

**SCHRIFTEN ZUM
WIRTSCHAFTS- UND
MEDIENRECHT,
STEUERRECHT UND
ZIVILPROZESSRECHT**

Herausgegeben von Jürgen Costede
und Gerald Spindler

Band 53

Carlo Piltz

**Soziale Netzwerke
im Internet –
Eine Gefahr für das
Persönlichkeitsrecht?**

Inhaltsverzeichnis

1	Einleitung	1
1.1	Allgemein	1
1.2	Gang der Untersuchung	5
2	Das allgemeine Persönlichkeitsrecht und sein Schutz	9
2.1	Dogmatische Grundlagen	9
2.2	Schutzbereiche des allgemeinen Persönlichkeitsrechts	10
2.2.1	Das Recht am eigenen Bild	12
2.2.2	Das Recht auf informationelle Selbstbestimmung	14
2.3	Wirkung im Zivilrecht	16
3	Aufbau und Funktionsweise der sozialen Netzwerke	19
3.1	Ausgestaltung	19
3.2	Geschäftsmodell	23
3.3	Rechtliche Risiken	24
4	Gefahren für das allgemeine Persönlichkeitsrecht	27
4.1	Vertragsverhältnis zwischen Anbieter und Nutzer	27
4.1.1	Vertragsschluss	27
4.1.2	AGB	30
4.1.2.1	Anwendbares Recht	31
4.1.2.2	Wirksame Einbeziehung der AGB	34
4.1.2.2.1	Ausdrücklicher Hinweis auf AGB, § 305 Abs. 2 Nr. 1 BGB	34
4.1.2.2.2	Möglichkeit der Kenntnisnahme, § 305 Abs. 2 Nr. 2 BGB	34
4.1.2.2.3	Einverständnis, § 305 Abs. 2 BGB	35
4.1.2.2.4	Überraschende Klauseln, § 305c Abs. 1 BGB	35
4.1.2.2.4.1	Einräumung von Nutzungsrechten	36
4.1.2.2.4.1.1	GooglePlus	37
4.1.2.2.4.1.2	Facebook	39
4.1.2.2.4.1.3	XING und meinVZ	40
4.1.2.2.4.1.4	Ausnahme: Branchenüblichkeit	40
4.1.2.2.4.2	Zwischenergebnis zur Einräumung von Nutzungsrechten	41
4.1.2.2.5	Thesen	41
4.1.2.3	Inhaltskontrolle, §§ 307 ff. BGB	42
4.1.2.3.1.1	Transparenzgebot, § 307 Abs. 1 S. 2 BGB	43
4.1.2.3.1.1.1	GooglePlus	43
4.1.2.3.1.1.2	Facebook	44
4.1.2.3.1.1.3	XING und meinVZ	45
4.1.2.3.1.2	Mit wesentlichen Grundgedanken der gesetzlichen	

Regelung nicht zu vereinbaren, § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB	45
4.1.2.3.1.2.1 GooglePlus.....	49
4.1.2.3.1.2.2 Facebook.....	50
4.1.2.3.1.2.3 XING und meinVZ.....	51
4.1.2.3.1.3 Zwischenergebnis zur Inhaltskontrolle	51
4.1.2.3.2 Thesen.....	52
4.1.3 Minderjährige.....	53
4.1.3.1 Konkludente Zustimmung des gesetzlichen Vertreters.....	54
4.1.3.2 Bewirken mit eigenen Mitteln, § 110 BGB.....	55
4.1.3.3 Zwischenergebnis zur vertraglichen Einbeziehung Minderjähriger.....	57
4.2 Datenschutz (Recht auf informationelle Selbstbestimmung)	57
4.2.1 Datenschutz und soziale Netzwerke	58
4.2.2 National anwendbares Datenschutzrecht	60
4.2.2.1 Personenbezogene Daten.....	61
4.2.2.1.1 Absolute Bestimmbarkeit des Personenbezugs	62
4.2.2.1.2 Relative Bestimmbarkeit des Personenbezugs.....	62
4.2.2.1.3 IP-Adressen.....	63
4.2.2.2 Bestandsdaten.....	65
4.2.2.3 Nutzungsdaten	66
4.2.2.4 Inhaltsdaten.....	66
4.2.3 International anwendbares Datenschutzrecht.....	68
4.2.3.1 TMG	69
4.2.3.2 BDSG	71
4.2.3.2.1 Facebook.....	75
4.2.3.2.1.1 Niederlassung in einem EU-Mitgliedstaat	75
4.2.3.2.1.2 Zurückgreifen auf Mittel	79
4.2.3.2.2 Google.....	82
4.2.3.2.2.1 Niederlassung in einem EU-Mitgliedstaat	82
4.2.3.2.2.2 Zurückgreifen auf Mittel	83
4.2.3.2.3 Zwischenergebnis zum international anwendbaren Datenschutzrecht.....	84
4.2.3.3 Rechtswahlfreiheit im Datenschutzrecht.....	84
4.2.4 Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit.....	87
4.2.4.1 Anbieter	88
4.2.4.2 Nutzer	92
4.2.4.2.1 Persönliche oder familiäre Tätigkeit.....	93
4.2.4.2.2 Rückausnahme	97
4.2.4.2.2.1 Öffnung des Profils für das Internet.....	97

