

Publikationen aus dem Zentrum für Informations- und
Kommunikationsrecht der Universität Zürich

Orsolya Fercsik Schnyder

Internet-Access-Providing- Verträge mit geschäftlichen und privaten Endkunden

**Eine vertragsrechtliche Analyse nach
schweizerischem Recht unter besonderer
Berücksichtigung des Rechts
der Europäischen Union**

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XXVII
Materialien- und Rechtsquellenverzeichnis	LIII
Abkürzungsverzeichnis	LXI
Abbildungsverzeichnis	LXXIII
Einleitung	1
§ 1 Gründe der Untersuchung	3
§ 2 Untersuchungsgegenstand und dessen Einschränkung	4
I. Rechtssystem und Rechtsgebiet.....	4
II. Einzelne Arten von Verträgen über Internetzugang und die zu prüfenden Verträge.....	5
1. Nach Art der Zugangsgewährung.....	6
2. Nach Drahtgebundenheit des Internetzugangs.....	6
3. Nach Vertragsparteien.....	6
4. Nach Vergütungsmodell.....	8
5. Gesamtdarstellung.....	9
III. Keine Berücksichtigung der Bündelangebote mit Telekommunikations- und Fernsehdiensten.....	13
§ 3 Ziele der Untersuchung	14
§ 4 Aufbau der Untersuchung	15
§ 5 Methodologische Bemerkungen	16
I. Inhaltlich.....	16
II. Formell.....	16
1. Teil: Internet-Access-Providing – Wesen und technische Grundlagen	19
§ 6 Bedeutung und Funktion der Zugangsvermittlung	21
I. Gesellschaftliche Bedeutung und Funktion.....	21
II. Wirtschaftliche Bedeutung.....	23
§ 7 Geschichte und Charakteristik der Zugangsvermittlung und der Anbieterseite	24
I. Entwicklung des Internets und Aufkommen des Bedarfs nach Zugangsgewährung, nach Anbietern und nach Verträgen.....	24
II. Arten der Zugangsanbieter.....	25
1. Nach Stufe der Tätigkeit.....	25
2. Nach Grösse und Verbindungen.....	25
3. Nach der Gesamttätigkeit des Anbieters und nach der Entwicklung der Branche.....	26
§ 8 Internet-Service-Providing-Arten, Definition des Internet-Access-Providing	27
I. Problemkreise und Vorschläge bezüglich der Begriffe «Internet-Provider» und «Internet-Providing».....	27
II. Einzelne Arten des Internet-Service-Providing und Definition dieser Arten.....	30
1. In den Rechtsnormen.....	30
1.1 Europäische Union.....	30

1.2	Schweiz	30
2.	In der Lehre.....	30
2.1	Unterteilung.....	30
2.2	Definitionen.....	33
a)	Internet-Access-Providing.....	34
aa)	Als reine Zugangsvermittlung.....	34
bb)	Als Zugangs- und E-Mail-Dienst-Vermittlung.....	35
cc)	Als Zugangs- und Webpräsenzvermittlung.....	36
b)	Internet-Service-Providing.....	36
aa)	Zusatzdienste.....	36
bb)	Anbieter und Anbieten von fremden Inhalten.....	37
cc)	Gesamtkonzeptionen.....	37
dd)	Internet-Dienstleistungen im Allgemeinen.....	37
ee)	Internet-Service-Providing im eigentlichen/im engeren Sinne.....	37
c)	Internet-Host-Providing/Internet-Presence-Providing.....	37
d)	Internet-Content-Provider.....	39
e)	Network-Provider.....	40
III.	Stellungnahme.....	41
1.	Einteilung der Internet-Service-Providing-Arten.....	41
1.1	Internet-Access-Providing i.e.S – Internet-Access-Providing i.w.S.....	41
1.2	Internet-Host-Providing/Internet-Presence-Providing i.e.S. – Internet-Host-Providing/Internet-Presence-Providing i.w.S.....	43
1.3	Internet-Service-Providing i.e.S. – Internet-Service-Providing i.w.S.....	44
1.4	Exkurs: Webdesign und Application-Service-Providing.....	46
2.	Begriffsbestimmung für das Internet-Access-Providing.....	47
§ 9	Technische Erläuterungen, Funktionsweise.....	48
I.	Aufbau des Internets und Datenübertragung.....	48
II.	Datenübertragungsmedien und -techniken.....	54
1.	Im Allgemeinen.....	54
2.	Einzelne Datenübertragungsmedien und Zugangstechnologien.....	56
2.1	Drahtgebundene Datenübertragung.....	56
a)	Telefon-Kupferkabel.....	56
aa)	Anfängliche Technologien: Public Switched Telephone Network (Dial-up) und Integrated Services Digital Network.....	56
bb)	xDigital Subscriber Line-Technik.....	58
b)	Fernseh-Koaxialkabel.....	59
c)	Direkter Glasfaseranschluss.....	60
d)	Digital Powerline-Technik.....	61
2.2	Exkurs: Drahtlose Datenübertragung.....	62
a)	Terrestrische drahtlose Datenübertragung.....	62
aa)	Stationärfunk-Netze.....	62
aaa)	Wireless Local Area Network und Muni Wi-Fi/Super Wi-Fi.....	62

