

# Inhaltsverzeichnis

A. Vorfragen	17
I. Begriffsbestimmung	17
1. Mehrwertdienste	17
2. Dialer	19
II. Implikationen für die Arbeit	19
B. Zivilrecht	21
I. Vertragsschluss	21
1. Verträge auf Kundenseite	21
a. Anzahl der geschlossenen Verträge	21
b. Inhaltevertrag	23
aa. Zustandekommen des Vertrages	24
(1) Zustandekommen des Vertrages bei Nutzung durch Anschlussinhaber	25
(a) Invitatio ad offerendum	25
(b) Angebot und Annahme	26
(c) Tatbestand der Willenserklärung	27
(aa) Mehrwertdienste	27
(bb) Dialer	28
(2) Zustandekommen des Vertrages bei Benutzung durch Dritte	32
(a) Geschäftsfähiger Benutzer	34
(aa) Eigene Willenserklärung	34
(bb) Im fremden Namen	34
(cc) Vertretungsmacht	36
(b) Beschränkt geschäftsfähiger Benutzer	39
(3) Zwischenergebnis	43
bb. Mehrwertentgelt	43
(1) Anspruch auf das Mehrwertentgelt	43
(a) Mehrwertentgeltanspruch bleibt auch bei Einwendungen erhalten	44
(b) Kein Mehrwertentgeltanspruch bei Einwendungen gegen Mehrwertdienst	46

(c)	Zwischenergebnis	50
(2)	Mehrwertentgelt und Sittenwidrigkeit gemäß § 138 BGB	50
(a)	Sittenwidrigkeit von Erotikmehrwertdiensten	51
(b)	Zwischenergebnis	55
(c)	Rechtsfolgen der Sittenwidrigkeit	55
c.	Telekommunikationsvertrag	55
aa.	Allgemeines	56
bb.	Vertragstyp	56
cc.	Vertragsschluss	60
(1)	Angebot und Annahme	60
(2)	Mehrere Beteiligte auf Seiten des Endkunden	61
dd.	Auswirkung von Einwendungen gegen Mehrwertentgelte im Hinblick auf den Telekommunikationsvertrag	61
d.	Weitere Vertragsbeziehungen des Kunden	65
2.	Verträge der Dienstleister untereinander	67
a.	Gesetzliche Regelung	67
b.	Inkassoverträge	68
c.	Wertneutralität des Inkassovertrages	71
d.	Zahlungsverpflichtung beziehungsweise Rückforderung des Entgelts durch den Endkunden	72
aa.	Bereits erfolgte Zahlung	72
bb.	Zahlung noch nicht erfolgt	73
e.	Rechtslage nach dem TKGÄndG	74
II.	Beweisfragen	74
III.	Telekommunikationsrechtliche Schutzvorschriften	77
1.	Allgemeines	77
2.	Gesetzeslage	78
3.	Missstände hinsichtlich der gesetzlichen Definition der Mehrwertdienste	79
4.	Die Schutzvorschriften im Einzelnen	81
a.	Auskunftsanspruch, Datenbank für 0900er-Rufnummern; § 66h TKG	81
aa.	Entwicklung	81
bb.	Rechtliche Schwierigkeiten	83
(1)	§ 66h Abs. 1 TKG (§ 43a Abs. 1 TKG a.F.)	84
(2)	§ 66h Abs. 2 TKG (§ 43a Abs. 2 TKG a.F.)	89
(3)	Datenschutzrechtliche Aspekte des § 66h TKG (§ 43a TKG a.F.)	90
b.	Bedingungen für die Nutzung von 0190er- oder 0900er-Mehrwertdiensterufnummern; § 66a ff. TKG	93
aa.	Werbung; § 66a TKG	93

