

# Inhaltsübersicht

|  |            |
|--|------------|
| <b>Vorwort</b>   | <b>VII</b> |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b>  | <b>XI</b>  |
| <b>§ 1 Einleitung</b>  | <b>1</b>   |
| A. Anlass der Untersuchung   | 1          |
| B. Ziel der Untersuchung   | 4          |
| C. Gang der Untersuchung   | 6          |
| <b>§ 2 Begriff des „digitalen Nachlasses“</b>  | <b>9</b>   |
| A. Ähnliche verwandte Begrifflichkeiten  | 9          |
| B. Die Termini „Nachlass“ und „digital“  | 10         |
| C. Definitionsansätze  | 12         |
| D. Schlussfolgerung zum Begriff des „digitalen Nachlasses“                                     | 13         |
| E. Zweiteilung des „digitalen Nachlasses“  | 14         |
| <b>§ 3 Strukturelemente des Erbrechts</b>  | <b>17</b>  |
| A. Erbrechtsgarantie des Art. 14 Abs. 1 S. 1 Alt. 2 GG   | 17         |
| B. Universalsukzession des Erbrechts   | 18         |
| C. Vermögensbegriff  | 24         |
| <b>§ 4 Vererbbarkeit von Online-Daten</b>  | <b>57</b>  |
| A. Erbrechtlicher Eigentumserwerb an Online-Daten  | 57         |
| B. Erbrechtlicher Erwerb von Urheberrechten an Online-Inhalten                                 | 68         |
| C. Erbrechtliche Rechtsnachfolge in schuldrechtliche Rechtsbeziehungen                         | 71         |
| D. Zusammenfassung zur Vererbbarkeit von Online-Daten  | 102        |
| <b>§ 5 Persönlichkeitsrechtliche Implikationen – Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten</b> | <b>105</b> |
| A. Differenzierungs- und Infektionstheorie   | 106        |
| B. Rolle der §§ 2047 Abs. 2, 2373 S. 2 BGB   | 108        |
| C. Zwischenergebnis zum Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten                              | 114        |
| D. Gewährleistungsumfang des Persönlichkeitsrechts   | 114        |
| E. Schutzwürdige Erbeninteressen   | 131        |
| F. Folgerungen für den digitalen Nachlass  | 134        |
| G. Zusammenfassung zum Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten                               | 160        |

|  |            |
|--|------------|
| <b>§ 6 Funktionell-inhaltliches Ausmaß der Erbenbefugnisse</b>                         | <b>165</b> |
| A. Zugang vs. Herausgabe   | 165        |
| B. Passivität vs. Aktivität  | 168        |
| C. Zusammenfassung zum funktionell-inhaltlichen Ausmaß der Erbenbefugnisse             | 174        |
| <b>§ 7 Vererbbarkeit von Offline-Daten</b>   | <b>177</b> |
| A. Rechtliche „Schicksalsgemeinschaft“ von Datenträgern und Daten                      | 177        |
| B. Schlussfolgerung zur Vererbbarkeit von Offline-Daten                                | 183        |
| <b>§ 8 Befugnisse und Rechtsstellung der nächsten Angehörigen</b>                      | <b>185</b> |
| A. Einfachgesetzliche Rechtsgrundlagen für Zugriffs- und Einsichtsrechte               | 185        |
| B. Unmittelbar verfassungsrechtliches Einsichtsrecht                                   | 189        |
| C. Regelmäßige Personenidentität von Erben und nächsten Angehörigen                    | 195        |
| D. Auskunftsansprüche  | 197        |
| E. Zusammenfassung zu den Befugnissen und der Rechtsstellung der nächsten Angehörigen  | 201        |
| <b>§ 9 Zusammenfassung in Thesen</b>   | <b>203</b> |
| A. Begriff des „digitalen Nachlasses“  | 203        |
| B. Strukturelemente des Erbrechts  | 203        |
| C. Vererbbarkeit von Online-Daten  | 206        |
| D. Persönlichkeitsrechtliche Implikationen – Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten | 208        |
| E. Funktionell-inhaltliches Ausmaß der Erbenbefugnisse                                 | 211        |
| F. Vererbbarkeit von Offline-Daten   | 212        |
