



Mag. iur. Dr. techn. Michael Sonntag

# IT-Recht

## Übung Werbung

Institut für Informationsverarbeitung und  
Mikroprozessortechnik (FIM)  
Johannes Kepler Universität Linz, Österreich

E-Mail: [sonntag@fim.uni-linz.ac.at](mailto:sonntag@fim.uni-linz.ac.at)  
<http://www.fim.uni-linz.ac.at/staff/sonntag.htm>

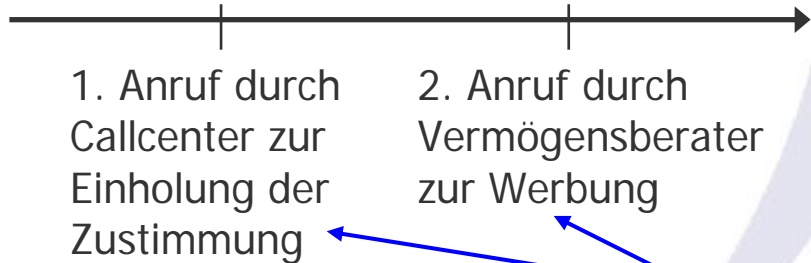


# Telefonanfrage um Werbe-Erlaubnis

- Beklagter beauftragt Callcenter, bei potentiellen Kunden anzurufen und dort zu erfragen, ob Telefonwerbung erlaubt

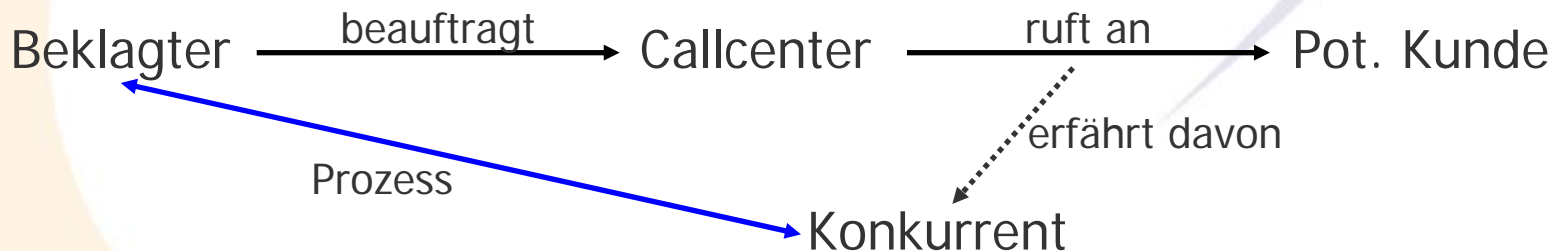
→ Folgende Informationen werden gegeben:

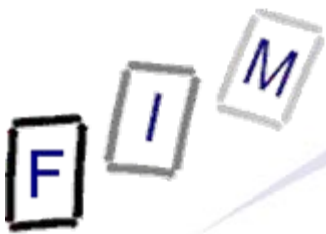
- » Name des Beklagten
- » Dienstleistung



- Klagebegehren:

→ Unterlassung von Anrufen zur Einholung der Zustimmung  
Beruhend auf § 1 UWG (d.h. durch einen Konkurrenten)





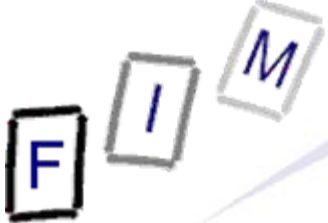
# Telefonanfrage um Werbe-Erlaubnis

- Fragen zum Überlegen:
  - Kommt es darauf an, ob der Angerufene "belästigt" wird?
    - » D.h. wenn alles sehr freundlich, klar und ohne Druck erfolgt?
    - » Ist die Frage nach der Erlaubnis störender als ein Brief?
    - » Kann man Telefon- und Post-Werbung vergleichen?
  - Kommt es darauf ab, ob Kosten anfallen?
    - » Fax: Papier, Strom, Toner etc.
    - » Telefon: ????
  - Ist der zweite Anruf "Werbung"?
  - Ist der erste Anruf "Werbung"?
    - » Was ist überhaupt "Werbung" allgemein (Definition)?
- Hat eine "Unklarheit" des Gesetzes einen Einfluss?
  - Im Allgemeinen?
  - Speziell beim unlauteren Wettbewerb?



