 |
| a. Erwerb genetischer Ressourcen durch die Gärten | 301 |
| b. Zugang zu genetischen Ressourcen in den Gärten | 303 |
| aa. Vor Inkrafttreten erworbenes Material | 303 |
| bb. Nach Inkrafttreten erworbenes Material | 305 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 4. Sammlungen tiergenetischer Ressourcen | 306 |
| 5. Sammlungen von Mikroorganismen | 307 |
| 6. Zusammenfassung | 310 |
| III. Die Verhandlungen für ein internationales Instrument über pflanzengenetische Ressourcen | 310 |
| 1. Problemaufriß | 310 |
| a. Fragestellungen | 310 |
| b. "Farmers' Rights" | 311 |
| 2. Regelungsansätze | 313 |
| a. Das "Multilateral System for Exchange (MUSE)" | 313 |
| b. Die Positionen der Staaten bzw. Staatengruppen | 316 |
| 3. Stand der Verhandlungen | 319 |
| 4. Diskussion und eigener Vorschlag | 322 |
| 5. Das Undertaking als Protokoll der Konvention | 325 |
| IV. Handlungsbedarf: Meeresgenetische Ressourcen | 326 |
| 1. Klassifizierung, Umfang und Nutzung meeresgenetischer Vielfalt | 326 |
| 2. Zugang und Teilhabe in den Bereichen des Seerechtsübereinkommens | 327 |
| 3. Zugangs- und Teilhabeordnung für "Grenzgänger" | 330 |
| 4. Regelungsansätze für die Hohe See | 331 |
| V. Die Zugangs- und Teilhabeordnung und die Rechte des geistigen Eigentums | 333 |
| 1. Regelung der Konvention | 333 |
| 2. Ausgestaltung des Patentschutzes | 334 |
| 3. TRIPs/GATT | 335 |
| Zusammenfassung und Ausblick | 338 |
| Dokumente der Vereinten Nationen und internationaler Organisationen | 341 |
| Bundestagsdrucksachen | 348 |
| Literaturverzeichnis | 349 |