

Inhaltsverzeichnis

Einleitung und Gang der Arbeit	15
Kapitel 1: Begriff und Telos	18
A. Allgemeines	18
B. Web 2.0	18
I. Deutungsansatz nach O'Reilly	18
1. Web als Plattform	20
2. Zugang und Nutzung von Daten	21
3. Einbeziehung der kollektiven Intelligenz der Nutzer	22
a) Kollektive Intelligenz	22
b) Beispiele	22
c) Folksonomy	24
4. Softwareentwicklung unter Einbeziehung der Nutzer	25
5. Lightweight Programming	26
6. Geräteübergreifende Software und Rich User Experience	26
7. Long-Tail	27
8. Kritik	28
II. Eigener Deutungsansatz	29
1. „Mitmach“-Web	30
2. Tom-Sawyer-Prinzip	31
3. User Generated Content in Social Web Strukturen	32
a) User Generated Content	32
b) Inkurs: User Generated Content Plattformen	32
aa. Internetforum	32
bb. Internetauktionsplattform	34
cc. Video-/Fotoplattformen	34
dd. Social Networking Plattformen	35
ee. Recommendation- und Bewertungsplattformen	36
ff. Wiki-Systeme	37
gg. Blogs	37
hh. Podcasts, V-Casts	38
4. Eigene Definition	38
III. Exkurs: Impulsfaktoren	39
a) Impulsfaktor Anerkenntnis und Status	40
b) Impulsfaktor Reziprozität	40
c) Impulsfaktor Gemeinschaft und Zugehörigkeit durch Ver- netzung	41
d) Impulsfaktor Hemmschwellensenkung	41
e) Impulsfaktor Selbstdarstellung	41

Inhaltsverzeichnis

C. E-Government	42
I. Begriff	42
II. Ziele	45
1. Bürger- oder Kundenfreundlichkeit	45
2. Effizienzsteigerung und Kostenersparnis	46
3. Wirtschaftsförderung und Standortsicherung	47
4. Demokratisierung der Verwaltung	47
III. Kommunales E-Government	48
1. Informationsanwendungen	48
2. Kommunikationsanwendungen	49
3. Transaktionsanwendungen	49
D. Web 2.0 und E-Government	50
I. Ausgangsüberlegungen	50
II. Begriffe, Ziele und Status Quo	54
1. Politische Partizipation	54
a) E-Partizipation	54
aa. E-Deliberation	57
bb. E-Consultation	57
cc. E-Legislation	58
dd. E-Petition	58
b) Ziele	58
c) Praxis	59
2. Gesellschaftliche Partizipation	62
a) Ziele	62
b) Praxis	62
III. Musterkonfiguration	63
1. Defizitidentifikation	63
2. Notwendigkeiten	64
3. Bürgercommunity	65
a) Funktionalitäten	65
b) Modulare Erweiterung	66
IV. Fazit	67
V. Exkurs: Rechtscharakter der kommunalen Web 2.0-Plattform	68
1. Allgemeines	68
2. Funktioneller Begriff der öffentlichen Einrichtung	69
a) Öffentliche Zwecksetzung	70
b) Widmung	70
c) Teilwidmung des Internetauftrittes	71
d) Widmungsumfang und Form	72
E. Zusammenfassung	72

