

Rolf H. Weber

E-Commerce und Recht

Rechtliche Rahmenbedingungen
elektronischer Geschäftsformen

2., vollständig überarbeitete Auflage
unter Mitarbeit von Stephanie Volz

Schulthess § 2010

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|--------|
| Vorwort zur 2. Auflage | V |
| Vorwort zur 1. Auflage | VI |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Inhaltsverzeichnis | IX |
| Literaturverzeichnis | XXXV |
| Materialien | LXXI |
| Vereinte Nationen..... | LXXI |
| OECD..... | LXXI |
| Europarat..... | LXXII |
| Europäische Union (EU)..... | LXXII |
| Schweiz..... | LXXIV |
| Abkürzungsverzeichnis | LXXVII |
| Glossar | LXXXV |
| I. Einführung | 1 |
| 1. Electronic Commerce | 3 |
| 2. Technische und politische Rahmenbedingungen des Electronic Commerce | 4 |
| 2.1 Neue Geschäftsformen dank neuer Technologien | 4 |
| 2.1.1 Ausgangslage..... | 4 |
| 2.1.2 Kompatibilität technischer Lösungen..... | 5 |
| 2.1.3 Konvergenzen..... | 6 |
| 2.1.4 Technologie und Recht..... | 7 |
| 2.2 Einbettung des Electronic Commerce in die Informations- gesellschaft..... | 8 |
| 2.2.1 Entstehung der Informationsgesellschaft | 8 |
| 2.2.2 Gesellschaftspolitische Dimension der Informations- gesellschaft | 9 |
| a. Einführung: Regulierung des Internets..... | 9 |
| b. Internet Governance | 10 |
| c. Informationsgesellschaft und Internet Governance | 12 |
| | IX |

| | | |
|------------|--|-----------|
| 2.2.3 | Electronic Government..... | 12 |
| a. | E-Government-Strategie..... | 12 |
| b. | E-Voting..... | 13 |
| 3. | Bestehende Regelungsansätze im Electronic Commerce..... | 14 |
| 3.1 | Marktzugangsregulierungen..... | 14 |
| 3.1.1 | Zugang zur Infrastruktur..... | 14 |
| 3.1.2 | Zugang zum Diensteanbieter..... | 15 |
| 3.2 | Vergabe von Domain Names..... | 15 |
| 3.3 | Wettbewerbsrechtliche Aspekte..... | 16 |
| 3.4 | Schutz von Marktleistungen..... | 16 |
| 3.4.1 | Digitale Werke..... | 16 |
| 3.4.2 | Datenbanken..... | 17 |
| 3.5 | Verschlüsselung und Zertifizierung..... | 18 |
| 3.5.1 | Kryptografische Verfahren..... | 18 |
| 3.5.2 | Zertifizierung und elektronische Signatur..... | 18 |
| 3.6 | Vertrags- und konsumentenrechtliche Aspekte..... | 19 |
| 3.6.1 | Vertragsregeln..... | 19 |
| 3.6.2 | Konsumentenschutz..... | 19 |
| 3.7 | Datenschutz..... | 20 |
| 3.8 | Finanz- und Kapitalmarktrecht..... | 21 |
| 3.8.1 | Elektronischer Zahlungsverkehr..... | 21 |
| 3.8.2 | Kapitalmarktrecht..... | 21 |
| 3.9 | Steuern und Zölle..... | 22 |
| 3.10 | Abwehr unerwünschter Inhalte..... | 22 |
| 3.10.1 | Rechtswidrige Inhalte..... | 22 |
| 3.10.2 | Schädigende Inhalte..... | 23 |
| 4. | Entwicklung eines kohärenten rechtlichen Rahmens..... | 23 |
| 4.1 | Elemente eines kohärenten rechtlichen Rahmens..... | 23 |
| 4.2 | Neukonzeption des rechtlichen Rahmens..... | 24 |
| 4.3 | Verbesserung der internationalen Koordination..... | 26 |
| 5. | Gegenstand der Untersuchung..... | 27 |
| II. | Anwendbares Recht und Zuständigkeit im Electronic | |
| | Commerce..... | 29 |
| 1. | Anwendbares Recht..... | 31 |
| 1.1 | Problemstellung..... | 31 |
| 1.2 | Allgemeine Kollisionsregeln..... | 32 |
| 1.2.1 | Internationaler Sachverhalt als Voraussetzung für die Anwendung von Kollisionsregeln..... | 32 |
| 1.2.2 | Rechtswahl durch die Parteien..... | 32 |
| 1.2.3 | Fehlen einer Rechtswahl..... | 33 |
| 1.2.4 | Schranken der Anwendung fremden Rechts..... | 33 |
| 1.3 | Vertragsrecht..... | 34 |
| 1.3.1 | Subjektive Rechtswahl..... | 34 |

| | | |
|-------|--|----|
| a. | Kollisionsrechtliche Parteiautonomie | 34 |
| b. | Schranken der parteiautonomen Rechtswahl und der Anwendung des gewählten Rechts | 35 |
| c. | Rechtswahl bei rein inländischen Sachverhalten. | 36 |
| 1.3.2 | Fehlen einer Rechtswahl (objektive Anknüpfung).... | 37 |
| a. | Internationalität des Vertrages | 37 |
| b. | Recht des engsten Zusammenhangs | 38 |
| c. | Konsumentenverträge | 39 |
| 1.3.3 | Internationale Verträge über bewegliche körperliche Sachen..... | 42 |
| a. | Relevante Staatsverträge: CISG und HaagÜ | 43 |
| b. | Begriff des Kaufvertrages i.S. des CISG und des HaagÜ | 43 |
| c. | Internationalität..... | 45 |
| aa. | Rechtswahl der Parteien..... | 45 |
| bb. | Fehlen einer Rechtswahl..... | 45 |
| cc. | Ausschluss des CISG durch Parteiabrede.... | 48 |
| 1.4 | Deliktsrecht..... | 48 |
| 1.4.1 | Allgemeines..... | 49 |
| 1.4.2 | Unlauterer Wettbewerb..... | 50 |
| a. | Grundsatz: Recht des betroffenen Marktes..... | 50 |
| b. | Markt..... | 50 |
| c. | Wirkung auf dem Markt..... | 51 |
| d. | Mehrzahl von Märkten..... | 51 |
| e. | Werbung und Angebote per E-Mail | 52 |
| f. | Betriebsbezogene (nicht publikumswirksame) Verstöße | 52 |
| g. | Vorbestehendes Rechtsverhältnis..... | 52 |
| h. | Abgrenzungen | 53 |
| 1.4.3 | Produktmängel..... | 53 |
| 1.4.4 | Persönlichkeitsverletzung..... | 55 |
| a. | Allgemeines | 55 |
| b. | Anwendungsbereich von Art. 139 IPRG | 55 |
| c. | Wahlrecht des Geschädigten | 56 |
| d. | Begriff des Schädigers | 56 |
| e. | Begriff des Erfolges | 56 |
| f. | Vorhersehbarkeit als Beschränkung des Wahlrechts | 57 |
| g. | Erfolg in einer Mehrzahl von Staaten..... | 58 |
| h. | Abgrenzungen..... | 58 |
| 1.5 | Gesellschaftsrecht | 59 |
| 1.5.1 | Allgemeines | 59 |
| 1.5.2 | Internationalprivatrechtlicher Begriff der Gesellschaft | 59 |
| 1.5.3 | Virtuelle Unternehmen | 59 |

