

IT-Recht

Redeker

8., vollständig überarbeitete Auflage 2023
ISBN 978-3-406-79266-3
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen. beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

NJW Praxis

Im Einvernehmen mit den Herausgebern der NJW
herausgegeben von
Rechtsanwalt Felix Busse
Band 55



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

IT-Recht

von

Dr. Helmut Redeker

Rechtsanwalt und Fachanwalt für Informationstechnologierecht und
Fachanwalt für Verwaltungsrecht in Bonn

8., vollständig überarbeitete Auflage 2023


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG


C.H.BECK

Zitierweise: Redeker IT-R Rn. ...


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 79266 3

© 2023 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Beltz Bad Langensalza GmbH
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza
Umschlaggestaltung und Satz: Druckerei C. H. Beck, Nördlingen

CO₂
neutral

chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Vorwort zur 8. Auflage

Das IT-Recht ist nach wie vor ein dynamisches Rechtsgebiet. Seit Veröffentlichung der letzten Auflage gab es eine Fülle neuer gesetzlicher Regelungen. Davon sind die Regelungen über Verbraucherverträge über digitale Produkte (§§ 327 ff. BGB), das für Waren mit digitalen Elementen ergänzte Recht des Verbrauchsgüterkaufs und das Telekommunikation-Telemedien-Datenschutz-Gesetz (TTDSG) besonders hervorzuheben. Hinzu kommen zunehmend unmittelbar geltende europäische Rechtsregeln. Die für das IT-Recht wichtigste ist nach wie vor die DSGVO. Dort gibt es auch weiterhin eine Fülle von Fragestellungen, die zu zahlreichen Vorlagen an den EuGH geführt haben, die bei Abschluss der Arbeiten an dieser Auflage aber weitgehend noch nicht entschieden waren. Hinzu kam zB die P2B-VO und vor allem der bislang nur teilweise in Kraft getretene Digital Services Act (DSA). Auch IT-sicherheitsrechtliche Normen wurden in Deutschland und der EU novelliert. Diese Entwicklung wird weitergehen. Als Beispiele seien die im Gesetzungsverfahren befindlichen Vorschläge KI-Verordnung, Data Act und Data Resilience VO genannt.

Diese Entwicklungen machen die rechtliche **Bearbeitung** IT-rechtlicher Fälle nicht einfacher. Die Rechtslage wird unübersichtlicher. Ob dies den Rechtsanwendern dient, ist zweifelhaft. Dennoch versucht auch diese Auflage, eine übersichtliche Darstellung vor allem für diejenigen zu geben, die einen Einstieg in die Materie suchen oder nicht täglich damit konfrontiert werden. Dafür wurden die neuen gesetzlichen Normen eingearbeitet. Die Regelungen der §§ 327 ff. BGB werden zusammenhängend in einem Abschnitt dargestellt. Die Darstellung wichtiger Normen des TTDSG ersetzt die Ausführungen zu datenschutzrechtlichen Normen in TKG und TMG. Auch die erst im Februar 2024 in Kraft tretenden Normen des DSA sind dargestellt, allerdings kursiv gesetzt, weil sie noch nicht geltendes Recht sind. Auf die Darstellung des eher kartellrechtlichen Digital Markets Act (DMA) wurde verzichtet, um den Rahmen dieser Darstellung zu bewahren. Die übrigen Teile wurden aktualisiert und der Gesetzeslage, Rechtsprechung und Literatur mit Stand Januar 2023 angepasst.

Wichtige danach erfolgte Veröffentlichungen konnten in Einzelfällen noch berücksichtigt werden.