4.2.4.2.2.2 Auf berufliche Zwecke ausgerichtete Plattform.....	102
4.2.4.2.2.3 Einrichtung gewerblicher Profile	102
4.2.4.2.3 Zwischenergebnis zur datenschutzrechtlichen Verantwortlichkeit ...	103
4.2.5 Datenschutzrechtliche Rechtsgrundlagen und Erlaubnisvorschriften.....	104
4.2.5.1 TMG	104
4.2.5.1.1 Anbieter	105
4.2.5.1.2 Nutzer.....	106
4.2.5.1.3 Erlaubnistatbestände	107
4.2.5.2 BDSG	108
4.2.5.2.1 Anbieter	108
4.2.5.2.2 Nutzer.....	110
4.2.6 Datenschutzrechtliche Einwilligung (Datenschutzerklärung)	112
4.2.6.1 Wirksamkeitsvoraussetzungen	113
4.2.6.1.1 TMG.....	113
4.2.6.1.1.1 Bewusste und eindeutige Handlung	114
4.2.6.1.1.2 Informiert sein (Zweckbestimmung).....	116
4.2.6.1.1.2.1 Informationspflichten, § 13 Abs. 1 TMG, § 4a Abs. 1 S. 2 BDSG.....	117
4.2.6.1.1.2.2 Datenschutzerklärung	118
4.2.6.1.1.3 Freiwilligkeit	119
4.2.6.1.1.3.1 Kopplungsverbot	120
4.2.6.1.1.3.2 In sozialen Netzwerken	121
4.2.6.1.2 BDSG.....	123
4.2.6.1.2.1 Vorliegen besonderer Umstände bei der Nutzung von Telemedien	124
4.2.6.1.2.2 Exkurs: Europarechtswidrigkeit von § 4a Abs. 1 S. 3 BDSG?	129
4.2.6.1.3 Zwischenergebnis zur datenschutzrechtlichen Einwilligung.....	133
4.2.6.2 Konkludente Einwilligung	133
4.2.6.2.1 Registrierung.....	137
4.2.6.2.2 Änderung der Profileinstellungen.....	139
4.2.6.2.2.1 Eigenes Profil	141
4.2.6.2.2.2 Fremdes Profil	142
4.2.6.2.3 Zwischenergebnis zur konkludenten datenschutzrechtlichen Einwilligung.....	143
4.2.6.3 Minderjährige	143
4.2.6.4 In AGB	147
4.2.6.4.1 Rechtsnatur	147

4.2.6.4.2 Anwendbares Recht	148
4.2.6.4.3 AGB-rechtliche Wirksamkeit	149
4.2.6.4.3.1 Hervorhebung.....	149
4.2.6.4.3.2 Bezeichnung.....	150
4.2.6.4.3.3 Bestimmtheit	151
4.2.6.4.3.4 Opt-in für elektronische Werbung.....	152
4.2.6.5 Auftretende Arten	154
4.2.6.5.1 Facebook	154
4.2.6.5.1.1 Datenschutzrechtliche Einwilligung	154
4.2.6.5.1.2 Einzelne Klauseln.....	156
4.2.6.5.1.2.1 Informationen, die wir über dich erhalten	156
4.2.6.5.1.2.2 Wie wir uns bereitgestellte Informationen verwenden	157
4.2.6.5.1.2.3 Wie Werbung funktioniert.....	158
4.2.6.5.2 Google.....	158
4.2.6.5.2.1 Datenschutzrechtliche Einwilligung	158
4.2.6.5.2.2 Einzelne Klauseln.....	160
4.2.6.5.2.2.1 Informationen, die wir aufgrund Ihrer Nutzung unserer Dienste erhalten	160
4.2.6.5.2.2.2 Wie wir die von uns erhobenen Informationen nutzen.....	161
4.2.6.5.3 meinVZ	162
4.2.6.5.3.1 Datenschutzrechtliche Einwilligung	162
4.2.6.5.3.2 Einzelne Klauseln.....	163
4.2.6.5.3.2.1 Ziffer 3	163
4.2.6.5.3.2.2 Ziffer 5	164
4.2.6.5.4 XING	164
4.2.6.5.4.1 Datenschutzrechtliche Einwilligung	164
4.2.6.5.4.2 Einzelne Klauseln.....	165
4.2.6.5.4.2.1 Ziffer 7: API und Verarbeiten von Daten im Auftrag des Nutzers	165
4.2.6.5.4.2.2 Ziffer 12: Cookies, Pixel.....	166
4.2.6.6 Zwischenergebnis zu den untersuchten Datenschutzerklärungen	167
4.2.7 Cookies.....	167
4.2.7.1 Technischer Hintergrund.....	168
4.2.7.2 Personenbezogenheit	169
4.2.7.3 Datenverarbeitungsvorgang.....	170
4.2.7.4 Erlaubnistatbestand oder Einwilligung.....	173
4.2.7.4.1 Kein Personenbezug.....	173
4.2.7.4.2 Personenbezug	173