| | | |
|-------|---|----|
| a. | Problem der rechtlichen Qualifikation..... | 59 |
| b. | Materiellrechtliche Qualifikation als einfache Gesellschaft..... | 60 |
| c. | Internationalprivatrechtliche Qualifikation als organisierte einfache Gesellschaft | 60 |
| d. | Sonderfall: Qualifikation als stille Gesellschaft... | 61 |
| aa. | Innengesellschaft | 61 |
| bb. | Erfordernis der nach aussen sichtbaren Organisation? | 61 |
| cc. | Ergebnis | 62 |
| e. | Anknüpfung im Gesellschaftsrecht..... | 63 |
| f. | Umfang des Gesellschaftsstatuts | 63 |
| 1.6 | Immaterialgüterrecht..... | 64 |
| 1.6.1 | Allgemeines..... | 64 |
| 1.6.2 | Anknüpfung: Schutzlandprinzip..... | 65 |
| 1.6.3 | Konsequenzen des Schutzlandprinzips..... | 65 |
| 1.6.4 | Räumlicher Geltungsbereich des Immaterialgüterstatuts..... | 67 |
| 1.6.5 | Abgrenzung zu anderen Rechtsgebieten | 69 |
| a. | Unlautere Handlung..... | 69 |
| b. | Unlauterer Wettbewerb | 69 |
| c. | Persönlichkeitsverletzung | 69 |
| 1.6.6 | Verträge über Immaterialgüterrechte..... | 69 |
| 1.7 | Bereicherungsrecht | 70 |
| 1.7.1 | Allgemeines..... | 70 |
| 1.7.2 | Anwendbares Recht bei vorbestehendem (oder vermeintlichem) Rechtsverhältnis..... | 71 |
| 1.7.3 | Anwendbares Recht bei Fehlen eines vorbestehenden (oder vermeintlichen) Rechtsverhältnisses | 71 |
| 1.8 | Sachenrecht..... | 73 |
| 2. | Zuständigkeit | 73 |
| 2.1 | Problemstellung | 73 |
| 2.2 | Allgemeine Zuständigkeitsregelungen für internationale Verhältnisse..... | 74 |
| 2.2.1 | Relevante Rechtsquellen: IPRG und Lugano-Übereinkommen | 74 |
| 2.2.2 | Allgemeine Zuständigkeiten..... | 75 |
| a. | Bei Wohnsitz des Beklagten in einem LugÜ-Vertragsstaat..... | 75 |
| aa. | Gerichtsstand im Wohnsitzstaat des Beklagten | 75 |
| bb. | Gerichtsstand am Ort der Zweigniederlassung | 76 |
| cc. | Gerichtsstände des Sachzusammenhangs | 76 |

| | | |
|-------|---|-----|
| b. | Bei Wohnsitz in einem Drittstaat | 77 |
| aa. | Gerichtsstand am Wohnsitz des Beklagten .. | 77 |
| bb. | Gerichtsstand am Ort der Niederlassung | 77 |
| 2.2.3 | Gerichtsstandsvereinbarungen..... | 77 |
| a. | Vereinbarung von Gerichten eines LugÜ- Vertragsstaates | 77 |
| aa. | Anwendung des LugÜ | 77 |
| bb. | Materielle Schranken der Vereinbarung von Gerichten eines LugÜ-Staates | 78 |
| cc. | Formerfordernisse | 80 |
| dd. | Rechtsfolgen gültiger Gerichtsstands- abreden..... | 81 |
| b. | Vereinbarung eines Gerichts eines Nicht-LugÜ- Vertragsstaates | 82 |
| aa. | Anwendung des IPRG | 82 |
| bb. | Materielle Schranken | 82 |
| cc. | Formerfordernisse | 83 |
| dd. | Rechtsfolgen gültiger Gerichtsstands- abreden..... | 85 |
| 2.2.4 | Einlassung..... | 85 |
| 2.2.5 | Schiedsgerichtsbarkeit..... | 86 |
| 2.3 | Besondere Zuständigkeitsregelungen für internationale Verhältnisse..... | 87 |
| 2.3.1 | Vertragsrecht..... | 87 |
| a. | Allgemeine Regeln für Vertragsstreitigkeiten..... | 87 |
| aa. | Beklagte Partei mit Wohnsitz in einem LugÜ-Vertragsstaat | 87 |
| bb. | Beklagte Partei ohne Wohnsitz in einem LugÜ-Vertragsstaat | 89 |
| b. | Zuständigkeit für Versicherungssachen | 90 |
| c. | Zuständigkeiten in Verbrauchersachen | 92 |
| 2.3.2 | Zuständigkeit bei deliktsrechtlichen Streitigkeiten ... | 99 |
| a. | Problemstellung | 99 |
| b. | Allgemeines Deliktsrecht..... | 100 |
| aa. | Anwendungsfälle des allgemeinen Delikts- rechts | 100 |
| bb. | Erfolgsort | 101 |
| cc. | Handlungsort..... | 102 |
| dd. | Rechtsfolgen | 102 |
| ee. | Zuständigkeit mangels Wohnsitz des Schädigers in einem LugÜ-Vertragsstaat..... | 103 |
| c. | Persönlichkeitsverletzung | 103 |
| aa. | Allgemeines | 103 |
| bb. | Handlungsort..... | 104 |

| | | |
|-------------|---|------------|
| cc. | Erfolgsort | 104 |
| dd. | Rechtsfolgen | 105 |
| ee. | Zuständigkeit mangels Wohnsitz des Schädigers in einem LugÜ-Vertragsstaat..... | 106 |
| d. | Wettbewerbsrecht..... | 106 |
| aa. | Allgemeines | 106 |
| bb. | Handlungsort..... | 106 |
| cc. | Erfolgsort | 106 |
| dd. | Rechtsfolgen | 108 |
| ee. | Zuständigkeit mangels Wohnsitz des Schädigers in einem LugÜ-Vertragsstaat..... | 108 |
| e. | Verletzung von Immaterialgüterrechten..... | 108 |
| aa. | Allgemeines | 108 |
| bb. | Tatort..... | 109 |
| cc. | Rechtsfolgen | 110 |
| dd. | Zuständigkeit mangels Wohnsitz des Schädigers in einem LugÜ-Vertragsstaat..... | 111 |
| 2.3.3 | Zuständigkeit in gesellschaftsrechtlichen Streitigkeiten..... | 111 |
| 2.3.4 | Zuständigkeit in bereicherungsrechtlichen Streitigkeiten..... | 112 |
| 2.3.5 | Gültigkeits- und Bestandesklagen betreffend gewerblicher Schutzrechte..... | 113 |
| 2.3.6 | Zuständigkeit in sachenrechtlichen Streitigkeiten..... | 113 |
| 3. | Örtliche Zuständigkeit in der Schweiz | 114 |
| III. | Marktauftritt: Domain Names und Bewilligungen | 117 |
| 1. | Einleitung..... | 119 |
| 2. | Domain Names | 120 |
| 2.1 | Name und Adresse | 120 |
| 2.2 | Aufbau des Domain Name..... | 121 |
| 2.2.1 | Top Level Domains | 122 |
| 2.2.2 | Second Level Domain Names | 123 |
| 2.2.3 | Sub Domain Names..... | 123 |
| 2.3 | Registrierung und Verwaltung von Domain Names | 124 |
| 2.3.1 | Allgemeine Verwaltungsordnung | 124 |
| 2.3.2 | Domain Names in der Schweiz und Liechtenstein..... | 125 |
| 2.3.3 | Rechtsnatur des Domain-Name-Vertrages | 127 |
| 2.3.4 | Domain als Recht sui generis? | 128 |
| 2.3.5 | Haftung der SWITCH..... | 129 |
| 2.3.6 | Vermögensrechtliche Aspekte von Domain Names ... | 130 |
| a. | Pfändbarkeit von Domain Names..... | 130 |
| b. | Sacheinlage- und Sachübernahmegründung..... | 131 |
| 2.3.7 | Exkurs: Neue TLD .eu..... | 131 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 2.4 | Kartellrechtliche Stellung der SWITCH..... | 132 |
| 2.5 | Konflikte | 133 |
| 2.5.1 | Überblick | 133 |
| 2.5.2 | Markenrecht..... | 135 |
| | a. Schutz von Marken gegen Domain Names..... | 136 |
| | aa. Grundprinzipien der Verwechslungsgefahr.. | 136 |
| | bb. Zeichenspezifische Verwechslungsgefahr.... | 138 |
| | cc. Produktspezifische Verwechslungsgefahr.... | 138 |
| | dd. Sonderfall der berühmten Marke | 139 |
| | ee. Kein vorbenütztes Kennzeichen | 140 |
| | ff. Verwendung der Kennzeichen im Geschäftsverkehr | 141 |
| | gg. Territoriale Schranken des Markenrechts ... | 142 |
| | hh. Internationale Registrierung von Marken ... | 142 |
| | b. Schutz von Domain Names durch das Marken- recht | 143 |
| | aa. Domain Name als Kennzeichen..... | 143 |
| | bb. Markenmässiger Gebrauch | 143 |
| | cc. Second Level Domain als individuali- sierendes Element | 144 |
| | c. Rechtsprechung..... | 144 |
| | aa. Maggi.com und riesen.ch..... | 144 |
| | bb. Rytz.ch | 146 |
| 2.5.3 | Firmenrecht..... | 148 |
| | a. Begriff der Firma | 148 |
| | b. Firmenmässiger Gebrauch der Domain? | 148 |
| | c. Schutz der Firma gegen Domain Names | 149 |
| | aa. Örtlicher Schutzbereich der Firma..... | 149 |
| | bb. Kennzeichnungsfunktion der Firma..... | 150 |
| | cc. Deutliche Unterscheidbarkeit | 150 |
| | d. Schutz von Domain Names durch das Firmen- recht | 151 |
| 2.5.4 | Namensrecht..... | 151 |
| | a. Schutzbereich des Namensrechts..... | 151 |
| | b. Schutzvoraussetzungen..... | 152 |
| | c. Schutz des Domain Name durch das Namens- recht | 153 |
| | d. Rechtsprechung..... | 154 |
| | aa. Luzern.ch und montana.ch..... | 154 |
| | bb. Djbobob.de..... | 156 |
| 2.5.5 | Unlauterer Wettbewerb | 157 |
| | a. Überblick | 157 |
| | b. Missbrauch..... | 158 |
| | aa. Behinderung durch Cybersquatting | 158 |

