

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 17 |
| Einführung | 21 |
| I. Problemstellung | 23 |
| II. Zielsetzung | 25 |
| III. Prüfungsumfang | 27 |
| IV. Vorgehensweise | 28 |
| Erstes Kapitel: Beispielbezogene Tatsachenanalyse | 31 |
| I. Veröffentlichung auf Facebook | 32 |
| 1. Registrierung und allgemeine Funktionen | 34 |
| 2. Arten der Fotoveröffentlichung | 37 |
| a. Profil- und Chronikfotos | 37 |
| b. Fotoalben | 38 |
| c. Empfängerkreis | 39 |
| 3. Gefahren | 43 |
| a. Fotos in kompromittierenden Situationen | 44 |
| b. Speicherung durch den Diensteanbieter auf unbestimmte Zeit | 45 |
| c. Vervielfältigungsmöglichkeit in kürzester Zeit | 46 |
| d. Entanonymisierung durch Markierung und neue Erkennungstechnologien | 47 |
| e. Unmöglichkeit des Auffindens und der dauerhaften Entfernung | 48 |
| f. Zwischenergebnis | 49 |
| II. Veröffentlichung auf Google Street View | 50 |
| 1. Entwicklung und Funktionsweise | 50 |
| 2. Gefahren | 52 |
| a. Die vorangegangene Kontroverse | 52 |
| b. Problematik in Bezug auf die Veröffentlichung | 54 |
| c. Fotoinhalt für jedermann frei zugänglich | 55 |
| d. Bedeutung einer dauerhaften Ablichtung | 55 |

| | |
|---|----|
| e. Fehlerhafte und unzureichende Verfremdungssoftware | 57 |
| f. Aufnahmehöhe | 57 |
| g. Abbildung von Sachfotos | 58 |
| h. Zwischenergebnis | 58 |
| | |
| Zweites Kapitel: Persönlichkeitsrechtliche Relevanz von Fotos nach dem KUG | 61 |
| | |
| I. Die Entstehung des Bildnisschutzes | 61 |
| II. Schutzzweck | 63 |
| III. Systematik | 64 |
| IV. Rechtsanalyse der §§ 22 - 24 KUG | 65 |
| 1. Voraussetzungen des § 22 KUG | 66 |
| a. Bildnis | 66 |
| aa. Darstellungsformen | 66 |
| bb. Begrenzung auf natürliche Personen | 67 |
| cc. Begrenzung auf Personenfotos im Allgemeinen | 68 |
| dd. Bildnisse im Internet | 68 |
| b. Erkennbarkeit | 68 |
| aa. Identifizierungsgrad | 69 |
| bb. Maßgeblicher Personenkreis | 70 |
| cc. Erkennbarkeit im Rahmen von Facebook | 72 |
| dd. Erkennbarkeit im Rahmen von Google Street View | 73 |
| ee. Erkennbarkeit im Rahmen sonstiger Internetplattformen | 73 |
| c. Verbreiten und öffentlich zur Schau stellen | 74 |
| aa. Verbreiten | 75 |
| (1) Verbreitung nur bei körperlicher Weitergabe | 75 |
| (2) Verbreitung nur bei aktivem Tun | 76 |
| (3) Keine Unterscheidung zwischen Verbreiten und Zurschaustellen | 76 |
| (4) Stellungnahme | 76 |
| (5) Verbreitung auf Facebook | 79 |
| (6) Verbreitung auf Google Street View und anderen Plattformen | 79 |
| bb. Öffentliches Zurschaustellen | 80 |
| (1) Zurschaustellen | 80 |

| | |
|---|-----|
| (2) Sonderproblem: Textlinks | 81 |
| (a) Urheberrechtliche Betrachtung | 81 |
| (b) Übertragung auf den Bildnisschutz | 82 |
| (3) Öffentlichkeit | 84 |
| (a) Quantitatives Element | 85 |
| (b) Qualitatives Element | 85 |
| (c) Öffentlichkeit im Rahmen von Facebook | 87 |
| (d) Zwischenergebnis | 89 |
| d. Einwilligung | 89 |
| aa. Rechtsnatur | 90 |
| bb. Ausdrückliche Einwilligung | 91 |
| cc. Formularmäßig erteilte Einwilligung | 93 |
| (1) Einbeziehung von AGB im Rahmen von Internetdiensten | 94 |
| (2) Unzulässigkeit überraschender Klauseln | 94 |
| (3) Inhaltskontrolle | 95 |
| (4) Formularmäßig erteilte Einwilligung für Facebook | 96 |
| dd. Konkludente, mutmaßliche und stillschweigende Einwilligung | 97 |
| (1) Unterschied zur datenschutzrechtlichen Einwilligung | 98 |
| (2) Informationspflichten als Voraussetzung | 98 |
| (3) Annahme, Umfang und Reichweite | 99 |
| (4) Stellungnahme und Zwischenergebnis | 103 |
| ee. Einwilligung Minderjähriger | 104 |
| (1) Geschäftsunfähige Personen | 105 |
| (2) Beschränkt geschäftsfähige Personen | 105 |
| (3) Doppelzuständigkeit | 107 |
| (4) Stellungnahme | 108 |
| ff. Widerruf der Einwilligung | 110 |
| (1) Durchbrechung der Bindungswirkung im Einzelfall | 111 |
| (2) Vergleich mit der Widerrufsmöglichkeit nach dem BDSG | 111 |
| (3) Stellungnahme | 112 |
| (4) Zwischenergebnis | 114 |
| gg. Einwilligung in die Veröffentlichung auf Facebook | 114 |