- Kläger und Beklagter bieten Internet-Erotik an
- Website des Beklagten:
  - Besuch = Pop-up zur Dialer-Installation
  - Ablehnung → Fenster "Zurück" oder "Manuell installieren"
  - Schließen nur durch Fenster-Menü
  - Sechs bis acht neue Fenster mit Webseiten
    - » Schließen eines dieser Fenster → Neues wird geöffnet!
  - Vollständiger Ausstieg nur über Taskmanager oder Beenden des gesamten Browsers
- Auch die Klägerin verwendet Pop-ups
- Klagebegehren:
  - Nach Unterlassungserklärung wird nur mehr über die Kosten der Abmahnung verhandelt





- Fragen zum Überlegen:

- Warum wird nur mehr über die Kosten verhandelt?
- Der Benutzer ist freiwillig auf der Site → Wo ist das Problem?
- Ab wann genau wird es rechtlich "problematisch"?
- "Wenn man die eigenen (potentiellen) Kunden vergrault, ist das doch nicht wettbewerbswidrig!"
  - » Was also ist da genau das Problem?
  - » Eignung zur Beeinträchtigung des Wettbewerbs (im Sinne eines Vorteils für den Beklagten oder einen Dritten!)?
- Ist es relevant, dass die Klägerin dasselbe macht?
  - » Und wenn sie exakt dasselbe machen würde?



- Kläger erhielt vom Beklagten vier E-Mails an vier verschiedene E-Mail Adressen seiner Domain
  - Inhalt: Bestätigungslink, um E-Mail Werbe-Abo zu bestätigen
    - » Wenn er nichts tut, passiert gar nichts, d.h. kein Abo!
  - Kläger sagt
    - » "Ich habe mich nicht eingetragen"
    - » "Das ist Werbung"
- Klagebegehren:
  - Unterlassung der unaufgeforderten Zusendung von E-Mails zur Aufnahme geschäftlichen Kontakts



- Fragen zum Überlegen:

- Was ist der Unterschied zu "Confirmed Opt-in"?
- Ist die Bestätigungsmail eine "unzumutbare Belästigung"?
- Und wenn der Beklagte die E-Mails automatisch sammelt und dorthin die E-Mails verschickt?
  - » Also niemand (auch kein böswilliger externer Dritter), die E-Mails eingetragen hat?
- Welche Möglichkeiten außer Double Opt-in gäbe es noch?

F I M

# Produkttempfhlung per E-Mail

[http://www.sonntag.cc/ecr/public/survey.php?name=Werbung\\_SS09](http://www.sonntag.cc/ecr/public/survey.php?name=Werbung_SS09)



# Produktempfehlung per E-Mail

- Versender besitzt Webshop, in dem Besucher eine Produktempfehlung an eine Person per E-Mail schicken können
  - Link klicken, Daten eingeben
  - E-Mail geht an Empfänger. Inhalt: Link zu Produkt, Newsletter-Abo Möglichkeit, Sonderverkaufs-Hinweis
- Klagebegehren:
  - Unterlassung der Zusendung von Werbung bei Produktempfehlungen
    - » Anfangs: Unterlassung von Produktempfehlungen
  - Rechtsgrundlage: § 1 UWG iVm § 107 TKG



# Produkttempfhlung per E-Mail

Interessantes auf <Firmennamen der Beklagten>.de

<Name des Dritten> hat einen Surf-Tipp für Sie:

Ich dachte, dieses Angebot würde dich interessieren.

