

Gregor Klammer

Dateneigentum

Das Sachenrecht der Daten

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|-------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XXIII |

| | |
|--|----|
| Einleitung | 3 |
| A. Ausschließlichkeitsrechte an Daten | 4 |
| B. Persönliches Datenschutzrecht | 7 |
| C. Thema dieser Arbeit: Sachenrechte an Datenverkörperungen und Datenträgern | 8 |
| I. Begriffe und Definitionen | 13 |
| A. Daten | 14 |
| B. Datenträger | 15 |
| C. Datenverkörperungen | 15 |
| D. Software, Computerprogramme und ihre Verkörperungen | 17 |
| II. Kategorisierung von Datenverkörperungen im ABGB | 19 |
| A. Übersicht über das System der §§ 285, 292, 294 | 19 |
| 1. Funktionen der §§ 285, 292, 294 | 19 |
| 2. Tatbestandsmerkmale der Begriffe der §§ 285, 292, 294 | 20 |
| 3. Wichtige Schlussfolgerungen | 21 |
| B. Daten, Datenverkörperungen und Datenträger als Sachen iSd § 285 | 22 |
| 1. Fragestellungen iZm dem Sachbegriff § 285 | 22 |
| a. Ist der Sachbegriff § 285 ein misslungener Begriff? | 22 |
| b. Sind unkörperliche Dinge ohne absoluten Schutz Sachen iSd § 285? | 23 |
| c. Was sind die rechtl. Konsequenzen einer Subsumtion unter den Sachbegriff? | 25 |

| | | |
|--------|--|----|
| 2. | Historische Entwicklung des Sachbegriffs § 285 | 26 |
| a. | Der Sachbegriff § 285 vor dem Zeitalter der Elektrizität | 27 |
| b. | Der Sachbegriff § 285 im Zeitalter der Elektrizität vor der Digitalisierung | 33 |
| c. | Der Sachbegriff § 285 im Zeitalter der Digitalisierung | 39 |
| 3. | Die Tatbestandsmerkmale des Sachbegriffs § 285 ... | 46 |
| a. | Erstes Tatbestandsmerkmal: »Alles« | 46 |
| (i.) | Wortinterpretation: »Alles« heißt alles ... | 47 |
| (ii.) | Logisch-systematische Interpretation: Unschlüssig betrifft unkörperlicher Dinge | 47 |
| (iii.) | Subjektiv-historische Interpretation: Ebenso unschlüssig | 48 |
| (iv.) | Objektiv-teleologische Interpretation: Alles, was Rechtsgegenstands sein kann | 49 |
| (v.) | Ergo: Unkörperl Dinge ohne absoluten Schutz können Sachen iSd § 285 sein | 52 |
| (vi.) | Subsumption des ersten Tatbestandsmerkmals auf Daten, Datenträger und Datenverkörperungen | 54 |
| b. | Müssen unkörperl Dinge die weiteren Tatbestandsmerkmale § 285 aufweisen? | 55 |
| (i.) | Rechte sind immer Sachen iSd § 285 | 55 |
| (ii.) | Gegenstände von absoluten Rechten sind ebenfalls immer Sachen iSd § 285 | 56 |
| (iii.) | Andere unkörperliche Dinge müssen die Tatbestandsmerkmale des § 285 aufweisen | 56 |
| c. | Zweites Tatbestandsmerkmal: »Was von der Person unterschieden ist« | 59 |
| (i.) | Verständnis des zweiten Tatbestands- merkmals bei körperlichen Dingen | 59 |
| (ii.) | Verständnis des zweiten Tatbestands- merkmals bei unkörperlichen Dingen ... | 59 |
| (iii.) | Subsumption des zweiten Tatbestands- merkmals auf Daten, Datenträger und Datenverkörperungen | 61 |

