

Fallstricke im Internet
Social Media und Werbung im Internet

Köln, 04. Juli 2013

Dominik Eickemeier
Rechtsanwalt
Fachanwalt für Gewerblichen Rechtsschutz

Social Media und Werbung im Internet

Übersicht

- Social Media
- Keyword-Ads
- (Virales Marketing)

Social Media und Werbung im Internet

Übersicht

■ Social Media

- Social Plugins
- Nutzung eines Social Media Profils

■ Keyword-Ads

■ Virales Marketing

Social Plugins Datenschutz

Beispiel „Like Button“



- Soziale Netzwerke sammeln vielfältige Informationen über registrierte Mitglieder und nicht registrierte Internet-User
- Bereits der Umgang mit den Mitgliederdaten seitens Facebook selbst ist aufgrund der fehlenden Transparenz bedenklich
- Aus Unternehmenssicht bedenklich erscheint auch die Verknüpfung der Unternehmensseite mit sozialen Netzwerken

Social Plugins Datenschutz



Unkompliziertes Feedback

Aufmerksamkeit im Netzwerk des Users



User-Informationen werden beim Aufrufen der Seite an Facebook übermittelt

Button wirkt daher als Tracking-Tool

Reichweite der Nutzung der Möglichkeiten nicht offengelegt

5

Social Plugins Datenschutz

Zwei-Klick-Lösung

- Einige Webseiten-Betreiber folgen bereits der Zwei-Klick-Lösung des Heise Verlages:
 - Deaktivierte Buttons werden eingebettet;
 - erst durch Aktivierung des Buttons durch den User wird die Verbindung zu den sozialen Netzwerken hergestellt;
 - eine Empfehlung des Users kann erst durch einen zweiten Klick (nach Aktivierung des Buttons) an das soziale Netzwerk übermittelt werden;
 - zudem wird eine gesonderte Datenschutzerklärung empfohlen, z.B. durch Banner



Standardmäßig überträgt dieser Button keine Daten an Dritte.

Social Plugins Datenschutz



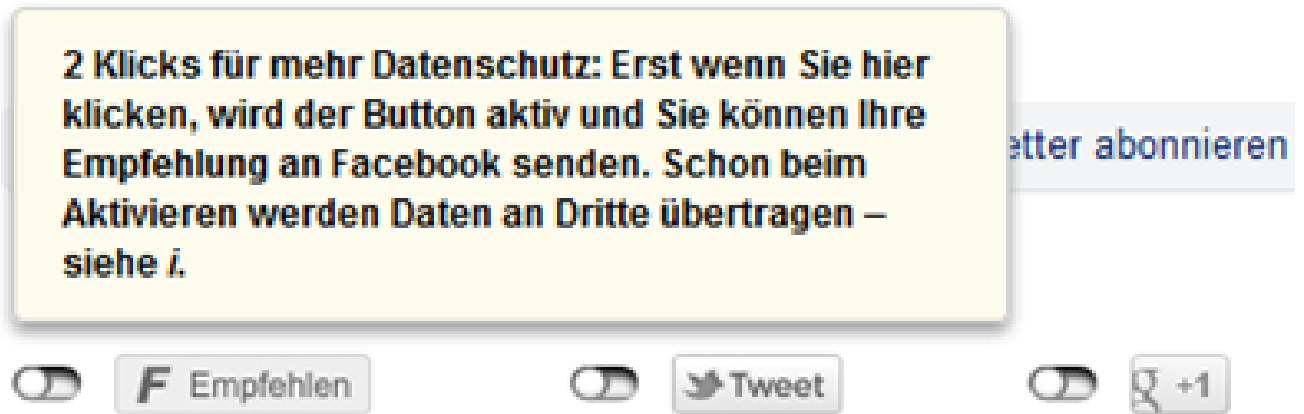
↓ 1. Klick: aktivieren



↓ 2. Klick: empfehlen



Standardmäßig überträgt dieser
Button keine Daten an Dritte.