| | |
|--|------------|
| bb. Typosquatting..... | 160 |
| cc. Domain-Handel..... | 161 |
| c. Schaffung einer Verwechslungsgefahr..... | 161 |
| aa. Verwechslungsgefahr..... | 162 |
| bb. Beteiligte Verkehrskreise..... | 162 |
| cc. Zeichenähnlichkeit..... | 162 |
| dd. Aktiv Registrierung..... | 163 |
| d. Behinderung durch die Verwendung von Gattungs- oder Branchenbezeichnungen..... | 163 |
| e. Behinderung durch Herabsetzung..... | 165 |
| f. Behinderung durch Irreführung..... | 165 |
| aa. Irreführung durch generische Domain Names..... | 165 |
| bb. Irreführung durch Titelanmassung..... | 166 |
| cc. Irreführung durch TLD..... | 167 |
| g. Schutz des Domain Name durch das Lauterkeits- recht..... | 167 |
| h. Rechtsprechung..... | 167 |
| aa. Berneroberland.ch..... | 167 |
| bb. Mitwohnzentrale.de..... | 169 |
| 2.5.6 Exkurs: Spezialgesetzliche Grundlage im Wappen- schutzgesetz..... | 170 |
| 2.5.7 Abgrenzung der Schutzinstrumente..... | 171 |
| 2.6 Streitbeilegung..... | 172 |
| 2.6.1 Streitbeilegung der SWITCH..... | 172 |
| 2.6.2 Streitbeilegung der ICANN..... | 174 |
| 2.6.3 Czech Arbitration Court (CAC)..... | 176 |
| 2.7 Ausblick..... | 177 |
| 2.7.1 Grundproblematik..... | 177 |
| 2.7.2 Neue Top Level Domains..... | 177 |
| 2.7.3 Domain Name Sharing..... | 178 |
| 2.7.4 Neuregelung der TLD-Vergabe..... | 179 |
| 3. Bewilligungen für Marktzugang..... | 180 |
| 3.1 Allgemeines..... | 180 |
| 3.2 Kommunikationsunternehmen im Besonderen..... | 180 |
| 3.2.1 Problemstellung..... | 180 |
| 3.2.2 Fernmeldeunternehmen..... | 181 |
| 3.2.3 Rundfunkunternehmen..... | 182 |
| IV. Marktverhalten im E-Commerce..... | 185 |
| 1. Abstandnehmen von wettbewerbsbeschränkendem Verhalten..... | 187 |
| 1.1 Anwendungsprinzip: Lokalisierung der Auswirkung..... | 187 |
| 1.1.1 Grundsatz der Auswirkung..... | 187 |
| 1.1.2 Relevanter Markt im E-Commerce..... | 188 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 1.2 | Vorhandensein einer marktmächtigen Stellung | 189 |
| 1.2.1 | Zugang zum Netz | 189 |
| 1.2.2 | Internet-Plattformen | 191 |
| 1.2.3 | Vergabe von Domain Names | 192 |
| 1.2.4 | Technische Standardisierung | 192 |
| 1.2.5 | Koppelungsgeschäfte..... | 193 |
| 1.3 | Wettbewerbsbeschränkende Vorkehren | 195 |
| 1.3.1 | Wettbewerbsabsprachen | 195 |
| 1.3.2 | Unternehmenszusammenschlüsse | 196 |
| 2. | Lauterkeit des Marktverhaltens | 198 |
| 2.1 | Überblick | 198 |
| 2.2 | Anwendbares Recht | 198 |
| 2.3 | Irreführung..... | 199 |
| 2.3.1 | Irreführende Websites..... | 199 |
| 2.3.2 | Irreführung durch Domains | 199 |
| 2.3.3 | Konkurrentenbehinderung..... | 200 |
| 2.3.4 | Hate Sites | 200 |
| 2.3.5 | Suchmaschinenbeeinflussung..... | 201 |
| 2.3.6 | Werbebehinderung..... | 201 |
| 2.4 | Kundenbeeinflussung..... | 202 |
| 2.4.1 | Webshops..... | 202 |
| 2.4.2 | Onlineauktionen | 202 |
| 2.4.3 | Gewinnspiele..... | 204 |
| 2.4.4 | Powershopping | 205 |
| 2.5 | Leistungsausbeutung..... | 205 |
| 2.5.1 | Übernahme von fremden Daten..... | 206 |
| 2.5.2 | Links und Frames | 206 |
| 2.6 | Rechtsbruch | 206 |
| 2.6.1 | Sniping..... | 207 |
| 2.6.2 | Standesregeln..... | 208 |
| 2.6.3 | Preisbekanntgabe | 208 |
| 3. | Onlinewerbung im Besonderen | 209 |
| 3.1 | Allgemeines Werberecht..... | 209 |
| 3.1.1 | Einführung..... | 209 |
| 3.1.2 | Vorzüge des Internets als Werbemedium..... | 209 |
| 3.1.3 | Formen der Onlinewerbung..... | 210 |
| 3.1.4 | Definition von Werbung | 211 |
| 3.1.5 | Anwendbare Rechtsnormen..... | 212 |
| | a. Werbefreiheit..... | 212 |
| | b. Lauterkeitsrecht | 212 |
| | c. Medienspezifisches Werberecht..... | 212 |
| | aa. Presserecht | 212 |
| | bb. Rundfunkrecht | 213 |
| | d. Selbstregulierendes Werberecht | 214 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| aa. | Grundsätze der Schweizerischen Lauterkeitskommission | 214 |
| bb. | ICC-Richtlinien..... | 214 |
| e. | Netiquette..... | 215 |
| f. | EU-Recht | 215 |
| g. | Werbebeschränkungen und Verbote | 216 |
| 3.2 | E-Mail-Werbung | 217 |
| 3.2.1 | Allgemeines..... | 217 |
| 3.2.2 | Systeme der Beurteilung der E-Mail-Werbung | 218 |
| 3.2.3 | Spamming in der Schweiz | 218 |
| 3.2.4 | Internationale Regelungen zum Spamming..... | 221 |
| a. | Fernabsatzrichtlinie..... | 221 |
| b. | E-Commerce-Richtlinie..... | 221 |
| c. | Datenschutzrichtlinie für die elektronische Kommunikation | 222 |
| d. | Kodex der ICC | 222 |
| 3.2.5 | Virale Werbung..... | 222 |
| 3.3 | Werbung auf Websites | 223 |
| 3.4 | Trennungsgebot..... | 224 |
| 3.4.1 | Rechtsgrundlagen des Trennungsgebotes..... | 224 |
| 3.4.2 | Trennungsgebot im World Wide Web..... | 225 |
| 3.4.3 | Unternehmenswebsites..... | 225 |
| 3.5 | Lauterkeitsrechtliche Beurteilung internetspezifischer Werbeformen..... | 226 |
| 3.5.1 | Bannerwerbung..... | 226 |
| 3.5.2 | Interstitials und Pop Ups | 226 |
| 3.5.3 | Onlinesponsoring | 227 |
| 3.5.4 | Links | 228 |
| a. | Einleitung..... | 228 |
| b. | Surface Link..... | 229 |
| c. | Deep Link | 229 |
| d. | Frames, Inline Link | 230 |
| 3.5.5 | Kontextsensitive Werbung | 232 |
| 3.5.6 | In-Game Advertising | 233 |
| 4. | Optimierung von Suchmaschinenergebnissen im Besonderen..... | 233 |
| 4.1 | Einführung | 233 |
| 4.2 | Metatags..... | 234 |
| 4.3 | Keyword Advertising..... | 236 |
| 4.4 | Word Stuffing..... | 236 |
| 4.5 | Doorway Pages | 237 |
| V. | Schutzrechte für Marktleistungen | 239 |
| 1. | Überblick | 241 |
| 2. | Patentrecht | 242 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2.1 | Schutzvoraussetzungen | 242 |
| 2.2 | Schutz von Computerprogrammen | 243 |
| 2.3 | Geschäftsmodelle («Business Methods»)..... | 245 |
| 2.4 | Internationales Patentrecht..... | 245 |
| 2.4.1 | Pariser Verbandsübereinkunft..... | 246 |
| 2.4.2 | Patent Cooperation Treaty | 247 |
| 2.4.3 | Abkommen über geistiges Eigentum..... | 247 |
| 2.4.4 | Europäisches Patentübereinkommen..... | 248 |
| 3. | Urheberrecht | 248 |
| 3.1 | Internationales Recht | 248 |
| 3.1.1 | Revidierte Berner Übereinkunft (RBÜ) | 248 |
| 3.1.2 | WIPO-Urheberrechtsvertrag (WCT) und WIPO- Vertrag über Darbietungen und Tonträger (WPPT)... | 249 |
| 3.1.3 | Abkommen über geistiges Eigentum | 250 |
| 3.1.4 | Regelungen in der EU | 251 |
| 3.2 | Schutz von Werken | 253 |
| 3.2.1 | Ausgangslage..... | 253 |
| 3.2.2 | Literatur und Kunst..... | 253 |
| 3.2.3 | Geistige Schöpfung | 254 |
| 3.2.4 | Individualität..... | 254 |
| 3.2.5 | Nicht geschützte Inhalte | 255 |
| 3.3 | Geschützte Werke im elektronischen Geschäftsverkehr..... | 256 |
| 3.3.1 | Sprachwerke | 256 |
| 3.3.2 | Akustische Werke | 257 |
| 3.3.3 | Werke der bildenden Kunst | 257 |
| 3.3.4 | Visuelle und audiovisuelle Werke | 257 |
| 3.3.5 | Schutz von Computerprogrammen..... | 257 |
| 3.3.6 | Schutz von Websites | 258 |
| 3.4 | Verwandte Schutzrechte | 260 |
| 3.4.1 | Ausübende Künstler (Interpreten)..... | 260 |
| 3.4.2 | Hersteller von Ton- und Tonbildträgern | 261 |
| 3.4.3 | Sendeunternehmen | 261 |
| 3.5 | Schutz technischer Massnahmen | 262 |
| 3.6 | Inhalt des Urheberrechts | 265 |
| 3.6.1 | Berechtigte Person..... | 265 |
| 3.6.2 | Inhaltliche Berechtigungen | 266 |
| a. | Überblick | 266 |
| b. | Recht zur Wahrnehmbarmachung..... | 267 |
| c. | Vervielfältigungsrecht..... | 267 |
| d. | Verbreitungsrecht..... | 269 |
| e. | On-Demand-Recht | 270 |
| f. | Senderecht..... | 270 |
| g. | Vermietrecht..... | 271 |
| h. | Änderungs- und Bearbeitungsrecht | 272 |