| | | |
|----|---|----|
| d. | Drittes Tatbestandsmerkmal: »Dem Gebrauche der Menschen dient« | |
| | iSd Interessensbefriedigung | 63 |
| | (i.) Verständnis des dritten Tatbestands- merkmals bei körperlichen Dingen | 63 |
| | (ii.) Verständnis des dritten Tatbestands- merkmals bei unkörperlichen Dingen ... | 64 |
| | (iii.) Subsumption des dritten Tatbestandsmerkmals auf Daten, Datenträger und Datenverkörperungen | 65 |
| e. | Viertes Tatbestandsmerkmal: »Dem Gebrauche der Menschen dient« iSd Beherrschbarkeit | 66 |
| | (i.) Verständnis des vierten Tatbestands- merkmals bei körperlichen Dingen | 67 |
| | (ii.) Verständnis des vierten Tatbestands- merkmals bei unkörperlichen Dingen ... | 71 |
| | (iii.) Subsumption des vierten Tatbestands- merkmals auf Daten, Datenträger und Datenverkörperungen | 72 |
| f. | Fünftes Tatbestandsmerkmal: Fähigkeit zur Sonderrechtsfähigkeit | 74 |
| | (i.) Verständnis des fünften Tatbestands- merkmals bei körperlichen Dingen | 75 |
| | (ii.) Verständnis des fünften Tatbestands- merkmals bei unkörperlichen Dingen ... | 77 |
| | (iii.) Subsumption des fünften Tatbestands- merkmals auf Daten, Datenträger und Datenverkörperungen | 77 |
| g. | Zusammenfassung | 78 |
| C. | Daten, Datenverkörperungen und Datenträger als körperliche oder unkörperliche Sachen | 79 |
| 1. | Funktion des Begriffspaars un-/körperlich iSd § 292 | 80 |
| a. | Historische Funktion des Begriffspaars un- körperlich iSd § 292 | 80 |
| b. | Heutige Funktion des Begriffspaars un- körperlich § 292 | 81 |
| | (i.) Bedeutung des Begriffspaars un- körperlich | 82 |

| | | |
|--------|--|-----|
| (ii.) | Grundrechtliche Bedeutung des Sachenrechts und somit der Körperlichkeit | 84 |
| (iii.) | Ergebnis | 85 |
| 2. | Historische Entwicklung des Begriffspaares un-/körperlich iSd § 292 | 86 |
| a. | Ursprung des Begriffs | 86 |
| b. | Erste Unklarheiten hinsichtlich des Begriffs der unkörperlichen Sachen | 87 |
| c. | Zusätzliches Tatbestandsmerkmal: Beherrschbarkeit | 89 |
| d. | Ausweitung des Begriffs der unkörperlichen Sachen iSd §§ 285,292 | 90 |
| e. | Kategorisierung der Elektrizität wirft zusätzliche Fragen auf | 91 |
| 3. | Konklusion: | |
| | Begriffspaar un-/körperlich iSd § 292 | 93 |
| a. | Begriffspaar un-/körperlich ist legaldefiniert ... | 94 |
| b. | Erstes, gemeinsames Tatbestandsmerkmal: »diejenigen, welche« | 95 |
| (i.) | Nur Sachen iSd § 285 können un-/körperliche Sachen iSd § 292 sein ... | 95 |
| (ii.) | In der Literatur kommt es hier häufig zu Fehlinterpretationen | 96 |
| c. | Zweites Tatbestandsmerkmal der Körperlichkeit: »in die Sinne fallen« | 97 |
| (i.) | Wortinterpretation: unklar, ob mittelbare Sinnfälligkeit genügt | 97 |
| (ii.) | Historische Interpretation: mittelbare Sinnfälligkeit genügt | 98 |
| (iii.) | Objektiv-teleologische Interpretation: alle Sache iSd § 285, sofern rival | 100 |
| d. | Zweites Tatbestandsmerkmal der Unkörperlichkeit: »sonst (...) unkörperlich« | 102 |
| e. | Drittes Tatbestandsmerkmal der Körperlichkeit: Beherrschbarkeit? | 103 |
| (i.) | Begründungen in der Lehre zur Notwendigkeit des dritten Tatbestandsmerkmals | 103 |
| (ii.) | Begriff der Beherrschbarkeit iSd § 292 ... | 104 |