	(1) Preisangabe bei Werbung oder regelmäßigem Angebot; § 66a S. 1 bis 4 TKG	93
	(2) Telefax und Datendienste; § 66a S. 5, 6 TKG (§ 43b Abs. 1 S. 4, 5 TKG a.F.)	97
bb.	Preisansage; § 66b Abs. 1 TKG (§ 43b Abs. 2 TKG a.F.)	98
	(1) Verpflichteter	98
	(2) Ansagemodalitäten	100
	(a) Gewöhnliche Inanspruchnahme	100
	(b) Weitervermittlung	101
	(3) Rechtsfolge	104
cc.	Preishöchstgrenzen; § 66d TKG (§ 43b Abs. 3 TKG a.F.)	107
	(1) Konkrete Preisvorgabe; § 66d Abs. 1, 2 TKG (§ 43b Abs. 3 S. 1, 2, 3 TKG a.F.)	107
	(2) Abweichende Höchstpreise; § 66d Abs. 3 TKG (§ 43b Abs. 3 S. 4 TKG a.F.)	109
	(a) Adressat der Regelung; Abschnitt 1. Vfg. RegTP 36/2003, Vfg. RegTP 37/2007	110
	(b) Grundsätzliche Methodik, Abschnitt 2. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	111
	(c) Anforderung einer PIN durch den Anschlussinhaber; Abschnitt 3. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	113
	(d) Vergabe der PIN an den Anschlussinhaber; Abschnitt 4. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	115
	(e) Methodik bei Eingabe und Prüfung der PIN; Abschnitt 5. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	116
	(f) Dokumentation der PIN-Eingabe; Abschnitt 6. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	119
	(g) Sperrung einer PIN; Abschnitt 7. Vfg. RegTP 36/2003; Vfg. RegTP 37/2007	119
	(h) Fazit	120
	(3) Rechtsfolge	120
	(4) Weitergehende Erwägungen	122
dd.	Automatische Trennung; § 66e TKG (§ 43b Abs. 4 TKG a.F.)	124
	(1) Grundsatz des § 66e Abs. 1 TKG (§ 43b Abs. 4 S. 1 TKG a.F.)	124
	(2) Ausnahmeregelung des § 66e Abs. 2 TKG (§ 43b Abs. 4 S. 2 TKG a.F.)	126
	(3) Rechtsfolge	128
ee.	Anwählprogramme; § 66f TKG (§ 43b Abs. 5, 6 TKG a.F.)	129

c.	Befugnisse der Bundesnetzagentur; § 67 TKG, ehemals § 43c TKG a.F.	133
aa.	Allgemeines	133
bb.	Tatbestandsmerkmal der „gesicherten Kenntnis“	135
cc.	Verbot von Kategorien von Dialern; § 67 Abs. 1 S. 7 TKG	136
d.	Nutzung von Mehrwertdiensternummern; § 45o TKG (§ 13a TKV a.F.)	137
aa.	Inhalt des Hinweises	138
bb.	Gesicherte Kenntnis	139
cc.	Rechtsfolge	139
IV.	Jugendschutz	141
1.	Bereich der Dialer	141
a.	Anwendbares Recht	141
b.	Rechtliche Vorgaben	144
aa.	§ 4 JMStV	144
(1)	Rechtliche Einordnung	145
(2)	Definition der Pornografie	147
(3)	Anforderungen des § 4 Abs. 2 S. 2 JMStV	147
bb.	§ 5 JMStV	153
2.	Bereich der Telefonmehrwertdienste	157
a.	Anwendbares Recht	157
b.	Rechtliche Vorgaben	158
aa.	§ 4 JMStV	158
bb.	§ 5 JMStV	159
V.	Mehrwertdienste im Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb	161
1.	Zuständigkeit der Bundesnetzagentur für den Bereich des unlauteren Wettbewerbs	162
2.	Wettbewerbsrechtlich relevantes Verhalten der Mehrwertdiensteanbieter	163
a.	Unlautere Wettbewerbshandlungen bei Telefaxen	164
b.	Unlautere Wettbewerbshandlungen bei Lock- und Pinganrufen	165
3.	Werbung	167
4.	Rechtsfolge	168
VI.	Allgemeiner Verbraucherschutz	169
1.	Grundvoraussetzungen	169
a.	Verbraucher; § 13 BGB	170
b.	Unternehmer; § 14 BGB	171
2.	Mögliche Verbraucherschutzvorschriften	173
a.	Haustürwiderrufsgeschäfte; §§ 312 f. BGB	173
aa.	§ 312 Abs. 1 Nr. 2 BGB	173
bb.	§ 312 Abs. 1 Nr. 3 BGB	174
cc.	§ 312 Abs. 1 Nr. 1 BGB	174