	bbb) Festes Worldwide Interoperability for Microwave Access	63
	bb) Mobilfunk-Netze	64
	aaa) GSM und seine Erweiterungen/Weiterentwicklungen	64
	i) Global System for Mobile Communication	64
	ii) High Speed Circuit Switched Data	64
	iii) General Packet Radio Service	65
	iv) Enhanced Data Rates for GSM Evolution	65
	bbb) UMTS und seine Weiterentwicklungen	65
	i) Universal Mobile Telecommunications System	65
	ii) High Speed Packet Access and High Speed Packet Access+	65
	iii) Long Term Evolution	66
	ccc) Mobiles Worldwide Interoperability for Microwave Access	66
	ddd) 4G-Technik/International Mobile Telecommunications Advanced	67
	b) Nicht-terrestrische drahtlose Datenübertragung	67
	aa) Satellit	67
	bb) Hochfliegende stationäre Luftfahrzeuge	68
III.	Technik der Gewährung des Internetzugangs	68
1.	Hard- und Softwareinfrastruktur	69
1.1	Anbieterseitige Hard- und Software	69
1.2	Endkundenseitige Hard- und Software	70
2.	Datenleitung	70
3.	Vorgang der Zugangsgewährung	71
IV.	Technik des E-Mail-Dienstes bei privaten Endkunden	72
1.	Hard- und Softwareinfrastruktur	73
1.1	Anbieterseitige Hard- und Software	73
1.2	Endkundenseitige Hard- und Software	73
2.	Datenleitung	73
3.	Nachrichtentransport	74
3.1	Verwendete Protokolle	74
3.2	Vorgang der Übermittlung von E-Mail zwischen Servern, Speicherung und Bereithaltung der E-Mails	74
3.3	Herunterladen und Lesen der E-Mails in der Mailbox	75
V.	Technik des Private-Hosting-Dienstes	75
1.	Hard- und Softwareinfrastruktur	76
1.1	Anbieterseitige Hard- und Software	76
1.2	Endkundenseitige Hard- und Software	76
2.	Speicherung der Private Homepage	76
3.	Datenleitung und Anbindung der Private Homepage	77
2. Teil: Internet-Access-Providing-Verträge – Allgemeine rechtliche Aspekte	79	
§ 10 Internet-Service-Providing-Verträge, Abgrenzungen	81	
I. Internet-Service-Providing-Verträge im Allgemeinen	81	
II. Meinungen in der Lehre über die Gruppierung der Internet-Service-Providing-Verträge	82	
III. Eigene Einteilung	84	

1.	Bedarf nach einer klaren Einteilung	84
2.	Eigene Einteilung.....	85
2.1	Internet-Access-Providing-Verträge i.e.S. – Internet-Access-Providing-Verträge i.w.S.....	86
2.2	Internet-Host-Providing/Internet-Presence-Providing-Verträge i.e.S. – Internet-Host-Providing/Internet-Presence-Providing-Verträge i.w.S.....	87
2.3	Internet-Service-Providing-Verträge i.e.S. – Internet-Service-Providing-Verträge i.w.S.....	88
2.4	Exkurs: Webdesign-Verträge und Application-Service-Providing-Verträge.....	90
§ 11	Begriffsbestimmung für Internet-Access-Providing-Verträge.....	91
I.	Lehre	91
II.	Rechtsprechung in der Schweiz	92
III.	Eigene Begriffsbestimmung.....	92
§ 12	Besonderheiten der rechtstatsächlichen Umgebung und ihre Auswirkungen.....	93
I.	Schnelllebigkeit des Internets	93
1.	Schnelle technische Entwicklung	93
2.	Hohe Marktdynamik: starker Wettbewerb und Dienstbündelung auf mehreren Ebenen	93
3.	Notwendigkeit von mehreren Dokumentationsebenen der Vertragsverhältnisse	94
3.1	Im Allgemeinen.....	94
3.2	Eigentliche Vertragsurkunde.....	96
3.3	Allgemeine Geschäftsbedingungen.....	96
3.4	Service Level Agreement/Leistungsbeschreibung	97
3.5	Besondere Bestimmungen zu Internet-Dienstleistungen	99
3.6	Nutzungsbedingungen (auch Acceptable Use Policy)	100
3.7	Preisliste.....	100
II.	Technizität des Internets und der Internet-Access-Providing-Dienstleistungen	100
III.	Virtualität des Internets	101
IV.	Internationalität des Internets	101
§ 13	Verlauf.....	101
I.	Bei Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.....	101
1.	Offertanfrage.....	101
2.	Offertphase	102
3.	Vor den direkten Vertragsverhandlungen.....	102
4.	Vertragsverhandlungen mit Vertragsabschluss	102
5.	Betrieb der Verträge	102
6.	Beendigung und Nachwirkungen	103
II.	Bei Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	103
1.	Vertragsabschluss: Anmeldung und Akzeptanz	103
2.	Vertragsdauer.....	103
3.	Beendigung und Nachwirkungen	103
3. Teil: Internet-Access-Providing-Verträge im Einzelnen	105	
§ 14	Vertragsparteien.....	107
§ 15	Vertragsgegenstand	110
I.	Einzelne Leistungen	110
1.	Leistungen bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	111