Kapitel 2: Rechtskonforme Beschaffung	75
A. Spannungsfeld Beschaffung	75
I. Gedankliche Basis	75
II. Normative Basis	78
III. IT-Vergaberecht?	79
B. Beschaffung von Dritten	80
I. Konfliktpotentiale	80
II. Vergabebedarftigkeit	81
1. Vergabevorverfahren	81
2. Finanzwirksamkeit	84
III. Anwendungsbereich	85
1. Sachlicher Anwendungsbereich	85
a) Entgeltlicher Vertrag	85
aa. Problemfeld: OpenSource Software	86
(1) „Freie“ Lizenz	87
(2) Notwendigkeit der ganzheitlichen Betrachtung	87
(3) Beispiel: Einführung eines Content-Management-Systems	88
(4) Nachträgliche Anpassung eines bereits bestehenden Systems	90
bb. Problemfeld: Integration von kostenfrei nutzbaren Angeboten am Beispiel von Google Maps	91
(1) Google Maps	91
(2) Entgeltlichkeit der Nutzungsbefugnis	91
(3) Einbindung als Verwaltungssponsoring?	92
(4) Erforderlichkeit eines Vergabeverfahrens?	93
b) Vertrag mit „Unternehmen“	96
aa. Problemfeld: Inhouse-Geschäfte	96
(1) echte Inhouse-Geschäfte	97
(2) quasi Inhouse-Geschäfte	97
(3) Kontrollkriterium	99
(4) Wesentlichkeitskriterium	104
bb. Fazit und Checkliste Inhouse-Geschäft	109
2. Personaler Anwendungsbereich	111
IV. Modalitäten	111
1. Problemfeld: Diskriminierungsfreie Leistungsbeschreibung	111
a) Methoden	111
b) Bedarf festlegung	113
c) Zuhilfenahme Dritter	114
d) Nachfrage bestimmter Leistungen	115

e)	Insbesondere „OpenSource“ als Kriterium	116
aa.	ungewöhnliche Anforderung an die Beschaffenheit der Leistung	116
bb.	Diskriminierendes technisches Merkmal	116
cc.	Erst-Recht-Schluss	117
dd.	Stellungnahme	118
f)	Rechtfertigungsmöglichkeiten bei Web 2.0 Plattformen	119
aa.	Höhere Sicherheit	120
bb.	Offenheit des Quelltextes für zukünftige Erweiterungen	122
cc.	Ergebnis	122
2.	Problemfeld: Wahl der Verfahrensart	122
a)	Offenes Verfahren	123
b)	Nicht-offenes Verfahren	123
c)	Verhandlungsverfahren	124
d)	Insbesondere Wettbewerblicher Dialog	124
aa.	Grundlagen und Zweck	125
bb.	Anwendungsbereich	126
cc.	Persönliche Voraussetzung – Staatlicher Auftraggeber	128
dd.	Sachliche Voraussetzungen – besonders komplexer Auftrag	129
(1)	Technische Komplexität	130
(2)	Rechtliche oder finanzielle Komplexität	134
ee.	Verfahrensablauf	135
C.	Beschaffung mit Dritten	136
I.	Öffentlich-Private-Partnerschaften	136
1.	Begrifflichkeiten	139
2.	In Betracht kommende Modelle der Zusammenarbeit	140
3.	Haushaltrechtliche Implikationen	141
4.	Vergaberechtliche Implikationen	142
a)	Vergaberechtsfreiheit der Schaffung einer ÖPP	142
b)	Exkurs: Dienstleistungskonzession	143
c)	Vergaberechtsfreie Beauftragung einer ÖPP	144
d)	Vergaberechtsfreie Beauftragung durch die ÖPP	144
aa.	ÖPP als Öffentlicher Auftraggeber?	144
bb.	Tätigkeit im Allgemeininteresse nichtgewerblicher Art	145
cc.	Beherrschung durch staatliche Stellen	146
II.	Öffentlich-öffentliche-Partnerschaften	147
1.	Interkommunale Zusammenarbeit	147
a)	Normative und begriffliche Grundlagen	147