(1) Gewöhnliche Inanspruchnahme von Mehrwertdiensten und Dialern	175
(2) Lock- und Pinganrufe	176
b. Fernabsatzverträge; §§ 312b ff. BGB	179
aa. Erlöschen des Widerrufsrechts nach § 312d Abs. 3 BGB	179
bb. Erlöschen des Widerrufsrechts nach § 312d Abs. 4 Nr. 2 BGB	183
cc. Erlöschen des Widerrufsrechts nach § 312d Abs. 4 Nr. 1 BGB	185
(1) Kundenspezifikation; § 312d Abs. 4 Nr. 1, 1., 2. Var. BGB	185
(2) Zur Rückgabe auf Grund der Beschaffenheit nicht geeignet; § 312d Abs. 4 Nr. 1, 3. Var. BGB	186
VII. Möglichkeiten des Nutzers	187
1. Sperrung durch den Kunden; § 45d Abs. 2 TKG (§ 13 Abs. 2 TKV a.F.)	188
a. Umfang des Sperrungsanspruchs	188
b. Unentgeltlichkeit der Sperrung	190
c. Aktive Sperrung durch den Kunden	193
aa. Kundenseitige Sperrung durch den Wortlaut gedeckt	193
bb. Sperrung durch den Kunden durch den Sinn der Vorschrift gedeckt	194
d. Anspruch nur bei technischer Möglichkeit	196
2. Vorgabe der Entgelthöhe; § 45f TKG (§ 18 TKV a.F.)	197
a. Anspruchsumfang und Anspruchsgegner	198
aa. Umfang des Anspruchs	198
bb. Anspruchsgegner	199
b. Hinweispflicht	200
aa. Initiative seitens des Anbieters	200
bb. Nebenpflichtverletzung	202
cc. Rechtsfolge	204
c. Erfüllung der Pflicht aus § 45f TKG (§ 18 TKV a.F.)	207
aa. Ehemalige Rechtslage	207
bb. Rechtslage unter § 45f TKG	210
d. Verpflichtung von Mehrwertdiensteanbietern nach § 18 TKV a.F.	211
aa. Ehemalige Rechtslage	211
bb. Rechtslage unter § 45f TKG	213
e. Rechtsfolge bei Überschreiten der vorgegebenen Entgelthöhe	215
VIII. Verantwortlichkeit	217
1. Inhaltenanbieter	217
2. Zugangsvermittler	218
3. Speicherung von Informationen	220