Viele Grüße,

Um das Angebot zu sehen, klicken Sie auf:

<http://www.<Firmenname der Beklagten>.de/cgi/empfiehl.cgi?ART=190527D&SHOP=50000227&AAID=100000121930/>

Diese E-Mail wurde von <Name des Dritten>@...de versendet und durch <Firmenname der Beklagten> übermittelt

Wenn Sie Fragen haben, senden Sie uns eine Nachricht an: [service@<Firmenname der Beklagten>.de](mailto:service@<Firmenname der Beklagten>.de). Viele Grüße, Ihr eService-Team.

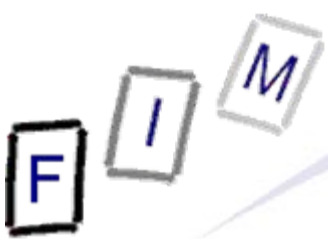
Sie möchten regelmäßig Infos zu <Firmenname der Beklagten>.de? Dann abonnieren Sie doch unseren Newsletter:

[http://www.<Firmenname der Beklagten>.de/extern.cgi?id=110000002295 />](http://www.<Firmenname der Beklagten>.de/extern.cgi?id=110000002295/)

Großer Sonderverkauf vom 01.09. bis 16.09. - viele Artikel bis zu 50% reduziert! Nur solange der Vorrat reicht!

[http://www.<Firmenname der Beklagten>.de/extern.cgi?id=110000017301 />](http://www.<Firmenname der Beklagten>.de/extern.cgi?id=110000017301/)

\*\*\*\*\*[www.<Firmenname der Beklagten>.de](http://www.<Firmenname der Beklagten>.de)\*\*\*\*\*



# Produktempfehlung per E-Mail

- Fragen zum Überlegen:
  - Wer schickt denn ganz genau die Werbung?
    - » Was ist in der E-Mail alles Werbung?
    - » Ist diese rechtlich einheitlich zu sehen?
  - Keine unzumutbare Belästigung, da kein Massenversand?
  - Was könnte man gegen den "Freund" tun?
- Variante: Wenn die Empfehlung nicht von einem Bekannten kommt, sondern der Versandhändler jemanden dafür bezahlen würde (z.B. in einem Billiglohnland)?

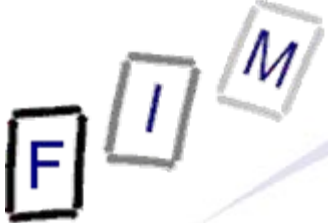



- Klägerin und Beklagte vertreiben Flüssiggas
  - Name der Klägerin = Eingetragene Marke
  - Eingabe der Marke bei Google → Rechts erscheint Werbung für den Beklagten
    - » Die Spalte ist eindeutig als "Werbung" gekennzeichnet und deutlich von den Suchergebnissen getrennt
  - Grund: Klägerin buchte "Flüssiggas" und aktivierte die Option "Weitgehend passende Keywords"
    - » Google suchte dann deswegen die Marke aus
- Klagebegehren:
  - Ersatz der Abmahnkosten
  - "Weitgehend passende Keywords" → § 1 UWG



- Fragen zum Überlegen:

- Ist es verboten, wenn man Werbung bei der Suche nach der Marke der Konkurrenz anzeigt?
  - » Welche Suchworte darf man eigentlich buchen?
  - » Was ist das Wettbewerbswidrige daran?
- "Aber das Wort hat ja Google ausgesucht!"
  - » Wer haftet als Störer?
- Man kann sich solche entsprechenden Keywords bei der Buchung anzeigen lassen
  - » Annahme: Die Marke war nicht dabei. Ändert dies etwas?
    - Wann/Wie oft müsste man dies überprüfen?