b)	Zweck der interkommunalen Zusammenarbeit	148
c)	Möglichkeiten im E-Government	149
d)	Vergaberechtliche Implikationen	150
aa.	Marktorientierte Lösung	150
bb.	Kommunenorientierte Lösung	151
cc.	Stellungnahme	152
e)	Zwischenfazit	154
2.	In-State-Geschäfte	155
3.	Änderungen de lege ferenda	157
D.	Zusammenfassung	159
Kapitel 3: Rechtskonforme Modellierung 164		
A.	Spannungsfeld Modellierung	164
B.	Modellierung und Zugänglichkeit	165
I.	Ausgangserwägungen	165
II.	Historische und normative Grundlagen	166
1.	Americans with Disabilities Act und Art. 3 Abs. 3 S. 2 GG	166
2.	Vom Aktionsplan eEurope 2002 zum BGG	168
3.	Die BITV Bund	168
4.	Situation in den Bundesländern am Beispiel Bayerns	169
III.	Barrierefreiheit	170
1.	Rechtsbegriff	170
2.	Geschützter Personenkreis	171
IV.	Technische Anforderungen	172
1.	Prinzip der Wahrnehmbarkeit	173
a)	Audio-visuelle Inhalte	173
b)	Farbgestaltung von Texten und Grafiken	174
c)	Verwendung von Tabellen	174
d)	Zeitgesteuerte Inhaltsänderungen	175
2.	Prinzip der Operabilität	175
a)	Geräteunabhängigkeit	175
b)	Zugänglichkeit von Benutzerschnittstellen	175
3.	Prinzip der Verständlichkeit	176
a)	Sprache	176
b)	Informationen zum Kontext und zur Orientierung	177
c)	Navigationsmechanismen	177
d)	Sprachliche Anforderungen	177
4.	Prinzip der Robustheit der Technik	178
a)	Programmierung	178
b)	Abwärtskompatibilität	179
c)	Verwendung neuartiger Technologien	179
d)	Öffentlich zugängliche Technologiedokumentation	180

V.	Barrierefreiheit 2.0	181
1.	Konfliktbeispiele	181
a)	Flash-Elemente	181
b)	AJAX	182
2.	Konfliktbeilegung?	182
a)	Unverzichtbarkeit und „Progressive Enhancement“-Prinzip	183
b)	BITV 2.0?	183
VI.	Exkurs 1: Wirtschaftlichkeit	184
1.	Bedenken	184
a)	Traffic und Wartungskosten	184
b)	Ausweitung der Reichweite	185
2.	Fazit	185
VII.	Exkurs 2: Durchsetzung	185
1.	gesetzliche Prozessstandschaft	186
2.	Öffentlich-rechtliche Verbandsklage	186
3.	Landesrechtliche Besonderheiten	188
a)	Sollvorschrift	188
b)	Bloße Empfehlung	189
C.	Zusammenfassung	189
Kapitel 4: Rechtskonformer Betrieb		192
A.	Spannungsfeld Betrieb	192
I.	Ausgangsbeispiel: Plattform „Tolerantes Brandenburg“	193
II.	Ausgangsbeispiel: Kommunales Diskussionsforum	194
III.	Konfliktpotential	194
B.	Allgemeine Betreiberverantwortlichkeit	195
I.	Historische und normative Grundlagen	195
II.	Terminologie und Dogmatik	197
1.	Anwendungsbereich	197
2.	Verantwortlichkeit	198
3.	Informationen	200
4.	Filterfunktion	200
C.	Eigenverantwortlichkeit für Informationen	201
I.	Eigene Informationen	201
II.	Fremde Informationen	202
III.	„Zu eigen gemachte“ Informationen	202
1.	OLG Köln – Steffi Graf	203
2.	LG Hamburg – Supernature	204
3.	Allgemeine Bewertung	204
4.	Bewertung in Bezug auf Plattformen der öffentlichen Hand	206

D.	Fremdverantwortlichkeit	208
I.	Täterschaft und Teilnahme	208
II.	Störerhaftung	209
1.	Störerhaftung	211
2.	Mitstörerhaftung	211
3.	Problemfeld: Zukünftige Rechtsverletzungen	212
a)	Zumutbarkeit von Prüfungspflichten	212
b)	Kritik	213
c)	Stellungnahme	214
4.	Bedeutung für die öffentliche Hand	216
5.	Vorbeugende Unterlassungsansprüche	217
III.	Prüfungspflichten in der Praxis	218
1.	Kakophonie der Rechtsprechung	218
a)	LG Hamburg – „Heise“	218
b)	OLG Hamburg – „Heise“	219
c)	OLG Düsseldorf – „Pornokönig“	220
2.	Konsolidierende Bewertung	220
a)	Restriktive Annahme von Prüfungspflichten	220
b)	Fehlende Wiederholungsgefahr	222
3.	Bedeutung für die öffentliche Hand	222
4.	Fazit	224
E.	Haftungsvermeidungsstrategien	226
I.	Typologie der Haftungsvermeidungsstrategien	227
II.	Allgemeine Haftungsvermeidungsstrategien	227
1.	Disclaimer	227
2.	Identifikation und Identität	228
a)	Anonyme und pseudonyme Nutzbarkeit	228
b)	Datenschutzerklärung	230
III.	Präventive Nutzerselektion	230
1.	Ziel und Möglichkeiten	230
a)	Missbrauchsszenarien	230
b)	Technische Verhinderungsmöglichkeiten	231
2.	Rechtskonforme Selektion und Zugangsgestaltung	232
a)	Gestaltung des Registriervorgangs	233
b)	Ortsfremde als Nutzungsberechtigte	233
c)	Potentiell „problematische“ Nutzer	235
IV.	Reaktive Nutzerselektion	235
1.	Möglichkeiten	235
2.	Öffentlich-rechtliches virtuelles Hausrecht	236
a)	Allgemeines	236
b)	„Öffentlich-rechtliches“ virtuelles Hausrecht	239
aa.	Janusköpfige Einordnung	239
bb.	öffentlich-rechtliche Einstufung	240

