

CR

# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.  
Döhmann, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Dr. Walter Blocher, Universität Kassel · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R.,  
Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J.,  
Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission,  
Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Thomas Hoeren,  
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-  
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.  
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,  
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-  
Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M.  
(Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim  
Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich  
Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität  
München · Prof. Dr. Olaf Sosnitza, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe  
· Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RAin PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf  
von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol.  
Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

[cr-online.de](http://cr-online.de)

**Neues unter cr-online.de:** *Christian Franz, LL.M.*, Der Sonnenkönig dekretiert:  
Ab heute wird hier fernsigniert, Blog v. 30.9.2022

## IT und Software

### Aufsätze

**Hanno Magnus – Der Einzelverkauf von Funktionen im IoT-Gerät** – Gewährleistungsrechtliche Bewertung eines kommenden Geschäftsmodells

Wird ein körperlicher Gegenstand (Sachsubstanz) von einer Steuerungssoftware gesteuert und kann der Hersteller auf diese Steuerungssoftware über das Internet fernzugreifen, kann das bei digitalen Produkte etablierte Geschäftsmodell übertragen werden. Der Beitrag stellt zunächst der Einzelvertrieb von Funktionen und seine wirtschaftliche Bedeutung in Beispielen dar und skizziert die Verbrauchererwartung in Bezug auf den Einzelvertrieb von Funktionen (I.). Auf dieser Grundlage wird die mangelrechtliche Beurteilung des Verkaufs eines smarten Basisprodukts analysiert, in dem einzelne Funktionen dem Verbraucher vorenthalten werden (II.). Schließlich wird das anzuwendende Gewährleistungsrecht und die damit verbundene Risikoverteilung bei einem späteren Einzelverkauf von Funktionen an einen Verbraucher untersucht (III.).

621



## Inhalt

### Daten und Sicherheit

#### Aufsätze

**Matthias Bergt – Datenschutzrechtliche Anforderungen an den Einsatz von US-Cloud-Anbietern – nicht nur in Vergabeverfahren –**

Zugleich Anmerkung zu Vergabekammer Baden-Württemberg, Entsch. v. 13.7.2022 – 1 VK 23/22, und OLG Karlsruhe, Beschl. v. 7.9.2022 – 15 Verg 8/22

Ausgehend von den generellen datenschutzrechtlichen Rahmenbedingungen (I.) zeichnet der Beitrag zunächst die konkreten Vorgaben für eine Auftragsverarbeitung durch EU-Tochtergesellschaften von US-Konzernen nach (II.) und arbeitet ihre vergaberechtliche Relevanz heraus (III.). Sodann werden die Begriffe einer „Übermittlung personenbezogener Daten in ein Drittland“ und der „Veranlassung, an der Erfüllung vertraglicher Bieterzusagen zu zweifeln“, unter Beachtung der unterschiedlichen Bewertungsmaßstäbe ausgelegt (IV.). Für die Praxis wird schließlich ein Ausschlusskriterium für Bieter vorgeschlagen, deren Leistung dem Recht eines Drittlands unterliegt (V.). ..... 629

**Till Schaller – Das Recht der IT-Sicherheit in der Stromversorgung –** Unter besonderer Berücksichtigung des IT-Sicherheitsgesetzes 2.0 und der neuen BSI-Kritisverordnung (BSI-KritisV)

Nach einer europa- und verfassungsrechtlichen Einführung stellt der Beitrag zunächst das Konkurrenzverhältnis zwischen dem EnWG und dem BSIG und sodann die sektorspezifischen IT-Sicherheitsvorschriften nach dem EnWG für Betreiber von Stromanlagen und -versorgungsnetzen dar. Abschließend erfolgt ein kurzer Blick auf die allgemeinen und neu erlassenen IT-Sicherheitsvorgaben im BSIG für Stromversorger, sofern diese nach der BSI-KritisV bestimmt wurden. .... 635

#### Rechtsprechung

EuGH: Allgemeine Vorratsdatenspeicherung nur zulässig bei ernster Bedrohung für nationale Sicherheit

(EuGH, Urt. v. 20.9.2022 – C-793/19, C-794/19, ECLI:EU:C:2022:702 – Bundesrepublik Deutschland vs. SpaceNet und Telekom Deutschland)

**m. Anm. Niko Härting** ..... 643

EuGH: Vorratsdatenspeicherung durch Anbieter elektronischer Kommunikationsmittel zwecks Bekämpfung von Straftaten des (Finanz-)Marktmissbrauchs

(EuGH, Urt. v. 20.9.2022 – C-339/20, C-397/20, ECLI:EU:C:2022:703) ..... 655

### Internet und E-Commerce

#### Aufsätze

**Tobias Keber – Der Konstruktionsfehler im Krisenreaktionsmechanismus nach Art. 36 Digital Services Act –** Wie der Free Flow of Information durch Skalieren des Maßnahmenmodells gegen russische Desinformation in die Krise kommen kann

Der Beitrag untersucht den neuen Krisenreaktionsmechanismus im Digital Services Act (DSA), der die freie Informationsvermittlung durch große Online-Plattformen im Krisenfall beschränken kann. Der Mechanismus wurde erst auf der Zielgeraden der Verhandlungen und unter Eindruck der Ukraine-Krise sowie der EU-Sanktionen gegen russische Desinformation in den DSA eingefügt. Das Verfahren wirft zahlreiche Fragen auf grundrechtlich höchst sensiblem Feld auf. .... 660

Damit der Datenschutz nicht zum Deal-Breaker wird.

