

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einführung.....	1
<i>A. Problemaufriss</i>	1
<i>B. Forschungsfrage</i>	3
<i>C. Ziele, Gang und Grenzen</i>	3
Kapitel 1: Grundlagen	6
<i>A. Kommunikationsräume auf Plattformen</i>	6
I. Das Phänomen des Kommunikationsraums	8
1. Metapher des Kommunikationsraums in der Rechtswissenschaft	9
2. Genese der kommunikationswissenschaftlichen Raumforschung	13
3. Synthese der Merkmale des Kommunikationsraums.....	16
a) Gegenseitige Bedingtheit von Raum und Kommunikation	17
b) Gestaltungsfaktoren des Kommunikationsraums.....	19
II. Konfigurationen von Kommunikationsräumen auf Plattformen.....	21
1. Annäherung an den Begriff der Plattform	22
a) Tatsächliche Begriffsannäherung.....	22
b) Rechtliche Begriffsannäherung	26
2. Strukturierung von Kommunikationsräumen auf Plattformen.....	28
a) Überblick raumstrukturierender Faktoren.....	29
aa) Regulative Ebene.....	29
bb) Normative Ebene	30
cc) Kulturell-kognitive Ebene	31

dd) Technische Ebene	32
b) Wechselwirkung raumstrukturierender Faktoren.....	33
3. Verhältnis von Plattform und Kommunikationsraum.....	34
III. Bedeutung von Kommunikationsräumen auf Plattformen	37
1. Individuelle Bedeutung	38
2. Überindividuelle Bedeutung	40
IV. Zwischenergebnis	41
 B. Regelstrukturen in Kommunikationsräumen	42
I. Elemente der Regelstrukturen.....	42
1. Hoheitliche Regeln gegenüber Nutzern („ <i>Old-School Regulation</i> “)	44
2. Private Regeln gegenüber Nutzern („ <i>Private Governance</i> “).....	46
a) Motive für private Kommunikationsregeln.....	47
aa) Eigeninteressen.....	48
bb) Fremdinteressen	51
b) Rechtsgrundlagen privater Kommunikationsregeln.....	52
aa) Kommunikationsregeln als Vertragsinhalt.....	52
bb) Freiheitskorridore für private Ordnungen	55
c) Durchsetzung privater Kommunikationsregeln	57
aa) Taxonomie von Durchsetzungsmaßnahmen	58
(1) Inhaltsbezogene Maßnahmen	58
(2) Nutzerbezogene Maßnahmen	60
(3) Verhaltensbezogene Maßnahmen	61
bb) Modalitäten von Durchsetzungsmaßnahmen.....	62
3. Hoheitliche Regeln gegenüber Plattformbetreibern („ <i>New-School Regulation</i> “).....	63
a) Von digitalem Liberalismus	64
b) ... zu einem regulatorischen Mosaik	65
aa) Vorgaben für das Aufstellen von Kommunikationsregeln.....	66
(1) Ausdifferenzierung der Inhaltskontrolle von AGB.....	67
(2) Ausdifferenzierung positiver Vorgaben für AGB.....	69
bb) Vorgaben für die Durchsetzung von Kommunikationsregeln.....	71
II. Hybridisierung der Regelstrukturen	73
1. Stoßrichtungen der Hybridisierung	75
2. Merkmale hybrider Regelstrukturen.....	76
3. Hybridisierung als Regulierungsansatz	77
III. Zwischenergebnis	79
 C. Konstitutionalisierung der Regelstrukturen.....	80
I. Begriff der Konstitutionalisierung im Plattformrecht.....	81