1.1	Zugangsgewährung	111
1.2	Beschaffung von Hardware	111
1.3	Betrieb eines Störungsdienstes und Hilfeleistung	112
2.	Leistungen bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	112
2.1	Abweichungen von den Diensten des Internet-Access-Providing- Vertrags i.e.S.	112
a)	Bei der Zugangsgewährung	112
b)	Bei der Beschaffung von Hardware	113
c)	Beim Störungsdienst und bei der Hilfeleistung	113
2.2	E-Mail/Web-Mail-Dienstleistung	113
2.3	Spam- und Antivirenfilter für E-Mail/Web-Mail	114
2.4	Adressbuch zum Web-Mail	114
2.5	Private-Hosting-Dienstleistung	114
3.	Leistungen des Endkunden	114
II.	Bilden die angebotenen Leistungen eine Vertragseinheit oder Vertragsmehrheit? ...	115
1.	Theoretische Grundlagen in der Lehre	115
2.	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen	117
2.1	Internet-Access-Providing-Verträge i.e.S.	117
2.2	Internet-Access-Providing-Verträge i.w.S.	119
III.	Herauskristallisieren der Hauptpflichten und Einteilung der bisher thematisierten Leistungen in Haupt- und Nebenpflichten	120
1.	Gemeinsame theoretische Grundlagen zu den vertragsrechtlichen Pflichten ...	120
2.	Haupt- und Nebenpflichten bei den IAP-Verträgen	124
2.1	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	124
a)	Leistungen und Pflichten des Internet-Access-Providing- Anbieters	124
aa)	Zugangsgewährung	124
bb)	Beschaffung von Hardware, falls die Hardware im Handel nicht erhältlich ist	125
cc)	Betrieb eines Störungsdienstes und Hilfeleistung	125
b)	Hauptpflicht des Endkunden	126
2.2	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	126
a)	Leistungen und Pflichten des IAP-Anbieters	126
aa)	Pflichten des IAP-Anbieters wie bei den Internet-Access- Providing-Verträgen i.e.S.	126
bb)	E-Mail-/Web-Mail-Dienstleistung	126
cc)	Spam- und Antivirenfilter für E-Mail-/Web-Mail-Dienst	127
dd)	Adressbuch zum Web-Mail	128
ee)	Private-Hosting	128
b)	Hauptpflicht des Endkunden	129
§ 16	Rechtsnatur	129
I.	Notwendigkeit der Qualifikation bei den Internet-Access-Providing-Verträgen	129
II.	Qualifikationsgrundlage	131
1.	Definition von Nominat- und Innominatverträgen	131
2.	Arten von Nominat- und Innominatverträgen	132
3.	Entwicklungsstufen von Innominatverträgen	135
4.	Rechtsanwendung bei Innominatverträgen	135

4.1	Vertragsauslegung.....	135
4.2	Vertragsergänzung/Lückenfüllung.....	136
	a) Gemäss Lehre	136
	aa) Im Allgemeinen.....	136
	bb) Im Besonderen: Vorgang der Lückenfüllung bei den verschiedenen Arten von Innominatverträgen	139
	b) Gemäss Rechtsprechung.....	140
III.	Zu berücksichtigende Punkte, Vorgehensweise.....	140
1.	Interessen der Vertragsparteien, wirtschaftliche Funktion und Zweck der Internet-Access-Providing-Verträge.....	142
2.	Eigenschaft der Internet-Access-Providing-Verträge als Dauerschuld- verhältnis.....	142
2.1	Definition und Eigenschaften der Dauerschuldverhältnisse	142
2.2	Die Internet-Access-Providing-Verträge als Dauerschuldverhältnisse...	143
2.3	Folgen der Dauerschuld-Eigenschaft	144
	a) Bezüglich Rechtsanwendung.....	144
	b) Bezüglich Vertragsgestaltung	145
	aa) Vertragsänderungsklauseln	145
	bb) Kündigung	145
3.	Internet-Access-Providing-Verträge als vollkommen zweiseitige (synallagmatische) Verträge	146
IV.	Qualifikation der Internet-Access-Providing-Verträge im Einzelnen.....	146
1.	Lehrmeinungen über die Qualifikation der Internet-Access-Providing- Verträge und das anwendbare Recht in der schweizerischen Lehre.....	146
1.1	Qualifikation des Zugangsvertrags/der Zugangsdienstleistung	147
	a) Qualifizierung als Auftrag oder als auftragsähnliches Vertragsverhältnis	147
	b) Anwendbarkeit von Auftragsrecht (ausnahmsweise Werkvertragsrecht)	147
	c) Keine Qualifizierung, jedoch Erwähnung des Pachtrechts.....	147
	d) Qualifizierung als Innominatvertrag (ohne weitere Differenzierung).....	148
	e) Qualifizierung als Innominatvertrag mit werkvertraglichem Charakter.....	148
	f) Qualifizierung als Vertrag sui generis mit auftragsrechtlichen Elementen oder als Vertrag sui generis mit mietrechtlichen bzw. pachtrechtlichen Wesenszügen	149
1.2	Qualifikation des E-Mail-Vertrags/der E-Mail-Dienstleistung.....	149
	a) Auftragsrechtliches oder auftragsähnliches Element.....	149
	b) Anwendbarkeit des Auftragsrechts oder Werkvertragsrechts je nach Übermittlungsbereich	149
	c) Dauerschuldverhältnis (Innominatvertrag) mit werkvertrag- lichem Charakter.....	150
	d) Gemischter Vertrag (mit auftrags- und entweder mit werkvertraglichen oder mit transport- und lizenzvertraglichen Elementen).....	150
	e) Nebenleistungspflicht mit werkvertraglichem und miet- ähnlichem Charakter	151

