

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	1
B. Das Herkunftslandprinzip für Dienste der Informationsgesellschaft	5
I. Die E-Commerce-Richtlinie	5
II. Das Herkunftslandprinzip nach Art. 3 ECRL	6
1. Art. 3 Abs. 1 und 2 ECRL	6
2. Beschränkung auf den koordinierten Bereich	8
3. Bereichsausnahmen, Art. 3 Abs. 3 ECRL	8
4. Erlaubte beschränkende Maßnahmen, Art. 3 Abs. 4 ECRL	8
5. Umsetzung in § 3 TMG	9
III. Hintergründe und Einordnung	10
1. Historischer Hintergrund	10
2. Rechtspolitische Kritik	11
3. Ohne Herkunftslandprinzip kein funktionierender Binnenmarkt	11
IV. Fortgeltung des Art. 3 ECRL auch nach Geltungsbeginn des DSA	12

C. Die Regulierung sozialer Netzwerke	
nach dem NetzDG und Art. 3 ECRL	13
I. Das Netzwerkdurchsetzungsgesetz (NetzDG)	13
1. Allgemeines	13
2. Personeller Anwendungsbereich: Anbieter sozialer Netzwerke	15
3. Pflichten für soziale Netzwerke nach dem NetzDG	17
a) Umgang mit Beschwerden über rechtswidrige Inhalte, § 3 NetzDG	17
b) Meldungen an das BKA, § 3a NetzDG	18
c) Gegenvorstellungsverfahren, § 3b NetzDG	18
d) Berichtspflicht, § 2 NetzDG	19
e) Inländischer Zustellungsbevollmächtigter, § 5 NetzDG	19
4. Sonderregeln für Videosharingplattform-Dienste, §§ 3d bis 3f NetzDG	20
5. Rechtsfolgen bei Zuwiderhandlungen, § 4 NetzDG	21
II. Vereinbarkeit des NetzDG mit Art. 3 ECRL	21
1. Einschränkung des freien Diensteverkehrs, Art. 3 Abs. 2 ECRL	21
2. NetzDG als Maßnahme nach Art. 3 Abs. 4 ECRL?	23
a) Voraussetzungen des Art. 3 Abs. 4 ECRL	23
b) Erforderlichkeit hinsichtlich der Schutzziele, Art. 3 Abs. 4 lit. a Ziff. i ECRL	24
c) Bestimmter Dienst der Informationsgesellschaft	24
aa) Auslegung des Art. 3 Abs. 4 lit. a Ziff. ii ECRL	25
(1) Wortlautauslegung	25
(2) Historische Auslegung	26
(3) Sinn und Zweck	27

(4) Systematik	27
(a) Art. 3 Abs. 3 ECRL	27
(b) Gerichtsverfahren sind gleichgestellt	28
(c) Prozedurale Voraussetzungen setzen Einzelfallmaßen voraus	28
(aa) Konsultationspflichten erfordern konkret bestimmbarer Sitzstaat	29
(bb) Unterrichtung der Kommission und Notifizierungsverfahren	30
(5) Zwischenergebnis der methodischen Auslegung	31
bb) Position der Europäischen Kommission	32
cc) Auslegung im Schrifttum	35
dd) Keine gefestigte Rechtsprechung	37
(1) EuGH: Anhängiges Vorlageverfahren aus Österreich	38
(2) Bisherige EuGH-Rechtsprechung	39
(a) EuGH C-108/09 v. 2. 12. 2010 (Ker-Optika)	40
(b) EuGH C-390/18 v. 19. 12. 2019 (AirBnB)	40
(c) EuGH C-649/18 v. 1. 10. 2020 (Arzneimittel-Onlineverkauf)	43
(d) Fazit zur bisherigen EuGH- Rechtsprechung	44
(3) Deutsche Rechtsprechung	45
(a) Rechtsprechung der Obergerichte	45
(aa) VGH München	45
(bb) OLG Köln	46
(cc) VG Köln und OVG Münster	46