| G. Befugnisse und Rechtsstellung der nächsten Angehörigen                              | 214        |
| <b>Literaturverzeichnis</b>  | <b>217</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|            |   |           |
|------------|---|-----------|
| <b>§ 1</b> | <b>Einleitung</b>   | <b>1</b>  |
| A.         | Anlass der Untersuchung   | 1         |
| B.         | Ziel der Untersuchung   | 4         |
| C.         | Gang der Untersuchung   | 6         |
| <b>§ 2</b> | <b>Begriff des „digitalen Nachlasses“</b>                                       | <b>9</b>  |
| A.         | Ähnliche verwandte Begrifflichkeiten  | 9         |
| B.         | Die Termini „Nachlass“ und „digital“  | 10        |
| I.         | „Nachlass“  | 10        |
| II.        | „Digital“   | 11        |
| C.         | Definitionsansätze  | 12        |
| D.         | Schlussfolgerung zum Begriff des „digitalen Nachlasses“                         | 13        |
| E.         | Zweiteilung des „digitalen Nachlasses“  | 14        |
| I.         | Online-Daten  | 15        |
| II.        | Offline-Daten   | 15        |
| <b>§ 3</b> | <b>Strukturelemente des Erbrechts</b>   | <b>17</b> |
| A.         | Erbrechtsgarantie des Art. 14 Abs. 1 S. 1 Alt. 2 GG                             | 17        |
| B.         | Universalsukzession des Erbrechts   | 18        |
| I.         | Rechtsphilosophische Grundlage der Universalsukzession                          | 18        |
| 1.         | Lehre von der Willensunsterblichkeit  | 19        |
| 2.         | Lehre von der Persönlichkeitsfortsetzung  | 19        |
| 3.         | Vermögensrechtliche Universalsukzession   | 20        |
| 4.         | Stellungnahme zur rechtsphilosophischen Grundlage der<br>Universalsukzession    | 20        |
| II.        | Inhalt, Zweck und Funktion der erbrechtlichen<br>Universalsukzession            | 22        |
| C.         | Vermögensbegriff  | 24        |
| I.         | Haftungs-, Vollstreckungs-, und Insolvenzrechtlicher<br>Vermögensbegriff        | 25        |
| II.        | Wirtschaftlicher Vermögensbegriff   | 26        |
| III.       | Schadensrechtlicher Vermögensbegriff  | 26        |
| IV.        | Erbrechtlicher Vermögensbegriff   | 28        |
| 1.         | Kriterium des Geldwerts und Regel-Ausnahme-Verhältnis                           | 29        |
| 2.         | Stellungnahme zum Kriterium des Geldwerts und zum Regel-<br>Ausnahme-Verhältnis | 30        |
| a)         | Vererbbarkeit wirtschaftlicher Belanglosigkeiten                                | 31        |
| b)         | Positiv kodifizierte Durchbrechungen  | 31        |

|            |   |           |
|------------|---|-----------|
| c)         | Historische Auslegung   | 32        |
| d)         | Substanzlosigkeit des „Typik-Arguments“   | 32        |
| e)         | Beschränkte Wirkung des Regel-Ausnahme-Verhältnisses  | 32        |
| 3.         | Kriterium der besonderen Personenbezogenheit und der<br>Höchstpersönlichkeit  | 33        |
| 4.         | Stellungnahme zum Kriterium der besonderen<br>Personenbezogenheit und der Höchstpersönlichkeit  | 36        |
| a)         | Positive Begriffsbestimmung statt negativer<br>Lösungsansatz  | 36        |
| b)         | Historische Auslegung   | 39        |
| aa)        | Keine Rechtfertigung eines negativen Ansatzes   | 39        |
| bb)        | Pandektismus und Kodifikation des Bürgerlichen<br>Gesetzbuchs   | 40        |
| (1)        | Ausarbeitungen Puchtas und Gierkes  | 41        |
| (2)        | Höchstpersönlichkeit als Attribut des<br>Familienrechts und des „eigenpersönlichen<br>Bereichs“   | 42        |
| (3)        | Weg in Richtung einer „gewillkürten<br>Höchstpersönlichkeit“  | 43        |
| cc)        | Schlussfolgerung zur historischen Auslegung   | 45        |