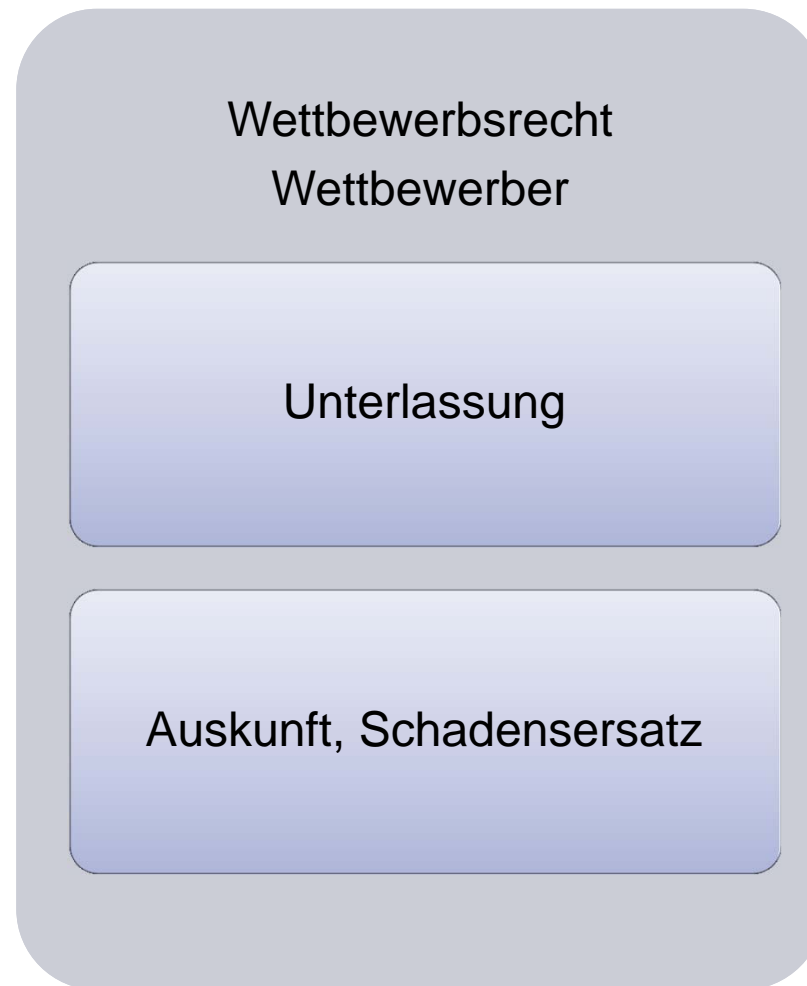


2 Klicks für mehr Datenschutz: Erst wenn Sie hier klicken, wird der Button aktiv und Sie können Ihre Empfehlung an Facebook senden. Schon beim Aktivieren werden Daten an Dritte übertragen – siehe [i](#).



Social Plugins

Konsequenzen eines Verstoßes - Übersicht



Social Plugins

Wettbewerbsrecht

Verstoß gegen Datenschutzrecht **wettbewerbswidrig?**

Grundsätzlich können datenschutzrechtliche Vorschriften wettbewerbsrechtlich relevant sein, wenn sie Marktverhaltensregeln sind (§ 4 Nr. 11 UWG). Das sind sie dann, wenn sie Verbraucherinteressen schützen.

■ Fälle, in denen Wettbewerbsverstöße angenommen wurden

- Regelung über die Weitergabe von personenbezogenen Kundendaten zu Werbezwecken an Dritte (OLG Stuttgart MMR 2007, 437)
- § 4a Abs. 1 BDSG ist Marktverhaltensregel im Sinne des § 4 Nr. 11 UWG, da Nutzung der Daten zu kommerziellen Zwecken (LG Berlin, K&R 2012, 300)

■ Social Plug-Ins

- Rechtsprechung: **kein** Wettbewerbsverstoß bei datenschutzwidriger Verwendung des „Like“-Buttons bei Facebook (KG Berlin, Beschl. v. 29.04.2011 – 5 W 88/11 zu § 13 Abs. 1 TMG)
- ULD: Wettbewerbsverstoß liegt vor, da **personenbezogene Daten** auch **Wirtschaftsgut** sind und Datenschutzregelungen generell Marktverhalten regeln.