Bonn, im März 2023

Helmut Redeker



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

A. Der Schutz von Software	1
I. Vorbemerkung	1
II. Rechtliche Grundlagen	1
III. Die prozessuale Durchsetzung von Ansprüchen im Softwareverletzungsprozess ..	66
IV. Vollstreckungsprobleme	86
B. Der Erwerb von Soft- und Hardware	89
I. Einige Vorbemerkungen	89
II. Herstellung von Software	95
III. Der Erwerb von Hardware gegen Einmalzahlung	166
IV. Der Erwerb von Standardsoftware auf Dauer	175
V. Der Erwerb von Hard- und Software auf Zeit	196
VI. Wartung und Pflege von EDV-Anlagen	208
VII. Der gemeinsame Erwerb verschiedener IT-Produkte	229
VIII. Verbraucherverträge	236
IX. Prozessuale Fragen	250
X. Vollstreckungsprobleme	273
C. Spezielle Fragen	275
I. Allgemeines	275
II. Rechenzentrumsvertrag/Outsourcing	275
III. Vertriebsverträge	284
IV. Produkthaftung	290
D. Rechtsprobleme von Internet und Telekommunikation	297
I. Einige einführende Bemerkungen	297
II. Rechtsverkehr im Internet; E-Commerce	302
III. Internet- und Telekommunikationsdienstleistungen	383
IV. Weitere Probleme im Internet	461
Sachverzeichnis	535



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

A. Der Schutz von Software	1
I. Vorbemerkung	1
II. Rechtliche Grundlagen	1
1. Urheberrecht	1
a) Schutzobjekte und Schutzanforderungen	1
b) Sonderprobleme: Software-Generatorprogramme, Programm- bibliotheken	6
c) Urheberschaft	7
d) Die Rechte aus dem Urheberrecht	13
e) Die generelle Beschränkung der Urheberrechte gem. § 69d UrhG	24
f) Nutzungsrechtsübertragungen an Endnutzer	28
g) Public-Domain (PD)-Software und Shareware	34
h) Open-Source-Software	35
i) Die Dekompilierung nach § 69e UrhG	38
j) Ansprüche bei der Verletzung von Urheberrechten	40
k) Besonderheiten des Urheberschutzes von Computerspielen	44
2. Patentrecht	48
a) Die Patentierbarkeit von Software	48
b) Die Rechte des Patentinhabers	53
c) Ansprüche bei Rechtsverletzung	54
3. Der Schutz von Halbleitern	55
4. Der Schutz durch Marken	57
a) Allgemeines	57
b) Titelschutz	60
5. Der wettbewerbsrechtliche Schutz von Software	61
a) Der Schutz vor Kopien und Nachahmungen	61
b) Geheimnisschutz	65
6. Ansprüche aus Deliktsrecht	66
7. Ansprüche aus Vertrag	66
III. Die prozessuale Durchsetzung von Ansprüchen im Softwareverletzungsprozess	66
1. Zuständigkeit	66
2. Unterlassungsansprüche	67
a) Der Antrag im Unterlassungsprozess	67
b) Besonderheiten der Darlegungslast	69
c) Beweisfragen	78
3. Schadensersatzansprüche	78
4. Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung	79
5. Beseitigungsansprüche	79
6. Hilfsansprüche	80
a) Auskunfts- und Rechnungslegungsansprüche	80
b) Besichtigungsansprüche	81
7. Einstweilige Verfügung	82
IV. Vollstreckungsprobleme	86
1. Unterlassungstitel	86
2. Beseitigungstitel	87
3. Herausgabetitell	88
4. Titel im Hinblick auf Hilfsansprüche	88

B. Der Erwerb von Soft- und Hardware	89
I. Einige Vorbemerkungen	89
1. Zur Rechtsnatur von Software	89
2. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	92
3. Verbraucherverträge	95
II. Herstellung von Software	95
1. Rechtscharakter	95
a) Klassische Softwareentwicklung	95
b) Agile Softwareentwicklung	98
2. Leistungsumfang	101
a) Lastenheft und Pflichtenheft	101
b) Dokumentation und Quellcode	106
c) Gescheiterte Vertragsverhandlungen	108
3. Leistungsstörungen	109
a) Einführung	109
b) Mangelbegriff	110
c) Ansprüche wegen Nichterfüllung	119
d) Abnahme	123
e) Mängelrechte	126
4. Vergütung und Fälligkeit; Sicherungsrechte	135
5. Verletzung sonstiger Herstellerpflichten	136
a) Beratungspflichten	136
b) Geheimhaltung	139
c) Weitere Pflichten	139
6. Leistungsstörungen auf Seiten des Bestellers	140
7. Änderung des Softwareerstellungsvertrages	143
8. Kündigung und Rücktritt	147
9. Klauseln zur Änderung von Gewährleistung und Haftung	150
a) Klauseln der Softwareersteller	150
b) Klauseln der Kunden	157
10. Besondere Fallgestaltungen	159
a) Komplexe Softwareentwicklung	159
b) Der Subunternehmervertrag	160
c) Anpassung von Standardsoftware	163
d) Selbstlernende Systeme	164
11. Dienstverträge	165
III. Der Erwerb von Hardware gegen Einmalzahlung	166
IV. Der Erwerb von Standardsoftware auf Dauer	175
1. Die rechtliche Einordnung	175
2. Leistungsumfang, Nebenpflichten	177
3. Mängelrechte	180
a) Garantie	181
b) Spezielle Leistungsbeschreibungen	181
c) Nacherfüllung durch Updates und Patches	182
d) Kaufmännische Rügelast	183
e) Rechtsmängel	185
4. Verjährung	186
5. Sonstige Leistungsstörungen	187
6. Schutzhüllenverträge und Entervereinbarungen	188
7. Weitere besondere Probleme	190
a) Kauf auf Abruf	190
b) Kauf einer Nutzungsberechtigung gehosteter Software	190
8. Softwarehinterlegung	191
9. Erwerb von Open-Source-Software	194
V. Der Erwerb von Hard- und Software auf Zeit	196
1. Allgemeine Probleme des Mietvertrages	196