II. Kräfte der Konstitutionalisierung im Plattformrecht	84
1. Situative Konstitutionalisierung durch die deutsche Judikative	84
a) Wegbereitung der Konstitutionalisierung durch das Bundesverfassungsgericht	85
aa) Überblick	85
bb) Analyse	87
b) Fortentwicklung der Konstitutionalisierung durch die Instanzgerichte	89
aa) Überblick	90
bb) Analyse	91
c) Verfestigung der Konstitutionalisierung durch den Bundesgerichtshof	92
aa) Überblick	92
bb) Analyse	95
2. Umfassende Konstitutionalisierung durch die unionale Legislative	98
a) Prozeduraler Grundrechtsschutz: grundrechtliche Ausprägungen im Sekundärrecht	99
b) Materieller Grundrechtsschutz: grundrechtliche Überprägungen im Sekundärrecht	100
III. Zwischenergebnis	102
<i>D. Weiteres Programm</i>	103
 Kapitel 2: Plattformverfassungen durch Unionsgrundrechte.....	104
<i>A. Geltungsvorrang des Primärrechts – Primärrechtskonformität des Art. 14 Abs. 4 DSA</i>	105
I. Formelle Primärrechtskonformität	105
1. Kompetenz	106
a) Die Binnenmarktkompetenz des Art. 114 AEUV als Grundlage europäischer Plattformregulierung	106
b) Europäische Inhaltsregulierung im Deckmantel der Binnenmarktkompetenz des Art. 114 AEUV?	108
aa) Binnenmarktfinalität trotz inhaltlicher Vorhaben für Kommunikationsregeln	108
(1) Subjektive Binnenmarktfinalität	109
(2) Objektive Binnenmarktfinalität	110
(a) Kompetenzbegründendes Hauptziel: Funktionieren des Binnenmarkts (Art. 114 AEUV)	111

(b) Kompetenzbegrenzendes Nebenziel: kulturelle Aspekte (Art. 167 AEUV).....	114
bb) Grenzüberschreitender Bezug trotz unionsrechtlicher Vorgaben für innerstaatliche Sachverhalte	117
c) Zwischenergebnis	120
2. Verfahren	121
a) Vertragsänderungsverfahren bei materieller Änderung des Primärrechts.....	121
b) Einfaches Gesetzgebungsverfahren bei sekundärrechtlicher Grundrechtskonkretisierung.....	124
aa) Einfachgesetzlicher Grundrechtsschutz – (k)eine Durchbrechung der Normenhierarchie?	125
bb) Einfachgesetzlicher Grundrechtsschutz – (k)ein Fremdkörper in der europäischen Rechtstradition?.....	126
c) Zwischenergebnis	129
II. Materielle Primärrechtskonformität	129
1. Einschränkung der Grundrechte der Plattformbetreiber	130
a) Freiheitsgrundrechtliche Betrachtung	130
aa) Grundrechtspositionen.....	130
(1) Wirtschaftsgrundrechte	131
(a) Unternehmerische Freiheit (Art. 16 GRCh).....	131
(b) Berufsfreiheit (Art. 15 Abs. 1 GRCh).....	132
(c) Eigentumsrecht (Art. 17 GRCh)	135
(2) Kommunikationsgrundrechte	137
(a) Meinungsfreiheit (Art. 11 Abs. 1 GRCh).....	138
(b) Medienfreiheit (Art. 11 Abs. 2 Var. 1 GRCh)	143
(3) Zwischenergebnis.....	149
bb) Einschränkung.....	149
cc) Rechtfertigung	150
(1) Anwendungsbereich (Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh).....	151
(a) Horizontale Begrenzungen: Umgehung des Adressatenkreises grundrechtlicher Bindungen?.....	152
(b) Vertikale Begrenzungen: Umgehung der Fachrechtsakzessorietät unionalen Grundrechtsschutzes?.....	154
(2) Bestimmtheitsgebot (Art. 52 Abs. 1 S. 1 Var. 1 GRCh).....	157
(3) Wesensgehaltsgarantie (Art. 52 Abs. 1 S. 1 Var. 2 GRCh).....	159
(4) Verhältnismäßigkeit (Art. 52 Abs. 1 S. 2 GRCh)	161
b) Gleichheitsgrundrechtliche Betrachtung.....	162
c) Zwischenergebnis	163
2. Verletzung der Grundrechte von Nutzern und Dritten	163
a) Grundrechtspositionen.....	164

aa) Nutzer	164
(1) Kommunikatoren.....	165
(2) Rezipienten.....	166
bb) Dritte	166
b) Schutzpflicht	167
aa) Bestehen der Schutzpflicht	167
bb) Reichweite der Schutzpflicht	168
cc) Erfüllung der Schutzpflicht	169
(1) Materielle Vorkehrungen: Delegation der Abwägung an die Gerichte.....	169
(a) Sicherung von Entscheidungsqualität durch die Judikative	169
(b) Grenzen der Ausgestaltung durch die Legislative	172
(2) Prozedurale Vorkehrungen: Grundrechtsschutz durch Verfahren	172
(a) Wesentlichkeitsschutz durch Verfahrensgarantien.....	173
(b) Verfahrensgarantien im DSA	175
(aa) Transparenzvorgaben	176
(bb) Rechtsschutzsystem	177
(cc) Regulierte Selbstregulierung	178
(dd) Durchsetzungsregime	179
c) Zwischenergebnis	179
III. Zwischenergebnis	181

