

# Mehr Löcher als Käse? Das Herkunftslandprinzip und seine zahlreichen Ausnahmen

Vortrag am 2. Österreichischen IT-Rechtstag am 5.6.2008

Franz Schmidbauer  
[www.internet4jurists.at/it-rechtstag2008/](http://www.internet4jurists.at/it-rechtstag2008/)



Richtlinie 2000/31/EG des Europäischen Parlaments und des Rates vom 8. Juni 2000 über bestimmte rechtliche Aspekte der Dienste der Informationsgesellschaft, insbesondere des elektronischen Geschäftsverkehrs, im Binnenmarkt ("Richtlinie über den elektronischen Geschäftsverkehr"), ABI L178 vom 17.7.2000, 1-16

Ziel: Stärkung des Binnenmarktes durch

- **Verringerung der Schranken in der IT-Technologie**
- **einheitlicher rechtlicher Rahmen**
- **freier Verkehr von Diensten der InfoGes**
- **gerechter Wettbewerb**



Herkunftslandprinzip (auch Ursprungslandprinzip): - Art 3

- **Anwendung der Prinzipien des Binnenmarktes (Art 14 EGV)**

- auf niedergelassene Diensteanbieter Art 2 lit c
- im koordinierten Bereich - Art 2 lit h
- Ausnahmen von der Geltung der Richtlinie - Art 1 Abs. 5
- generelle Ausnahmen von der Geltung des Herkunftslandprinzipes - Art 3 Abs. 3
- individuelle Ausnahmen (Schutzklausel) - Art 3 Abs. 4



## Definitionen

- Dienst der InfoGes - Art 2 lit b (verweist auf Art 2 Nr 2 RL 98/34/EG idF 98/48/EG) - § 3 Z 1
  - jede in der Regel gegen Entgelt elektronisch im Fernabsatz und auf individuellen Abruf eines Empfängers erbrachte Dienstleistung.
- koordinierter Bereich - Art 2 lit h - § 3 Z 8
  - sondergesetzlicher Art (Zulassungsvorschriften)
  - allgemeiner Art (Schuld-, Schadenersatz-, Lauterkeits-, Verwaltungsrecht)
  - nur Online-Aktivitäten
- Niederlassung - Art 2 lit c - § 3 Z 6
  - Tatsächliche Ausübung einer Wirtschaftstätigkeit auf Dauer
  - nicht bloß technische Einrichtung (Server)



Ausnahmen von der Geltung der Richtlinie - Art 1 Abs. 5 - § 2, § 21 Z 9 bis

- **Steuerwesen**
- **Datenschutz**
- **Kartellrecht**
- **Notare und ähnliche Berufe (ZT)**
- **Rechtsanwälte und Strafverteidiger**
- **Gewinnspiele**



### Generelle Ausnahmen vom Herkunftslandprinzip

- **Immaterialgüterrechte (Schutzlandprinzip) - [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 1**
- **Ausgabe von elektronischem Geld - [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 2**
- **Werbung von Organismen für gemeinsame Anlagen in Wertpapieren (OGAW) - [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 3**
- **Versicherungsunternehmen [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 4**
- **Rechtswahl der Parteien - [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 5**
- **Verbraucherverträge - [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 6**
  - **einschl. Info-Pflichten (# Deutschland)**
  - **[Art 5](#) EVÜ (Rom I VO)**
- **Immobilienengeschäfte [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 7**
- **Zulässigkeit unerbetener Werbung [Art 3](#) Abs. 3 (Anhang) - [§ 21](#) Z 8**



### Individuelle Ausnahmen vom Herkunftslandprinzip (Schutzklausel) - [Art 3](#) Abs. 4 - [§ 22](#)

- **Schutz der öffentlichen Ordnung, Strafverfolgung, Jugendschutz**
- **Schutz der öffentlichen Gesundheit**
- **Schutz der öffentlichen Sicherheit**

- **Schutz der Verbraucher (inkl. Anleger)**

jeweils wenn

- **vorhandene oder drohende Beeinträchtigung eines Schutzzieles durch Dienst der InfoGes und**
- **Verhältnismäßigkeit der Maßnahmen**
- **vorherige Aufforderung**
- **Beispiel: Sperrungsverfügungen in NRW, Doc Morris**



Anwendung des Herkunftslandprinzipes

- **Lauterkeitsrecht**
- **Deliktsrecht (Haftung Diensteanbieter)**
- **Anbieterkennzeichnung?**
- **Strafrecht? (Erw 8 # Art 3 Abs 4)**



Entscheidungen

- **OGH, Beschluss vom 20.3.2007, 4 Ob 47/07a, Dr. Rath's**
- **OGH, Urteil vom 21.11.2006, 4 Ob 62/06f, go-limited.de**
- **OLG Wien, Urteil vom 22.3.2006, 13 R 257/05t, Ferrari fahren**
- **OGH, Beschluss vom 25.4.2004, 4 Ob 234/03w, Wiener Werkstätten III**



## Literatur

- Spindler, Fallenböck, Das Herkunftslandprinzip der E-Commerce-Richtlinie und seine Umsetzung in Deutschland und Österreich, ZfRV 2002/23, 214
- Handig, Das Herkunftslandprinzip und seine Auswirkungen in den verschiedenen Rechtsbereichen, wbl 2003, 253
- Kammerer, Wettbewerbschaos zwischen E-Commerce-RL und Rom II
- Trybus, Das Herkunftslandprinzip der E-Commerce-RL - Vergleich Österreich Deutschland, Seminararbeit Uni Wien, 2003, [www2.wu-wien.ac.at/informationsrecht/Rechtsinformationen/Seminararbeiten/arbeittrybus030616.pdf](http://www2.wu-wien.ac.at/informationsrecht/Rechtsinformationen/Seminararbeiten/arbeittrybus030616.pdf)
- Brenn, E-Commerce-Gesetz, Kurzkommentar 2002
- Zankl, E-Commerce-Gesetz, Kommentar 2002
- Laga/Seherschön/Ciresa, E-Commerce-Gesetz, Praxiskommentar 2. Aufl. 2007



weitere Infos auf

<http://www.internet4jurists.at>

**(Kapitel formelles Recht)**