1.3	Qualifikation des Webhosting-Vertrags/der Webhosting-Dienstleistung	151
a)	Auftrag	151
b)	Mietverhältnis, mietrechtsähnliches Verhältnis (evtl. mit auftrags- und/oder werkvertraglichen Elementen), leihähnliches Verhältnis	151
c)	Anwendbarkeit von Werkvertragsrecht (und auch Auftragsrecht)	152
d)	Dauerschuldverhältnis (Innominatvertrag) mit werkvertraglichem Charakter	152
e)	Innominatvertrag mit Elementen des Auftrags, Mietvertrags und des Verlagsvertrags	153
1.4	Qualifizierung des Gesamtvertrags mit mehreren Leistungen	153
a)	Anwendbarkeit von Auftragsrecht oder Werkvertragsrecht (falls Erfolg geschuldet)	153
b)	Innominatvertrag (pauschal)	153
c)	Innominatvertrag mit auftragsrechtlichen Elementen	153
d)	Innominatvertrag mit werkvertraglichen Elementen	153
e)	Innominatvertrag mit verschiedenen nominatvertraglichen (unter anderem oder ausschliesslich auftragsrechtlichen, werkvertraglichen und mietvertraglichen) Elementen	154
f)	Gemischter Vertrag mit werkvertraglichen, mietrechtlichen und auftragsrechtlichen Elementen, jedoch mit überwiegend werkvertraglichem Charakter	154
g)	Innominatvertrag mit mietrechtlichen, werkvertraglichen und auftragsrechtlichen Elementen, jedoch mit überwiegend mietrechtlichem Charakter	155
2.	Stellungnahme: Qualifikation nach schweizerischem Recht	155
2.1	Vorüberlegung	155
2.2	Internet-Access-Providing-Vertrag i.e.S.	156
a)	Nominatvertrag?	157
aa)	Kein Mietvertrag	157
bb)	Kein Pachtvertrag	158
cc)	Kein Arbeitsvertrag	158
dd)	Kein Werkvertrag	159
ee)	Kein Auftrag	162
ff)	Kein Speditions- oder Frachtvertrag	164
gg)	Keine einfache Gesellschaft	165
b)	Exkurs: Kein Rahmenvertrag	166
c)	Innominatvertrag	167
aa)	Gemischter Vertrag oder Vertrag sui generis?	167
bb)	Charakter des Vertrags	167
cc)	Eigenständiger Innominatvertrag	169
dd)	Rechtsanwendung	169
2.3	Internet-Access-Providing-Vertrag i.w.S.	171
a)	Einordnung der Zugangsgewährung	171
b)	Einordnung der E-Mail-Dienstleistung	172

aa)	Einordnung der verschiedenen Hauptleistungspflichten	172
aaa)	Einrichtung eines E-Mail-Accounts.....	173
bbb)	Versendung der E-Mails	173
ccc)	Providerseitiger Empfang der E-Mails	174
ddd)	Speicherung, Bereithaltung der Nachrichten	174
eee)	Beim Client-Server-based-Mail zusätzlich: Zustellung zum Endkunden	175
bb)	Einordnung der Gesamtdienstleistung	175
c)	Einordnung der Private-Hosting-Dienstleistung.....	176
aa)	Einordnung der verschiedenen Hauptleistungspflichten	176
aaa)	Überlassung von Speicherplatz.....	176
bbb)	Anbindung der Website	177
bb)	Einordnung der Gesamtdienstleistung	177
d)	Einordnung des Internet-Access-Providing-Vertrags i.w.S. als Gesamtvertrag.....	177
aa)	Elemente des Gesamtvertrags und ihre Qualifizierung im Einzelnen	177
bb)	Gemischter Vertrag oder Vertrag sui generis?	178
cc)	Charakter des Vertrags	178
dd)	Eigenständiger Innominatvertrag	178
ee)	Rechtsanwendung.....	178
§ 17	Phase des Vertragsabschlusses	180
I.	Vorvertragliche Informationspflichten, unter Berücksichtigung anderer vorvertraglicher Pflichten.....	180
1.	Regelung in der Europäischen Union	180
1.1	Fernabsatz-Richtlinie	180
1.2	E-Commerce-Richtlinie	182
2.	Regelung und Rechtslage in der Schweiz.....	182
2.1	Übersicht über die Quellen und Arten der Informationspflichten.....	182
2.2	Definition der verschiedenen Arten von Informationspflichten	184
2.3	Informationspflichten nach Phase des Vertrags im Einzelnen.....	184
a)	Vorvertragliche Informationspflichten (sowie weitere vorvertragliche Pflichten)	184
aa)	Nach Treu und Glauben	184
bb)	Nach Rechtsvorschriften	186
cc)	Rechtsfolgen der Verletzung von vorvertraglichen Pflichten	188
b)	Exkurs: Vertragliche und nachvertragliche Informations- pflichten	188
II.	Vertragsabschluss.....	188
1.	Abschlussvorgang.....	189
1.1	Notwendigkeit der Einigung über die objektiv und subjektiv wesentlichen Punkte.....	189
1.2	Antrag und Annahme	190
2.	Form.....	195
3.	Einschränkungen der Inhaltsfreiheit	197
3.1	Fallgruppen.....	197