| | | |
|------|---|-----|
| | i. Rechte von Urhebern von Computerprogrammen | 272 |
| 3.7 | Schranken des Urheberrechts | 273 |
| | 3.7.1 Verwendung zum Eigengebrauch (Art. 19 URG) | 273 |
| | a. Werkverwendung im privaten Kreis | 274 |
| | b. Werkverwendung im Schulunterricht | 275 |
| | c. Werkverwendung im Unternehmen | 275 |
| | d. Computerprogramme | 276 |
| | 3.7.2 Zitatrecht (Art. 25 URG) | 277 |
| | 3.7.3 Berichterstattung über aktuelle Ereignisse (Art. 28 URG) | 278 |
| | 3.7.4 Zeitliche Beschränkung des Urheberrechts | 279 |
| 3.8 | Erwerb von Rechten | 280 |
| | 3.8.1 Erwerb der Rechte an geschützten Werken und Leistungen in der Praxis | 280 |
| | a. Erwerb der Ausschliesslichkeitsrechte durch Abtretungsvertrag | 280 |
| | b. Erwerb der Nutzungsrechte durch Lizenzierung | 281 |
| | 3.8.2 Verwertung im Bereich des elektronischen Geschäftsverkehrs | 283 |
| | 3.8.3 Entwicklung kollektiver Verwertung im Bereich des elektronischen Geschäftsverkehrs | 283 |
| | a. Verwertung durch Digital Rights Management Systems (DRMS) | 284 |
| | b. Online Art System | 285 |
| | c. Creative-Commons-Lizenzen | 285 |
| | d. Open Access | 286 |
| 3.9 | Rechtsschutz | 287 |
| | 3.9.1 Zivilrechtlicher Schutz | 287 |
| | 3.9.2 Strafrechtlicher Schutz | 287 |
| 3.10 | Schutz von Datenbanken | 288 |
| | 3.10.1 Begriff der Datenbank | 288 |
| | 3.10.2 Datenbanken als Sammelwerke | 289 |
| | 3.10.3 Urheberrechtliche Schutzlücke | 290 |
| | 3.10.4 Wettbewerbsrechtlicher Schutz | 293 |
| | a. Verwertung fremder Leistungen nach Art. 5 lit. c UWG | 293 |
| | b. Verhältnis von URG und UWG | 294 |
| | 3.10.5 Schutzrecht sui generis | 295 |
| | 3.10.6 Leistungsschutz durch verwandte Schutzrechte | 297 |
| | 3.10.7 Entwicklungsperspektiven | 298 |
| 4. | Markenrecht | 298 |
| 5. | Schutzrechte für besondere Internettechniken | 300 |
| | 5.1 Sichtbare Links | 300 |
| | 5.1.1 Allgemeines | 300 |