**Otto Schmidt online**

4 Wochen gratis nutzen!

**Datenschutzrecht**

Beratermodul

Das Komplettangebot zum deutschen und europäischen Datenschutzrecht.

11 € pro Monat für 3 Nutzer  
4 Wochen gratis nutzen!  
**otto-schmidt.de/bmnds**

Praxis | 11.2022 | zztgl. | MwSt.

## Inhalt

---

### Rechtsprechung

OLG Köln: Werbung für Online-Arzt	(OLG Köln, Urt. v. 10.6.2022 – 6 U 204/21) .....	665
OLG Köln: Keine Haftung des Anbieters eines Werbepartnerprogramms ohne Werbung-Vorgaben	(OLG Köln, Urt. v. 11.2.2022 – 6 U 84/21) .....	669

---

## Telekommunikation und Medien

---

### Aufsätze

**Torsten J. Gerpott – Mindestqualität und Erschwinglichkeit der Versorgung mit einem schnellen Internetanschluss** – Was bringen die TK-Mindestversorgungsverordnung und die BNetzA-Erschwinglichkeitsgrundsätze?

Mit der TKG-Novelle 2021 wurde als Bestandteil des individuellen Anspruchs von Endnutzern auf Versorgung mit Telekommunikationsdiensten ein Recht auf einen schnellen Internetanschluss geschaffen (§ 157 Abs. 2 TKG), der für Verbraucher zu einem erschwinglichen Preis (§ 158 Abs. 1 TKG) beziehbar sein muss. Diese Anspruchsdimensionen werden in der TK-Mindestversorgungsverordnung vom 14.6.2022 und der Verwaltungsvorschrift der Bundesnetzagentur zu Erschwinglichkeitsgrundsätzen vom 16.8.2022 ausgeformt. Der Beitrag analysiert die neuen Regelungen. .... 672

---

### Rechtsprechung

OLG Bamberg: Elektronische Einlegung eines Rechtsmittels beim unzuständigen Gericht	(OLG Bamberg, Beschl. v. 2.5.2022 – 2 UF 16/22) .....	678
---	---	-----

---

## Report und Technik

---

### Aufsätze

**Michael Rath / Lutz Keller – US Cloud-Anbieter, der „Risikofaktor US CLOUD Act“, das Vergaberecht und die Nachfrage nach sicheren Sovereign Clouds**

Der Beitrag betrachtet (neben einer Auseinandersetzung mit der aktuellen Diskussion über US Cloud-Anbieter im Vergaberecht) die Zugriffsbefugnisse von Überwachungsbehörden nach dem US CLOUD Act, gibt Hinweise zur diesbezüglichen Risikobewertung im „Transfer Impact Assessment“ und zeigt die Chancen und roten Linien einer Sovereign Cloud auf. Zudem werden überblicksartig die Datenkategorien angesprochen, die in einer Cloud verarbeitet werden dürfen. .... 682

---

## CR Report

---

### Daten und Sicherheit

Vorschlag der EU-Kommission für einen „Cyber Resilience Act“ (Martin Schweinoch / Daniel Meßmer) .....	R112
EuGH: Keine anlasslose Vorratsdatenspeicherung (Jan Pfeiffer) .....	R113
VG Berlin: Videoüberwachung am S-Bahnhof erlaubt (Jan Pfeiffer) .....	R114

### Internet und E-Commerce

BGH: Hotelbewertungsportale haben Gasteigenschaft der Bewertenden zu prüfen (Markus Meyer) .....	R115
OLG Köln: Online-Werbung mit Teilergebnis ausnahmsweise zulässig (Jan Pfeiffer) .....	R116
OLG Dresden: Kein Feststellungsinteresse bei möglicher Verletzung des APR durch Google-Rezension (Jan Pfeiffer) .....	R116
OVG NRW: Untersagung pornografischer Internetangebote aus Zypern (Jan Pfeiffer) .....	R117
AG Frankfurt: Anfechtbarkeit der Bahnticketbuchung via Smartphone-App (Jan Pfeiffer) .....	R118

### DGRI-Informationen

DGRI-Jahrestagung 2022: Daten · Märkte · KI .....	R118
---	------

---

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**