*B. Anwendungsvorrang des Sekundärrechts – konstitutive Natur des
Art. 14 Abs. 4 DSA* 182

I. Primärrecht als Quelle der Grundrechtsbindung von Plattformbetreibern	182
1. Grundrechtswirkungen durch hoheitliche Mediatisierung.....	183
a) Darstellung der Horizontalwirkungskonstruktion	183
b) Anwendung im Plattformbetreiber-Nutzer-Verhältnis.....	184
2. Grundrechtswirkungen durch horizontale Geltung.....	187
a) Darstellung der Horizontalwirkungskonstruktion	187
aa) Streitstand um die horizontale Geltung der Charta	187
(1) Zuschnitt auf Hoheitsträger vs. Offenheit des Adressatenkreises?	187
(2) Fehlen von Schutzlücken vs. Effektivität des Grundrechtsschutzes?.....	190
bb) Anerkennung der horizontalen Geltung der Charta.....	191
(1) Herleitung.....	192
(2) Voraussetzungen	193
(3) Rechtsfolgen.....	196

b) Anwendung im Plattformbetreiber-Nutzer-Verhältnis.....	197
3. Zwischenergebnis.....	200
II. Sekundärrecht als Quelle der Grundrechtsbindung von Plattformbetreibern	201
1. Vorrang des Sekundärrechts als Rechtsquelle	202
2. Bedeutung des Sekundärrechts als Rechtsquelle	203
a) Rechtstheoretische Bedeutung	203
aa) Legitimation: einfachgesetzlich legitimierte Konstitutionalisierung.....	204
bb) Ordnungsstruktur: kelsenianisch reorganisierte Konstitutionalisierung.....	205
b) Rechtspraktische Bedeutung.....	206
aa) Schutzintensität: Sekundärrechtsmodifikationen im Grundrechtsschutz	206
bb) Verantwortung: Subjektivierung von Grundrechtsschutz.....	208
cc) Rechtskultur: „Plattformverfassungsrecht“ in <i>statu nascendi</i>	209
III. Zwischenergebnis	210
C. Weiteres Programm	212
 Kapitel 3: Unionsgrundrechte durch Plattformverfassungen.....	213
A. Hebel 1: Extensiver Anwendungsbereich.....	213
I. Räumlicher Anwendungsbereich: <i>One Size Fits the Market</i>	214
II. Sachlicher Anwendungsbereich: <i>One Size Fits All Rules</i>	215
1. Private Kommunikationsregeln	216
a) Regulatorischer Zugriff auf die Gesamtheit der Vertragsbeziehungen	216
aa) Der unionsrechtsautonome „AGB“-Begriff als Dreh- und Angelpunkt	217
bb) Das Transparenzgebot als Anreiz zur AGB-Normierung interner Richtlinien	219
b) Regulatorischer Zugriff auf das Gros der Plattformaktivitäten.....	222
aa) Gestaltung von Kommunikationsregeln trotz gesetzgeberischen Schweigens	222
bb) Durchsetzung von Kommunikationsregeln als Moderation von Inhalten.....	226
(1) Weites Verständnis: Gesamtheit kommunikationsraumstrukturierender Maßnahmen.....	227

