

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 5. Auflage	V
Inhaltsverzeichnis	X
Abkürzungsverzeichnis	XVI
Literaturverzeichnis	XXI
A. Der Schutz von Software	1
I. Vorbemerkung	1
II. Rechtliche Grundlagen	1
1. Urheberrecht	1
2. Patentrecht	42
3. Der Schutz von Halbleitern	52
4. Der Schutz durch Marken	54
5. Der wettbewerbsrechtliche Schutz von Software	58
6. Ansprüche aus Deliktsrecht	63
7. Ansprüche aus Vertrag	63
III. Die prozessuale Durchsetzung von Ansprüchen im Softwareverletzungsprozess	64
1. Zuständigkeit	64
2. Unterlassungsansprüche	64
3. Schadensersatzansprüche	75
4. Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung	76
5. Beseitigungsansprüche	76
6. Hilfsansprüche	77
7. Einstweilige Verfügung	79
8. Praktische Hinweise	82
IV. Vollstreckungsprobleme	83
1. Unterlassungstitel	83
2. Beseitigungstitel	84
3. Herausgabetitell	85
4. Titel im Hinblick auf Hilfsansprüche	85
B. Der Erwerb von Soft- und Hardware	87
I. Einige Vorbemerkungen	87
1. Zur Rechtsnatur von Software	87
2. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	89
II. Herstellung von Software	92
1. Rechtscharakter	92
2. Leistungsumfang	95
3. Mangelhafte Leistung	104
4. Vergütung und Fälligkeit; Sicherungsrechte	125
5. Leistungsstörungen	126
6. Änderung des Softwareerstellungsvertrages	135
7. Kündigung und Rücktritt	138
8. Klauseln zur Änderung von Gewährleistung und Haftung	141
9. Besondere Fallgestaltungen	150
10. Dienstverträge	154
III. Der Erwerb von Hardware gegen Einmalzahlung	155

IV. Der Erwerb von Standardsoftware auf Dauer	160
1. Die rechtliche Einordnung	160
2. Leistungsumfang, Nebenpflichten	163
3. Mängelrechte	166
4. Verjährung	172
5. Sonstige Leistungsstörungen	174
6. Schutzhüllenverträge und Entervereinbarungen	174
7. Weitere besondere Probleme	176
8. Softwarehinterlegung	177
9. Erwerb von Open-Source-Software	180
V. Der Erwerb von Hard- und Software auf Zeit	182
1. Allgemeine Probleme des Mietvertrages	182
2. Besonderheiten des Leasingverhältnisses	188
VI. Wartung und Pflege von EDV-Anlagen	193
1. Vertragsinhalt	193
2. Verhältnis zu den Mängelansprüchen	199
3. Rechtliche Einordnung	201
4. Einzelleistungen	203
5. Kündigung des Gesamtvertrages	205
6. Weitere Rechtsprobleme	209
VII. Der gemeinsame Erwerb verschiedener IT-Produkte	213
1. Vorliegen eines einheitlichen Vertrages	213
2. Rechtsnatur des Vertrages	215
3. Störungen im einheitlichen Vertrag	216
4. Andere Möglichkeiten der Vertragsverknüpfung	217
5. Besonderheiten bei Mängelrechten	218
VIII. Prozessuale Fragen	218
1. Klageformen und Antragstellung	218
2. Örtliche Zuständigkeit	220
3. Darlegungslast	221
4. Der Beweis von Mängeln	229
5. Die Besonderheiten des selbstständigen Beweisverfahrens	238
6. Bemerkungen zur Vorgehensweise bei Mängelauseinandersetzungen	243
IX. Vollstreckungsprobleme	243
C. Spezielle Fragen	245
I. Allgemeines	245
II. Rechenzentrumsvertrag/Outsourcing	245
1. Der wesentliche Vertragsinhalt des Rechenzentrumsvertrages	245
2. Die rechtliche Einordnung	246
3. Die Leistungspflichten im Einzelnen	247
4. Gewährleistung und Haftung	249
5. Nebenpflichten	249
6. Prozessuale Probleme	251
7. Outsourcing	251
III. Vertriebsverträge	253
1. Vorbemerkung; Rückgriffsketten	253
2. Hardwarevertriebsverträge	254
3. Softwarevertrieb	256
IV. Produkthaftung	258
1. Grundsätzliche Bemerkungen	258
2. Das deliktische Modell der Produkthaftung (Produzentenhaftung)	259
3. Produkthaftung nach dem Produkthaftungsgesetz	261
4. Prozessuale Fragen	262

