

Matthias Steegmann

Die Haftung der Basisinfrastruktur bei rechtswidrigen Internetangeboten

Verantwortlichkeit von Internet- und Finanzdienstleistern
im Rahmen des illegalen Online-Glücksspiels



Nomos

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 13 |
| Einführung | 17 |
| A Problemstellung | 17 |
| B Praktische Relevanz | 20 |
| C Aufbau und Methode der Untersuchung | 21 |
| | |
| Kapitel 1: Das Glücksspiel im Internet | 23 |
| | |
| A Funktionsweise des Internets | 23 |
| I. Das World Wide Web | 24 |
| II. Die Datenübertragung über das Internet | 24 |
| III. Lokalisierung verbotener Angebote | 26 |
| B Der Glücksspielbegriff | 29 |
| I. Glücksspiele | 29 |
| II. Gewinnspiele | 30 |
| III. Geschicklichkeitsspiele | 31 |
| IV. Sportwetten | 33 |
| V. Reine Wetten | 36 |
| VI. Poker | 36 |
| VII. Peer-to-peer (p2p) Online-Spiele/Wetten | 39 |
| 1. Technische Einordnung | 40 |
| 2. Rechtliche Einordnung als öffentliches Glücksspiel | 41 |
| VIII. Lotterien und Ausspielungen | 42 |
| C Das Glücksspielangebot im Internet | 42 |
| I. Zahlenlotto | 43 |
| II. Sportwetten | 44 |
| III. Casino-Spiele | 45 |
| 1. Poker | 46 |
| 2. Roulette | 47 |
| 3. Black Jack | 48 |
| IV. Peer-to-peer (p2p) Online-Spiele/-Wetten | 48 |
| D Die Bedeutung der Werbung | 48 |

| | | |
|------------|---|----|
| Kapitel 2: | Die Illegalität des privaten Glücksspiels | 50 |
| A | Das deutsche Glücksspielmonopol | 50 |
| I. | Historische Entwicklung | 51 |
| 1. | Erste Reglementierungen | 52 |
| 2. | Die Entwicklung der Gesetze zur Mitte des 20. Jahrhunderts | 53 |
| 3. | Das Glücksspiel in der DDR | 54 |
| 4. | Die staatliche <i>ODDSET</i> -Wette | 55 |
| 5. | Der Lotteriestaatsvertrag | 56 |
| II. | Die Ausgestaltung des Monopols im Lichte der Rechtsprechung | 57 |
| 1. | Die Bekämpfung der Suchtgefahren | 57 |
| 2. | Verfassungsrechtliche Situation nach dem <i>Sportwetten</i> -Urteil | 60 |
| a) | Gegenstand des Verfahrens | 61 |
| b) | Die Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts | 61 |
| c) | Unterschiedliche Sicht der deutschen Gerichte | 65 |
| d) | Folgeentscheidungen des Bundesverfassungsgerichts | 67 |
| 3. | Fortgestaltung des Monopols | 68 |
| a) | Die Zielsetzung des Glücksspielstaatsvertrags | 69 |
| b) | Verbot des Internetglücksspiels | 70 |
| c) | Werbeverbot | 71 |
| d) | Zusammenfassung | 72 |
| III. | Strafrechtliche Einordnung | 73 |
| 1. | Objektiver Tatbestand des § 284 Abs. 1 StGB | 74 |
| a) | Öffentliches Glücksspiel | 74 |
| b) | Die Begehungsvarianten | 75 |
| aa) | Veranstalten eines Glücksspiels | 76 |
| bb) | Halten eines Glücksspiels | 78 |
| cc) | Bereitstellen von Einrichtungen | 79 |
| c) | Keine behördliche Erlaubnis | 80 |
| aa) | Erlaubnisvorbehalt | 81 |
| bb) | Reichweite einer sog. DDR-Lizenz | 82 |
| cc) | Reichweite einer sog. EU-Lizenz | 85 |
| aaa) | Sekundärrecht | 87 |
| bbb) | Primärrecht | 88 |
| (a) | Das Urteil <i>Gambelli</i> | 89 |
| (b) | Das Urteil <i>Schindler</i> | 90 |
| (c) | Das Urteil <i>Läärä</i> | 91 |
| (d) | Das Urteil <i>Zenatti</i> | 91 |
| (e) | Das Urteil <i>Lindman</i> | 92 |
| (f) | Das Urteil <i>Placanica</i> | 93 |
| (g) | Das Urteil <i>Liga Portuguesa</i> | 96 |
| (h) | Die Entscheidungen des EFTA-Gerichtshofes | 99 |

