

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung	1

Teil 1: Grundlagen des Internetstrafrechts

Kapitel 1: Das Internet und das Strafrecht	5
Kapitel 2: Entwicklung des Internetstrafrechts	14
Kapitel 3: Materielles Strafrecht	20

Teil 2: Ausgewählte Probleme des Internetstrafrechts

Kapitel 1: Strafrechtliche Probleme im Web 2.0	39
Kapitel 2: Soziale Netzwerke am Beispiel von Facebook	102
Kapitel 3: Cloud Computing	167

Teil 3: Verantwortlichkeit von Internet-Diensteanbietern

Kapitel 1: Die Verantwortlichkeitsregelungen des TMG	223
Kapitel 2: Die Verantwortlichkeit von W-Lan-, Hyperlink- und Suchmaschinen-Betreibern	236

Zusammenfassung	247
Literaturverzeichnis	251
Verzeichnis der zitierten Internetseiten	294
Über den Verfasser	295

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung	1
Teil 1: Grundlagen des Internetstrafrechts	5
Kapitel 1: Das Internet und das Strafrecht	5
I. Entwicklung und Funktionsweise des Internets	5
1. Vorbemerkung	5
2. Historischer Überblick	6
3. Funktionsweise des Internets	7
II. Herausforderungen aus strafrechtlicher Perspektive	8
1. Großer potenzieller Täterkreis	9
2. Technische Besonderheiten des Internets	10
3. Spezielle Angriffsformen	12
Kapitel 2: Die Entwicklung des Internetstrafrechts in Deutschland	14
I. Einleitung	14
II. Die wesentlichen Reformen des deutschen Internetstrafrechts	14
1. Zweites Gesetz zur Bekämpfung der Wirtschaftskriminalität	14
2. Informations- und Kommunikationsdienstgesetz	15
3. Gesetze zur Regelung des Urheberrechts in der Informationsgesellschaft	15
4. 41. Strafrechtsänderungsgesetz zur Bekämpfung der Computerkriminalität	16
5. Weitere Gesetzesreformen	16
III. Internationale Vorgaben	17
1. Convention on Cybercrime	18
2. Weitere internationale Vorgaben	19
Kapitel 3: Materielles Strafrecht	20
I. Einleitung	20
II. Der Begriff des Internetstrafrechts	21
III. Internationales Strafrecht	22
1. Grundlagen	22
2. Das Internationale Strafrecht, §§ 3 ff. StGB	23
a) Territorialitätsprinzip, § 3 StGB	23
aa) Handlungsort	23
bb) Erfolgsort	24
b) Schutzprinzip, § 5 Nr. 8 StGB	24
c) Weltrechtsprinzip, § 6 Nr. 6 StGB	24

IV. Schriftenbegriff.....	25
V. Straftaten gegen die Vertraulichkeit, Unversehrtheit und Verfügbarkeit von Computerdaten	25
1. Ausspähen von Daten, § 202a StGB.....	26
a) Tatbestand	26
b) Die Zugangsverschaffung in der Praxis	27
aa) Vorbereitungshandlungen.....	27
bb) Brute-Force-Angriffe.....	27
cc) Trojan-Horse.....	28
dd) Phishing	29
2. Abfangen von Daten, § 202b StGB	30
3. Vorbereiten des Ausspähens und Abfangens von Daten, § 202c StGB	31
4. Datenveränderung, § 303a StGB	31
5. Computersabotage, § 303b StGB.....	32
VI. Verbreitung illegaler Inhalte (Inhaltsdelikte)	32
1. Pornographiestrafrecht, §§ 184 ff. StGB	33
2. Extremistische Propaganda.....	34
VII. Computerbezogene Delikte	34
1. Der Betrug, § 263 StGB.....	34
2. Computerbetrug, § 263a StGB.....	35
3. Fälschung beweiserheblicher Daten, § 269 StGB.....	35
4. Weitere Delikte	36
VIII. Nebenstrafrecht	36
1. Urheberstrafrecht	36
2. Strafbarkeit nach dem BDSG	37

Teil 2: Ausgewählte Problemfelder des Internetstrafrechts

Kapitel 1: Strafrechtliche Probleme im Web 2.0.....