D. Rechtsprobleme von Internet und Telekommunikation	265
I. Einige einführende Bemerkungen	265
II. Die Übermittlung von Willenserklärungen im Internet	269
1. Formprobleme	269
2. Geschäftsabwicklung im Internet, insbesondere elektronische Willenserklärungen	274
3. Weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen	277
4. Handeln unter fremden Namen	282
5. Einbeziehung allgemeiner Geschäftsbedingungen	285
6. Spezialvorschriften	287
7. Beweisfragen	299
8. Internet-Kostenfallen	304
9. Datenschutzanforderungen	305
III. Internet- und Telekommunikationsdienstleistungen	325
1. Grundlagen	325
2. Einzelleistungen	346
3. Internet-Auktionen	379
4. Elektronische Zahlungssysteme	384
IV. Weitere Probleme im Internet	389
1. Domain-Namen	389
2. Weitere Probleme des Schutzes geistigen Eigentums im Internet	402
3. Allgemeines Wettbewerbsrecht	430
4. Probleme außerhalb des Wettbewerbsrechts	437
5. Internationale Fragen	440
Sachverzeichnis	445

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, Programmbibliotheken	5
c) Urheberschaft	6
aa) Ausgangslage	6
bb) Übertragung	8
d) Die Rechte aus dem Urheberrecht	11
aa) Urheberpersönlichkeitsrechte	11
bb) Verwertungsrechte	14
e) Die generelle Beschränkung der Urheberrechte gem. § 69 d UrhG	21
f) Nutzungsrechtsübertragungen an Endnutzer	25
g) Public-Domain (PD)-Software und Shareware	29
h) Open-Source-Software	30
i) Die Dekompilierung nach § 69 e UrhG	33
j) Ansprüche bei der Verletzung von Urheberrechten	35
k) Besonderheiten des Urheberschutzes von Computerspielen	39
2. Patentrecht	42
a) Die Patentierbarkeit von Software	42
b) Die Rechte des Patentinhabers	50
c) Ansprüche bei Rechtsverletzung	51
3. Der Schutz von Halbleitern	52
4. Der Schutz durch Marken	54
a) Allgemeines	54
b) Titelschutz	57
5. Der wettbewerbsrechtliche Schutz von Software	58
a) Der Schutz vor Kopien und Nachahmungen	58
aa) Sittenverstoß durch unmittelbare Leistungsübernahme	59
bb) Andere Unlauterkeitsmerkmale	60
cc) Anspruchsziel	61
dd) Anspruchsinhaber und Anspruchsgegner	61
b) Geheimnisschutz	62
6. Ansprüche aus Deliktsrecht	63
7. Ansprüche aus Vertrag	63
III. Die prozessuale Durchsetzung von Ansprüchen im Softwareverletzungsprozess	64
1. Zuständigkeit	64
2. Unterlassungsansprüche	64
a) Der Antrag im Unterlassungsprozess	64
b) Besonderheiten der Darlegungslast	66
aa) Grundsätzliche Bemerkungen, Abmahnung	66
bb) Wettbewerbsansprüche	67
cc) Urheberrecht	68
dd) Ansprüche aus Patentverletzungen	72
ee) Ansprüche aus Verletzung von Halbleiterschutzrechten	73
ff) Ansprüche aus Markengesetz	74
c) Beweisfragen	74
3. Schadensersatzansprüche	75
4. Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung	76

5. Beseitigungsansprüche	76
6. Hilfsansprüche	77
a) Auskunft- und Rechnungslegungsansprüche	77
b) Besichtigungsansprüche	78
7. Einstweilige Verfügung	79
8. Praktische Hinweise	82
IV. Vollstreckungsprobleme	83
1. Unterlassungstitel	83
2. Beseitigungstitel	84
3. Herausgabetitell	85
4. Titel im Hinblick auf Hilfsansprüche	85
B. Der Erwerb von Soft- und Hardware	87
I. Einige Vorbemerkungen	87
1. Zur Rechtsnatur von Software	87
2. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	89
II. Herstellung von Software	92
1. Rechtscharakter	92
2. Leistungsumfang	95
a) Lastenheft und Pflichtenheft	95
b) Agile Softwareentwicklung	99
c) Dokumentation und Quellcode	101
d) Gescheiterte Vertragsverhandlungen	103
3. Mangelhafte Leistung	104
a) Mangelbegriff	104
b) Die Rechte im Überblick	112
aa) Erfüllungs- und Mängelbeseitigungsansprüche	112
bb) Abnahme	114
cc) Mängelrechte im Überblick	116
c) Nacherfüllung und Selbstvornahme	118
d) Minderung/Rücktritt	120
e) Schadensersatz	122
f) Verjährung, Rügepflicht	123
4. Vergütung und Fälligkeit; Sicherungsrechte	125
5. Leistungsstörungen	126
a) Verzug	126
b) Nichterfüllung und Unmöglichkeit	128
c) Verletzung sonstiger Herstellerpflichten	129
aa) Beratungspflichten	129
bb) Geheimhaltung	131
cc) Weitere Pflichten	132
d) Leistungsstörungen auf Seiten des Bestellers	132
6. Änderung des Softwareerstellungsvertrages	135
7. Kündigung und Rücktritt	138
8. Klauseln zur Änderung von Gewährleistung und Haftung	141
a) Klauseln der Softwareersteller	141
b) Klauseln der Kunden	148
9. Besondere Fallgestaltungen	150
a) Komplexe Softwareentwicklung	150
b) Der Subunternehmervertrag	151
10. Dienstverträge	154
III. Der Erwerb von Hardware gegen Einmalzahlung	155
IV. Der Erwerb von Standardsoftware auf Dauer	160
1. Die rechtliche Einordnung	160
2. Leistungsumfang, Nebenpflichten	163
3. Mängelrechte	166
a) Garantie	167