| | |
|---|-----|
| (i) Die Vertragsverletzungsverfahren der EU-Kommission | 101 |
| (ii) Zweck eines Vertragsverletzungsverfahrens | 101 |
| (iii) Bisher eingeleitete Verfahren | 102 |
| (iv) Rechtliche Auswirkungen vor Verfahrensende | 103 |
| ccc) Zusammenfassung | 105 |
| d) Zwischenergebnis | 107 |
| 2. Subjektive Strafbarkeit i.S.d. § 284 Abs. 1 StGB | 107 |
| a) Vorsatz und Rechtswidrigkeit | 107 |
| b) Die Schuldfrage | 108 |
| aa) Vorliegen eines Verbotsirrtums | 108 |
| bb) Vermeidbarkeit eines Verbotsirrtums | 109 |
| c) Stellungnahme / Zwischenergebnis | 111 |
| 3. Mittäterschaft und Teilnahme | 112 |
| a) Mittäterschaft gem. § 25 Abs. 2 StGB | 112 |
| b) Beihilfe gem. § 27 Abs. 1 StGB | 114 |
| 4. Ergebnis | 115 |
| IV. Anwendbarkeit des deutschen Strafrechts bei Auslandsbezug | 116 |
| 1. Handlungsort Deutschland | 117 |
| 2. Erfolgsort Deutschland | 117 |
| V. Rechtspraxis | 121 |
| 1. Praktische Grenzen der Rechtsverfolgung | 121 |
| 2. Rechtliche Grenzen der Rechtsverfolgung | 122 |
| B Ergebnis | 123 |
| | |
| Kapitel 3: Die Verantwortlichkeit der flankierenden Basisinfrastruktur | 124 |
| | |
| A Notwendigkeit des Rückgriffs / „Kappung der kommunikativen und finanziellen Nabelschnur“ | 125 |
| I. Ausländische Glücksspielanbieter und nationale Dienstleistungen | 125 |
| II. Vorgehensweise in den USA | 126 |
| 1. Unlawful Internet Gambling Enforcement Act (UIGEA) | 126 |
| 2. Konsequenzen und Reaktionen | 127 |
| 3. Kritik am UIGEA | 128 |
| III. Vorgehensweise anderer EU- bzw. EFTA- Mitgliedsländer | 129 |
| 1. Frankreich | 129 |
| 2. Norwegen | 130 |
| B Die zivil- und verwaltungsrechtliche Haftung der beteiligten Dienstleistungsunternehmen | 131 |
| I. Historische Entwicklung der Internethaftung | 131 |
| II. Die Dritthaftung und ihre Überlagerung durch das Telemediengesetz | 134 |
| 1. Zuordnung zum Telemediengesetz | 134 |

| | | |
|---|--|-----|
| a) | Regelungen zur Verantwortlichkeit des Diensteanbieters | 135 |
| b) | Generelle Ausnahme für die ordnungsrechtliche Haftung | 137 |
| 2. | Zwischenergebnis | 137 |
| III. | Die öffentlich-rechtliche Verantwortlichkeit des Dienstleisters | 138 |
| 1. | Ermächtigungsgrundlage, § 9 Abs. 1 GlüStV | 139 |
| 2. | Zuständigkeit zur Bekämpfung internetspezifischer Gefahren | 139 |
| 3. | Materielle Rechtmäßigkeit der behördlichen Maßnahme | 140 |
| a) | Tatbestandsmäßigkeit des § 9 Abs. 1 GlüStV | 141 |
| b) | Allgemeine Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen | 142 |
| aa) | Bestimmtheit, § 37 Abs. 1 VwVfG | 142 |
| bb) | Möglichkeit der Maßnahme | 143 |
| cc) | Verhältnismäßigkeit | 144 |
| aaa) | Legitimer Zweck | 144 |
| bbb) | Geeignetheit | 145 |
| ccc) | Erforderlichkeit | 146 |
| ddd) | Angemessenheit | 147 |
| c) | Ermessen | 148 |
| aa) | Entschließungsermessen | 148 |
| bb) | Störerauswahlermessen | 150 |
| 4. | Zwischenergebnis | 152 |
| IV. | Die zivilrechtliche Verantwortlichkeit des Dienstleisters | 152 |
| 1. | Haftungsinstitut der wettbewerbsrechtlichen Verkehrspflichten | 153 |
| a) | Entstehung | 154 |
| b) | Voraussetzungen | 155 |
| aa) | Gefahrenquelle | |
| im Verantwortungsbereich des Dienstleisters | | 155 |
| aaa) | Zurechenbarer Wettbewerbsverstoß eines Dritten | 156 |
| bbb) | Vorliegen eines Wettbewerbsverhältnisses | 157 |
| bb) | Geeignete Maßnahme zur Unterbindung/ Verhinderung des Verstoßes | 157 |
| cc) | Zumutbarkeit | 158 |
| c) | Stellungnahme / Ausblick | 158 |
| 2. | Anwendbarkeit des deutschen Wettbewerbsrechts | 159 |
| V. | Ergebnis | 161 |
| C | Die Internet- und Finanzdienstleister | 161 |
| I. | Die Internetdienstleister | 162 |
| 1. | Diensteanbieter | 162 |
| a) | Technischer Hintergrund | 163 |
| aa) | Content-Provider | 163 |
| bb) | Host-Provider | 164 |
| cc) | Access-Provider | 164 |
| dd) | Sonstige Provider | 166 |