| | | |
|------------|---|------------|
| 5.1.2 | Urheberrechtliche Probleme von sichtbaren Links ... | 301 |
| a. | Einführung | 301 |
| b. | Vervielfältigungsrecht | 302 |
| c. | Zugänglichmachen..... | 304 |
| 5.1.3 | Markenrechtliche Probleme von sichtbaren Links | 304 |
| 5.1.4 | Wettbewerbsrechtliche Probleme von sichtbaren Links | 305 |
| 5.2 | Inline Links und Frames | 305 |
| 5.2.1 | Urheberrechtliche Probleme von Inline Links und Frames | 305 |
| a. | Vervielfältigungsrecht..... | 306 |
| b. | Urheberpersönlichkeitsrecht | 307 |
| 5.2.2 | Markenrechtliche Probleme von Inline Links und Frames | 307 |
| 5.3 | Metatags..... | 308 |
| 5.3.1 | Allgemeines..... | 308 |
| 5.3.2 | Markenrecht..... | 309 |
| 5.3.3 | Namens- und firmenrechtliche Probleme | 311 |
| a. | Namensrecht | 311 |
| b. | Firmenrecht..... | 312 |
| 5.4 | Suchmaschinen | 313 |
| 5.4.1 | Keyword Advertising und Google Adwords | 313 |
| a. | Begriffe | 313 |
| b. | Markenrechtverletzung? | 313 |
| 5.4.2 | Word Stuffing | 315 |
| 5.4.3 | Doorway Pages und Cloaking | 315 |
| 5.5 | Onlinetausbörsen..... | 316 |
| 5.5.1 | Technische Grundlagen | 316 |
| 5.5.2 | Anbieten urheberrechtlich geschützter Inhalte..... | 317 |
| 5.5.3 | Herunterladen urheberrechtlich geschützter Inhalte.. | 317 |
| VI. | Allgemeine Vertragsprinzipien | 319 |
| 1. | Überblick | 321 |
| 2. | Public Key Infrastructure und digitale Signatur | 322 |
| 2.1 | Einführung | 322 |
| 2.2 | Technische Ausgangslage | 323 |
| 2.2.1 | Einführung | 323 |
| 2.2.2 | Begriff der Kryptologie | 324 |
| 2.3 | Rechtliche Grundlagen | 325 |
| 2.3.1 | Internationale Regelungen..... | 326 |
| a. | UNCITRAL-Modellgesetz zur elektronischen Signatur..... | 326 |
| b. | Europäische Union..... | 327 |
| 2.3.2 | Schweiz..... | 328 |

| | | |
|----|---|-----|
| | a. Einführung | 328 |
| | b. Wesentliche Regelungen..... | 329 |
| | c. Anerkennungsvoraussetzungen | 330 |
| | d. Pflichten des Anbieters..... | 331 |
| | e. Pflichten des Inhabers | 332 |
| | f. Vertragsqualifikation..... | 333 |
| | g. Haftungsfragen | 333 |
| 3. | Internationale Harmonisierungsbestrebungen im Bereich des Vertragsrechts | 334 |
| | 3.1 UNCITRAL | 334 |
| | 3.1.1 UNCITRAL-Modellgesetz zum elektronischen Geschäftsverkehr | 335 |
| | 3.1.2 UN-Übereinkommen zum elektronischen Vertrags- abschluss..... | 335 |
| | 3.2 Europäische Union..... | 338 |
| 4. | Elektronischer Vertragsabschluss | 339 |
| | 4.1 Elektronische Willenserklärung | 339 |
| | 4.2 Vertragsabschluss durch Angebot und Annahme..... | 340 |
| | 4.2.1 Grundsatz..... | 340 |
| | 4.2.2 Besonderheiten beim elektronischen Vertrags- abschluss..... | 341 |
| | 4.2.3 Zugang der Willenserklärung im Netz | 343 |
| | a. Grundsatz..... | 343 |
| | b. Anwesenheit und Abwesenheit beim Vertrags- abschluss | 343 |
| | c. Dauer der Verbindlichkeit eines Angebots..... | 344 |
| | d. Widerrufsrecht | 344 |
| | e. Zeitpunkt des Vertragsabschlusses | 345 |
| | 4.3 Anfechtung mangelhafter elektronischer Willenserklärung . | 345 |
| | 4.3.1 Eingabe- oder Bedienungsfehler | 346 |
| | 4.3.2 Übermittlungsfehler | 347 |
| | 4.3.3 Fehlerhafte Computererklärung..... | 347 |
| | 4.3.4 Berücksichtigung von Sondervorschriften | 347 |
| | 4.4 Stellvertretung..... | 348 |
| 5. | Allgemeine Geschäftsbedingungen | 349 |
| | 5.1 Definition der Allgemeinen Geschäftsbedingungen | 349 |
| | 5.2 Wirksamer Einbezug der Allgemeinen Geschäfts- bedingungen..... | 350 |
| | 5.2.1 Hinweis auf die AGB bei Websites | 350 |
| | 5.2.2 Kenntnisaufnahme in zumutbarer Weise | 351 |
| | 5.2.3 Übernahme | 352 |
| | 5.2.4 Nachträgliche Änderung oder Einbeziehung..... | 352 |
| | 5.3 Inhaltlich unwirksame Klauseln | 353 |
| | 5.3.1 Allgemeines..... | 353 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| 5.3.2 | Konsumenten-AGB und anwendbares Recht..... | 354 |
| 5.3.3 | Ungewöhnlichkeitsklausel..... | 354 |
| 5.4 | Exkurs: Softwarelizenzbestimmungen | 354 |
| 5.4.1 | Shrink-Wrap- und Click-Wrap-Lizenzen | 355 |
| 5.4.2 | EULA..... | 356 |
| 5.5 | EU-Recht | 357 |
| 6. | Verbraucherschutz im Internet | 358 |
| 6.1 | Einleitung..... | 358 |
| 6.2 | Rechtswahl und Gerichtsstand | 358 |
| 6.3 | Informationspflichten..... | 359 |
| 6.3.1 | Informationspflichten nach Schweizer Recht..... | 359 |
| 6.3.2 | Informationspflichten nach europäischem Recht | 360 |
| a. | Richtlinie über den Verbraucherschutz | 360 |
| b. | E-Commerce-Richtlinie | 361 |
| 6.4 | Widerrufsrecht | 361 |
| 6.4.1 | Widerrufsrecht im Schweizer Recht | 361 |
| 6.4.2 | Widerrufsrecht in der EU | 362 |
| 6.5 | Datenschutz..... | 363 |
| 6.6 | Versicherungsrecht..... | 363 |
| 6.7 | Ausblick | 364 |
| 7. | Vertragserfüllung und Vertragsauflösung..... | 364 |
| 8. | Beweis..... | 365 |
| | | |
| VII. | Besondere Vertragstypen im elektronischen Geschäfts- | |
| | verkehr | 367 |
| 1. | Provider-Verträge..... | 369 |
| 1.1 | Access Provider | 370 |
| 1.1.1 | Rechtsnatur | 370 |
| 1.1.2 | Einzelne Vertragspflichten..... | 371 |
| a. | Pflichten des Access Providers | 371 |
| b. | Pflichten des Kunden | 373 |
| c. | Vertragsabschluss | 373 |
| d. | Beendigung | 374 |
| 1.2 | Host Provider | 374 |
| 1.2.1 | Vertragsinhalt..... | 375 |
| 1.2.2 | Weitere Provider-Angebote des Host Providers | 376 |
| a. | Domain-Registrierung und -Verwaltung..... | 376 |
| b. | News-Dienst | 377 |
| c. | Typologische Einordnung | 377 |
| 1.3 | Content Provider | 378 |
| 1.3.1 | Vertragsinhalt..... | 378 |
| 1.3.2 | Vertragstypologische Einordnung | 379 |
| a. | Einmalige Überlassung von Information | 379 |
| b. | Dauerhafter Zugang zu Information | 380 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 1.4 | Vertragstypen über weitere Internet-Dienstleistungen..... | 380 |
| 1.4.1 | Begriffsumschreibungen..... | 380 |
| 1.4.2 | E-Mail-Dienst-Vertrag..... | 381 |
| | a. Funktionsweise des E-Mail-Dienstes..... | 381 |
| | b. Vertragsinhalt | 381 |
| | c. Typologische Einordnung..... | 382 |
| 1.4.3 | Webdesign-Vertrag | 383 |
| | a. Erscheinungsformen | 383 |
| | b. Konzepterarbeitung..... | 384 |
| | c. Technische Realisation | 385 |
| | d. Beratung und Schulung..... | 386 |
| | e. Gesamtlösungsprojekt..... | 387 |
| | f. Allgemeine Vertragsaspekte | 387 |
| | aa. Vertragsabschluss..... | 387 |
| | bb. Persönliche Tätigkeitsausführung..... | 388 |
| | cc. Mitwirkungspflichten..... | 388 |
| | dd. Wartungspflichten | 389 |
| 1.5 | Exkurs: Application-Service-Provider-Vertrag..... | 389 |
| 2. | Verträge über die Beschaffung von Information | 390 |
| 2.1 | Vertrag mit dem Informationsvermittler | 390 |
| 2.1.1 | Vorliegen eines Vertrages bei der Informations- vermittlung..... | 391 |
| 2.1.2 | Informationsvermittler als Dienstleistungs- erbringer | 391 |
| 2.1.3 | Informationsvermittler als Bindeglied zwischen Informationsanbieter und Informationsempfänger.... | 392 |
| | a. Onlineabruf der Informationen..... | 392 |
| | b. Abruf zwischengespeicherter Information..... | 393 |
| 2.2 | Informationsbroker | 393 |
| 3. | Vertriebsmodelle | 394 |
| 3.1 | Erscheinungsformen | 394 |
| 3.1.1 | Rahmenbedingungen neuer Vertriebsmodelle..... | 394 |
| 3.1.2 | Einzelne Vertriebsformen | 395 |
| | a. Affiliate-Programme..... | 395 |
| | b. Shopping Bots | 396 |
| | c. Shoppingportale..... | 396 |
| | d. Mass Customization..... | 397 |
| | e. Onlineauktion..... | 397 |
| 3.2 | Affiliate-Programme..... | 398 |
| 3.2.1 | Rechtsnatur | 398 |
| 3.2.2 | Dreipersonenverhältnisse | 398 |
| 3.2.3 | Rechtsnatur | 399 |
| 3.2.4 | Einzelne Vertragspflichten..... | 400 |
| 3.3 | Shopping Bots und Shoppingportale | 402 |