| | |
|--|-----|
| hh. Exkurs: Einwilligung in die Veröffentlichung durch Bildersuchmaschinen | 119 |
| 2. Voraussetzungen der §§ 23 Abs. 1 Nr. 1-4, 24 KUG – die Ausnahmen | 121 |
| a. § 23 Abs. 1 Nr. 1 KUG | 122 |
| aa. Begriff der Zeitgeschichte | 122 |
| bb. Abgestuftes Schutzkonzept | 123 |
| cc. Vorgelagerte Interessenabwägung als Folge der neuen Rechtsprechung | 124 |
| b. § 23 Abs. 1 Nr. 2 KUG | 125 |
| aa. Personen als Beiwerk | 125 |
| bb. Beiwerk auf Google Street View und Zwischenergebnis | 126 |
| c. § 23 Abs. 1 Nr. 3 KUG | 127 |
| aa. Wiedergabe des Geschehens | 127 |
| bb. Grenzen | 127 |
| d. § 23 Abs. 1 Nr. 4 KUG | 128 |
| e. § 24 KUG | 128 |
| 3. § 23 Abs. 2 KUG – Die Ausnahme der Ausnahmen | 129 |
| a. Berechtigtes Interesse des Abgebildeten | 130 |
| b. Zwischenergebnis | 131 |
| Drittes Kapitel: Persönlichkeitsrechtliche Relevanz von Fotos nach Art. 2 Abs. 1 i.V. mit Art. 1 Abs. 1 GG | 133 |
| I. Schutzbereich | 133 |
| II. Privatechtlicher Schutz | 135 |
| III. Verhältnis zu den Vorschriften des KUG | 136 |
| IV. Anwendungsfälle des APR | 137 |
| 1. Personenfotos | 137 |
| a. Rechtswidriger Eingriff bei jeder Aufnahme | 138 |
| b. Rechtswidriger Eingriff, wenn Verbot nach KUG | 138 |
| c. Einzelfallabwägung | 139 |
| d. Zwischenergebnis | 141 |
| 2. Sachfotos | 141 |
| a. Abbildung unpersönlicher Besitzgüter | 142 |
| b. Abbildung von Häuserfassaden | 142 |
| c. Ausspähen persönlicher Lebensbereiche | 143 |

| | |
|--|-----|
| d. Firmennamen und Logos juristischer Personen | 144 |
| Viertes Kapitel: Persönlichkeitsrechtliche Relevanz von Fotos nach dem BDSG | 147 |
| I. Personenfotos | 147 |
| 1. Unterschiedliche Anwendungsbereiche der Gesetze | 148 |
| 2. Unterschiedliche Definition des Fotobegriffs | 149 |
| 3. Verhältnis der Gesetze zueinander | 150 |
| 4. Stellungnahme | 151 |
| II. Sachfotos | 152 |
| 1. Generelle Anwendung | 153 |
| 2. Automatisierte oder dateigebundene Datenverarbeitung für nicht ausschließlich persönliche oder private Zwecke | 154 |
| 3. Sachabbildungen als personenbezogene Daten | 155 |
| 4. Bestimmbarkeit | 156 |
| a. Unterscheidung zwischen absoluter und praktischer Unmöglichkeit | 156 |
| b. Ausmaß des zu unterstellenden Zusatzwissens | 157 |
| aa. Kenntnis der speichernden Stelle ausschlaggebend | 158 |
| bb. Theoretische Möglichkeit der Kenntnisnahme ausschlaggebend | 158 |
| cc. Differenzierung nach Nutzergruppen | 158 |
| dd. Stellungnahme | 159 |
| 5. Ausnahmen | 159 |
| 6. Vorrang des BDSG gegenüber dem APR | 161 |
| 7. Sachfotos auf Google Street View | 162 |
| a. Personenbezug von Personen und Kfz-Kennzeichen | 162 |
| b. Personenbezug von Häuserfassaden | 163 |
| c. Datenerhebung und -speicherung aus allgemein zugänglichen Quellen | 164 |
| aa. Aufnahmen aus einer Höhe von 2.90 m mit Einblick in sichtschutzbegrenzten Raum | 165 |
| bb. Aufnahmen ohne weitergehenden Einblick als bei einer Aufnahmehöhe von 2 m | 166 |
| cc. Interessenabwägung nach § 29 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 BDSG | 168 |
| dd. Zwischenergebnis | 169 |