3.2	Rechtsfolgen bei Verstößen gegen die Schranken der Inhalts- und Gestaltungsfreiheit.....	198
4.	Willensmängel beim Vertragsabschluss	200
4.1	Irrtum.....	200
4.2	Täuschung	200
4.3	Rechtsfolgen bei Willensmängeln.....	201
III.	Fragen des Einbezugs, der Auslegung und der Inhaltskontrolle von AGB und anderen Vertragsdokumenten.....	202
1.	Regelung in der Europäischen Union	203
1.1	AGB-Richtlinie	203
1.2	E-Commerce-Richtlinie.....	204
2.	Regelung und Rechtslage in der Schweiz.....	205
2.1	Abschlusskontrolle	206
a)	Beim Vertragsabschluss erfolgende Einbeziehung.....	206
aa)	Übereinstimmende Willenserklärungen über die Übernahme der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	207
aaa)	Ausdrückliche Übernahme (beim Vorhandensein eines Hinweises auf die Allgemeinen Geschäftsbedingungen).....	207
bbb)	Stillschweigende Übernahme.....	208
bb)	Zumutbare Möglichkeit zur Kenntnisnahme der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	208
aaa)	Möglichkeit der Kenntnisnahme	209
bbb)	Zumutbarkeit der Kenntnisnahme.....	209
cc)	Ungewöhnlichkeitsregel	215
b)	Exkurs: Nachträgliche Einbeziehung.....	216
2.2	Auslegung.....	217
2.3	Inhaltskontrolle.....	218
IV.	Leistung einer Sicherheit als Voraussetzung eines Vertragsabschlusses	219
V.	Widerrufsrecht.....	220
1.	Regelung in der Europäischen Union	220
2.	Rechtslage in der Schweiz	221
§ 18 Inhalt	222
I.	Pflichten der Vertragsparteien, Vertragserfüllung	222
1.	Pflichten des Internet-Access-Providing-Anbieters.....	223
1.1	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	223
a)	Hauptleistungspflicht	223
aa)	Gewährung des Zugangs zum Internet	223
bb)	Konkretisierung der Hauptpflicht zur Zugangsgewährung sowie deren Einschränkung.....	224
aaa)	Pflichtelement zur Erstellung der Verbindungsmöglichkeit und Verfügbarkeitswerte	226
bbb)	Pflicht zur Datenübertragung und Angaben zur Datenübertragungsgeschwindigkeit	229
b)	Nebenpflichten und Obliegenheiten	231
aa)	Beschaffung von Hardware (falls Voraussetzung zum Zugang).....	232
bb)	Sorgfalts- und Treuepflichten.....	232

	aaa)	Netzwerkmanagement	232
	bbb)	Technischer Unterhalt des Providersystems, Betrieb eines Störungsannahmedienstes, Störungsbehebung und Anpassung des Systems	233
	ccc)	Geheimhaltung und Wahrung der Privatsphäre	236
	cc)	Obhuts- und Schutzpflichten	237
	aaa)	Ausfall- und Datensicherung (Ersatzlösungen und Back-up)	237
	bbb)	Schutz der Providersysteme vor Angriffen und Viren	238
	dd)	Informationspflichten	240
	aaa)	Informationspflicht bezüglich Dienstleistung (Zugangsgewährung)	240
	bbb)	Informationspflicht bezüglich Ausfälle/Störungen des Zugangsdienstes	241
	ccc)	Keine Informationspflicht bezüglich Gefahren des Internets	242
	ee)	Pflicht zur Schadensminderung	242
	ff)	Obliegenheiten	242
	aaa)	Erstellung einer Abrechnung	242
	bbb)	Obliegenheit zur Aufdeckung von Missbräuchen	243
1.2		Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	243
	a)	Abweichungen der Leistungspflichten des Internet-Access- Providing-Anbieters beim Internet-Access-Providing-Vertrag i.w.S. von den Leistungspflichten beim Internet-Access- Providing-Vertrag i.e.S. bezüglich Zugangsgewährung	243
	aa)	Bei den Hauptleistungspflichten, Konkretisierung der Hauptpflicht zur Zugangsgewährung sowie deren Einschränkung	243
	aaa)	Pflicht zur Erstellung der Verbindungsmöglichkeit und Verfügbarkeitswerte	243
	bbb)	Pflicht zur Datenübertragung und Angaben zur Datenübertragungsgeschwindigkeit	244
	bb)	Bei den Nebenpflichten	244
	aaa)	Sorgfalts- und Treuepflichten: Technischer Unterhalt des Providersystems, Betrieb eines Störungsannahmedienstes, Störungsbehebung und Anpassung des Systems	244
	bbb)	Informationspflichten	244
	i.	Informationspflicht bezüglich Zugangs- gewährung	245
	ii.	Informationspflicht bezüglich Gefahren des Internets	246
	b)	Vertragspflichten beim E-Mail-Dienst	246
	aa)	Hauptleistungspflichten	246
	aaa)	Einrichtung eines E-Mail-Accounts	247
	bbb)	Versendung der E-Mails	248
	ccc)	Empfang der E-Mails	248

ddd)	Speicherung und Bereithaltung der eingehenden E-Mails zum Abruf	248
eee)	Beim Client-Server-based-Mail zusätzlich: Zustellung zum Endkunden	249
bb)	Nebenpflichten und Obliegenheiten	249
aaa)	Sorgfalts- und Treuepflichten	250
i.	E-Mail-System-Management	250
ii.	Betrieb eines Postmasters: Technischer Unterhalt des E-Mail-Systems und Störungsbehebung; Anpassung des Systems	250
iii.	Geheimhaltung und Wahrung der Privatsphäre	251
bbb)	Obhuts- und Schutzpflichten	251
i.	Ausfall- und Datensicherung	251
ii.	Pflicht zur Abwehr von Gefahren für das eigene E-Mail-System (ausnahmsweise auch für das System des Endkunden)	252
ccc)	Informationspflichten	253
i.	Informationspflicht bezüglich E-Mail-Dienst	253
ii.	Informationspflicht bezüglich Ausfälle/ Störungen des E-Mail-Dienstes	254
iii.	Informationspflicht bezüglich Gefahren der E-Mail-Benutzung	254
ddd)	Pflicht zur Schadensminderung	254
eee)	Obliegenheit zur Aufdeckung von Missbräuchen	254
fff)	Vertraglich versprochene Nebenpflicht: Adressbuch zum Web-Mail	254
c)	Vertragspflichten beim Private-Hosting-Dienst	254
aa)	Hauptleistungspflichten	254
aaa)	Überlassung von Speicherplatz auf dem Server des IAP-Anbieters	255
bbb)	Anbindung der Website an das Internet	256
bb)	Nebenpflichten und Obliegenheiten	256
aaa)	Sorgfalts- und Treuepflichten	257
i.	Management des Hosting-Systems	257
ii.	Technischer Unterhalt des Hosting-Systems, Störungsbehebung und Anpassung des Hosting-Systems	257
iii.	Ausnahmsweise Geheimhaltung und Wahrung der Privatsphäre	258
bbb)	Obhuts- und Schutzpflichten	258
i.	Ausfall- und Datensicherung (Back-up)	258
ii.	Schutz des Webservers vor Angriffen und Viren	259
ccc)	Informationspflichten	260
i.	Informationspflicht bezüglich Private-Hosting	260
ii.	Informationspflicht bezüglich Ausfälle/ Störungen des Private-Hosting-Dienstes	260
iii.	Informationspflicht bezüglich Gefahren der Benutzung des Private-Hosting-Dienstes	261
ddd)	Pflicht zur Schadensminderung	261