| | | |
|---|--|---------|
| 3.3.1 | Shopping Bots | 402 |
| 3.3.2 | Shoppingportale..... | 403 |
| 3.4 | Mass Customization..... | 404 |
| 4. | Onlineauktionen | 405 |
| 4.1 | Erscheinungsformen und Arten von Onlineauktionen..... | 405 |
| 4.1.1 | Entwicklung und praktische Bedeutung..... | 405 |
| 4.1.2 | Beteiligte an Onlineauktionen | 406 |
| 4.1.3 | Versteigerungsobjekte..... | 407 |
| 4.1.4 | Fremdversteigerung und Eigenversteigerung..... | 408 |
| 4.1.5 | Verfahrensarten..... | 408 |
| a. | Automatisierte Auktion | 408 |
| b. | Onlineauktionen nach dem Vorbild klassischer Auktionen..... | 410 |
| c. | Höchstpreisauktion | 410 |
| d. | Vickrey Auction | 411 |
| e. | Rückwärts- oder Abwärtsauktion (sog. Reverse Auction) | 411 |
| f. | Dutch Auction | 411 |
| 4.1.6 | Abgrenzungen | 412 |
| a. | Meta-Auktion | 412 |
| b. | Community Shopping bzw. Power Shopping | 412 |
| 4.1.7 | Grundsätzliche Funktionsweise..... | 413 |
| 4.2 | Anwendbares Recht | 415 |
| 4.2.1 | Internationales Privatrecht..... | 415 |
| 4.2.2 | Innerstaatliche Sondernormen..... | 415 |
| 4.3 | Einzelne Vertragsbestimmungen | 418 |
| 4.3.1 | Reines Zurverfügungstellung des Versteigerungs- forums durch das Auktionshaus | 418 |
| 4.3.2 | Rechtsbeziehungen in eigentlicher Onlineauktion | 420 |
| a. | Allgemeine Vertragsgrundsätze | 420 |
| b. | Rechtsverhältnis Einlieferer/Auktionshaus | 422 |
| c. | Rechtsverhältnis Einlieferer/Ersteigerer | 424 |
| d. | Rechtsverhältnis Auktionshaus/Ersteigerer | 426 |
| e. | Vertragsabwicklung | 427 |
| f. | Bewertungssysteme | 428 |
| VIII. Datenschutzrechtliche Rahmenbedingungen..... | | 431 |
| 1. | Datenspuren bei elektronischen Geschäftsabwicklungen..... | 433 |
| 1.1 | Technische Ausgangslage | 433 |
| 1.2 | Relevante Datenarten | 434 |
| 1.2.1 | Stammdaten (Bestandsdaten) | 434 |
| 1.2.2 | Verbindungsdaten (Nutzungsdaten)..... | 435 |
| 1.2.3 | Inhaltsdaten..... | 435 |
| 1.2.4 | Entgeltsdaten (Abrechnungsdaten)..... | 435 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 1.2.5 | Kommunikationsdaten..... | 435 |
| 1.3 | Datenschutzrechtliche Grundbegriffe | 436 |
| 1.3.1 | Personenbezogene Daten | 436 |
| 1.3.2 | Besonders schützenswerte Personendaten..... | 436 |
| 1.3.3 | Persönlichkeitsprofile | 437 |
| 1.3.4 | Datenbearbeitung..... | 437 |
| 1.3.5 | Datensammlung | 438 |
| 1.4 | Praxis der Datensammlung | 438 |
| 1.4.1 | Vorgehensweisen | 438 |
| 1.4.2 | Risiken..... | 439 |
| 2. | Fehlen eines internetspezifischen Datenschutzes | 440 |
| 2.1 | Internationale Regelungen | 440 |
| 2.1.1 | Vereinte Nationen | 440 |
| 2.1.2 | OECD | 440 |
| 2.1.3 | Europarat | 441 |
| 2.1.4 | Europäische Union | 441 |
| 2.1.5 | Deutschland | 444 |
| 2.2 | Bedeutung des Fernmeldegeheimnisses | 445 |
| 2.3 | Einzelne Berufsgeheimnisse | 446 |
| 3. | Materiellrechtliche Datenbearbeitungsgrundsätze..... | 447 |
| 3.1 | Ausgangslage gemäss Datenschutzgesetz | 447 |
| 3.2 | Rechtmässigkeit der Datenbearbeitung | 448 |
| 3.2.1 | Treu und Glauben | 448 |
| 3.2.2 | Verhältnismässigkeitsprinzip..... | 449 |
| 3.3 | Zweckbindung bei der Datenbearbeitung | 452 |
| 3.4 | Grundsatz der Vorausehbarkeit | 453 |
| 3.5 | Gewähr für die Richtigkeit der Daten | 454 |
| 3.6 | Datensicherheit | 454 |
| 3.7 | Problematik der Einwilligung | 456 |
| 3.8 | Praxis des Eidgenössischen Datenschutz- und Öffentlichkeitsbeauftragten | 459 |
| 3.9 | Revision des Datenschutzgesetzes | 461 |
| 4. | Spezifische Anforderungen an die Datenbearbeitung..... | 461 |
| 4.1 | Datenexport ins Ausland..... | 461 |
| 4.2 | Outsourcing..... | 464 |
| 4.3 | Anmeldepflicht einer Datensammlung | 466 |
| 5. | Rechtsansprüche des Betroffenen..... | 467 |
| 5.1 | Auskunftsrecht | 467 |
| 5.2 | Weitere Rechtsansprüche | 468 |
| 6. | Internetspezifische Probleme des Datenschutzes | 468 |
| 6.1 | Data Warehousing und Data Mining | 469 |
| 6.2 | IP-Adressen..... | 470 |
| 6.3 | Log Files | 471 |
| 6.4 | Cookies | 472 |