I. Grundlagen	39
1. Einführung	39
2. Entstehungsgeschichte und Begriffliches	40
a) Technische Perspektive	41
b) Wirtschaftliche Perspektive.....	42
3. Strafrechtliche Problemfelder	43
II. Tauschbörsen und Filesharing	43
1. Grundlagen.....	44
a) Filesharing-Netzwerke	45
b) File- bzw. Sharehosting.....	46
c) Sonderformen	47
2. Urheberstrafrecht	47
a) Anbieten von geschützten Werken in P2P-Systemen	48
b) Download von geschützten Werken in P2P-Netzwerken	48
c) Das Anbieten und Downloaden von Dateien mittels File- bzw. Sharehosting	49
d) Vorfeldkriminalisierung	50
3. Strafbare Handlungen der Plattformbetreiber	51
a) Betreiber eines Filesharing-Netzwerks	51
b) Betreiber eines Sharehosting-Portals	52

aa) Neutrale Beihilfe.....	52
(1) Rechtliche Kriterien der Neutralen Beihilfe	53
(a) Kriterien der objektiven Zurechnung	53
(b) Ansatz der „professionellen Adäquanz“	54
(c) Objektiv-subjektiver Ansatz.....	54
(d) Stellungnahme	55
(2) Rechtliche Beurteilung des Sharehosting	55
(a) Sozialadäquanz des Sharehosting.....	55
(aa) Ansicht des OLG Hamburg	56
(bb) Rechtsprechung des BGH	56
(cc) Stellungnahme	57
(b) Subjektive Voraussetzungen der neutralen Beihilfe	58
(c) Beihilfevorsatz	59
bb) Sonderfall: Anonymisierungs-Modell	60
4. Weitere Straftaten im Zuge der Verbreitung geschützter Werke	60
5. Ausblick	61
III. Streaming-Websites am Beispiel kino.to.....	61
1. Technische Grundlagen	62
a) Möglichkeiten der dauerhaften Speicherung.....	63
b) Speicherorte.....	64
2. Urheberrechtsverstöße durch die Stream-Hoster	64
3. Urheberrechtsverstöße durch die Plattformbetreiber	65
a) Urheberrechtsverletzungen nach §§ 106, 108a UrhG	65
aa) Embedded Links	66
(1) Kein Ausschluss einer Verwertungshandlung	66
(2) Kriterien zur Abgrenzung von Täterschaft und Teilnahme	67
(3) Täterschaftliche Begehung durch „embedded links“	68
(4) Mittäterschaftliche Zurechnung	68
bb) Hyperlinks	70
b) Gründung einer kriminellen Vereinigung, § 129 StGB	71
4. Urheberrechtsverstöße der Nutzer	71
a) Vervielfältigung i. S. v. § 16 UrhG	72
b) Rechtfertigung gem. § 44a UrhG	72
aa) Normzweck.....	73
bb) Grundvoraussetzungen von § 44a UrhG	73
cc) Rechtmäßige Nutzung gem. § 44a Nr. 2 UrhG	75
(1) Keine Anwendbarkeit des § 44a Nr. 2 UrhG	75
(2) Vergleich zum „Stufensystem zur mittelbaren Erfassung des Endverbrauchers“	76
(3) Vermittelter Ansatz von Busch	77
(4) Rechtsprechung des EuGH	78
(5) Stellungnahme.....	79
(a) Begriff der offensichtlichen Rechtswidrigkeit	80
(aa) Weitreichender Ansatz.....	80
(bb) Restriktiver Ansatz	81
(cc) Stellungnahme	81
(b) Zwischenergebnis.....	82
dd) Eigenständige Bedeutung	82
c) Rechtfertigung gem. § 53 Abs. 1 UrhG	83
d) Ergebnis.....	84