4.2.7.4.2.1 Inhaltsdaten	174
4.2.7.4.2.2 Bestands- und Nutzungsdaten	174
4.2.7.4.3 Erstellen von Nutzungsprofilen	175
4.2.7.4.4 Exkurs: europarechtliche Vorgaben.....	176
4.2.7.4.4.1 RL 2002/58/EG	177
4.2.7.4.4.2 RL 2009/136/EG	178
4.2.7.4.4.3 Browsereinstellung als Einwilligung	180
4.2.7.4.5 Zwischenergebnis zu den europarechtlichen Vorgaben in Bezug auf Cookies	181
4.2.7.5 Personalisierte Werbung.....	182
4.2.7.5.1 Verantwortlichkeit für das Setzen des Werbe-Cookies	183
4.2.7.5.1.1 Betreiber des Werbenetzwerks.....	183
4.2.7.5.1.2 Betreiber des sozialen Netzwerkes.....	184
4.2.7.5.2 Einwilligung der Betroffenen	185
4.2.7.5.2.1 Betreiber des Werbenetzwerkes	185
4.2.7.5.2.2 Betreiber des sozialen Netzwerkes.....	186
4.2.7.5.3 In sozialen Netzwerken.....	187
4.2.7.5.3.1 Facebook	187
4.2.7.5.3.2 Google	187
4.2.7.5.3.3 meinVZ	189
4.2.7.5.4 Zwischenergebnis zur personalisierten Werbung.....	190
4.2.8 Zwischenergebnis zu den rechtlichen Risiken für das Recht auf informationelle Selbstbestimmung	190
4.3 Andere Persönlichkeitsrechte	191
4.3.1 Recht am eigenen Bild in sozialen Netzwerken	192
4.3.1.1 Öffentliches Zurschaustellen, § 22 S. 1 KUG	193
4.3.1.1.1 Objektiv klar erkennbar	195
4.3.1.1.2 Verbindliche Bestimmung	197
4.3.1.1.3 Innere Verbundenheit	198
4.3.1.1.4 Zwischenergebnis zu dem Merkmal „öffentlichen Zurschaustellen“	200
4.3.1.2 Ausnahmetatbestand, § 23 Abs. 1 KUG.....	200
4.3.1.2.1 Bildnis aus dem Bereich der Zeitgeschichte, § 23 Abs. 1 Nr. 1 KUG.....	201
4.3.1.2.2 Person als Beiwerk, § 23 Abs. 1 Nr. 2 KUG	202
4.3.1.2.3 Bilder von Versammlungen und Aufzügen, § 23 Abs. 1 Nr. 3 KUG sowie Bildnisse, deren Verbreitung oder Zurschaustellung einem höheren Interesse der Kunst dienen, § 23 Abs. 1 Nr. 4	