| c)         | Verhältnis von Geldwert und besonderer<br>Personenbezogenheit   | 46        |
| 5.         | Anwendung des Leistungsstörungsrechts   | 47        |
| 6.         | Stellungnahme zur Anwendung des Leistungsstörungsrechts   | 47        |
| 7.         | „Elastischer Vermögensbegriff“  | 48        |
| 8.         | Stellungnahme zum „elastischen Vermögensbegriff“  | 48        |
| 9.         | Eigener Lösungsansatz: Überschießende Synthese von dem<br>besonderen Personenbezug immanenten Kriterien und dem<br>„elastischem Vermögensbegriff“ | 49        |
| a)         | Begründung der Synthese   | 50        |
| b)         | „Überschuss“ der Synthese   | 51        |
| c)         | Miteinander erbrechtsinterner und erbrechtsexterner<br>Wertungen  | 52        |
| d)         | Sinnhaftigkeit der Vorgehensweise   | 53        |
| e)         | Dogmatische Grundlage des Erlöschens von<br>Rechtspositionen  | 53        |
| 10.        | Schlussfolgerung zum erbrechtlichen Vermögensbegriff  | 54        |
| <b>§ 4</b> | <b>Vererbbarkeit von Online-Daten</b>   | <b>57</b> |
| A.         | Erbrechtlicher Eigentumserwerb an Online-Daten  | 57        |
| I.         | Sacheigenschaft von Daten   | 58        |
| 1.         | Körperlichkeit von Daten  | 59        |
| 2.         | Bedeutung der Abhängigkeit von einem Speichermedium   | 61        |
| 3.         | Bedeutung der „Verkörperungs-Rechtsprechung“  | 62        |

|      |   |    |
|------|---|----|
| II.  | Analoge Anwendbarkeit von § 903 S. 1 BGB  | 64 |
| III. | Schlussfolgerung zum erbrechtlichen Eigentumserwerb an Online-Daten                       | 67 |
| B.   | Erbrechtlicher Erwerb von Urheberrechten an Online-Inhalten                               | 68 |
| I.   | Schutfähigkeit der Inhalte  | 68 |
| II.  | Praktische Herausforderungen  | 69 |
| C.   | Erbrechtliche Rechtsnachfolge in schuldrechtliche Rechtsbeziehungen                       | 71 |
| I.   | Geldzahlungspflicht und Rechtsbindungswille   | 71 |
| II.  | Vertragstypologische Rechtsnatur  | 73 |
| 1.   | Plattformverträge zur Nutzung sozialer Netzwerke  | 73 |
| a)   | Daten als Entgelt   | 73 |
| b)   | Schuldrechtliche Einordnung   | 76 |
| 2.   | E-Mail-Service-Verträge   | 78 |
| 3.   | Verträge mit Online-Speicherdiensten  | 79 |
| III. | Erlöschen der Rechtsverhältnisse mit dem Tod  | 80 |
| 1.   | Differenzierung zwischen Account und Inhalten   | 80 |
| a)   | Rechtsprechung zu Giroverhältnissen   | 81 |
| b)   | Argument des mangelnden Vermögenswerts der Kontoinhaberschaft                             | 82 |
| c)   | Schlussfolgerung zur Differenzierung zwischen Account und Inhalten                        | 83 |
| 2.   | Vererbbarkeit entgegenstehendes „Wesen“   | 83 |
| a)   | Begriffsklärung und allgemeine Grundlegung  | 84 |
| aa)  | Begriff des „Wesens“ von Rechtsverhältnissen  | 84 |
| bb)  | Systematische Betrachtungsdifferenzierung   | 85 |
| b)   | Meinungsstand   | 86 |
| aa)  | Annahme einer personenbezogenen Plattformmitgliedschaft                                   | 86 |
| bb)  | Ablehnung eines besonderen Personenbezugs   | 87 |
| c)   | Stellungnahme zum der Vererbbarkeit entgegenstehenden „Wesen“                             | 90 |
| aa)  | Von dem Diensteanbieter geschuldete Leistung  | 92 |
| bb)  | Von dem Dienstenutzer geschuldete Leistung  | 93 |
| cc)  | Interessen der Kommunikationspartner  | 94 |
| (1)  | Bundesgerichtshof: Wertungsmäßige Risikogleichstellung                                    | 95 |
| (2)  | Hinterfragung der wertungsmäßigen Risikogleichstellung                                    | 96 |
| (a)  | Typisierende Betrachtungsweise der Vergleichssachverhalte                                 | 96 |