- Klägerin verkauft unter "Wein&Co" Weine und betreibt einen Internetshop unter [www.weinco.at](http://www.weinco.at)
  - "Wein & Co" ist als Wortbildmarke geschützt → 
  - Umfrage: Bekannt bei 46-63% der Befragten
  - Beklagte buchte 815 Begriffe bei Google
    - » "Wein", "Rotwein", "Wein & Co"
  - Darstellung mit Titel "Wein & Co" über der Ergebnisliste
  - Darstellung als normale Anzeige daneben
    - » Beides optisch getrennt und mit "Anzeige" markiert
- Klagebegehren:
  - Unterlassung der Hervorhebung/Vorreichung von [www.weinwelt.at](http://www.weinwelt.at) vor [www.weinco.at](http://www.weinco.at) durch Verwendung von "Wein & Co" als Google-Keyword
  - Verwendung der Marke zur Kennzeichnung des Eintrags
    - » Verlinkung der Marke "Wein & Co" zu [www.weinwelt.at](http://www.weinwelt.at)



# AdWords – Wein & Co

Wein & Co - Google Search

Web Bilder News Groups Bücher Google Mail Mehr

Google

Wein & Co

Suche

Erweiterte Suche  
Einstellungen

Suche:  Das Web  Seiten auf Deutsch  Seiten aus Österreich

Web Ergebnisse 1 - 10 von ungefähr 32.200.000 für **wein**. (0,08 Sekunden)

**WEIN & CO Online-Shop** Anzeige  
www.weinwelt.at Weinkenner aufgepasst: Bestellen Sie exquisite Weine: große Auswahl

**WEIN & CO - Aus Lust am Leben!**  
Weine, Spirituosen und Delikatessen finden sich im Sortiment.  
www.weinco.at/ - 11k - Im Cache - Ähnliche Seiten

**Wein - Wikipedia**  
Wein (entlehnt über provinzlateinisch vino aus lat. vinum) ist ein alkoholisches Getränk aus dem vergorenen Saft von Weintrauben. Diese stammen meist von ...  
de.wikipedia.org/wiki/Wein - 92k - Im Cache - Ähnliche Seiten

**Wein aus Österreich - Kostbare Kultur**  
Die offizielle Website der Österreichischen Weinmarketingservicegesellschaft.  
www.weinausoesterreich.at/ - 11k - Im Cache - Ähnliche Seiten

**Weinpanorama - Wein aus Österreich**  
Überall wo der Wein wächst, strahlt auch die Umgebung landschaftlichen Reiz aus. Es ist uns ein Anliegen, Ihnen Österreichs zahlreiche Weinorte in allen 16 ...  
www.weinpanorama.at/ - 31k - Im Cache - Ähnliche Seiten

**Steirischer Wein / Die Marktgemeinschaft Steirischer Wein**  
Willkommen auf den Webseiten der Marktgemeinschaft Steirischer Wein. Hier finden Sie alles, was Sie über Wein aus der Steiermark wissen sollten: ...  
www.steirischerwein.at/ - 22k - Im Cache - Ähnliche Seiten

Anzeigen

**Die Welt der Weine**  
Tolle Weine für Sie oder Ihre Freunde: Geschenk-Pakete bestellen  
www.weinwelt.at

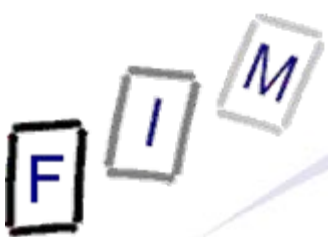
**Feine italienische Weine**  
Über 1.000 ital. Spitzenweine und Spezialitäten aus Direktimport  
www.superiore.de

**Weine und Delikatessen**  
Premiumversandhandel für exklusive Weine und Delikatessen  
www.solvino.de

**Wein bei vivinum.at**  
- Exklusive Weine aus aller Welt  
- Über 2.000 Weine - Versand 24h  
www.vivinum.at

**Wein aus Spanien**  
Riesenauswahl aus über 1400 Weinen aus Rioja, Priorato, Ribera u.v.m.  
www.vinos.de

Fertig



- Fragen zum Überlegen:
  - Wortbildmarke  $\Leftrightarrow$  Domainname?
  - Optische Hervorhebung (Hintergrund) vs. "Anzeige"
  - Welchen Eindruck hat ein Konsument
    - » bei der Platzierung der Anzeige über den Suchergebnissen?
    - » bei der Platzierung der Anzeige rechts daneben?
    - » bei einer Anzeige mit der Überschrift "Wein & Co"?
  - Was will der Kunde, wenn er "Wein & Co" eingibt?
  - Relevanz, dass Wein&Co im Suchergebnis Erste sind?
  - Wie könnte das Problem saniert werden, sodass die Werbung exakt identisch erlaubt wäre?
- Siehe auch neues Deutsches Urteil:  
OLG Main 26.2.2008, 6 W 17/08