| | | |
|---------|---|-----|
| (iii.) | Vergleich der Begriffe der Beherrschbarkeit iSd § 285 und § 292 | 105 |
| (iv.) | Objektiv-teleologische Interpretation: Beherrschbarkeit iSd § 292 nicht nötig ... | 106 |
| (v.) | Ergebnis I: Beherrschbarkeit iSd § 285 als Alles-oder-nichts-Tatbestandsmerkmal | 108 |
| (vi.) | Aber: Teile des Sachenrechts auf extrem kurzlebige Sachen nicht anwendbar | 110 |
| (vii.) | ... wie auch nicht auf menschliche Handlungen (körperl. Sachen iSd § 292) | 111 |
| (viii.) | Ergebnis II: Auch kurzlebige Dinge können körperliche Sachen iSd § 292 sein | 115 |
| (ix.) | Ergebnis III: Sachbegriff § 285 ist in jeder Hinsicht gelungen | 116 |
| 4. | Unkörperliche Daten und körperliche Datenträger | 116 |
| 5. | Datenverkörperungen sind körperliche Sachen iSd § 292 | 117 |
| a. | Physikalischen Eigenschaften von Datenverkörperungen sind irrelevant | 117 |
| b. | Vorweg: Verkehrsanschauung nimmt Körperlichkeit iSd § 292 an | 118 |
| c. | Datenverkörperungen sind Sachen iSd § 285 (erstes Tatbestandsmerkmal § 292) | 119 |
| d. | Datenverkörperungen sind sinnfällig (zweites Tatbestandsmerkmal § 292) | 121 |
| e. | Ob räumlich abgrenzbare Materie vorliegt, ist irrelevant | 123 |
| f. | Datenverkörperungen in der bisherigen OGH-Judikatur | 123 |
| g. | Exkurs I: Datenverkörperungen in anderen Gesetzen | 124 |
| (i.) | Datenverkörperungen in der sonstigen österreichischen Rechtsordnung | 124 |
| (ii.) | Datenverkörperungen im Unionsrecht: UsedSoft | 126 |
| h. | Exkurs II: Diskussionsstand in der deutschen Lehre und Rechtsprechung | 126 |

| | |
|--|-----|
| D. Datenverkörperungen als sonderrechtsfähige und sonderrechtsunfähige Sachen | 128 |
| 1. Vorab: Relevanz für den Sachbegriff § 285 | 128 |
| 2. Überblick über die Einteilungen nach § 294 | 129 |
| 3. Einfache Sachen und Sachverbindungen | 130 |
| 4. Selbständige und unselbständige Bestandteile | 130 |
| a. Bestandteil | 131 |
| (i.) Nur körperliche Sachen iSd § 292 können Bestandteil sein | 131 |
| (ii.) Ein Bestandteil weist eine körperliche Verbindung auf | 132 |
| b. Unselbständige Bestandteile | 133 |
| c. Selbständige Bestandteile | 135 |
| 5. Zubehör | 135 |
| 6. Rechtsfolgen: Sonderrechtsfähigkeit und Sonderrechtsunfähigkeit | 137 |
| a. ... der Qualifizierung als einfache Sache oder unselbständiger Bestandteil | 137 |
| b. ... der Qualifizierung als selbständiger Bestandteil oder Zubehör | 137 |
| c. Ferner: Sacheigenschaft § 285 final zu bejahen | 138 |
| 7. Abgrenzung der Datenverkörperung von ihren Teilen | 139 |
| E. Datenverkörperungen als verbrauchbare und unverbrauchbare Sachen | 141 |
| 1. Datenverkörperungen als unverbrauchbare Sachen | 141 |
| 2. Datenpakete und Datenströme als verbrauchbare Sachen | 142 |
| F. Datenverkörperungen als bewegliche und unbewegliche Sachen | 145 |
| G. Besonderheiten bei Datenverkörperungen in Zusammenhang mit der Sachidentität | 146 |
| H. Übersicht: Verkehrsanschauung als Kriterium zur Kategorisierung | 147 |
| 1. Definition der Verkehrsanschauung | 148 |
| 2. Rückgriff auf die Verkehrsanschauung im Sachenrecht | 150 |
| 3. Beispiel: Kategorisierung von Strom gemäß der Verkehrsanschauung | 152 |