IV. Onlinespiele und e-Sports.....	84
1. Grundlagen.....	85
a) Der Begriff „e-Sport“.....	85
b) Onlinespiele.....	86
c) Multi-Massively-Online-Role-Playing-Games (MMORPG).....	86
aa) Erstellen eines Spielaccounts.....	87
bb) Spielprinzip.....	87
cc) Echtgeld-Auktionshäuser.....	88
2. Strafrechtliche Würdigung.....	88
a) Anwendbarkeit des deutschen Strafrechts.....	89
b) Ehrverletzungen.....	89
c) Account-Phishing.....	90
aa) Beschaffung der Daten.....	90
(1) Betrug, § 263 StGB.....	90
(a) Fehlende Vermögensverfügung.....	91
(b) Schadensgleiche Vermögensgefährdung.....	92
(c) Stellungnahme.....	92
(2) Fälschung beweisbarer Daten, § 269 StGB.....	93
bb) Verwendung der Daten.....	94
d) Entwendung von „Items“.....	94
aa) Datenveränderung, § 303a StGB.....	95
(1) Unterdrücken.....	95
(2) Verändern.....	96
bb) Betrug, § 263 StGB.....	97
cc) Computerbetrug, § 263a StGB.....	97
(1) Computerspezifische Auslegung.....	97
(2) Betrugsspezifische Auslegung.....	98
(3) Abredewidriges Verhalten durch einen Dritten.....	98
e) Account-Diebstahl.....	99
aa) Account-Hack.....	99
bb) Veräußerung von Accounts.....	100
f) Echtgeld-Auktionshäuser.....	100
aa) Unerlaubtes Glücksspiel, § 284 StGB.....	101
bb) Online-Betrug.....	101
3. Fazit.....	101
Kapitel 2: Soziale Netzwerke am Beispiel Facebook.....	102
I. Grundlagen.....	102
1. Einführung.....	103
2. Funktionen.....	104
a) Gruppen- und Mikroblofunktion.....	105
b) Event-Manager.....	105
c) Pinnwand-Funktion.....	106
d) „Gefällt Mir“-Funktion.....	106
e) „Teilen“-Funktion.....	107
3. Strafrechtlicher Bezug.....	107
II. Ausspähen von Nutzerdaten und Verbreitung von Schadsoftware.....	108
1. Ausspähen von Daten, § 202a StGB.....	109
a) Verbreitung von Schadsoftware via App.....	109
b) Zugriff auf die Nutzermailbox via App.....	109

aa) Disponibilität	110
bb) Reichweite des Einverständnisses	111
2. Datenveränderung und Computersabotage	112
a) Installation von Schadsoftware	112
aa) Keine Funktionsbeeinträchtigung	113
bb) Informationsgehalt des Gesamtdatenspeichers	113
cc) Stellungnahme	114
b) Denial of Service-Angriff	114
3. Fazit	115
III. Ehrverletzungen in sozialen Netzwerken	115
1. Beleidigungsdelikte der §§ 185 ff. StGB	116
2. Erscheinungsformen und besonderer Unrechtsgehalt	117
a) Cybermobbing	117
b) Erhöhter Unrechtsgehalt	118
3. Vorliegen einer Ehrverletzung	119
4. Ehrverletzung mittels „Gefällt Mir“-Funktion	120
a) Einordnung in Täterschaft und Teilnahme	121
b) Voraussetzungen der Beihilfe	122
aa) Kausale Hilfeleistung	122
bb) Zeitpunkt der Beihilfe	123
(1) Zulässigkeit der sukzessiven Beihilfe	123
(a) Rechtsprechung des BGH	124
(b) Entgegenstehende Meinungen in der Literatur	124
(2) Bedeutung für die vorliegende Problematik	125
(a) Fortbestehender Angriff auf das Rechtsgut	125
(b) Auseinanderfallen von Vollendung und Beendigung	126
(3) Annahme der sukzessiven Beihilfe	127
cc) Neutrale Beihilfe	128
5. „Teilen“ von Inhalten	128
6. Fehlendes Unrechtsbewusstsein	129
7. Fazit	130
IV. Verbreitung illegaler Inhalte	130
1. Extremismus in sozialen Netzen	131
2. Verbreiten von Propagandamitteln verfassungswidriger Organisationen	132
a) Subtile Propaganda	132
b) Öffentliches Zugänglichmachen	133
aa) Publikation innerhalb einer Nutzergruppe	134
(1) Individuell-überschaubarer Personenkreis	134
(a) Bisherige Kriterien	134
(b) Übertragung auf geschlossene Nutzergruppen	135
(2) Persönliche Verbundenheit	136
bb) Publikation innerhalb eines Profils	137
(1) Öffentliche Profile	137
(2) Eingeschränkte Sichtbarkeit	138
cc) Ergebnis	139
3. Anleitung zur Begehung einer schweren staatsgefährdenden Gewalttat	139
4. Weitere Straftaten	140
V. Identitätsdiebstahl bzw. Identitätsmissbrauch	140
1. Begriffliches	141
2. Ausspähen von Daten, § 202a StGB	142