Inhaltsverzeichnis

cc.	Stellungnahme	240
c)	Hausverbot als Verwaltungsakt	241
d)	Notwendigkeit einer Rechtsgrundlage	241
aa.	Übertragbarkeit auf den Online-Bereich	242
e)	Grundrechtsrelevanz	242
aa.	Informationsfreiheit	242
(1)	Webplattformen als allgemein zugängliche Quelle	243
(2)	Ungehinderte Unterrichtungsmöglichkeit	244
bb.	Meinungsfreiheit	244
cc.	Eingriff durch Ausschluss	244
3.	Fazit	245
V.	Präventive Inhaltssélection	246
1.	Möglichkeiten	246
2.	Problemfelder	247
a)	Konsequenz: Zueigenmachen	247
b)	Konsequenz: Kenntnis	248
3.	Irrweg Proaktive Überwachung	248
VI.	Reaktive Inhaltssélection	249
1.	Handlungsverpflichtungen bei Vorhandensein rechtswidriger Informationen	249
a)	Verpflichtungen nach Kenntnis	249
b)	Begriff der Kenntnis i. S. d. TMG	249
c)	Kenntnis der Rechtswidrigkeit	250
d)	Obliegenheit der konkreten Kenntnisverschaffung	252
2.	Besondere Anforderungen bei Betrieb durch die öffentliche Hand	252
3.	Notice-and-Take-Down Verfahren	253
F.	Zusammenfassung	255
Kapitel 5: Rechtskonformer Wettbewerb		259
A.	Grundsätzliche Grenzen	261
I.	Wirtschaftliche Betätigung durch Web 2.0 Angebote?	261
II.	Grundsätzliche Grenzen	262
1.	Grundgesetz	263
2.	Gemeindewirtschaftsrecht	264
aa.	Öffentlicher Zweck	264
bb.	Subsidiaritätsklauseln	267
III.	Territoriale Grenzen	268
IV.	Rechtsschutz bei Grenzüberschreitung	270
1.	Rechtsweg	270
2.	Rechtsverletzung	271
a)	GO	271

Inhaltsverzeichnis

b)	Art. 12 Abs. 1 GG	274
c)	Art. 14 Abs. 1 GG	276
d)	Wettbewerbsrecht	276
	aa. Vorsprung durch Rechtsbruch und Sittenverstoß	277
	bb. Kein wettbewerblicher Schutz wegen Verstoß gegen Marktzutrittsregelungen	278
3.	Rechtsschutzverweigerung?	279
B.	Marktinterne Grenzen	281
I.	Ausgangslage	281
II.	Marktinterne Grenzüberschreitungen	283
1.	Autoritäts- und Vertrauensmissbrauch	283
2.	Missbrauch von öffentlich-rechtlichen „Standortvortei- len“	286
3.	Preisdumping	287
a)	Zweckentfremdung öffentlicher Mittel	287
b)	Verdrängungsabsicht	288
aa.	Objektive Eignung zur Verdrängung	287
bb.	Verdrängungsabsicht	288
c)	Wettbewerbsbestandsgefährdung	289
C.	Zusammenfassung	291
	Ausleitung	294
	Literaturverzeichnis	295