	eee) Obliegenheit zur Aufdeckung von Missbräuchen	261
2.	Pflichten des Endkunden	261
2.1	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	261
a)	Hauptleistungspflicht: Entrichtung eines Entgelts.....	261
b)	Nebenpflichten und Obliegenheiten	263
aa)	Obhuts- und Schutzpflichten	264
aaa)	Schutz des eigenen Computernetzwerks.....	264
bbb)	Unterlassung bestimmter Verhaltensweisen	264
bb)	Informationspflichten	266
cc)	Pflicht zur Schadensminderung.....	267
dd)	Obliegenheiten	267
aaa)	Geheimhaltung von Benutzernamen und Passwörtern.....	267
bbb)	Einhaltung von Rechtsvorschriften.....	267
ccc)	Mitwirkung bei der Fehlerbeseitigung, bei der Einrichtung und dem Betrieb des Internetzugangs	268
2.2	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	269
a)	Abweichungen der Leistungspflichten des Endkunden beim IAP-Vertrag i.w.S. von den Leistungspflichten des Endkunden beim IAP-Vertrag i.e.S. bezüglich Zugangsgewährung	269
aa)	Bei der Hauptleistungspflicht (Entrichtung des Entgelts)....	269
bb)	Bei den Obhuts- und Schutzpflichten; Schutz des Computers/Computernetzes des Endkunden.....	269
cc)	Bei den Obliegenheiten: Schutz von Minderjährigen (Jugendschutz).....	270
b)	Beim E-Mail-Dienst.....	270
aa)	Hauptleistungspflicht: Entrichtung des Entgelts	270
bb)	Nebenpflichten	270
aaa)	Obhuts- und Schutzpflichten	271
i.	Schutz des Computernetzwerks gegen Gefahren aus der Benutzung des E-Mail-Dienstes.....	271
ii.	Unterlassung bestimmter Verhaltensweisen	271
bbb)	Informationspflichten.....	271
ccc)	Pflicht zur Schadensminderung	272
cc)	Obliegenheiten	272
i.	Geheimhaltung des E-Mail-Passworts.....	272
ii.	Abruf der E-Mails (nur bei Client-Server- based-Mail)	272
iii.	Einhaltung von Rechtsvorschriften.....	272
iv.	Mitwirkung bei der Fehlerbeseitigung, bei der Einrichtung und dem Betrieb des E-Mail-Dienstes	272
c)	Beim Private-Hosting-Dienst.....	273
aa)	Hauptleistungspflicht: Entrichtung des Entgelts	273
bb)	Nebenpflichten	273
aaa)	Obhuts- und Schutzpflicht: Unterlassung bestimmter Verhaltensweisen	274
bbb)	Informationspflichten.....	274

	ccc) Pflicht zur Schadensminderung	274
	cc) Obliegenheiten.....	274
	i. Geheimhaltung des Passworts.....	274
	ii. Datensicherung	275
	iii. Einhaltung von Rechtsvorschriften.....	275
	iv. Mitwirkung bei der Fehlerbeseitigung, bei der Einrichtung und dem Betrieb des Private- Hosting-Dienstes.....	275
3.	Erfüllung.....	276
3.1	Erfüllungszeit, Fälligkeit der Leistungen	276
a)	Regelung in der Europäischen Union	276
b)	Regelung in der Schweiz	276
3.2	Erfüllungsort.....	279
3.3	Modalitäten der Erfüllung.....	280
II.	Leistungsstörungen und vertragliche Haftung	280
1.	Vertragliche Haftung und Rechtsanwendung – gemeinsame Bestimmungen bei der Haftung des Internet-Access-Providing-Anbieters sowie des Endkunden	280
1.1	Haftungsarten im Umfeld der Internet-Access-Providing-Verträge	281
1.2	Begriff und Art der Leistungsstörungen/Pflichtverletzungen sowie Haftungsgrundlagen	281
1.3	Gemeinsamkeiten bei beiden Arten der Internet-Access-Providing- Verträge bezüglich der einzelnen Leistungsstörungen.....	283
a)	Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive) Leistungsun- möglichkeit, Schlechterfüllung und Nebenpflichtverletzung	283
aa)	Begriff und anwendbare Bestimmungen	283
bb)	Rechtsfolgen und ihre Voraussetzungen	284
b)	Verzug.....	285
aa)	Schuldnerverzug	285
aaa)	Begriff und anwendbare Bestimmungen.....	285
bbb)	Rechtsfolge und ihre Voraussetzungen.....	285
bb)	Gläubigerverzug	286
aaa)	Begriff und anwendbare Bestimmungen.....	286
bbb)	Rechtsfolge und ihre Voraussetzungen.....	286
2.	Haftung des Internet-Access-Providing-Anbieters im Einzelnen.....	287
2.1	Gemeinsamkeiten bei beiden Arten der Internet-Access-Providing- Verträge im Falle der Haftung des Internet-Access-Providing- Anbieters	287
a)	Zivilrechtliches Haftungsprivileg des Internet-Access- Providing-Anbieters nach dem Recht der Europäischen Union	287
b)	Gemeinsame Regeln für alle Dienste bezüglich Haftungskonstellationen bei beiden Internet-Access-Providing- Verträgen.....	289
c)	Haftungsausschlüsse und -begrenzungen bei beiden Arten von Internet-Access-Providing-Verträgen	289
aa)	Zulässigkeit von Haftungsausschlussklauseln bei Internet- Access-Providing-Verträgen	289
bb)	Grenzen der Vereinbarung des Haftungsausschlusses	292