3. Beleidigungsdelikte, §§ 185 ff. StGB	143
a) Ehrverletzung durch Profilerstellung	143
aa) Inhalt des Ehrbegriffs	143
bb) Erstellung eines Fake-Profiles	144
cc) Fake-Profile mit beleidigenden Inhalten	145
b) Handeln unter falscher Identität	146
4. Datenschutzstrafrecht	146
a) Anwendbarkeit des BDSG	147
aa) Negative Formulierung des Gesetzes	147
bb) Vergleich zu bisherigen persönlichen Tätigkeiten	147
cc) Kriminelle Zwecksetzung	148
dd) Vergleich mit der Datenschutzkonvention	148
b) Personenbezogene Daten	149
c) Allgemein zugängliche Daten	149
5. Weiteres Nebenstrafrecht	150
VI. Cyberstalking	151
1. Begriffliches	151
2. Erscheinungsformen	152
3. Nachstellung, § 238 StGB	152
a) Tathandlungen	153
b) Taterfolg: Schwerwiegende Beeinträchtigung	154
aa) Beeinträchtigung der Lebensgestaltung	154
bb) Schwerwiegend	156
c) Unbefugtheit	156
4. Fazit	157
VII. Verwertung urheberrechtlich geschützter Inhalte	157
1. Grundlegendes	158
2. Verwertung urheberrechtlich geschützter Inhalte	158
a) Verwertungshandlung	158
aa) Verwendung von Hyperlinks	159
bb) Verwirklichung durch Unterlassen	159
b) Schrankenregelungen	160
3. Fazit	160
VIII. Strafbare Handlungen des Portalbetreibers	161
1. Verwendung des Friend-Finders	161
a) Ausspähen von Daten, § 202a StGB	162
aa) Tatbestandsausschließendes Einverständnis	162
bb) Keine nachträgliche Berechtigung	163
b) Strafbarkeit nach dem BDSG	163
2. Datenerfassung durch Social-Plugins	164
3. Unterstützungshandlungen	164
4. Fazit	165
IX. Ausblick: Möglichkeiten der Strafverfolgung	166
Kapitel 3: Cloud Computing	167
I. Grundlagen des Cloud Computing	167
1. Begriffliches	167
2. Definition	168
a) Grundprinzip: Virtualisierung	169

b)	Cloud-Modelle	170
aa)	Public Clouds.....	170
bb)	Private Clouds.....	170
cc)	Mischformen.....	171
c)	Cloud Services.....	171
d)	Einbeziehung von Dritt-Services	173
e)	Zusammenfassung	173
3.	Vor- und Nachteile von Cloud Computing.....	174
4.	Risiken beim Einsatz von Cloud Computing.....	175
a)	Bekannte Cloud-Sicherheitsprobleme.....	175
b)	Cloud-spezifische Sicherheitsprobleme	176
II.	Rechtliche Aspekte des Cloud Computing.....	176
1.	Zivilrecht.....	177
2.	Öffentliches Recht	178
3.	Datenschutzrecht.....	179
a)	Anwendbarkeit des Datenschutzrechts.....	180
aa)	Kein Anwendungsvorrang des TMG oder TKG	180
bb)	Anwendungsbereich des BDSG	180
b)	Verlagerung von personenbezogenen Daten in die Cloud	181
III.	Cloud Computing als strafrechtliches Problem.....	182
1.	Anwendbarkeit des deutschen Strafrechts	183
a)	Strafbare Handlungen aus Deutschland	183
b)	Straftaten im Zusammenhang mit inländischen Clouds.....	184
aa)	Erfolgssdelikte.....	184
bb)	Abstrakte Gefährdungssdelikte	185
(1)	Ausdehnung des Handlungsorts.....	185
(2)	Vergleich mit Erfolgssdelikten	186
(3)	Anknüpfungspunkt: Physische Präsenz	187
(4)	Lex Loci	187
(5)	Stellungnahme.....	188
c)	Straftaten aus dem Ausland auf bzw. mittels grenzüberschreitender Clouds.....	188
aa)	Erfolgssdelikte.....	189
(1)	Die Cloud als Erfolgssort	189
(2)	Datenschutzrechtlicher Ansatz.....	189
(3)	Stellungnahme.....	190
(4)	Einsatz deutscher Cloud Services gegen ausländische Rechts- güter	190
(a)	Besonderer territorialer Bezug	191
(b)	Subsumtion unter den Erfolgssort.....	191
(c)	Ausblick: Erweiterte Auslegung des Erfolgssortes.....	192
bb)	Abstrakte Gefährdungssdelikte	193
d)	Fazit.....	193
2.	Einschlägige Strafvorschriften.....	194
a)	Ausspähen von Daten, § 202a StGB	194
aa)	Differenzierung hinsichtlich der Dateninhaberschaft.....	195
bb)	Tathandlung: Verschaffen	195
cc)	Nicht für den Täter bestimmt.....	196
(1)	Sealed Clouds.....	196
(2)	Sonderfall: Einbindung von Drittanbietern.....	196