| | | |
|------------|---|------------|
| 6.5 | Auswertungstools (Google Analytics)..... | 473 |
| 6.6 | Onlinetauschbörsen..... | 474 |
| 6.7 | Bewertungsplattformen im Internet..... | 476 |
| 6.8 | Internettelefonie (Voice over IP)..... | 477 |
| 6.9 | Internet-TV | 478 |
| 6.10 | Soziale Netzwerke | 478 |
| 6.11 | Google Street View..... | 480 |
| 6.12 | E-Health | 482 |
| 6.13 | Pervasive Computing..... | 485 |
| 7. | Entwicklungsperspektiven | 486 |
| 7.1 | Neuformierung des Datenschutzkonzepts | 486 |
| 7.2 | Errichtung eines Systemdatenschutzkonzepts | 487 |
| 7.3 | Datenschutzfreundliche Technologien..... | 488 |
| 7.3.1 | P3P..... | 488 |
| 7.3.2 | TRUSTe Privacy..... | 489 |
| 7.3.3 | Anonymes Browsing | 489 |
| 7.3.4 | Anonymes Publizieren..... | 490 |
| 7.4 | Selbstregulierung | 490 |
| 7.5 | Datenschutz-Audit | 491 |
| IX. | Verantwortungszuordnung im Internet..... | 493 |
| 1. | Einleitung..... | 495 |
| 2. | Zivilrechtliche Haftung | 496 |
| 2.1 | Überblick | 496 |
| 2.1.1 | Vertragliche Haftung | 496 |
| 2.1.2 | Allgemeine ausservertragliche Haftung | 497 |
| 2.1.3 | Spezialgesetzliche Haftung | 498 |
| 2.1.4 | Haftung des Unternehmens | 499 |
| | a. Haftung gegenüber Dritten | 499 |
| | b. Haftung gegenüber Vertragspartnern | 499 |
| 2.2 | Content Provider | 500 |
| 2.2.1 | Begriff des Content Providers | 500 |
| 2.2.2 | Ausservertragliche Haftung | 501 |
| | a. Urheberrechtliche Haftung | 501 |
| | aa. Erstellen der Inhalte | 501 |
| | bb. Wahrnehmbarmachen der Inhalte | 501 |
| | cc. Bereitstellen zum Download..... | 502 |
| | dd. Sende- bzw. Weitersenderecht | 502 |
| | ee. Integration von fremden Inhalten durch Links | 502 |
| | ff. Haftungsvoraussetzungen | 502 |
| | b. Wettbewerbsrechtliche Haftung..... | 502 |
| | c. Markenrechtliche Haftung | 503 |
| | d. Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit | 503 |

| | | |
|-------|--|-----|
| e. | Produkthaftpflicht | 503 |
| aa. | Produktcharakter von elektronischen Daten | 503 |
| bb. | Fehlerhaftigkeit | 504 |
| cc. | Haftungsfolgen | 504 |
| f. | Allgemeine ausservertragliche Haftung | 505 |
| aa. | Uploaden von fehlerhafter oder viren- behafteter Software | 505 |
| bb. | Uploaden von fehlerhaften Informationen... | 505 |
| 2.2.3 | Vertragliche Haftung | 506 |
| 2.3 | Access Provider | 507 |
| 2.3.1 | Begriff des Access Providers | 507 |
| 2.3.2 | Ausservertragliche Haftung | 508 |
| a. | Allgemeine ausservertragliche Haftung | 508 |
| aa. | Verschulden des Access Providers | 508 |
| bb. | Kausalität | 509 |
| b. | Urheberrechtliche Haftung | 510 |
| c. | Wettbewerbsrechtliche Haftung | 510 |
| d. | Markenrechtliche Haftung | 511 |
| e. | Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit | 511 |
| 2.3.3 | Vertragliche Haftung | 512 |
| a. | Vorhandensein eines Vertrages | 512 |
| b. | Haftungsgrundlagen | 512 |
| c. | Haftung wegen unzulänglichem Zugang | 513 |
| 2.3.4 | Auskunftspflichten des Access Providers | 514 |
| 2.3.5 | Zumutbarkeit der Zugriffsspernung | 515 |
| 2.4 | Host Provider | 516 |
| 2.4.1 | Begriffliche Aspekte | 516 |
| 2.4.2 | Ausservertragliche Haftung | 516 |
| a. | Nicht moderierte Newsgroups und private Homepages | 517 |
| b. | Moderierte Newsgroups und betreute Homepages | 518 |
| c. | Haftungsgrundlagen im Einzelnen | 518 |
| aa. | Urheberrecht | 518 |
| bb. | Wettbewerbsrecht | 519 |
| cc. | Markenrecht | 519 |
| dd. | Datenschutzrecht | 519 |
| ee. | Produkthaftpflicht | 520 |
| d. | Vertragliche Haftung | 520 |
| aa. | Rechtliche Einordnung von Webhosting- Verträgen | 520 |
| bb. | Vertragspflichten | 521 |
| 2.5 | Service Provider | 522 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2.5.1 | Begriff des Service Providers | 522 |
| 2.5.2 | Anbieter von E-Mail-Diensten | 522 |
| | a. Haftungssituation | 522 |
| | aa. Fehlerhafte Übermittlung der E-Mails..... | 523 |
| | bb. Schädigung eines Kunden durch Dritte bzw. Schädigung Dritter durch den Kunden | 524 |
| 2.5.3 | Webdesigner | 524 |
| 2.5.4 | Informationsbroker | 525 |
| 2.5.5 | Suchmaschinenbetreiber..... | 525 |
| 2.6 | Hersteller von Links..... | 526 |
| | 2.6.1 Sichtbare Links..... | 527 |
| | 2.6.2 Inline Links und Frames..... | 527 |
| | a. Inline Links | 527 |
| | b. Frames..... | 527 |
| 2.7 | Netzbetreiber | 528 |
| 2.8 | Nutzer/User | 529 |
| | 2.8.1 Ausservertragliche Haftung..... | 529 |
| | a. Urheberrechtliche Haftung | 529 |
| | aa. Browsen | 529 |
| | bb. Downloading und Ausdruck | 529 |
| | b. Allgemeine ausservertragliche Haftung | 530 |
| | 2.8.2 Vertragliche Haftung | 530 |
| 2.9 | Haftungsbeschränkungen und Disclaimer | 531 |
| | 2.9.1 Disclaimer als Vertragsbestandteil | 531 |
| | 2.9.2 Grenzen der Haftungsbeschränkung | 532 |
| 3. | Strafrechtliche Verantwortlichkeit | 533 |
| | 3.1 Bedeutung des Strafrechts für den Electronic Commerce | 533 |
| | 3.1.1 Strafrechtliche Problematik der Internet- kriminalität | 533 |
| | 3.1.2 Verantwortung für Straftaten im Unternehmen | 535 |
| | 3.2 Geltungsbereich des schweizerischen Strafrechts | 536 |
| | 3.2.1 Allgemeines | 536 |
| | 3.2.2 Ausführungsort..... | 537 |
| | 3.2.3 Erfolgsort..... | 537 |
| | 3.3 Überblick über die relevanten Deliktgruppen | 538 |
| | 3.3.1 Internetspezifische Delikte | 538 |
| | 3.3.2 Meinungsäusserungsdelikte..... | 542 |
| | 3.3.3 Computerdelikte | 544 |
| | 3.3.4 Immaterialgüterrechtliche und wettbewerbs- rechtliche Delikte..... | 546 |
| | 3.3.5 Weitere Deliktstypen | 546 |
| | 3.3.6 Problematik der Verfolgung von Internetdelikten | 547 |
| | 3.4 Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Provider im Besonderen..... | 548 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 3.4.1 | Ausgangslage..... | 548 |
| 3.4.2 | Regelung in der EU | 549 |
| 3.4.3 | Anknüpfungspunkte für eine strafrechtliche Verantwortlichkeit der Provider in der Schweiz | 550 |
| a. | Rechtslage in der Schweiz | 550 |
| b. | Webdelikte als Mediendelikte | 551 |
| c. | Täterschaft und Teilnahme..... | 552 |
| d. | Mitwirkungspflichten der Access Provider bei der Überwachung des E-Mail-Verkehrs..... | 554 |
| e. | Blockierung von Domain Names | 555 |
| f. | Strafrechtliche Haftung des Linksetzers im Besonderen..... | 555 |
| g. | Abschliessende Bemerkungen | 557 |
| X. | Unternehmensspezifische Aspekte des E-Commerce..... | 559 |
| 1. | Unternehmensrecht | 561 |
| 1.1 | Virtuelle Unternehmen | 561 |
| 1.1.1 | Begriff des virtuellen Unternehmens..... | 561 |
| 1.1.2 | Zweck, Arten und Auftritt des virtuellen Unter- nehmens | 562 |
| a. | Zweckumschreibung..... | 562 |
| b. | Arten von virtuellen Unternehmen | 562 |
| aa. | Auftrittspartnerschaften | 562 |
| bb. | Ermöglichungspartnerschaften | 563 |
| cc. | Bewältigungspartnerschaften..... | 563 |
| c. | Auftritt von virtuellen Unternehmen im Aussenverhältnis | 564 |
| 1.1.3 | Rechtliche Qualifikation von virtuellen Unter- nehmen | 564 |
| a. | Ausgangslage..... | 564 |
| b. | Virtuelles Unternehmen als einfache Gesellschaft | 565 |
| c. | Virtuelle Unternehmen als stille Gesellschaft..... | 566 |
| 1.1.4 | Einzelne Rechtsfolgeregeln | 567 |
| a. | Innenverhältnis..... | 568 |
| b. | Aussenverhältnis..... | 568 |
| c. | Kartellrechtliche Problematik | 569 |
| 1.2 | Buchführung | 569 |
| 1.2.1 | Einführung..... | 569 |
| 1.2.2 | Handelsrecht..... | 570 |
| 1.2.3 | Steuerrecht | 572 |
| 1.2.4 | E-Invoicing | 573 |
| 1.3 | Elektronische Generalversammlung..... | 574 |
| 1.3.1 | Allgemeines..... | 574 |