| (b)  | Hypothese: Besonderheit der „personalisierten Zugriffsschranken“ gebietet Differenzierung | 97 |

|            |  |            |
|------------|--|------------|
|            | (c) Überprüfung der Hypothese  | 97         |
|            | (aa) Fallmodellierung  | 97         |
|            | (bb) Erkenntnisse aus der<br>Fallmodellierung  | 99         |
|            | (d) Schlussfolgerung zur wertungsmäßigen<br>Risikogleichstellung                                 | 100        |
|            | (3) Schlussfolgerung zu den Interessen der<br>Kommunikationspartner                              | 101        |
| D.         | Zusammenfassung zur Vererbbarkeit von Online-Daten   | 102        |
| <b>§ 5</b> | <b>Persönlichkeitsrechtliche Implikationen – Umfang der<br/>Vererbbarkeit von Online-Daten</b>   | <b>105</b> |
| A.         | Differenzierungs- und Infektionstheorie  | 106        |
| B.         | Rolle der §§ 2047 Abs. 2, 2373 S. 2 BGB  | 108        |
| I.         | Darstellung der gesetzlichen Grundentscheidung   | 108        |
| II.        | Kein Erfordernis einer dinglichen Verkörperung der Inhalte                                       | 110        |
| III.       | Gleichbehandlung von analogen und digitalen Inhalten   | 111        |
| IV.        | Persönlichkeitsrechtliche Ausstrahlungswirkung   | 112        |
|            | 1. Meinungsstand   | 112        |
|            | 2. Stellungnahme zur persönlichkeitsrechtlichen<br>Ausstrahlungswirkung                          | 113        |
| C.         | Zwischenergebnis zum Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten                                   | 114        |
| D.         | Gewährleistungsumfang des Persönlichkeitsrechts  | 114        |
| I.         | Allgemeines Persönlichkeitsrecht   | 115        |
|            | 1. Zivilrechtliches allgemeines Persönlichkeitsrecht   | 115        |
|            | 2. Verfassungsrechtliches allgemeines Persönlichkeitsrecht                                       | 116        |
|            | 3. Beziehung des zivilrechtlichen zum verfassungsrechtlichen<br>allgemeinen Persönlichkeitsrecht | 118        |
| II.        | Postmortales Persönlichkeitsrecht  | 120        |
|            | 1. Inhalt des verfassungsrechtlichen postmortalen<br>Persönlichkeitsrechts                       | 122        |
|            | 2. Dualistischer Inhalt des zivilrechtlichen postmortalen<br>Persönlichkeitsrechts               | 124        |
|            | a) Schutz der unvererblichen ideellen<br>Persönlichkeitsbestandteile                             | 125        |
|            | b) Schutz der vererblichen materiellen<br>Persönlichkeitsbestandteile                            | 128        |
| E.         | Schutzwürdige Erbeninteressen  | 131        |
| F.         | Folgerungen für den digitalen Nachlass   | 134        |
| I.         | Postmortales Persönlichkeitsrecht und bloße Vererbung privater<br>Inhalte                        | 135        |

|            |  |            |
|------------|--|------------|
| II.        | Postmortales Persönlichkeitsrecht und Geheimnisschutz  | 137        |
| 1.         | Meinungsstand zur Geheimniswahrereignschaft von Online-Diansteaanbietern   | 138        |
| 2.         | Stellungnahme zur Geheimniswahrereignschaft von Online-Diansteaanbietern   | 141        |
| 3.         | Beliebigkeit der Enthüllung  | 143        |
| a)         | Rechtslage zum postmortalen Einsichtsrecht in die Patientenakte  | 144        |
| b)         | Übertragung auf das postmortale Einsichtsrecht in Online-Accounts  | 147        |
| III.       | Ergebnis: Kein Recht auf postmortale Geheimhaltung des Erblassers gegenüber seinen Erben de lege lata                  | 150        |