b) Spezielle Leistungsbeschreibungen	168
c) Nacherfüllung durch Updates und Patches	169
d) Kaufmännische Rügelast	170
e) Rechtsmängel	171
4. Verjährung	172
5. Sonstige Leistungsstörungen	174
6. Schutzhüllenverträge und Entervereinbarungen	174
7. Weitere besondere Probleme	176
a) Kauf auf Abruf	176
b) Kauf einer Nutzungsberechtigung	176
8. Softwarehinterlegung	177
9. Erwerb von Open-Source-Software	180
V. Der Erwerb von Hard- und Software auf Zeit	182
1. Allgemeine Probleme des Mietvertrages	182
a) Grundsätzliches	182
b) Gewährleistung	184
c) Schadensersatz	186
d) Weitere Probleme	187
2. Besonderheiten des Leasingverhältnisses	188
a) Grundkonzeption	188
b) Besonderheiten des EDV-Leasing	190
VI. Wartung und Pflege von EDV-Anlagen	193
1. Vertragsinhalt	193
a) Generelle Bemerkungen	193
b) Service-Level-Agreements	197
c) Inhalt der EVB-IT	199
2. Verhältnis zu den Mängelansprüchen	199
3. Rechtliche Einordnung	201
4. Einzelleistungen	203
5. Kündigung des Gesamtvertrages	205
6. Weitere Rechtsprobleme	209
VII. Der gemeinsame Erwerb verschiedener IT-Produkte	213
1. Vorliegen eines einheitlichen Vertrages	213
2. Rechtsnatur des Vertrages	215
3. Störungen im einheitlichen Vertrag	216
a) Anfechtung	216
b) Rücktritt	216
c) Ausschluss von Mängelrechten	217
4. Andere Möglichkeiten der Vertragsverknüpfung	217
5. Besonderheiten bei Mängelrechten	218
VIII. Prozessuale Fragen	218
1. Klageformen und Antragstellung	218
2. Örtliche Zuständigkeit	220
3. Darlegungslast	221
4. Der Beweis von Mängeln	229
a) Der Beweisbeschluss	229
b) Augenscheineinnahme	230
c) Zeugenbeweis	230
d) Sachverständigenbeweis	231
aa) Die Auswahl des Sachverständigen und seine Beauftragung	231
bb) Aufgaben und Befugnisse des Sachverständigen	233
cc) Die Hilfsmittel des Sachverständigen	235
dd) Das Gutachten	235
ee) Weitere Aufgaben des Sachverständigen	236
ff) Die Haftung des Sachverständigen	238
5. Die Besonderheiten des selbstständigen Beweisverfahrens	238
a) Zuständigkeit	238

b) Gegenstand des Verfahrens, Antragsbefugnis	239
c) Inhalt des Antrags	240
d) Abwehrmaßnahmen des Antragsgegners	240
e) Verjährung	241
f) Kosten des selbstständigen Beweisverfahrens	242
6. Bemerkungen zur Vorgehensweise bei Mängelauseinandersetzungen	243
IX. Vollstreckungsprobleme	243
C. Spezielle Fragen	245
I. Allgemeines	245
II. Rechenzentrumsvertrag/Outsourcing	245
1. Der wesentliche Vertragsinhalt des Rechenzentrumsvertrages	245
2. Die rechtliche Einordnung	246
3. Die Leistungspflichten im Einzelnen	247
4. Gewährleistung und Haftung	249
5. Nebenpflichten	249
a) Beratungspflichten	249
b) Datenschutz; insbesondere Auftragsdatenverarbeitung	249
c) Rückgabe der Daten	250
6. Prozessuale Probleme	251
7. Outsourcing	251
III. Vertriebsverträge	253
1. Vorbemerkung; Rückgriffsketten	253
2. Hardwarevertriebsverträge	254
3. Softwarevertrieb	256
IV. Produkthaftung	258
1. Grundsätzliche Bemerkungen	258
2. Das deliktische Modell der Produkthaftung (Produzentenhaftung)	259
3. Produkthaftung nach dem Produkthaftungsgesetz	261
4. Prozessuale Fragen	262
D. Rechtsprobleme von Internet und Telekommunikation	265
I. Einige einführende Bemerkungen	265
II. Die Übermittlung von Willenserklärungen im Internet	269
1. Formprobleme	269
2. Geschäftsabwicklung im Internet, insbesondere elektronische Willenserklärungen	274
3. Weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen	277
a) Zugang	277
b) Annahme	281
4. Handeln unter fremden Namen	282
5. Einbeziehung allgemeiner Geschäftsbedingungen	285
6. Spezialvorschriften	287
a) Allgemeines	287
b) Fernabsatzverträge	287
c) § 312 g BGB	293
d) § 312 h BGB	295
e) Informationspflichten nach dem TMG	295
f) Informationspflichten nach dem TKG	298
7. Beweisfragen	299
8. Internet-Kostenfallen	304
9. Datenschutzanforderungen	305
a) Vorbemerkung	305
b) Verfassungsrechtliche Grundlagen	305
c) Grundbegriffe und Grundprinzipien	307
aa) Personenbezogene Daten	307
bb) Verbotsprinzip	309