	aaa) Im Allgemeinen	292
	bbb) Im Besonderen	293
	d) Gewährleistung	295
	e) Hilfspersonenhaftung	297
2.2	Haftung bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	298
	a) Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive) Leistungsunmöglichkeit, pflichtwidrige Nichterfüllung	301
	b) Schlechterfüllung	302
	c) Verzug	304
	aa) Schuldnerverzug des Internet-Access-Providing- Anbieters	304
	bb) Gläubigerverzug des Internet-Access-Providing- Anbieters	305
	d) Nebenpflichtverletzung	305
2.3	Haftung bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	307
	a) Besonderheiten bezüglich Zugang	308
	b) Haftung und Gewährleistung bezüglich E-Mail-Dienst	310
	aa) Bei der Versendung und Zustellung der E-Mails zum Endkunden	310
	aaa) Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive) Leistungsunmöglichkeit, pflichtwidrige Nichterfüllung	310
	bbb) Schlechterfüllung	312
	ccc) Verzug	313
	i. Schuldnerverzug des Internet-Access- Providing-Anbieters	313
	ii. Gläubigerverzug des Internet-Access- Providing-Anbieters	314
	bb) Bei der Einrichtung eines E-Mail-Accounts sowie bei der Entgegennahme, Speicherung und Bereitstellung der E-Mails	314
	aaa) Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive) Leistungs- unmöglichkeit, pflichtwidrige Nichterfüllung	314
	bbb) Schlechterfüllung	316
	ccc) Verzug	317
	i. Schuldnerverzug des Internet-Access- Providing-Anbieters	317
	ii. Gläubigerverzug des Internet-Access- Providing-Anbieters	318
	cc) Nebenpflichtverletzung	318
c)	Haftung und Gewährleistung bezüglich Private-Hosting	319
	aa) Bei der Überlassung von Speicherplatz	320
	aaa) Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive) Leistungsunmöglichkeit, pflichtwidrige Nicht- erfüllung	320
	bbb) Schlechterfüllung	323
	ccc) Verzug	324

	i.	Schuldnerverzug des Internet-Access-Providing-Anbieters	324
	ii.	Gläubigerverzug des Internet-Access-Providing-Anbieters	325
	bb)	Bei der Anbindung der Private Homepage	325
	aaa)	Nachträgliche (auch ursprüngliche subjektive Leistungsunmöglichkeit, pflichtwidrige Nichterfüllung	325
	bbb)	Schlechterfüllung	327
	ccc)	Verzug	327
	i.	Schuldnerverzug des Internet-Access-Providing-Anbieters	327
	ii.	Gläubigerverzug des Internet-Access-Providing-Anbieters	328
	cc)	Nebenpflichtverletzung	328
3.		Haftung des Endkunden im Einzelnen	329
3.1		Verletzung der Hauptpflicht zur Bezahlung eines Entgelts: Verzug	330
a)		Schuldnerverzug des Endkunden	330
b)		Gläubigerverzug des Endkunden	332
3.2		Nebenpflichtverletzung	333
a)		Beim Internet-Access-Providing-Vertrag i.e.S.	333
b)		Beim Internet-Access-Providing-Vertrag i.w.S.	334
aa)		Nebenpflichtverletzungen im Rahmen der Zugangsgewährung	334
bb)		Nebenpflichtverletzungen bezüglich des E-Mail-Dienstes ..	334
cc)		Nebenpflichtverletzungen bezüglich Private-Hosting	334
c)		Rechtsfolgen	334
III.		Weitere typische Bestimmungen in den Internet-Access-Providing-Verträgen	335
1.		Vertragsänderungsklauseln	335
2.		Verrechnung bzw. Verrechnungsverbot	337
3.		Übertragung von Rechten und Pflichten (Abtretung von Rechten und Übernahme von Pflichten) sowie Übertragung des Vertrags (Vertragsübernahme)	338
4.		Klauseln über die Einhaltung des Fernmelde- und Datenschutzrechts, urheberrechtliche Klausel	341
4.1		Fernmelderecht	341
4.2		Datenschutzrecht	343
4.3		Urheberrecht	347
a)		Einräumung eines Nutzungsrechts dem Endkunden gegenüber	347
b)		Ausdrückliches Verbot der Verletzung der Urheberrechte Dritter seitens des Endkunden	347
c)		Einhaltung der Urheberrechte des Endkunden seitens des IAP-Anbieters	348
§ 19		Phase der Beendigung	348
I.		Vertragsdauer bei den Internet-Access-Providing-Verträgen und Vertragsbeendigung im Allgemeinen	348
II.		Einseitige Beendigung	351
1.		Kündigung	351