| | | |
|------|--|-----|
| aaa) | Internet-Service-Provider | 166 |
| bbb) | Router | 167 |
| ccc) | Domain-Name-Server | 167 |
| b) | Mithaftung | 168 |
| aa) | Die Verantwortlichkeit nach öffentlichem Recht | 168 |
| bb) | Die Verantwortlichkeit nach den Vorschriften des TMG | 169 |
| cc) | Die Verantwortlichkeit nach dem Zivilrecht | 171 |
| c) | Grenzen der Zumutbarkeit der Vollstreckung | 176 |
| aa) | Maßnahmen gegen den Content-Provider | 177 |
| bb) | Maßnahmen gegen den Host-Provider | 178 |
| cc) | Maßnahmen gegen den Access-Provider | 179 |
| dd) | Gemeinsame Sperrungsmöglichkeiten von Host- und Access-Provider | 180 |
| aaa) | Content-Filter | 180 |
| bbb) | Notice-and-Takedown-Verfahren | 181 |
| ccc) | Router-Block | 182 |
| ddd) | DNS-Sperre | 183 |
| eee) | Internetknotenpunkte | 184 |
| ee) | Umgehungsmöglichkeiten | 185 |
| aaa) | Verwendung eines zensurfreien DNS-Servers | 185 |
| bbb) | Anonymizer | 186 |
| ccc) | Direkteingabe der IP-Adresse | 186 |
| ddd) | Verwendung einer Waybackmaschine | 187 |
| eee) | Verwendung eines freien Proxyservers | 188 |
| fff) | Spiegelung der Website | 188 |
| ggg) | Verschlüsselte Datenübertragung | 188 |
| d) | Zwischenergebnis | 189 |
| 2. | Domaininhaber | 190 |
| a) | Mithaftung | 191 |
| b) | Vollstreckungsmöglichkeit | 191 |
| 3. | Admin-C | 192 |
| a) | Technischer Hintergrund | 192 |
| b) | Mithaftung für die Inhalte der Webseite | 193 |
| aa) | Passivlegitimation des Admin-C | 193 |
| bb) | Rechtswidrigkeit des Gesamtangebotes der Webseite | 193 |
| cc) | Offenkundige Kenntnis durch rechtskräftigen Titel | 194 |
| dd) | Zumutbarkeit einer Inanspruchnahme | 194 |
| c) | Zusammenfassung | 196 |
| 4. | Domain-Name-Registrar | 197 |
| a) | Technischer Hintergrund | 197 |
| b) | Mithaftung | 197 |
| c) | Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 198 |

| | | |
|-----|---|-----|
| 5. | Hyperlinks | 199 |
| | a) Technischer Hintergrund | 199 |
| | b) Mithaftung | 200 |
| | c) Zumutbarkeit | 201 |
| | d) Vollstreckungsmöglichkeit | 203 |
| 6. | Suchmaschinen und Verzeichnisse | 203 |
| | a) Technischer Hintergrund | 203 |
| | b) Mithaftung | 204 |
| | c) Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 204 |
| 7. | Software-Entwickler | 205 |
| | a) Technischer Hintergrund | 205 |
| | b) Mithaftung | 205 |
| | c) Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 206 |
| 8. | Ergebnis | 206 |
| II. | Die Finanzdienstleister | 207 |
| 1. | Kreditinstitute (Banken, Sparkassen etc.) | 208 |
| | a) Mithaftung | 209 |
| | aa) Ordnungsrechtliche Haftung | 209 |
| | bb) Wettbewerbsrechtliche Haftung | 209 |
| | b) Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 211 |
| 2. | Kreditkarteninstitute (<i>VISA, MasterCard</i> etc.) | 212 |
| | a) Mithaftung | 212 |
| | b) Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 212 |
| 3. | Sonstige Zahlungsmethoden bei Internetgeschäften | 215 |
| | a) Technischer Hintergrund | 215 |
| | b) Mithaftung | 216 |
| | c) Zumutbarkeit und Vollstreckungsmöglichkeit | 216 |
| | aa) Das U.S.-amerikanische Modell | 217 |
| | bb) Übertragbarkeit auf Deutschland | 217 |
| 4. | Ergebnis | 218 |
| | Resümee und Ausblick | 219 |
| | Literaturverzeichnis | 222 |
| | Online Quellen | 240 |