| | |
|--|-----|
| a. Rechtslage..... | 574 |
| b. Neue gesetzliche Grundlagen | 576 |
| 1.3.2 Elektronische Einberufung | 577 |
| a. Gesetzliche Grundlagen..... | 577 |
| b. Rechtsvergleichung..... | 578 |
| 1.3.3 Elektronische Generalversammlung im Besonderen | 579 |
| a. Gesetzliche Grundlagen | 579 |
| b. Umgang mit technischen Problemen..... | 580 |
| c. Rechtsvergleichung..... | 580 |
| 1.3.4 Vertretung im Besonderen | 581 |
| a. Gesetzliche Grundlagen | 581 |
| b. Rechtsvergleichung | 582 |
| 1.4 Arbeitsrechtliche Aspekte | 583 |
| 1.4.1 Nutzungsregeln für elektronische Kommunikation... | 583 |
| 1.4.2 Überwachungsmassnahmen | 584 |
| 2. Geld- und Kapitalmarktrecht | 585 |
| 2.1 Ausgangslage..... | 585 |
| 2.2 Technische Rahmenbedingungen | 586 |
| 2.2.1 Sicherheitsanforderungen | 586 |
| 2.2.2 Überweisungssysteme | 587 |
| a. Allgemeine Anforderungen an Überweisungs- systeme | 587 |
| b. Sicherheitsanforderungen | 588 |
| c. Vorhandene elektronische Überweisungssysteme | 589 |
| aa. Internet Keyed Payment Protocols | 589 |
| bb. Secure Transaction Technology (STT) | 589 |
| cc. Secure Electronic Payment Protocol (SEPP) | 590 |
| dd. Secure Electronic Transaction (SET)..... | 590 |
| ee. Zusammenfassung | 591 |
| 2.3 Elektronische Zahlungsmittel und -systeme | 591 |
| 2.3.1 Begriffliches | 591 |
| 2.3.2 Zahlungsmittel im elektronischen Geschäftsverkehr | 591 |
| 2.4 Elektronisches Geld..... | 592 |
| 2.4.1 Erscheinungsformen des elektronischen Geldes | 592 |
| a. Definition | 592 |
| b. Differenzierungsmöglichkeiten beim elektronischen Geld | 593 |
| 2.4.2 Hardwarebasiertes elektronisches Geld..... | 593 |
| a. Funktionsweise | 593 |
| b. Beispiele..... | 593 |
| 2.4.3 Softwarebasiertes elektronisches Geld | 595 |
| 2.4.4 Geldersatzformen | 596 |
| a. Kreditkartengeschäfte | 596 |

| | | |
|-------|---|-----|
| b. | Onlineüberweisungen | 598 |
| c. | Elektronisches Lastschriftenverfahren..... | 599 |
| d. | Elektronische Checks..... | 599 |
| e. | Paypal..... | 599 |
| f. | M-Commerce | 600 |
| 2.4.5 | Staatliche Regulierung des elektronischen Geldes.... | 601 |
| a. | Notenbankrecht..... | 601 |
| aa. | Banknotenmonopol..... | 601 |
| bb. | Kompetenz zur Ausgabe von elektronischem Geld? | 602 |
| b. | Bankaufsichtsrecht | 603 |
| aa. | Bankgesetz | 603 |
| bb. | Nationalbankgesetz..... | 604 |
| cc. | Geldwäschereigesetz | 605 |
| c. | Internationale Regelungen | 605 |
| 2.4.6 | Privatrechtsverhältnisse bei elektronischem Geld.... | 606 |
| a. | Softwarebasiertes digitales Geld..... | 607 |
| aa. | Rechtliche Qualifikation | 607 |
| bb. | Einzelne Rechtsverhältnisse | 608 |
| cc. | Einzelne Rechtsvorgänge | 609 |
| b. | Hardwarebasiertes elektronisches Geld..... | 610 |
| aa. | Rechtliche Qualifikation | 610 |
| bb. | Einzelne Rechtsverhältnisse | 611 |
| cc. | Einzelne Rechtsvorgänge | 612 |
| 2.5 | Elektronische Bankgeschäfte..... | 613 |
| 2.5.1 | Ausprägung elektronischer Bankgeschäftsinitiativen | 613 |
| 2.5.2 | Rechtliche Rahmenbedingungen | 614 |
| 2.5.3 | Haftungsrecht im Besonderen | 616 |
| a. | Informationspflicht | 616 |
| b. | Vertretungsregelung..... | 617 |
| c. | Systemrisiken..... | 617 |
| d. | Haftungsbeschränkungen..... | 619 |
| 2.6 | Elektronische Kapitalmarktgeschäfte | 620 |
| 2.6.1 | Ausprägung elektronischer Kapitalmarktgeschäfts- aktivitäten | 620 |
| 2.6.2 | Anwendbares Recht..... | 621 |
| 2.6.3 | Internet und primärer Kapitalmarkt | 623 |
| a. | Institutionenbezogenes Kapitalmarktrecht | 623 |
| b. | Marktbezogenes Kapitalmarktrecht | 624 |
| c. | Rechtsbeziehungen zum Investor | 626 |
| 2.6.4 | Internet und sekundärer Kapitalmarkt | 626 |
| a. | Allgemeines | 626 |
| b. | Zivilrechtliche Beurteilung | 627 |
| c. | Aufsichtsrechtliche Beurteilung | 628 |

| | | |
|-------|--|------------|
| 2.6.5 | Internettransaktionsplattformen..... | 629 |
| a. | Erscheinungsformen und Ausgestaltung | 629 |
| b. | Rechtliche Rahmenbedingungen | 630 |
| c. | Virtuelle Börse im Besonderen | 632 |
| 3. | Steuerrecht | 633 |
| 3.1 | Einleitung..... | 633 |
| 3.2 | Mehrwertsteuer | 633 |
| 3.2.1 | Übersicht..... | 633 |
| a. | Steuersubjekt der Mehrwertsteuer | 634 |
| b. | Steuerobjekt der Mehrwertsteuer..... | 635 |
| c. | Leistungen und Ort der erbrachten Leistungen.... | 635 |
| 3.2.2 | Besteuerung von Onlinetransaktionen..... | 636 |
| 3.2.3 | Situation in der EU | 637 |
| 3.2.4 | Situation in den USA..... | 639 |
| 3.2.5 | WTO-Recht | 639 |
| 3.3 | Ertragssteuern | 640 |
| 3.3.1 | Übersicht | 640 |
| 3.3.2 | Server als Betriebsstätte?..... | 641 |
| a. | Allgemeines | 641 |
| b. | Betriebsstättenbegriff nach Art. 5 OECD-MA..... | 642 |
| 3.4 | Steuerrechtsentwicklungen in der OECD | 643 |
| | Sachregister | 645 |