1.1	Ordentliche Kündigung.....	352
a)	Rechtsgrundlage im Allgemeinen sowie Fehlen der Notwendigkeit einer besonderen Begründung.....	352
b)	Kündigungsfristen und Kündigungstermine.....	352
c)	Form der Kündigung.....	354
1.2	Ausserordentliche Kündigung.....	355
a)	Fälle.....	355
b)	Grundsätzlich keine Kündigungsfristen und Kündigungstermine.....	357
c)	Form der Kündigung.....	357
2.	Rücktritt (bzw. Kündigung mit Wirkung ex nunc).....	358
3.	Widerrufsrecht.....	358
III.	Zweiseitige Beendigung: Aufhebungsvertrag.....	359
IV.	Andere Beendigungsarten.....	359
1.	Ablauf der vereinbarten Vertragsdauer ohne Kündigungsmöglichkeit (automatische Beendigung).....	359
2.	Automatische Kündigung des Internet-Access-Providing-Vertrags infolge Kündigung eines als technische Grundlage des Internet-Access-Providing-Vertrags dienenden anderen Vertrags.....	359
3.	Aufhebung durch das Gericht.....	360
4.	Nachträgliche Unmöglichkeit.....	360
V.	Folgen der Beendigung der Internet-Access-Providing-Verträge.....	360
1.	Abwicklungspflichten.....	361
2.	Vertragliche Restanzpflichten.....	362
3.	Nachvertragliche Pflichten.....	363
VI.	Verjährung der Ansprüche aus den Internet-Access-Providing-Verträgen.....	363

4. Teil: International-privatrechtliche Fragen der Internet-Access-Providing-Verträge..... 367

§ 20 Im Allgemeinen..... 369

§ 21 Gerichtliche Zuständigkeit..... 370

I.	Exkurs: Binnenverhältnis.....	370
1.	Gerichtsstandsvereinbarung.....	370
1.1	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.....	370
1.2	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.....	371
2.	Keine oder keine gültige Gerichtsstandsvereinbarung.....	371
2.1	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.....	372
2.2	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.....	372
3.	Einlassung.....	372
II.	Internationales Verhältnis.....	373
1.	Gerichtsstandsvereinbarung.....	374
1.1	Gemäss revLugÜ/Brüssel-I-VO.....	374
a)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.....	374
b)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.....	375
1.2	Gemäss IPRG.....	377
a)	Bei den Internet-AccessProviding-Verträgen i.e.S.....	377
b)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.....	378

2.	Keine oder keine gültige Gerichtsstandsvereinbarung	379
2.1	Gemäss revLugÜ/Brüssel-I-VO	379
a)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	379
aa)	Allgemeine Zuständigkeiten	379
bb)	Besondere Zuständigkeiten	379
b)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	381
2.2	Gemäss IPRG	381
a)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.e.S.	381
aa)	Allgemeine Zuständigkeiten	381
bb)	Besondere Zuständigkeiten	382
b)	Bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	382
3.	Einlassung	383
3.1	Gemäss revLugÜ/Brüssel-I-VO	383
3.2	Gemäss IPRG	383
§ 22	Anwendbares Recht	383
I.	Beim Vorhandensein einer Rechtswahl (subjektive Anknüpfung)	385
1.	Gemäss Rom-I-VO	385
1.1	Bei beiden Arten von Internet-Access-Providing-Verträgen	385
a)	Formerfordernisse der Rechtswahl in der Rom-I-VO	385
b)	Grenzen der Rechtswahl und der Anwendung des von den Parteien gewählten Rechts	386
1.2	Besonderheiten bei bestimmten Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	386
2.	Gemäss IPRG	387
2.1	Bei beiden Arten von Internet-Access-Providing-Verträgen	387
a)	Formerfordernisse der Rechtswahl im IPRG	387
b)	Grenzen der Rechtswahl und der Anwendung des von den Parteien gewählten Rechts	389
2.2	Besonderheiten bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	389
II.	Keine Rechtswahl (objektive Anknüpfung)	390
1.	Gemäss Rom-I-VO	390
1.1	Bei beiden Arten von Internet-Access-Providing-Verträgen	390
a)	Anwendbares Recht	390
b)	Schranken der Anwendung des in der Rom-I-VO vorge- schriebenen Rechts	392
1.2	Besonderheiten bei bestimmten Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	392
2.	Gemäss IPRG	392
2.1	Bei beiden Arten von Internet-Access-Providing-Verträgen	392
a)	Anwendbares Recht	392
b)	Schranken der Anwendung des im IPRG vorgeschriebenen Rechts	393
2.2	Besonderheiten bei den Internet-Access-Providing-Verträgen i.w.S.	394
5. Teil:	Schlussbetrachtung	397
§ 23	Zusammenfassung	399
§ 24	Würdigung und rechtspolitische Vorschläge de lege ferenda	406
§ 25	Ausblick	409

I.	Bezüglich Internet-Access-Providing-Verträge	409
II.	Bezüglich Bündelverträge auf Ebene der Kommunikationsdienste und auf Ebene der Versorgung	410
Anhänge	413
Anhang 1: Gesetzesentwurf	415
Anhang 2: Vertragsdokumentation der untersuchten Internet-Access-Providing- Anbieter	423
Stichwortverzeichnis	459