(b) Rechtsprechung des BGH	48
(aa) BGH, Urt. v. 30. 3. 2006 – I ZR 24/03 (KG) – Arzneimittel-Werbung	48
(bb) BGH, Urt. v. 18. 10. 2007 – I ZR 102/05 – ueber18.de	49
(c) Fazit zur deutschen Rechtsprechung	50
ee) NetzDG-Vorschriften sind keine zulässigen Maßnahmen i. S. d. Art. 3 Abs. 4 ECRL	50
d) Keine Verhältnismäßigkeitsprüfung gemäß Art. 3 Abs. 4 lit. a Ziff. iii ECRL	51
3. Konsultationsverfahren und dringender Fall (Art. 3 Abs. 4 lit. b, Abs. 5 ECRL)	52
a) Erfolglose Aufforderung des Sitzstaats zu Maßnahmen (Art. 3 Abs. 4 lit. b ECRL)	52
b) Dringlichkeitsverfahren (Art. 3 Abs. 5 ECRL)	53
c) Zwischenergebnis	56
III. Ergebnis	57
D. Die Regulierung von Medienintermediären nach dem MStV und Art. 3 ECRL	59
I. Vorschriften des MStV für Medienintermediäre	61
1. Anwendungsbereich und Verhältnis zum DSA	61
aa) Adressat: Medienintermediäre (§ 2 Abs. 2 Nr. 16, 21 MStV)	61
bb) Ausnahmen (§ 91 Abs. 2 MStV)	61
cc) Überlagerungen mit dem DSA	62
2. Pflichten für Medienintermediäre	63
a) Das Transparenzgebot nach § 93 MStV	63
b) Das Diskriminierungsverbot nach § 94 MStV	64

c) Inländischer Zustellungsbevollmächtigter nach § 92 MStV	65
3. Rechtsfolgen	65
II. Vereinbarkeit des MStV mit Art. 3 ECRL	66
1. Art. 3 Abs. 2 ECRL	66
a) Internationale Anwendbarkeit gemäß § 1 Abs. 8 MStV	66
b) Koordinierter Bereich	67
2. Anwendbarkeit der E-Commerce-Richtlinie	68
a) Anwendungsausschluss für Vielfaltregulierung durch Art. 1 Abs. 6 ECRL?	68
b) Art. 1 Abs. 6 ECRL schließt Regelungen im koordinierten Bereich nicht aus	69
c) Fazit zur Anwendbarkeit der E-Commerce-Richtlinie	72
3. Rechtfertigung über Art. 3 Abs. 4 ECRL?	72
III. Ergebnis	73
 E. Die Regulierung von Telemedien im JMStV und Art. 3 ECRL	75
I. Anwendungsbereich des JMStV	75
1. Bestimmung zur Nutzung in Deutschland (§ 2 Abs. 2 S. 3 JMStV)	76
2. Beachtung des Herkunftslandprinzips	77
a) Abweichung von der ursprünglichen Beschlussfassung	77
b) Kein Verstoß gegen Art. 3 Abs. 2 ECRL	78
II. Eingeschränkte Anwendung auf Anbieter mit Sitz im europäischen Ausland	78
III. Fehlende Notifizierung	80
IV. Ergebnis	81

F. Die Regulierung von Telemedien in §§ 14a und 24a JuSchG und Art. 3 ECRL	83
I. Die neuen Regelungen für digitale Dienste in § 14a und § 24a JuSchG	84
1. Pflicht zur Alterskennzeichnung bei Film- und Spielplattformen, § 14a JuSchG	84
2. Strukturelle Vorsorgemaßnahmen, § 24a Abs. 1 JuSchG	84
II. Hinreichender kinder- und jugendmedienschutzrechtlicher Inlandsbezug	85
III. Vorbehalt des Herkunftslandprinzips	87
a) Erhebliche Einschränkung der praktischen Bedeutung	87
b) Durchbrechung des Herkunftslandprinzips im Einzelfall gemäß Art. 3 Abs. 4 ECRL	88
aa) Einzelfallmaßnahmen nach § 14a JuSchG im Einklang mit Art. 3 ECRL	88
bb) Einzelfallmaßnahmen nach § 24a JuSchG im Einklang mit Art. 3 ECRL	89
IV. Ergebnis	90
G. Fazit und Ausblick	93
I. NetzDG und MStV und Art. 3 ECRL	93
II. JMSV und JuSchG und Art. 3 ECRL	96
Literaturverzeichnis	99