| | |
|--|-----|
| 4. Konklusion | 156 |
| III. Besitz an Datenverkörperungen | 159 |
| A. Sach- und Rechtsbesitzfähigkeit von Datenverkörperungen | 159 |
| 1. Diskussionsstand in der österreichischen Lehre ... | 159 |
| 2. Diskussionsstand in der deutschen Lehre | 160 |
| 3. Ergebnis: Datenverkörperungen wie körperliche Sachen zu behandeln | 161 |
| B. Innehabung und Besitz von Datenverkörperungen | 161 |
| 1. Legaldefinition des Inhabers | 161 |
| 2. Legaldefinition des Besitzers | 162 |
| 3. Regeln der Innehabung und Besitz an Datenverkörperungen | 162 |
| 4. Passwortgeschützte Datenverkörperung | 163 |
| 5. Datenverkörperungen »im Internet« | 164 |
| 6. Ergebnis: Grundsätze des Besitzes an Datenverkörperungen | 166 |
| C. Besitzerwerb an Datenverkörperungen | 166 |
| 1. Besitzwille | 167 |
| 2. Arten des Besitzerwerbs | 167 |
| a. Einseitiger, unmittelbarer Besitzerwerb | 168 |
| b. Einseitiger, mittelbarer Besitzerwerb | 169 |
| c. Zweiseitiger, unmittelbarer Besitzerwerb | 171 |
| d. Zweiseitiger, mittelbarer Besitzerwerb | 171 |
| (i.) Körperliche Übergabe § 426 (»Übergabe Hand zu Hand«) | 172 |
| (ii.) Übergabe durch Zeichen § 427 (»symbolische Übergabe«) | 173 |
| (iii.) Übergabe durch Erklärung § 428 und Besitzeanweisung | 174 |
| (iv.) Versendung § 429 | 174 |
| D. Verlust des Besitzes | 175 |
| E. Teilbesitz und Mitbesitz | 177 |
| F. Qualifizierter (»rechtlicher«) Besitz | 178 |
| G. Schutz des Besitzes | 179 |
| 1. Selbsthilfe | 180 |
| 2. Besitzstörungsklage §§ 454 ZPO | 181 |
| 3. Actio Publiciana § 372 | 182 |
| IV. Eigentumsrecht an Datenverkörperungen | 183 |

| | |
|---|-----|
| A. Inhalt des Eigentumsrechts: eine herausragende Position | 183 |
| 1. Recht der tatsächlichen Verfügung über die Sache | 184 |
| 2. Recht der rechtlichen Verfügung über die Sache ... | 185 |
| 3. Recht jeden Dritten auszuschließen | 185 |
| B. Eigentumsfähigkeit von Datenverkörperungen | 186 |
| C. Alleineigentum, Miteigentum und Gesamthand Eigentum | 186 |
| D. Arten des Eigentumserwerbs | 186 |
| E. Originärer Erwerb des Eigentumsrechts an Datenverkörperungen | 188 |
| 1. Durch Zuwachs | 188 |
| a. Durch Verarbeitung | 188 |
| b. Durch Ausbesserung der Datenverkörperung ... | 191 |
| 2. Durch Zueignung | 192 |
| 3. Durch Fund | 193 |
| 4. Durch Ersitzung, Enteignung, Zuschlag in der Versteigerung und Erbgang | 194 |
| 5. Eigentumserwerb an neuentstandenen Datenverkörperungen | 194 |
| a. Eigentumserwerb durch Schöpfung | 196 |
| (i.) Lehre vom Skripturakt in Deutschland | 196 |
| (ii.) Österreichische Rechtslage: Anwendung der Regeln der Verarbeitung | 197 |
| (iii.) Dispositivität der Regeln: Rechtsgeschäftliche Vereinbarungen sind möglich | 198 |
| (iv.) Ausnahmen von der Regel? | 199 |
| (v.) Geistiges Eigentum spielt keine Rolle ... | 200 |
| b. Eigentumserwerb durch Fruchtziehung an Datenverkörperungen | 201 |
| (i.) Stand der Diskussion in der deutschen Lehre | 201 |
| (ii.) Das Regime des ABGB zur Fruchtziehung | 203 |
| (iii.) Daten- bzw Programmverkörperungen als Muttersachen und Früchte | 204 |