Social Plugins

Wettbewerbsrecht

LG Hamburg, 327 O 438/11, Urt. v. 10.01.2013

- Die Verknüpfung eines **Gewinnspiels** mit der Teilnahmebedingung, den "Gefällt mir"-Button auf der Seite eines Werbenden bei Facebook zu betätigen, führt weder bei dem Gewinnspielteilnehmer noch bei seinen Kontakten zu einer Irreführung.
- Mit der Bestätigung des "Gefällt mir"-Button bei F. kommt nach dem Verkehrsverständnis lediglich eine **unverbindliche Gefallensäußerung** zum Ausdruck, mit der das Netzwerk des betroffenen Nutzers keine weiteren Erwartungen oder Gütevorstellungen verbindet. Dem Netzwerk bleiben vielmehr das Motiv und die Hintergründe der Gefallensäußerung durch den "Gefällt mir"-Button in Ermangelung weiterer Angaben des Nutzers unbekannt.
- **Verschleierung, § 4 Nr. 3 UWG?**

Social Media Profil

Rechtliche Einordnung des Profils eines Mitarbeiters

- Falsche Kennzeichnung hat wettbewerbsrechtliche Auswirkungen
 - Unlauter nach § 4 Nr. 3 UWG handelt, wer den Werbecharakter seiner geschäftlichen Handlungen verschleiert

- Eine kommerzielle Nutzung löst zudem weitere Pflichten aus:
 - Impressumspflicht
 - Datenschutzbestimmungen



Social Media Profil

Rechtliche Einordnung des Profils

Wann ist ein Social Media-Auftritt kommerziell / geschäftlich?

- Praktisch jede Tätigkeit, die darauf ausgerichtet ist, Einnahmen zu erzielen oder das geschäftliche Image zu fördern, ist kommerzieller Natur.

- Dies ist in der Regel gegeben, wenn
 - der Zweck des Auftritts die Absatzforderung von Waren oder Dienstleistungen oder
 - die Imagepflege eines Unternehmens oder eines Freiberuflers ist.

Social Media Profil

Wettbewerbsrecht

Und wenn ein Social Media-Auftritt kommerziell / geschäftlich ist??

„Schleichwerbung“ in Social Media – Eigene Haftung

- Unlauter nach § 4 Nr. 3 UWG handelt, wer den Werbecharakter seiner geschäftlichen Handlungen verschleiert
 - Eine Verschleierung liegt vor, wenn das äußere Erscheinungsbild einer geschäftlichen Handlung so gestaltet ist, dass der Marktteilnehmer den geschäftlichen Charakter nicht klar und eindeutig erkennen kann (BGH, Urteil vom 30.06.2011, Az.: I ZR 157/10).

Social Media Profil

Wettbewerbsrecht

„Schleichwerbung“ in Social Media – Haftung von Unternehmen für Mitarbeiter

- § 8 Abs. 2 UWG

„Werden die Zuwiderhandlungen in einem Unternehmen von einem Mitarbeiter oder Beauftragten begangen, so sind der Unterlassungsanspruch und der Beseitigungsanspruch auch gegen den Inhaber des Unternehmens begründet.“

- Zuwiderhandlung

- „Mitarbeiter oder Beauftragter“ werden nach der Rspr. weit gefasst (BGH GRUR 1995, 605,607 – Franchise-Nehmer)

- Abbildung in Social Media Policies

Social Media Profil Wettbewerbsrecht

Zu widerhandlung durch Mitarbeiter oder Beauftragten



Förderung des
Arbeitgebers

Private
Meinungsäußerung

15

§ 8 Abs. 2 UWG greift nicht ein, wenn der Anspruch aus § 8 Abs. 1 UWG gegen den Mitarbeiter oder Beauftragten nicht entstanden ist.

Social Media Profil Transparenzgebot

Erfolgshaftung – keine Exkulpation möglich

- Daher ist es für den Unterlassungsanspruch irrelevant, ob
 - es anders lautende interne Weisungen gab
 - der Mitarbeiter wissentlich gegen etwaige Weisungen verstoßen hat
 - das Unternehmen oder Inhaber Kenntnis von dem Verstoß hatte
- BGH, Beschl. v. 04.04.2012, Az.: I ZR 103/11: Haftung auch bei
 - Mehrstufigkeit der Beauftragung
 - Ausdrücklichem vertraglichen Ausschluss, Sub's einzuschalten
 - **Grenze: Tätigkeit in anderem Geschäftsbereich (des Beauftragten)**
 - Anders LG Stuttgart (Urt. v. 29.05.2013 - Az.: 12 S 200/12): Haftung bezieht sich nicht auf **Spam-Emails**, von denen der Merchant nicht wusste.