| | |
|--|-----|
| d. Datenübermittlung nach § 29 Abs. 2 BDSG durch Internetveröffentlichung | 169 |
| e. Stellungnahme | 171 |
| f. Zwischenergebnis | 173 |
| | |
| Fünftes Kapitel: Abwehrrechte | 175 |
| I. Abwehrrechte des KUG | 175 |
| 1. Vernichtung, § 37 KUG | 175 |
| 2. Übernahme, § 38 KUG | 177 |
| II. Abwehrrechte des BGB | 177 |
| 1. Unterlassungsanspruch | 177 |
| 2. Beseitigungsanspruch | 180 |
| 3. Materieller Schadensersatz | 181 |
| 4. Immaterieller Schadensersatz | 183 |
| 5. Auskunftsanspruch | 184 |
| 6. Bereicherungsanspruch | 187 |
| III. Abwehrrechte des BDSG | 188 |
| IV. Strafrechtliche Vorschriften | 189 |
| V. Zwischenergebnis | 190 |
| | |
| Sechstes Kapitel: Haftungsfragen | 193 |
| I. Haftung des Dienstanbieters | 193 |
| II. Haftung des Profilinhabers | 198 |
| III. Exkurs: Haftung von Suchmaschinenbetreibern im Rahmen der Fotosuche | 199 |
| | |
| Siebtes Kapitel: Zuständigkeiten und anwendbares Recht | 205 |
| I. Zuständigkeit deutscher Gerichte | 206 |
| 1. Allgemeiner Gerichtsstand einer natürlichen Person | 207 |
| 2. Allgemeiner Gerichtsstand einer juristischen Person | 208 |
| 3. Besondere Gerichtsstände der Niederlassung und der unerlaubten Handlung | 209 |
| a. Besonderer Gerichtsstand der Niederlassung | 209 |
| b. Besonderer Gerichtsstand der unerlaubten Handlung | 211 |
| II. Anwendbarkeit des materiellen Rechts | 219 |

| | |
|---|-----|
| Achtes Kapitel: Kernaussagen der Rechtsanalyse | 221 |
| Neuntes Kapitel: Praktikable und zielorientierte Lösungsvorschläge | 233 |
| I. Erforderliche Maßnahmen des Gesetzgebers und der Rechtsprechung | 234 |
| 1. Maßnahmen das KUG betreffend | 234 |
| a. Einheitliche Auslegung des Einwilligungsvorbehaltes | 234 |
| b. Jederzeitige Widerrufsmöglichkeit | 235 |
| c. Restriktive Anwendung der Ausnahmeverordnungen des KUG | 235 |
| d. Kasuistik bei der Festlegung von (im-)materiellem Schadensersatz | 237 |
| e. Extensivere Anwendung des § 33 KUG | 237 |
| 2. Maßnahmen das BDSG und die EU-Datenschutzgrundverordnung betreffend | 239 |
| a. Begriff des „Veröffentlichen“ | 239 |
| b. Gewährung von immateriellem Schadensersatz | 242 |
| c. Vorgaben zur technischen Ausgestaltung der Internetplattform – „privacy by design“ | 242 |
| 3. Maßnahmen das TMG betreffend | 244 |
| a. Auskunftsanspruch zur Durchsetzung der Persönlichkeitsrechte | 244 |
| b. Umfang der Prüfpflichten des Netzwerkbetreibers | 245 |
| c. Haftungsprivilegierung für die Indexierung durch (Foto-) Suchmaschinen | 246 |
| II. Erforderliche Maßnahmen des Diensteanbieters | 247 |
| 1. Diensteanbieter stellt die Plattform bereit, Fotoveröffentlichung erfolgt durch den Nutzer | 247 |
| a. Technische Gestaltung der Plattform | 248 |
| b. Nutzersensibilisierung außerhalb der Plattform | 252 |
| 2. Diensteanbieter veröffentlichen die Fotos selbst | 253 |
| III. Erforderliche Maßnahmen des Nutzers | 255 |
| Zehntes Kapitel: Ergebnis | 257 |
| Literaturverzeichnis | 259 |