| IV.        | Ausblick: Plädoyer gegen ein Recht des Erblassers auf postmortale Geheimhaltung gegenüber seinen Erben de lege ferenda | 152        |
| V.         | Praktische Hindernisse einer inhaltlichen Differenzierung  | 155        |
| VI.        | Beachtung gesetzgeberischer Wertungsentscheidungen   | 158        |
| G.         | Zusammenfassung zum Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten  | 160        |
| <b>§ 6</b> | <b>Funktionell-inhaltliches Ausmaß der Erbenbefugnisse</b>   | <b>165</b> |
| A.         | Zugang vs. Herausgabe  | 165        |
| I.         | Entwicklung und Standpunkt der Rechtsprechung  | 165        |
| II.        | Stellungnahme zur Rechtsprechung   | 166        |
| B.         | Passivität vs. Aktivität   | 168        |
| I.         | Lückenhaftigkeit des Wissenschaftsstandes  | 169        |
| II.        | Entwicklung eines Lösungsmodells   | 170        |
| 1.         | Persönlichkeitsrechtliche Erfordernisse der Offenlegung der personellen Verschiedenheit oder der Einwilligung          | 171        |
| 2.         | Differenzierung nach der Zweckverfolgung   | 173        |
| C.         | Zusammenfassung zum funktionell-inhaltlichen Ausmaß der Erbenbefugnisse  | 174        |
| <b>§ 7</b> | <b>Vererbbarkeit von Offline-Daten</b>   | <b>177</b> |
| A.         | Rechtliche „Schicksalsgemeinschaft“ von Datenträgern und Daten   | 177        |
| I.         | Hindernisse auf der „Bedeutungsebene“ von Daten  | 178        |
| II.        | Hindernisse auf der „Zeichenebene“ von Daten   | 179        |
| 1.         | Eigentumserwerb nach § 947 Abs. 1 und 2 BGB  | 179        |
| 2.         | Eigentumserwerb nach § 950 Abs. 1 BGB  | 180        |
| 3.         | Analoge Anwendbarkeit von § 947 Abs. 1 und 2 BGB und § 93 BGB  | 181        |
| B.         | Schlussfolgerung zur Vererbbarkeit von Offline-Daten   | 183        |

|            |   |            |
|------------|---|------------|
| <b>§ 8</b> | <b>Befugnisse und Rechtsstellung der nächsten Angehörigen</b>                       | <b>185</b> |
| A.         | Einfachgesetzliche Rechtsgrundlagen für Zugriffs- und Einsichtsrechte               | 185        |
| I.         | Alternativverhältnis und § 1922 Abs. 1 BGB  | 185        |
| II.        | „Originäre Rechte“ außerhalb des Erbrechts  | 186        |
| B.         | Unmittelbar verfassungsrechtliches Einsichtsrecht                                   | 189        |
| I.         | Maßgebliche Grundsätze richterrechtlicher Rechtsfortbildung                         | 189        |
| II.        | Plädoyer gegen eine richterrechtliche Rechtsfortbildung hin zu einem Einsichtsrecht | 193        |
| C.         | Regelmäßige Personenidentität von Erben und nächsten Angehörigen                    | 195        |
| D.         | Auskunftsansprüche  | 197        |
| I.         | Anspruch aus § 2314 Abs. 1 BGB  | 197        |
| II.        | Anspruch aus Treu und Glauben nach § 242 BGB  | 199        |
| E.         | Zusammenfassung zu den Befugnissen und der Rechtsstellung der nächsten Angehörigen  | 201        |
| <b>§ 9</b> | <b>Zusammenfassung in Thesen</b>  | <b>203</b> |
| A.         | Begriff des „digitalen Nachlasses“  | 203        |
| B.         | Strukturelemente des Erbrechts  | 203        |
| C.         | Vererbbarkeit von Online-Daten  | 206        |
| D.         | Persönlichkeitsrechtliche Implikationen – Umfang der Vererbbarkeit von Online-Daten | 208        |
| E.         | Funktionell-inhaltliches Ausmaß der Erbenbefugnisse                                 | 211        |
| F.         | Vererbbarkeit von Offline-Daten   | 212        |
| G.         | Befugnisse und Rechtsstellung der nächsten Angehörigen                              | 214        |
|            | <b>Literaturverzeichnis</b>   | <b>217</b> |