Social Media Profil Transparenzgebot

LG Hamburg, 312 O 715/11, Urt. v. 24.04.2012

- Äußert sich ein **Mitarbeiter** einer Rechtsschutzversicherung in einem **Internet-Blog**, der sich kritisch mit den Leistungen dieser Rechtsschutzversicherung auseinandersetzt, überaus positiv zu der Rechtsschutzversicherung, dann ist die **Äußerung unlauter**, wenn er sich als privater Versicherungsnehmer ausgibt und für die Leser des Blogbeitrags nicht erkennbar ist, dass er in Wahrheit für die Rechtsschutzversicherung werben will. (**§ 4 Nr. 3 UWG**)
- Der Rechtsschutzversicherung wird die Äußerung nach § 8 Abs. 2 UWG **zugerechnet**.

Social Media Profil Transparenzgebot

LG Hamburg, 312 O 715/11, Urt. v. 24.04.2012

- „... überwiegend wahrscheinlich, dass der Blogger „R.“ nicht zu privaten Zwecken gehandelt hat, Denn „R.“ sendete seinen Beitrag von ...der Antragsgegnerin, ist also überwiegend wahrscheinlich ein Mitarbeiter ... Es widerspricht jeder **Lebenswahrscheinlichkeit**, dass ein Arbeitnehmer von seinem Arbeitsplatz aus einen Blogbeitrag, der massiv zugunsten seines Arbeitgebers ist, schaltet, und sich dabei rein privat äußert.“
- „Die Äußerung ist der Antragsgegnerin nach § 8 Abs. 2 UWG zuzurechnen. Dass die Antragsgegnerin ihre Mitarbeiter zu solchen Äußerungen weder angehalten noch sie zu solchen Äußerungen ermächtigt haben mag, steht dem nicht entgegen, weil der **Unterlassungsanspruch** ... **verschuldensunabhängig** (ist). ...**echte Erfolgshaftung**.“

18

Social Media Profil Impressumspflicht

Anforderungen des § 5 TMG gelten auch bei Social Media

- **Facebook** (vgl. LG Regensburg (Urt. v. 17.01.2013 - Az.: 1 HK O 1884/12))
 - Noch nicht gänzlich geklärt ist, ob bei Facebook eine Verlinkung der Pflichtangaben über das Feld „Info“ ausreichend ist oder mangels Klarheit gegen § 5 TMG verstößt
 - Problem hierbei: Eigener Reiter „Impressum“ mobil nicht abrufbar
 - Haftung des Betreibers ohne Verschulden
- ... und **Google+** (LG Berlin (Beschl. v. 28.03.2013 - Az.: 16 O 154/13))
- wohl auch bei einem Firmenprofil auf **XING** (geschäftliche Handlung bejaht: LG Heidelberg Urteil vom 23.05.2012 - 1 S 58/11)
- und auf **Ebay-MICH-Seiten** (OLG Hamm, Urt. V. 4.8.2009 - 4 U 11/09).

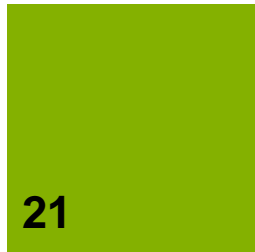
Social Media und Werbung im Internet

Übersicht

- Social Media
- **Keyword-Ads**
- Virales Marketing

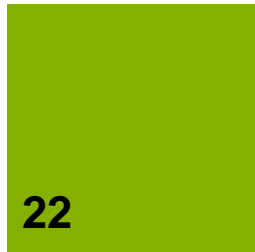
Keyword-Ads

The screenshot shows a Google search for 'rechtsanwalt' in a Mozilla Firefox browser. The search results are categorized into 'Web', 'Köln', and 'Web' again. The 'Web' section includes results for 'Rechtsanwälte Köln | anwaltauskunft.de', 'Fachkanzlei Familienrecht | jurapartner.de', 'Rechtsanwalt gesucht? - Experten für alle Rechtsgebiete', 'Rechtsanwalt - Wikipedia', and 'rechtsanwalt.com'. The 'Köln' section shows 'Standort ändern'. The second 'Web' section includes 'Seiten auf Deutsch', 'Seiten aus Deutschland', 'Übersetzte Seiten', and 'Mehr Optionen'. A map titled 'Karte für rechtsanwalt' shows Cologne with several red location pins. Below the map are more search results for 'Rechtsanwalt in Köln', 'Sportrecht Anwalt', 'Fachanwalt Steuerrecht', and 'Anwälte'. The Windows taskbar at the bottom shows the Start button, several open applications, and the system tray with the date and time (12:21).