F I M

# ? Google Ad-Words

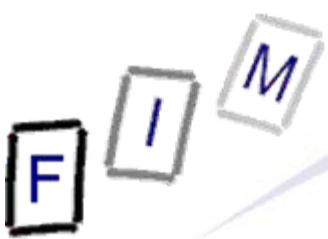
[http://www.sonntag.cc/ecr/public/survey.php?name=Adwords\\_SS09](http://www.sonntag.cc/ecr/public/survey.php?name=Adwords_SS09)



# Telefonwerbungseinwilligung bei Gewinnspiel

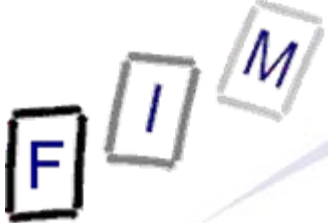
---

- Beklagter hat Dienstleister, der Kunden unter deren Privat-Telefonnummer anruft
  - Vereinbarung, dass nur Personen angerufen werden dürfen, die vorher dazu zugestimmt haben
  - Hier: Gewinnspiel per Karte mit Satz "Bitte informieren Sie mich auch über weitere Angebote und Gewinnmöglichkeiten per Telefon (gegebenenfalls streichen)"
- Klagebegehren:
  - Unterlassung von Werbeanrufen
  - Erstattung anteiliger Kosten der Abmahnung

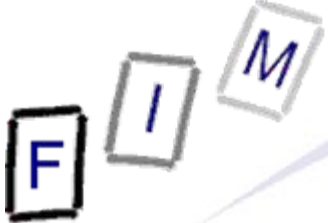


# Telefonwerbungseinwilligung bei Gewinnspiel

- Fragen zum Überlegen:
  - Unterschied: Selbst anrufen  $\Leftrightarrow$  Firma dafür beschäftigen?
  - Ist der Satz (bzw. dessen Nicht-Streichen) eine Willenserklärung (=Voraussetzung für Zustimmung)?
    - » Was ist der Sinn von Gewinnspielen?
    - » Weiß das der normale Bürger?
  - Wozu (genau!) könnte man hier eine Zustimmung geben?
  - Wer muss die Zustimmung beweisen?
    - » Was umfasst das und wie könnte es erfolgen?



- Kläger vertreibt Lacke unter seiner Marke "Aidol"
- Beklagter verwendet "Aidol" als Metatag und als "Weiß-auf-weiß" Schrift
  - Sowohl auf Seiten, auf denen er Aidol-Produkte anbietet
  - Wie auch auf Seiten mit Produkten anderer Hersteller
- Umstritten: Hat Beklagter einen Vorrat an Aidol-Lacken oder kauft er diese erst im Falle einer Bestellung beim Kläger?
- Klagebegehren:
  - Unterlassung der Verwendung von "Aidol" im geschäftlichen Verkehr, insbesondere im Internet, als Metatag bzw. in der Form "Weiß-auf-weiß"



- Fragen zum Überlegen:

- Was ist das "Ankündigungsrecht"?
  - » Wo darf man daher eine fremde Marke problemlos verwenden?
  - » Was ist mit äquivalenten (Nachbau)-Produkten?
- Kommt es darauf an, auf welche Art die Ware verkauft wird?
- "Aber die Marke ist ja gar nicht sichtbar!"
  - » Und bei Google AdWords?
- Was ist die "Lotsenfunktion" einer Marke?
- Ist das Klagebegehren wirklich gut formuliert?
  - » Wie sollte es besser lauten?

F I M

# Fragen?

**Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!**