(2) Enges Verständnis: „Beschränkungen“ i. S. d. Art. 17 Abs. 1 S. 1, Art. 20 Abs. 1, Art. 21 Abs. 1 DSA	227
(3) Vermittelndes Verständnis: „Moderation von Inhalten“ i. S. d. Art. 3 lit. t) DSA	229
2. Hoheitliche Kommunikationsregeln.....	231
III. Persönlicher Anwendungsbereich: <i>One Size Fits All Actors</i>	233
1. Tatbestandliche Weite hinsichtlich der Grundrechtsverpflichteten.....	233
2. Tatbestandliche Weite hinsichtlich der Grundrechtsberechtigten	234
IV. Zwischenergebnis	236
 B. Hebel 2: Grundrechtliches Pflichtenprogramm.....	237
I. Prüfungsstruktur: rechtstaatliches Verteilungsprinzip als Inspiration.....	237
II. Prüfungsmaßstab: Unionsgrundrechte mit nationalen Spielräumen	238
1. Anwendung von Wendels Spielraumtest auf Art. 14 Abs. 4 DSA	239
2. Ergebnis des Spielraumtests: Grundrechtsduett mit europäischer Melodie	242
III. Prüfungsinhalt: Grundrechtsprüfung nach sekundärrechtlicher Logik.....	244
1. Schutzbereichseröffnung bei Betroffenheit von Nutzern	245
2. Einschränkung bei Regelaufstellung und -durchsetzung.....	245
3. Rechtfertigung bei verhältnismäßiger Plattformaktivität	246
a) Legitime Zwecke: Abstufungen nach sekundärrechtlicher Konzeption	248
aa) Überragend wichtige Zwecke	249
(1) Schutz im Kontext rechtswidriger Inhalte	249
(2) Schutz bestimmter (Grund-)Rechtspositionen.....	250
(3) Schutz demokratischer Prozesse.....	251
(4) Schutz vor sonstigen systemischen Risiken.....	252
bb) Wichtige Zwecke	253
(1) Schutz von Innovationsförderung.....	253
(2) Schutz ko-regulatorischer Ziele.....	254
cc) Sonstige Zwecke.....	257
b) Geeignetheit: sorgfältige Zweckförderung mit Einschätzungsprärogative	258
c) Erforderlichkeit: Freiheitsschonung der Nutzer anstatt praktischer Konkordanz.....	260
d) Angemessenheit: taugliche Abwägungskriterien.....	261
aa) Bedingungen von Kommunikationsräumen als Kriterien „vor der Klammer“	262
(1) Macht über Kommunikationsräume	263

(a) Staatsanaloge Macht	263
(b) Soziale Macht	264
(c) Wirtschaftliche Macht	265
(d) Meinungsmacht	268
(2) Angewiesenheit auf Kommunikationsräume	269
(a) Nutzerzahlen	270
(b) Reichweite	271
(c) Austauschbarkeit	272
(3) Gestaltung von Kommunikationsräumen	274
(a) Nutzererwartung	274
(b) Nutzerinvolvierung	277
(4) Organisationsstruktur und Kommunikationsräume	278
bb) Inhalte in Kommunikationsräumen als Kriterien „in der Klammer“	280
(1) Abstrakte Kriterien: unionsgrundrechtliche Leitplanken	280
(2) Konkrete Kriterien: Spielräume und deren Grenzen	282
(a) Spielräume für mitgliedstaatliche Erwägungen	283
(b) Spielraumkorrektur bei Wesensgehaltsverstößen	284
IV. Zwischenergebnis	287
<i>C. Hebel 3: Durchsetzung der Grundrechtsverpflichtung</i>	288
I. Durchsetzungsregime: aufsichts- und/oder privatrechtliche Durchsetzung des Art. 14 Abs. 4 DSA?	288
II. Durchsetzbarkeit: Voraussetzungen der privatrechtlichen Durchsetzung des Art. 14 Abs. 4 DSA	291
1. Art. 14 Abs. 4 DSA als subjektives Privatrecht	291
a) Legislativdesign: implizite Annahme von Privatrechtswirkungen	292
b) Rechtsökonomie: Nutzung zivilprozessualer Potenziale	294
c) Nutzerstärkung: Symmetrien in der <i>Hybrid Speech</i> <i>Governance</i>	295
2. Normative Flankierung des Art. 14 Abs. 4 DSA	296
a) Außergerichtliche Durchsetzbarkeit	297
b) Gerichtliche Durchsetzbarkeit	298
aa) Individuelle Rechtsdurchsetzung	299
(1) Vertragliche Anspruchsgrundlagen	299
(2) Gesetzliche Anspruchsgrundlagen	300
bb) Kollektive Rechtsdurchsetzung	302
III. Zwischenergebnis	303
<i>D. Zwischenergebnis</i>	303

Schlussteil.....	304
<i>A. Fazit</i>	304
I. Grundlagen	304
II. Plattformverfassungen durch Unionsgrundrechte.....	305
III. Unionsgrundrechte durch Plattformverfassungen	306
<i>B. Ausblick</i>	307
I. Konstitutionalisierung	307
II. Integration	308
III. Inspiration	311
Literaturverzeichnis	315
Sachregister.....	347