Keyword-Ads

The screenshot shows a Google search for 'rechtsanwalt' in a Mozilla Firefox browser. The search results are displayed on a page with a blue header and a white background. The search bar at the top contains the text 'rechtsanwalt' and a search button. Below the search bar, the results are organized into sections: 'Suche' (Search) with approximately 30,600,000 results, and a list of results. The results include several ads and organic search results. One ad, 'Rechtsanwalt in Köln', is circled in red. The ad text includes the website 'www.koeln-anwalt.de/' and lists services such as 'Scheidungsrecht, Verkehrsrecht, Strafrecht, Jugendstrafrecht' and 'Aachener Str. 1116, Köln-Weiden 02234/2779474 - Routenplaner'. A map of Köln is also visible, showing the city's layout and various districts. The browser's address bar shows the search URL, and the taskbar at the bottom displays the Windows Start button and several open applications.

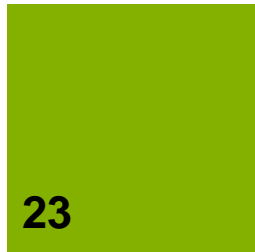


Keyword-Ads

The screenshot shows a Google search for 'rechtsanwalt' in a Mozilla Firefox browser. The search results are categorized by type (Web, Bilder, Maps, Videos, News, Shopping, Mehr) and location (Köln). A red circle highlights the first three search results under the 'Web' category:

- Rechtsanwälte Köln | anwaltauskunft.de**
www.anwaltauskunft.de/
68.000 Anwälte für Ihre Bedürfnisse - kompetent und in Ihrer Nähe!
- Fachkanzlei Familienrecht | jurapartner.de**
www.jurapartner.de/
Ihre Fachanwälte für Familienrecht Köln und Pulheim
Venloer Str. 145, Pulheim - 02238/53103 - Routenplaner
- Rechtsanwalt gesucht? - Experten für alle Rechtsgebiete**
www.advogarant.de/Rechtsanwalt
Rechtsanwalt suchen und finden.
Suche Sachverständige - Suche Rechtsanwälte - Suche Steuerberater

Other visible results include a Wikipedia entry for 'Rechtsanwalt', 'rechtsanwalt.com', 'Rechtsanwalt Dominik Boecker - Köln', and 'Rechtsanwalt Meurer | Fachanwalt für Straf...'. A map titled 'Karte für rechtsanwalt' shows the location of Köln with several red markers indicating law firms. The Windows taskbar at the bottom shows the Start button, several open applications, and the system tray with the date '12:21'.



Keyword-Ads

„MOST-Pralinen “ BGH, Urt. v. 13.12.2012, Az.: I ZR 217/10

„Wird Internetnutzern anhand eines mit der Marke identischen oder verwechselbaren Schlüsselworts eine Anzeige eines Dritten angezeigt (Keyword-Advertising), ist eine **Beeinträchtigung der Herkunftsfunktion** der Marke **grundsätzlich ausgeschlossen**, wenn ...“

Keyword-Ads

„MOST-Pralinen“ BGH, Urt. v. 13.12.2012, Az.: I ZR 217/10

„... die Anzeige in einem von der Trefferliste eindeutig getrennten und entsprechend gekennzeichneten **Werbeblock** erscheint und selbst **weder** die **Marke noch** sonst einen **Hinweis** auf den Markeninhaber oder die unter der Marke angebotenen Produkte enthält.“



25

Keyword-Ads

„MOST-Pralinen“ BGH, Urt. v. 13.12.2012, Az.: I ZR 217/10

- Der verständige Internetnutzer erwartet in einem von der Trefferliste räumlich, farblich oder auf andere Weise **deutlich abgesetzten** und mit dem Begriff „**Anzeigen**“ gekennzeichneten Werbeblock nicht ausschließlich Angebote des Markeninhabers oder mit ihm verbundener Unternehmen.
- Der Verkehr unterscheidet zwischen den Fundstellen in der Trefferliste und den als solche gekennzeichneten Anzeigen.
- Ihm ist zudem bekannt, dass regelmäßig auch Dritte bezahlte Anzeigen bei Google schalten.

