

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 |
| <i>B. Regelstrukturen in Kommunikationsräumen</i> | 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 |
| <i>C. Konstitutionalisierung der Regelstrukturen</i> | 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 |
| (2) Sicherung von Entscheidungsqualität durch die Judikative | 169 |
| (3) 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) Schutzzintensität: Sekundärrechtsmodifikationen im Grundrechtsschutz | 206 |
| bb) Verantwortung: Subjektivierung von Grundrechtsschutz..... | 208 |
| cc) Rechtskultur: „Plattformverfassungsrecht“ in <i>statu nascendi</i> | 209 |
| III. Zwischenergebnis | 210 |
| <i>C. Weiteres Programm</i> | 212 |
| Kapitel 3: Unionsgrundrechte durch Plattformverfassungen.... | |
| <i>A. Hebel 1: Extensiver Anwendungsbereich</i> | 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 |
| <i>B. Hebel 2: Grundrechtliches Pflichtenprogramm</i> | 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 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 |

| | |
|--|------------|
| Schlussstein..... | 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 |