IX. Internationale Zusammenhänge	222
1. Anwendbare Rechtsordnung im Bereich des Vertragsrechts	222
a. Rechtswahl; Art. 27 EGBGB	223
aa. Ausdrückliche Rechtswahl	223
(1) Telefonische Mehrwertdienste	223
(a) Grundsatz; Art. 27 Abs. 1 EGBGB	223
(b) Fehlender Auslandsbezug; Art. 27 Abs. 3 EGBGB	225
(c) Tatsächlicher Auslandsbezugs	231
(2) Dialer	231
(a) Zivilrechtliche Beurteilung	231
(b) Öffentlich-rechtliche Beurteilung	232
bb. Konkludente Rechtswahl	233
b. Objektive Anknüpfung; Art. 28 EGBGB	234
aa. Vermutung des Art. 28 Abs. 2 bis 4 EGBGB	235
bb. Ausnahme des Art. 28 Abs. 5 EGBGB	237
c. Verbraucherschutz; Art. 29, 29a EGBGB	239
aa. Grundsatz; Art. 29 Abs. 1 EGBGB	239
(1) Verbraucherbegriff des Art. 29 EGBGB	240
(2) Kreis der Geschäfte	240
(3) Weitergehende Voraussetzungen; Art. 29 Abs. 1 Nr. 1 bis 3 EGBGB	241
(a) Voraussetzungen des Art. 29 Abs. 1 Nr. 1 EGBGB	241
(b) Voraussetzungen des Art. 29 Abs. 1 Nr. 2 EGBGB	244
(c) Voraussetzungen des Art. 29 Abs. 1 Nr. 3 EGBGB	246
(4) Rechtsfolge	248
bb. Ausnahme; Art. 29 Abs. 4 EGBGB	249
cc. Art. 29a EGBGB	250
d. Zwingende Vorschriften; Art. 34 EGBGB	251
e. Anwendbarkeit des CISG	252
2. Anwendbare Rechtsordnung im Bereich der unerlaubten Handlung	252
a. Rechtswahl; Art. 42 EGBGB	252
b. Recht des gewöhnlichen Aufenthalts; Art. 40 Abs. 2 EGBGB	253
c. Regelanknüpfung; Art. 40 Abs. 1 EGBGB	253
d. Wesentlich engere Verbindung; Art. 41 EGBGB	255
3. Herkunftslandprinzip; § 3 TMG	256
4. Fazit	257

## C. Strafrecht 259

I. Betrug; § 263 StGB	259
1. Täuschung	259
a. Verschleierung der Rufnummer	260
b. Falsche Erklärung über den Inhalt eines Dialerprogramms	260

c.	Falsche Erklärung über den Inhalt eines Mehrwertdienstes	260
d.	Nichtlöschen des Dialers	261
e.	Zwischenergebnis	261
2.	Irrtum	261
3.	Vermögensverfügung	261
4.	Schaden	264
5.	Subjektiver Tatbestand, Rechtswidrigkeit und Schuld	265
II.	Computerbetrug; § 263a StGB	266
1.	§ 263a Abs. 1, 1. Var. StGB	266
2.	§ 263a Abs. 1, 2. Var. StGB	268
3.	§ 263a Abs. 1, 3. Var. StGB	268
4.	§ 263a Abs. 1, 4. Var. StGB	268
5.	Weitere Tatbestandsmerkmale; Rechtswidrigkeit und Schuld	269
III.	Verhältnis zwischen Betrug (§ 263 StGB) und Computerbetrug (§ 263a StGB)	269
IV.	Datenausspähung; § 202a StGB	270
V.	Datenveränderung; § 303a StGB	270
1.	Tathandlungen	270
a.	Löschen	270
b.	Unterdrücken	271
c.	Unbrauchbarmachen	272
d.	Verändern	272
2.	Fremdheit der Daten	272
3.	Rechtswidrigkeit der Handlung	273
4.	Subjektiver Tatbestand und Schuld	273
VI.	Verbreitung pornografischer Schriften; § 184 StGB	273
1.	Tathandlung	274
a.	Pornografische Schriften; § 11 Abs. 3 StGB	274
b.	Zugänglichmachen; § 184 Abs. 1 Nr. 1 StGB	274
c.	Zugänglichmachen; § 184 Abs. 1 Nr. 2 StGB	275
2.	Subjektiver Tatbestand, Rechtswidrigkeit und Schuld	276
VII.	Verbreitung pornografischer Darbietungen durch Rundfunk, Medien- und Teledienste; § 184c StGB	276
VIII.	Strafrechtliche Verantwortlichkeit	276
IX.	Internationale Zusammenhänge	277
1.	Ort der Tat; § 9 Abs. 1, 1. Var., 3. Var. StGB	277
2.	Begrenzung des Erfolgsortes	279
3.	Weitere Anknüpfungspunkte	281
4.	Zwischenergebnis	281
X.	Ergebnis	281

D. Gesamtergebnis	283
Literaturverzeichnis	285