| | |
|---|-----|
| (iv.) Unterscheidung zwischen Erwerb durch Schöpfung und Erwerb durch Fruchtziehung | 208 |
| (v.) Sonstige Fruchtziehungsberechtigte: Der redliche Besitzer | 210 |
| (vi.) Rückblick auf den Meinungsstand in der deutschen Lehre | 210 |
| c. Sonderfall der Fruchtziehung: Eigentumserwerb durch Duplikation | 211 |
| (i.) Leichte Kopierbarkeit von Datenverkörperungen | 211 |
| (ii.) Rechtsprechung: Unkörperliche Dinge können nicht verarbeitet werden | 211 |
| (iii.) Erstes Ergebnis: Bei Schöpfung ist Eigentum des Originals irrelevant ... | 212 |
| (iv.) Duplikation durch Ausnutzen der Sachstruktur | 213 |
| (v.) Automatische Duplikation durch »Datenkrallen« | 215 |
| (vi.) Kein Unterschied, ob Duplikation außerhalb des Systems erstellt wird | 215 |
| (vii.) Duplikation durch Download | 216 |
| d. Praxisbeispiel zum Eigentumserwerb an neuen Datenverkörperungen | 217 |
| e. Exkurs: Erwerb des Datenträgers durch Entstehen einer Datenverkörperung | 219 |
| (i.) Zur deutschen Rechtslage: Wesensveränderung ist entscheidend ... | 220 |
| (ii.) Österreichische Rechtslage: Rückführbarkeit ist entscheidend | 220 |
| F. Derivativer Erwerb des Eigentumsrechts an Datenverkörperungen | 222 |
| 1. Mögliche Titelgeschäfte | 222 |
| 2. Mögliche Modi | 224 |
| a. Permanente Datenträger | 224 |
| b. Nicht-permanente Datenträger | 224 |
| c. Sonderfall: Versand von E-Mails | 225 |
| 3. Gutgläubiger Eigentumserwerb an Datenverkörperungen | 225 |

| | | |
|--------|--|-----|
| G. | Besonderheiten des Eigentumserwerbs an Datenverkörperungen | 227 |
| 1. | Leichte Vervielfältigbarkeit ermöglicht Urheberrechtsverletzungen | 227 |
| 2. | Lizenz zur Nutzung einer Software nicht gutgläubig erwerbbar | 228 |
| 3. | Diese Problematik ist allen originären Erwerbsarten gemein | 229 |
| 4. | Allerdings: Zahlreiche Daten unterliegen keinem absoluten Schutz | 229 |
| H. | Erlöschen des Eigentumsrechts | 229 |
| I. | Schutz des Eigentums | 230 |
| 1. | Eigentliche Eigentumsklage § 366 (rei vindicatio) | 230 |
| a. | Herausgabeanspruch und Lösungsanspruch | 231 |
| (i.) | Inhalt und Umfang des Herausgabeanspruchs | 231 |
| (ii.) | Löschung entspricht einer Klaglosstellung | 232 |
| (iii.) | Rechtsmissbräuchliche Verwendung des Lösungsanspruchs | 233 |
| (iv.) | Rechtsmissbräuchliche Verwendung des Herausgabeanspruchs | 234 |
| (v.) | Sonderfall permanente Datenträger | 234 |
| (vi.) | Kurzes Fallbeispiel hierzu | 234 |
| 2. | Eigentumsfreiheitsklage (actio negatoria) | 235 |
| 3. | Feststellungsklage | 236 |
| 4. | Actio Publiciana | 236 |
| 5. | Aussonderungsrecht in der Insolvenz (§ 44IO) | 236 |
| 6. | Exszindierungsklage (§ 37 EO) | 238 |
| 7. | Strafrechtlicher Schutz | 238 |
| a. | § 126a StGB: Beschädigung von Datenverkörperungen | 238 |
| b. | Schlussfolgerungen für die Kategorisierung der §§ 285ff möglich? | 240 |
| 8. | Schadenersatz nach § 1295 | 241 |
| 9. | Indirekter Schutz durch das Eigentum am Datenträger | 241 |
| V. | Dingliche Sicherungen an Datenverkörperungen | 243 |
| A. | Pfandrecht | 243 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 1. | Datenverkörperungen als potenzielle Pfandsache | 244 |
| a. | Mögliche Pfandsachen | 244 |
| b. | Umfang des Pfandrechts | 244 |
| c. | Ergebnis: Datenverkörperungen können Pfandsachen sein | 245 |
| 2. | Begründung eines Pfandrechts an einer Datenverkörperung | 245 |
| a. | Derivativer Erwerb eines Pfandrechts | 245 |
| (i.) | Pfandbestellungsvertrags als Titel des Pfandrechtserwerbs | 246 |
| (ii.) | Pfandvertrags als Modus des Pfandrechtserwerbs | 246 |
| (iii.) | Pfandrechtserwerb bei Datenverkörperungen | 248 |
| b. | Originärer Erwerb eines Pfandrechts | 250 |
| c. | Erwerb eines Pfandrechts im Zuge einer gerichtlichen Pfändung | 250 |
| (i.) | Allgemeines zur gerichtlichen Pfändung | 251 |
| (ii.) | Gerichtliche Pfändung von Datenverkörperungen | 252 |
| d. | Erwerb eines gesetzlichen Pfandrechts: Beispiel Bestandgeberpfandrecht | 253 |
| (i.) | Allgemeines zum Bestandgeberpfandrecht | 254 |
| (ii.) | Bestandgeberpfandrecht an Datenverkörperungen | 255 |
| 3. | Exkurs: Daten als Pfandsachen? | 255 |
| 4. | Schutz des Pfandrechts | 257 |
| B. | Retentionsrechte | 258 |
| C. | Sicherungsübereignung | 259 |
| D. | Eigentumsvorbehalt | 260 |
| VI. | Exkurs: Rechte an Datenverkörperungen abseits des Sachenrechts? | 263 |
| A. | Rechte auf Grundlage des Immaterialgüterrechts | 263 |
| 1. | Schutz des Urheberrechts | 263 |
| a. | Schutz von Werken der Literatur und Kunst | 264 |
| b. | Schutz von Computerprogrammen | 265 |
| c. | Schutz von Datenbanken | 266 |
| 2. | Inhalt des urheberrechtlichen Schutzrechts | 267 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 3. | Sonstige Schutzrechte des Immaterialgüterrechts | 268 |
| a. | Patentrecht | 268 |
| b. | Musterrecht | 269 |
| c. | Markenrecht | 270 |
| 4. | Wirkung des immaterialgüterrechtlichen Schutzes auf Datenverkörperungen | 271 |
| B. | Rechte auf Grundlage des Datenschutzrechts | 272 |
| 1. | Anwendungsbereich der DSGVO | 272 |
| 2. | Betroffenenrechte unter der DSGVO | 274 |
| 3. | Wirkung der Betroffenenrechte auf Datenverkörperungen | 276 |
| a. | Fragestellung zur abschließenden Regelungswirkung der Vollharmonisierung | 276 |
| b. | Sperrwirkung wirkt nur innerhalb ihres Anwendungsbereichs | 277 |
| c. | Absurde Konsequenzen, sofern das Gegenteil vertreten werden würde | 278 |
| d. | Ergebnis: DSGVO-Rechte greifen nicht in Eigentumsordnung ein | 278 |
| (i.) | Sachenrecht und Datenschutzrecht stehen »windschief« zueinander | 278 |
| (ii.) | DSGVO-Rechte sind nicht dinglicher Natur | 279 |
| (iii.) | Erfüllung von DSGVO-Verpflichtungen ohne Eigentumsübertragung? | 280 |
| e. | Exkurs: VO (EU) 2018/1807 | 281 |
| C. | Rechte auf Grundlage des Lauterkeitsrechts | 282 |
| 1. | Ausbeutung fremder Leistung nach § 1 UWG | 282 |
| 2. | Geheimnisschutz nach § 11 UWG | 284 |
| VII. | Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten | 287 |
| A. | Abschluss einer sachenrechtlichen Parteienvereinbarung | 287 |
| 1. | Praktische Herausforderungen in Zusammenhang mit derartigen Vereinbarungen | 287 |
| 2. | Abschluss und Auslegung der Parteienvereinbarung | 288 |
| 3. | Besondere Geltungskontrolle gemäß § 864a bei der Verwendung von AGB | 292 |
| a. | Einbeziehungskontrolle | 293 |