Keyword-Ads

- Und was ist mit den Anzeigen oberhalb der Suchergebnisse?
- Vors. Richter beim BGH J. Bornkamm: „Diese Anzeigen muss man möglicherweise anders behandeln.“
- In Australien wurde Google (!) wegen unlauterer Werbung aus diesem Grund in 2. Instanz verurteilt (Verfahren noch anhängig).

- Grund: Die Gestaltung dieser Anzeigen lässt sich kaum noch von den Suchergebnissen unterscheiden.

Suche: Rechtsanwalt

Ungefähr 30.600.000 Ergebnisse (0,29 Sekunden)

Anzeigen zu **Rechtsanwalt** Warum sehe ich diese Anzeigen?

Rechtsanwälte Köln | anwaltauskunft.de
www.anwaltauskunft.de/
 68.000 Anwälte für Ihre Bedürfnisse - kompetent und in Ihrer Nähe!

Fachkanzlei Familienrecht | jurapartner.de
www.jurapartner.de/
 Ihre Fachanwälte für Familienrecht Köln und Pulheim
 Venloer Str. 145, Pulheim - 02238/53103 - Routenplaner

Rechtsanwalt gesucht? - Experten für alle Rechtsgebiete
www.advogant.de/Rechtsanwalt
Rechtsanwalt suchen und finden.
 Suche Sachverständige - Suche Rechtsanwälte - Suche Steuerberater

Rechtsanwalt - Wikipedia
de.wikipedia.org/wiki/Rechtsanwalt
Rechtsanwalt (in der Schweiz je nach Kanton auch Advokat, Fürsprecher und Fürsprech genannt; von germ. rehta, althochdeutsch reht: „richten“, anawalt ...
 Kategorie:Rechtsanwalt - Bundesrechtsanwaltskammer

Rechtsanwalt.com - Das internationale Portal für Rechtsberatung.
www.rechtsanwalt.com/
 Hier den richtigen **Rechtsanwalt** finden, ebenso telefonische Rechtsberatung sowie Online Rechtsberatung.

Keyword-Ads

- Ist die Nennung der Marke in der Anzeige denkbar?
 - Hinweis auf die markenrechtskonform vertriebenen Produkte
 - Z.B. Vertrieb von Markenprodukten („Hier Pirellireifen“)
 - Verwendung der Marke als beschreibende Angabe
 - Z.B. denkbar bei Hotelführern („XY Hotel“)
 - Vergleichende Werbung?

Keyword-Ads

OLG Hamm, Urt. v. 13.09.2012, Az.: I-4 U 71/12

- Die Benutzung eines fremden Markennamens für den Vertrieb ähnlicher Waren im Rahmen einer Google-Adwords-Werbung stellt eine Kennzeichenverletzung dar. (?)
- Wird die Google-Adwords-Werbung durch eine beauftragte ... **Einkaufssuchmaschine** betrieben, ... ist die kennzeichenrechtliche Verletzung dem Auftrag gebenden Unternehmen auch dann zuzurechnen, wenn es von der Kennzeichenverletzung keine Kenntnis erlangt und der Werbung nicht zugestimmt hatte. Denn der Erfolg ... kommt dem Auftrag gebenden Unternehmen unmittelbar zugute.

Keyword-Ads

OLG Hamm, Urt. v. 13.09.2012, Az.: I-4 U 71/12

- Denn für eine Haftung nach § 14 Abs. 7 MarkenG genügt das **Handeln von Beauftragten**, wenn auf Grund des Vertragsverhältnisses durchsetzbare Einflussmöglichkeiten auf das Werbeverhalten bestehen.
- Dies entspricht der **Merchant/Affiliates**-Rechtsprechung des BGH (s.o.).

Social Media und Werbung im Internet

Übersicht

- Social Media
- Keyword-Ads
- **Virales Marketing**

Keyword-Ads

Gekaufte Landingpages (im Rahmen von SEO/SEM)

- Verbesserung der Suchmaschinenergebnisse durch Schaffung von Content.
 - Neutraler Content
 - Werbung ohne Nennung des Urhebers
 - Impressum?
- Verschleierung von Werbung auf den Seiten selbst.

Kontakt:

Dominik Eickemeier
Rechtsanwalt
Fachanwalt für Gewerblichen Rechtsschutz
Magnusstraße 13
50672 Köln

T: 0221/2052-436

F: 0221/2052-1

E: d.eickemeier@heuking.de