KUG	203
4.3.1.3 Berechtigte Interessen des Abgebildeten, § 23 Abs. 2 KUG	204
4.3.1.4 Einwilligung	206
4.3.1.4.1 Rechtsnatur	208
4.3.1.4.2 Konkludente Einwilligung (speziell beim Einstellen von Bildern ins Internet)	212
4.3.1.4.2.1 Urheberrecht	213
4.3.1.4.2.1.1 Konkludente Einräumung von Nutzungsrechten	213
4.3.1.4.2.1.2 Schlichte rechtfertigende Einwilligung	214
4.3.1.4.2.2 Persönlichkeitsrecht	217
4.3.1.4.2.2.1 Direkte Anwendung der Vorgaben des BGH?	218
4.3.1.4.2.2.2 Unterschiede zum Urheber(persönlichkeits)recht	219
4.3.1.4.2.2.2.1 Verwertungsrechte	221
4.3.1.4.2.2.2.2 Urheberpersönlichkeitsrecht	222
4.3.1.4.2.2.3 Übertragbare Gedanken	225
4.3.1.4.2.2.3.1 Keine grundsätzliche Übertragbarkeit	226
4.3.1.4.2.2.3.2 Auslegung der Willenserklärung	227
4.3.1.4.2.3 Zwischenergebnis zur konkludenten persönlichkeitsrecht- lichen Einwilligung	228
4.3.1.4.2.4 Umfang der konkludenten Einwilligung	229
4.3.1.4.2.4.1 Generell	229
4.3.1.4.2.4.2 Im Internet	230
4.3.1.4.2.4.2.1 Funktionsweise des Internet	231
4.3.1.4.2.4.2.2 Zusätzlich zum Ausdruck gebrachte Erweiterung oder Beschränkung	233
4.3.1.4.2.4.2.3 Übertragung der Gedanken der Zweckübertragungslehre	237
4.3.1.4.2.4.3 Zwischenergebnis zum Umfang der konkludenten Einwilligung	238
4.3.1.4.2.4.4 In sozialen Netzwerken	239
4.3.1.4.2.4.4.1 Individuelle Sichtbarkeitseinstellung	239
4.3.1.4.2.4.4.2 Eigenes Bildnis, eigenes Profil	239
4.3.1.4.2.4.4.3 Eigenes Bildnis, fremdes Profil	241
4.3.1.4.2.4.4.4 Markieren/Taggen als konkludente Einwilligung?	242
4.3.1.4.2.4.5 Berücksichtigung von AGB	243
4.3.1.4.2.4.5.1 Überraschende Klausel, § 305c Abs. 1 BGB	244
4.3.1.4.2.4.5.1.1 XING	245
4.3.1.4.2.4.5.1.2 meinVZ	245
4.3.1.4.2.4.5.1.3 Facebook	246

4.3.1.4.2.4.5.1.4 Google	249
4.3.1.4.2.4.5.1.5 Zwischenergebnis zu den untersuchten Vertragsklauseln.....	250
4.3.1.4.2.4.5.2 Transparenzgebot, § 307 Abs. 1 S. 2 BGB	251
4.3.1.4.2.4.6 Zwischenergebnis zur konkludenten persönlichkeits- rechtlichen Einwilligung in sozialen Netzwerken	252
4.3.1.4.3 Minderjährige.....	253
4.3.1.4.3.1 Einwilligung des gesetzlichen Vertreters oder Doppelzuständigkeit.....	254
4.3.1.4.3.2 Altersgrenze	257
4.3.1.4.3.3 In sozialen Netzwerken	259
4.3.1.4.3.4 Zwischenergebnis zur persönlichkeitsrechtlichen Einwilligung von Minderjährigen.....	261
4.3.1.4.4 Widerruf.....	261
4.3.1.4.4.1 Generell	261
4.3.1.4.4.1.1 Anforderungen.....	263
4.3.1.4.4.1.2 Entschädigung oder Schadensersatzpflicht	266
4.3.1.4.4.2 Internet	267
4.3.1.4.4.2.1 Urheberrecht	268
4.3.1.4.4.2.2 Ideeller Bestandteil des Rechts am eigenen Bild.....	269
4.3.1.4.4.3 In sozialen Netzwerken	272
4.3.1.4.4.3.1 Widerruf durch individuelle Sichtbarkeiteinstellung.....	272
4.3.1.4.4.3.2 Möglichkeit des grundlosen Widerrufs?.....	273
4.3.1.4.4.3.3 Weiterverbreitung des Bildnisses an Dritte	274
4.3.1.4.4.4 Zwischenergebnis zum Widerruf einer persönlichkeits- rechtlichen Einwilligung	274
4.3.2 Zwischenergebnis zu den rechtlichen Risiken für das Recht am eigenen Bild	275
5 Ergebnis der rechtlichen Betrachtung	277
6 Zukünftiger Schutz der Persönlichkeit in sozialen Netzwerken	281
6.1 Datenschutz	281
6.1.1 Datenschutzrechtliche Einwilligung	282
6.1.2 Transparenz.....	284
6.1.3 Verfallsdatum und Recht zu Vergessen.....	287
6.1.4 Privacy by Design bzw. Privacy by Default	292
6.2 Datenschutz-Grundverordnung für Europa	295
6.2.1 Anwendungsbereich.....	296
6.2.2 Einwilligung.....	298
6.2.3 Transparenz.....	300

6.2.4	Recht auf Vergessenwerden.....	301
6.2.5	Privacy by Design und Privacy by Default.....	302
6.3	Bildung und Medienkompetenz.....	304
6.3.1	Bildung.....	305
6.3.2	Medienkompetenz.....	306
6.4	Selbstregulierung.....	308
6.4.1	Safer Social Networking Principles for the EU.....	309
6.4.2	Deutschland.....	310
7	Ergebnis.....	315