| | | |
|--------|---|-----|
| b. | Geltungskontrolle | 293 |
| (v.) | Ungewöhnliche Klauseln | 294 |
| (vi.) | »Für den anderen Teil nachteilige« Klauseln | 299 |
| c. | Klauseln, mit denen der andere Teil »nicht rechnen« brauchte | 300 |
| d. | Ausnahme: Verwender hat gesondert auf die Bestimmung hingewiesen | 302 |
| e. | Rechtsfolgen bei Nichtbestehen der Geltungskontrolle | 302 |
| B. | Inhaltskontrolle der Parteienvereinbarung | 304 |
| 1. | Generelle Inhaltskontrolle | 305 |
| a. | Gesetzeswidriger Inhalt | 305 |
| (i.) | Zwingendes Sachenrecht | 306 |
| (ii.) | Dispositives Sachenrecht | 309 |
| (iii.) | Rechtsfolge des Verstoßes gegen zwingendes Sachenrecht | 310 |
| (iv.) | Klauselbestimmungen des § 6 KSchG (Verbrauchergeschäfte) | 311 |
| (v.) | Rechtsfolge des Verstoßes gegen § 6 KSchG | 315 |
| b. | Sittenwidriger Inhalt | 316 |
| (i.) | Die fünf Fallgruppen des § 879 Abs 2 | 317 |
| (ii.) | Relevante Fallgruppen aus der Judikatur | 320 |
| (iii.) | Konkretisierung des Begriffs der Sittenwidrigkeit durch § 6 KSchG | 324 |
| (iv.) | Rechtsfolge der Sittenwidrigkeit | 325 |
| 2. | Besondere Inhaltskontrolle von AGB-Bestimmungen | 325 |
| a. | Besondere Inhaltskontrolle gemäß § 879 Abs 3 | 326 |
| b. | Transparenzgebot nach § 6 Abs 3 KSchG | 331 |
| c. | Rechtsfolgen bei Nichtbestehen der besonderen Inhaltskontrolle | 331 |
| 3. | Praxisbeispiel: Klassische Bestimmungen in E-Mail-Signaturen | 332 |
| a. | Inhalt der Erklärung in der Signatur | 332 |
| b. | Wirksamkeit der Erklärung bei Spam-E-Mails | 333 |
| c. | Wirksamkeit der Erklärung bei irrtümlich zugesandten E-Mails | 334 |