cc) Einwilligung	310
dd) Grundsatz der Datenerhebung beim Betroffenen	311
ee) Verantwortliche Stelle; Dritte	312
ff) Geregelter Verarbeitungsschritte	312
gg) Auftragsdatenverarbeitung	313
d) Regelungen des BDSG	314
e) Regelungen im TMG	318
f) Regelungen des TKG	322
III. Internet- und Telekommunikationsdienstleistungen	325
1. Grundlagen	325
a) Zum Vorgehen	325
b) Dauerschuldverhältnis	325
c) Unterschiedliche Leistungen und Vertragstypologien	326
d) Leistungsbeschreibungen	327
e) Preisvereinbarungen; Sperren	330
f) Haftung des Anschlussinhabers	332
g) Vertragsbeendigung	333
h) Rechtswidriges Verhalten der Kunden	335
i) Sonderregeln für Telekommunikationsdienste	337
aa) Vorbemerkung	337
bb) Haftungsbegrenzung	337
cc) Abrechnung; Sperre	338
dd) Einbeziehung allgemeiner Geschäftsbedingungen	341
ee) Mehrwertdienste	341
ff) R-Gespräche	344
gg) Besondere Kündigungsgründe	345
j) Netzneutralität	345
2. Einzelleistungen	346
a) Allgemeines	346
b) Zugang zu Telekommunikation und Internet	347
c) Nachrichtenübermittlung; E-Mail-Dienst	352
d) Webhosting	355
e) Webhousing	358
f) Herstellung und Betreuung des Internetauftritts	358
g) Application Service Providing und Cloud Computing	361
h) Informationsabruf	366
i) Einzelauskunft	368
j) Datenbanknutzung	368
k) Werbeleistungen	370
l) Beschaffung von Inhalten	373
m) Online-Spiele	374
n) Soziale Netzwerke	376
o) Wirtschaftlich orientierte Plattform	378
p) Anonymisierungsdienste	378
3. Internet-Auktionen	379
4. Elektronische Zahlungssysteme	384
IV. Weitere Probleme im Internet	389
1. Domain-Namen	389
a) Namens- und Markenschutz	389
b) Gattungsbezeichnung als Internet-Adresse (generische Domain)	397
c) Wettbewerbsrechtliche Ansprüche	399
d) Schutz von Domain-Namen	400
e) Haftung der Vergabestelle	400
f) Verträge über Domains	401
2. Weitere Probleme des Schutzes geistigen Eigentums im Internet	402
a) Spezifische urheberrechtliche Fragestellungen	402
b) Haftung von Internetdiensteanbietern	407
aa) Grundfragen	407

bb) Eigene Inhalte	408
cc) Die Regelungen des TMG und ihre Anwendbarkeit	411
dd) Unterlassungsansprüche	412
ee) Weitergehende Ansprüche	418
ff) Prüfumfang	419
gg) Haftung für Links und Anonymisierungsdienste	420
hh) Affiliate-Systeme	423
ii) Haftung des admin-c	423
c) Haftung der Inhaber von Telekommunikationsanschlüssen	423
aa) Haftungsgrund	423
bb) Ermittlung des Anschlussinhabers	427
d) Haftung für überlassene Rufnummern und Domains	429
3. Allgemeines Wettbewerbsrecht	430
a) Verdecktes Profitieren an Leistungen und Rechten Dritter	430
b) Sonstiges Wettbewerbsrecht	433
c) Spamming	435
4. Probleme außerhalb des Wettbewerbsrechts	437
5. Internationale Fragen	440
Sachverzeichnis	445