a) Grundsätzliches	196
b) Gewährleistung	198
c) Schadensersatz	200
d) Weitere Probleme	202
2. Besonderheiten des Leasingverhältnisses	202
a) Grundkonzeption	202
b) Besonderheiten des EDV-Leasing	205
VI. Wartung und Pflege von EDV-Anlagen	208
1. Vertragsinhalt	208
a) Generelle Bemerkungen	208
b) Service-Level-Agreements	213
c) Inhalt der EVB-IT	215
2. Verhältnis zu den Mängelansprüchen	215
3. Rechtliche Einordnung	217
4. Einzelleistungen	219
5. Kündigung des Gesamtvertrages	222
6. Weitere Rechtsprobleme	225
VII. Der gemeinsame Erwerb verschiedener IT-Produkte	229
1. Vorliegen eines einheitlichen Vertrages	229
2. Rechtsnatur des Vertrages	232
3. Störungen im einheitlichen Vertrag	233
a) Anfechtung	233
b) Rücktritt	233
c) Mängelrechte	234
4. Andere Möglichkeiten der Vertragsverknüpfung	235
VIII. Verbraucherverträge	236
1. Einführung	236
2. Geltungsbereich	237
3. Bereitstellung	239
4. Mängel und Aktualisierungspflicht	240
5. Weitere Regelungen	247
6. Verbindungen digitaler Produkte mit Sachen	249
IX. Prozessuale Fragen	250
1. Klageformen und Antragstellung	250
2. Örtliche Zuständigkeit	252
3. Darlegungslast	253
4. Der Beweis von Mängeln	261
a) Augenscheinseinnahme	261
b) Zeugenbeweis	261
c) Sachverständigenbeweis	262
5. Die Besonderheiten des selbstständigen Beweisverfahrens	269
a) Gegenstand des Verfahrens, Antragsbefugnis	269
b) Inhalt des Antrags	270
c) Abwehrmaßnahmen des Antragsgegners	270
d) Verjährung	271
e) Kosten des selbstständigen Beweisverfahrens	272
X. Vollstreckungsprobleme	273
C. Spezielle Fragen	275
I. Allgemeines	275
II. Rechenzentrumsvertrag/Outsourcing	275
1. Der wesentliche Vertragsinhalt des Rechenzentrumsvertrages	275
2. Die rechtliche Einordnung	276
3. Die Leistungspflichten im Einzelnen	277
4. Gewährleistung und Haftung	279