| | | |
|-------|--|-----|
| VIII. | Probleme des Internationalen Privatrechts | 337 |
| A. | Grundsatz der stärksten Beziehung | 337 |
| B. | Anknüpfung nach §31IPRG: lex rei sitae | 341 |
| C. | Statutenwechsel nach §§ 7,31 IPRG | 343 |
| D. | Die Spezialanknüpfungstatbestände der res in transitu und des § 33a IPRG | 347 |
| 1. | Die besondere Anknüpfung bei res in transitu | 347 |
| 2. | Die Sonderbestimmung des § 33a IPRG | 351 |
| E. | Ferngespeicherte Datenverkörperungen »im Internet« und »in der Cloud« | 353 |
| 1. | Regelungslücke des IPRG durch die Unanwendbarkeit der Situs-Regel | 354 |
| 2. | Anknüpfung am Sitz des Anbieters | 357 |
| a. | Ungeeignete Anknüpfungstatbestände | 357 |
| b. | Anknüpfung am Ort der bestimmenden Einwirkung | 358 |
| c. | Alternative: Anknüpfung am Sitz des Anbieters | 360 |
| d. | Systematische Bewertung beider Anknüpfungstatbestände | 361 |
| e. | Ergebnis: Anknüpfung am Sitz des Anbieters ... | 363 |
| F. | Grenzüberschreitender Versand von Datenverkörperungen | 364 |
| IX. | Zusammenfassung der zentralen Ergebnisse | 369 |
| A. | Es ist begrifflich zwischen Daten, Daten- verkörperungen und Datenträgern zu unterscheiden | 369 |
| B. | Daten sind unkörperliche Sachen, während Datenverkörperungen körperliche Sachen sind | 370 |
| C. | Datenverkörperungen sind rechtlich von ihren Datenträgern emanzipiert und teilen nicht zwingend dasselbe (sachen-)rechtliche Schicksal | 372 |
| D. | Der Besitz an Datenverkörperungen ist rechtlich möglich. Der Besitz an Datenverkörperungen ist rechtlich geschützt | 373 |
| E. | Eigentum an Datenverkörperungen ist rechtlich möglich. Das Eigentum an Datenverkörperungen ist rechtlich geschützt | 375 |
| F. | Es ist möglich, dingliche Sicherungen an Daten- verkörperungen zu begründen. Diese Sicherungen sind rechtlich geschützt | 377 |

| | | |
|-----|---|-----|
| G. | Das Immaterialgüter-, Datenschutz- und Lauterkeitsrecht schränken dingliche Rechte an Datenverkörperungen grundsätzlich nicht ein | 378 |
| H. | Dingliche Rechte an Datenverkörperungen können grundsätzlich vertraglich geregelt werden. Das Gesetz sieht dafür einen gewissen Rahmen vor | 379 |
| I. | Grundsätzlich gilt in Bezug auf Datenverkörperungen die Situs-Regel. Besonderes gilt hinsichtlich Datenverkörperungen im Internet | 380 |
| X. | Anhang I: Kurzzusammenfassung (Deutsch) | 383 |
| XI. | Anhang II: Abstract (English) | 385 |
| | Literaturverzeichnis | 389 |
| | Judikaturverzeichnis | 399 |
| | Stichwortverzeichnis | 401 |