dd) Besondere Sicherung	197
ee) Fazit	198
b) Weitere Datendelikte	198
c) Verletzung von Privatgeheimnissen, § 203 StGB	199
aa) Strafbarkeit der Mitarbeiter des Unternehmens	199
(1) Nutzung von Cloud Computing innerhalb der Landesgrenzen	199
(a) Differenzierung nach Art der Cloud	202
(b) Tatbestandsausschluss: Sozialadäquanz	203
(c) Tatbestandsausschluss über eine Gehilfenstellung, § 203 Abs. 3 S. 2 StGB	203
(aa) Bezugspunkte: Direktionsrecht und Funktionseinheit	204
(bb) Erweiterung auf Externe bei organisatorischer Ein- bindung	205
(cc) Bezugspunkt: hinreichende Weisungs- und Kontroll- rechte	205
(dd) Stellungnahme	207
(d) Strafflosigkeit des Offenbarens im Zuge einer Einwilligung	209
(aa) Tatbestandsausschließendes Einverständnis	210
(bb) Mutmaßliches Einverständnis	210
(2) Nutzung von Cloud Computing durch ausländische Funktions- stellen	211
(3) Nutzung eines Cloud-Angebots unter Einbindung von Dritt- anbietern	212
(a) Begriffsauslegung des „Gehilfen“ i. S. v. § 203 Abs. 3 S. 2 StGB	212
(aa) Wortlaut und allgemeiner Sprachgebrauch	213
(bb) Historie	213
(cc) Gesetzliche Systematik	214
(dd) Innertatbestandliche Systematik	215
(ee) Vergleich mit dem Zivil- und Prozessrecht	216
(ff) Zwischenergebnis	217
(b) Ergebnis	217
(4) Sonderfall: Managed Private Cloud	217
(5) Bedeutung für die Praxis des Cloud Computing	218
bb) Strafbarkeit der Mitarbeiter des Cloud-Service-Providers	218
cc) Fazit	219
d) Urheberstrafrecht	220
IV. Gesamtbetrachtung	220

Teil 3: Die Verantwortlichkeit von Internetdiensteanbietern

Kapitel 1: Die Verantwortlichkeitsregelungen des TMG

I. Einleitung	223
II. Grundlagen der Providerhaftung	223
1. Zentrale Grundbegriffe	224
a) Information	224
b) Diensteanbieter	224
c) Verantwortlichkeit	225
2. Funktionale Einteilung nach dem TMG	227

III. Content-Providing	227
1. Grundlagen.....	227
2. Originäre und zu eigen gemachte Inhalte	227
a) Weblogs.....	228
b) Pinnwand-Funktion in sozialen Netzwerken.....	229
c) Streaming-Angebote.....	229
IV. Host-Providing	230
1. Personeller Anwendungsbereich.....	230
2. Fremde Informationen	230
a) User-Generated-Content-Plattformen	230
b) Ausnahme: Einräumung von Nutzungsrechten.....	231
c) Sharehosting	232
d) Cloud Computing	234
3. Ausschluss der Verantwortlichkeit	235
V. Access-Providing.....	235

Kapitel 2: Verantwortlichkeit von WLAN-, Hyperlink- und Suchmaschinen-Betreiber

Betreiber	236
I. Verantwortlichkeit für offene WLAN-Spots	236
II. Hyperlinks	237
1. Keine Anwendbarkeit der Haftungsprivilegien	238
a) Interne Links	238
b) Externe Links	239
2. Embedded Objects	239
3. Haftungsvermeidung.....	240
III. Verantwortlichkeit für Suchmaschinen	240
1. Grundlegendes	241
2. Technische Darstellung.....	242
a) Snippets.....	242
b) Thumbnails.....	243
c) Google AdWords.....	243
d) Auto-Complete	244
3. Einstufung in die Providertypologie	244
a) Ansicht des BGH.....	245
b) Stellungnahme.....	246

Zusammenfassung	247
------------------------------	------------

Literaturverzeichnis.....	251
----------------------------------	------------

Verzeichnis der zitierten Internetseiten	294
-------------------------------------------------------	------------

Über den Verfasser	295
---------------------------------	------------