5. Nebenpflichten	279
a) Beratungspflichten	279
b) Datenschutz; insbesondere Auftragsdatenverarbeitung	280
c) Rückgabe der Daten	281
6. Prozessuale Probleme	282
7. Outsourcing	282
III. Vertriebsverträge	284
1. Vorbemerkung; Rückgriffketten	284
2. Hardwarevertriebsverträge	286
3. Softwarevertrieb	289
IV. Produkthaftung	290
1. Grundsätzliche Bemerkungen	290
2. Das deliktische Modell der Produkthaftung (Produzentenhaftung)	291
3. Produkthaftung nach dem Produkthaftungsgesetz	293
4. Prozessuale Fragen	295
D. Rechtsprobleme von Internet und Telekommunikation	297
I. Einige einführende Bemerkungen	297
II. Rechtsverkehr im Internet; E-Commerce	302
1. Formprobleme	302
2. Geschäftsabwicklung im Internet, insbesondere elektronische Willenserklärungen	307
3. Weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen	311
a) Zugang	311
b) Annahme	314
4. Handeln unter fremden Namen	315
5. Einbeziehung allgemeiner Geschäftsbedingungen	319
6. Spezialvorschriften, insbesondere Informationspflichten	321
a) Allgemeines	321
b) Fernabsatzverträge	321
c) Verträge im elektronischen Rechtsverkehr	327
d) Informationspflichten nach dem TMG und MedStV	332
e) Informationspflichten nach dem TKG und für Access-Provider; Schlichtungsstellen	335
7. Beweisfragen	339
8. Datenschutzanforderungen	344
a) Vorbemerkung	344
b) Verfassungsrechtliche Grundlagen	345
c) Grundbegriffe und Grundprinzipien	348
d) Regelungen der DSGVO und des BDSG	359
e) Sanktionen	372
f) Regelungen im TTDSG	374
9. Sicherheitsanforderungen	379
10. Netzwerkdurchsetzungsgesetz (NetzDG)	382
III. Internet- und Telekommunikationsdienstleistungen	383
1. Grundlagen	383
a) Zum Vorgehen	383
b) Dauerschuldverhältnis	384
c) Unterschiedliche Leistungen und Vertragstypologien	385
d) Leistungsbeschreibungen	386
e) Nebenpflichten des Anbieters	390
f) Preisvereinbarungen; Sperren	390
g) Haftung des Anschlussinhabers	392
h) Vertragsbeendigung	393
i) Rechtswidriges Verhalten der Kunden	395

j) Sonderregeln für Telekommunikationsdienste	400
k) Netzneutralität	410
2. Einzelleistungen	411
a) Allgemeines	411
b) Zugang zu Telekommunikation und Internet	412
c) Nachrichtenübermittlung; E-Mail-Dienst	417
d) Webhosting	421
e) Webhousing	424
f) Herstellung und Betreuung des Internetauftritts	424
g) Cloud Computing und Application Service Providing	427
h) Abruf von Filmen, Bildern, Texten und anderen Informationen	432
i) Einzelauskunft	434
j) Datenbanknutzung	435
k) Werbeleistungen	436
l) Beschaffung von Inhalten	439
m) Online-Spiele	440
n) Soziale Netzwerke	442
o) Wirtschaftlich orientierte Plattform; Datenhandel	446
p) Anonymisierungsdienste	448
3. Internet-Auktionen	449
4. Elektronische Zahlungssysteme	455
IV. Weitere Probleme im Internet	461
1. Domain-Namen	461
a) Namens- Marken- und Titelschutz	461
b) Gattungsbezeichnung als Internet-Adresse (generische Domain)	469
c) Wettbewerbsrechtliche Ansprüche	471
d) Schutz von Domain-Namen	472
e) Haftung der Vergabestelle	473
f) Verträge über Domains	474
2. Rechtsverletzungen im Internet	475
a) Vorbemerkung	475
b) Spezifische internetbezogene Fragestellungen des Schutzes des geistigen Eigentums	476
c) Internetbezogene Wettbewerbsprobleme	483
d) Persönlichkeitsrechte im Internet	489
3. Haftung von Internetdiensteanbietern	492
a) Grundfragen	492
b) Eigene Inhalte	492
c) Die Regelungen des TMG und ihre Anwendbarkeit	494
d) Unterlassungsansprüche	496
e) Weitergehende Ansprüche	498
f) Prüfungsfang	500
g) Öffentlich-Rechtliche Befugnisse	501
h) Pflichten einzelner Provider	501
4. Haftung der Inhaber von Telekommunikationsanschlüssen	518
5. Ermittlung von Verantwortlichen	525
a) Ermittlung des Anschlussinhabers	525
b) Ermittlung sonstiger Verantwortlicher	527
6. Haftung für überlassene Rufnummern und Domains	528
7. Internationale Fragen	529
Sachverzeichnis	535



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG