

Inhaltsübersicht

| | |
|---|------------|
| EINFÜHRUNG | 1 |
| A. Fragestellung der Arbeit und Gang der Darstellung | 4 |
| B. Das System der privaten Vervielfältigung nach dem UrhG | 6 |
| C. Technischer Hintergrund | 17 |
| TEIL I: DIE DIGITALE PRIVATKOPIE IN DER MUSIKBRANCHE .. | 25 |
| A. Begriffsbestimmungen | 26 |
| B. Die Akteure der Musikbranche und ihre Funktionen | 29 |
| C. Verteilung der Pauschalabgaben..... | 70 |
| D. Die Auswirkungen von Privatkopien auf die Musikbranche..... | 82 |
| E. Zukünftige technische Entwicklung | 106 |
| F. Ergebnis Teil I..... | 112 |
| TEIL II: DIE DIGITALE PRIVATKOPIE VON MUSIK GEM. § 53 | 115 |
| A. Tatbestandsmerkmale des § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG | 116 |
| B. Die „offensichtlich rechtswidrige Vorlage“ | 118 |
| C. Beweislast | 196 |
| D. Praktische Auswirkungen der aktuellen Rechtslage..... | 198 |
| E. Ergebnis Teil II | 203 |
| TEIL III: NEUREGELUNG DER DIGITALEN PRIVATKOPIE | 205 |
| A. Rechtlicher Rahmen | 206 |
| B. Privatkopie in anderen Ländern | 235 |
| C. Die Rolle der technischen Maßnahmen | 240 |
| D. Gängige Argumente für die digitale Privatkopie..... | 256 |
| E. Vorschlag für eine Neuregelung | 260 |
| F. Ergebnis Teil III: Vorschlag de lege ferenda..... | 279 |
| GESAMTERGEBNIS | 281 |
| SCHLUSS | 283 |
| Anhang | XXV |
| Abbildungsverzeichnis | XXXV |
| Literaturverzeichnis | XXXVII |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |

EINFÜHRUNG..... 1

A. Fragestellung der Arbeit und Gang der Darstellung 4

B. Das System der privaten Vervielfältigung nach dem UrhG 6

- I. Bedeutung des § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG 7
- II. § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG als Schranke des Urheberrechts 8
- III. Kein „Recht auf Privatkopie“ 9
- IV. Vergütungsanspruch gem. § 54 UrhG 10
- V. Einschränkung durch technische Maßnahmen 11
- VI. Rechtshistorischer Überblick 14

C. Technischer Hintergrund 17

- I. Die Digitalisierung von Musik 17
 - 1. Vorgeschichte: Analoge Kopien 17
 - 2. Digitalisierung 18
 - 3. CD-DA 19
 - 4. CD-Rs/CD-RWs 20
- II. Datenkomprimierung 21

TEIL I: DIE DIGITALE PRIVATKOPIE IN DER MUSIKBRANCHE .. 25

A. Begriffsbestimmungen 26

- I. Musikbranche 26
- II. Werk der Musik 27
- III. E- und U-Musik 28

B. Die Akteure der Musikbranche und ihre Funktionen 29

- I. Urheber 29
- II. Ausübender Künstler 30
- III. Tonträgerhersteller 32

| | |
|---|-----------|
| 1. Definition des Tonträgerherstellers..... | 32 |
| 2. Rechte des Tonträgerherstellers..... | 33 |
| 3. Entscheidende Zweispurigkeit..... | 34 |
| IV. Musikverlag..... | 36 |
| 1. Musikverlag und GEMA..... | 37 |
| 2. Aufgaben des Verlags..... | 38 |
| V. Plattenfirma..... | 41 |
| 1. Notwendige Rechte für Tonaufnahmen..... | 41 |
| 2. Künstlervertrag..... | 42 |
| 3. Bandübernahmevertrag..... | 44 |
| 4. Vergütung..... | 45 |
| VI. Verwertungsgesellschaften..... | 47 |
| 1. Allgemein..... | 47 |
| a) Funktionen von Verwertungsgesellschaften..... | 47 |
| i) Kollektive Wahrnehmung..... | 47 |
| ii) Eintreibung/Verteilung von Vergütungen..... | 48 |
| b) Wahrnehmungsgesetz..... | 49 |
| c) Wahrnehmungsvertrag..... | 50 |
| d) Gegenseitigkeitsverträge..... | 51 |
| 2. GEMA..... | 52 |
| a) Grundsätzliches..... | 52 |
| b) Die gewerbliche Vervielfältigung von Tonträgern..... | 54 |
| c) Exkurs: Beispiel U.S.A..... | 57 |
| d) Verteilung der Einnahmen..... | 58 |
| e) Exkurs: Lizenzen im Online-Bereich..... | 60 |
| 3. GVL..... | 61 |
| a) Wahrgenommene Rechte..... | 62 |
| b) Verteilung der Einnahmen..... | 64 |
| 4. VG WORT..... | 66 |
| VII. Zusammenfassung..... | 67 |
| C. Verteilung der Pauschalabgaben..... | 70 |
| I. ZPÜ..... | 71 |
| II. Verteilung innerhalb der Verwertungsgesellschaften..... | 74 |
| 1. Verteilung innerhalb der GEMA..... | 74 |
| 2. Verteilung innerhalb der GVL..... | 74 |
| 3. Verteilung innerhalb der VG WORT..... | 75 |
| III. Entwicklung der Einnahmen aus Pauschalabgaben..... | 75 |

| | |
|--|------------|
| IV. Berechnung der Verteilungssummen | 77 |
| V. Bewertung | 80 |
| D. Die Auswirkungen von Privatkopien auf die Musikbranche | 82 |
| I. Die Auswirkungen von Privatkopien auf Plattenfirmen..... | 82 |
| 1. Erstverwertung | 82 |
| a) Situation..... | 82 |
| i) Tonträger..... | 82 |
| ii) Musikdateien..... | 85 |
| b) Verantwortlichkeit für Umsatzeinbußen..... | 86 |
| i) Privatkopie als Ersatz für Kauf..... | 87 |
| ii) Andere Ursachen | 89 |
| c) Netzeffekte | 91 |
| 2. Zweitverwertung | 92 |
| 3. „Ausweichmöglichkeiten“ | 94 |
| II. Die Auswirkungen von Privatkopien auf den Urheber..... | 96 |
| 1. Auswertung durch Tonträger/Musikdateien | 96 |
| 2. Entwicklung der GEMA-Einnahmen..... | 97 |
| 3. Unterschiede zwischen Urheber/Leistungsschutzberechtigten... | 99 |
| 4. „Ausweichmöglichkeiten“ | 100 |
| 5. Sonstiges | 100 |
| III. Die Auswirkungen auf den ausübenden Künstler..... | 101 |
| 1. Erstverwertung | 101 |
| 2. Zweitverwertung | 102 |
| 3. „Ausweichmöglichkeiten“ | 103 |
| IV. Zwischenergebnis (Auswirkungen auf die Musikbranche) | 105 |
| E. Zukünftige technische Entwicklung..... | 106 |
| I. Von CDs zu Musikdateien | 106 |
| II. Vertriebswege..... | 109 |
| III. Folgen für Privatkopien..... | 110 |
| F. Ergebnis Teil I | 112 |

TEIL II: DIE DIGITALE PRIVATKOPIE VON MUSIK

| | |
|---|------------|
| GEM. § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG..... | 115 |
| A. Tatbestandsmerkmale des § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG..... | 116 |
| B. Die „offensichtlich rechtswidrige Vorlage“..... | 118 |
| I. Entstehungsgeschichte | 118 |
| 1. Erster Korb..... | 118 |
| 2. Zweiter Korb..... | 120 |
| II. Rechtswidrigkeit (national) i. S. d. § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG..... | 123 |
| III. Rechtswidrigkeit bei grenzüberschreitenden Sachverhalten | 125 |
| 1. Einführung in die Problematik..... | 125 |
| 2. Territorialitätsprinzip | 126 |
| 3. Schutzlandprinzip..... | 130 |
| 4. Herstellung im Ausland | 132 |
| a) BGH - Konzertveranstalter | 133 |
| b) BGH - The Doors..... | 134 |
| c) Anwendbarkeit der The Doors-Entscheidung | 135 |
| d) Anwendbarkeit der Konzertveranstalter-Entscheidung..... | 136 |
| 5. Öffentliche Zugänglichmachung im Ausland..... | 137 |
| a) Meinungsstand | 139 |
| b) Diskussion..... | 141 |
| 6. Zwischenergebnis (grenzüberschreitende Sachverhalte)..... | 145 |
| 7. Exkurs: Das Beispiel AllOfMP3..... | 146 |
| a) Sachverhalt..... | 146 |
| b) Verwertungsgesellschaften in Russland | 148 |
| c) Rechtliche Bewertung aus deutscher Sicht..... | 149 |
| IV. Offensichtlichkeit der Rechtswidrigkeit | 151 |
| 1. Meinungsstand | 151 |
| 2. Wortlautauslegung | 152 |
| 3. Historische und teleologische Auslegung..... | 154 |
| 4. Subjektiver/objektiver Maßstab | 155 |
| 5. Zwischenergebnis (offensichtliche Rechtswidrigkeit) | 157 |
| V. Prüfungsschema zur Bewertung von Vorlagen..... | 157 |
| VI. Die offensichtliche Rechtswidrigkeit von CDs..... | 159 |
| 1. Äußere Merkmale einer CD..... | 159 |
| 2. CDs aus dem Ausland..... | 160 |
| 3. CDs mit Hinweisen auf technische Maßnahmen..... | 161 |

| | |
|---|------------|
| 4. Der niedrige Verkaufspreis einer CD | 162 |
| 5. Rechtswidrige Verbreitung einer CD-Vorlage | 163 |
| a) Analogie zur rechtswidrigen Verbreitung | 165 |
| b) Analogieverbot? | 166 |
| c) Unterschiedliche Auslegung | 168 |
| d) Folgerung für das Zivilrecht | 170 |
| VII. Die offensichtliche Rechtswidrigkeit von Musikdateien | 170 |
| 1. Mögliche Herkunft von Musikdateien | 170 |
| 2. Beurteilung einer Musikdatei | 173 |
| a) Äußere Merkmale | 173 |
| b) Musik vor offizieller Veröffentlichung | 174 |
| 3. Kopier-Netzwerke (P2P-Netze/Tauschbörsen) | 175 |
| a) Funktion | 176 |
| b) Zugänglichmachung während des Downloads | 177 |
| 4. Das Anbieten von Musikdateien im Internet | 178 |
| 5. Das Herunterladen von Musikdateien aus dem Internet | 179 |
| a) Rechtswidrigkeit | 180 |
| b) Offensichtlichkeit | 181 |
| 6. Kostenlose legale Musikdateien | 184 |
| a) Gemeinfreie Werke | 184 |
| b) Kostenlose legale Musikdateien zu Werbezwecken | 185 |
| c) Musikdateien zur Bewerbung fremder Produkte | 186 |
| d) Neue Lizenzmodelle | 186 |
| 7. Rechteerwerb beim Bezug von kostenlosen Musikdateien | 187 |
| a) Rechteerwerb bei Musikdateien zu Werbezwecken | 188 |
| b) Rechteerwerb bei Werbung für fremde Produkte | 190 |
| c) Folgerungen | 190 |
| VIII. Zwischenergebnis (offensichtlich rechtswidrige Vorlage) | 193 |
| C. Beweislast | 196 |
| D. Praktische Auswirkungen der aktuellen Rechtslage | 198 |
| I. Unverständlichkeit der Norm | 198 |
| II. Aufklärung durch die Rechteinhaber? | 200 |
| III. Einschränkung von Marketingmöglichkeiten | 201 |
| IV. Schwierigkeiten bei der Rechtsdurchsetzung | 201 |
| V. Einfluss auf andere Schrankenbestimmungen? | 202 |
| E. Ergebnis Teil II | 203 |

TEIL III: NEUREGELUNG DER DIGITALEN PRIVATKOPIE..... 205

| | |
|---|------------|
| A. Rechtlicher Rahmen | 206 |
| I. Grundgesetz..... | 206 |
| 1. Informationsfreiheit Art. 5 GG | 207 |
| 2. Unverletzlichkeit der Wohnung Art. 13 GG..... | 209 |
| 3. Zwischenergebnis (Grundgesetz)..... | 210 |
| II. Völkerrechtliche Verträge | 210 |
| III. Info-Richtlinie 2001/29/EG | 212 |
| 1. Entstehungsgeschichte | 212 |
| 2. Vorgaben hinsichtlich der Privatkopie..... | 214 |
| 3. „Gerechter Ausgleich“ i. S. d. Richtlinie..... | 215 |
| 4. Richtlinienkonforme Auslegung? | 217 |
| 5. Vorgaben hinsichtlich technischer Maßnahmen..... | 218 |
| IV. Der Drei-Stufen-Test..... | 218 |
| 1. Entwicklung des Drei-Stufen-Tests | 219 |
| a) Von der RBÜ über TRIPS zum WPPT/WCT..... | 219 |
| b) Art. 5 Abs. 5 der Info-Richtlinie 2001/29/EG | 220 |
| c) Keine Übernahme in deutsches Urheberrechtsgesetz..... | 222 |
| 2. Funktion und Systematik des Drei-Stufen-Tests | 223 |
| 3. Tatbestand | 225 |
| a) Bestimmter Sonderfall | 225 |
| i) Bedeutung der ersten Teststufe..... | 225 |
| ii) Auslegung | 226 |
| b) Keine Beeinträchtigung der normalen Verwertung..... | 227 |
| i) Auslegung | 228 |
| ii) Beeinträchtigung durch § 53 UrhG | 228 |
| iii) Privatkopien als Teil der „normalen Verwertung“? | 230 |
| iv) Bedeutung technischer Maßnahmen..... | 230 |
| c) Keine ungebührliche Verletzung berechtigter Interessen.... | 231 |
| V. Zwischenergebnis (rechtlicher Rahmen) | 234 |
| B. Privatkopie in anderen Ländern | 235 |
| I. Schweiz | 236 |
| II. Frankreich..... | 238 |
| III. Zwischenergebnis (Privatkopie in anderen Ländern) | 240 |
| C. Die Rolle der technischen Maßnahmen | 240 |
| I. Rechtslage | 240 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| II. | Funktionen technischer Maßnahmen | 242 |
| III. | Technische Aspekte..... | 245 |
| | 1. Technische Maßnahmen bei CDs | 245 |
| | 2. Technische Maßnahmen bei Musikdateien..... | 247 |
| IV. | Technische Maßnahmen in der Musikbranche | 248 |
| V. | Kritische Würdigung..... | 249 |
| | 1. Entscheidung des Gesetzgebers | 249 |
| | 2. Schaffung eines „parallelen Urheberrechts“ | 250 |
| | 3. Gefahr eines „Zwei-Klassen-Vervielfältigungsrechts“ | 250 |
| | 4. Entscheidung über Einsatz in der Musikbranche..... | 253 |
| | 5. Datenschutz..... | 254 |
| VI. | Folgerungen für eine Neuregelung..... | 254 |
| D. | Gängige Argumente für die digitale Privatkopie..... | 256 |
| I. | Das Argument der fehlenden Durchsetzbarkeit..... | 256 |
| II. | Das Argument des Nutzens für Kreative | 258 |
| E. | Vorschlag für eine Neuregelung | 260 |
| I. | Grundsätzliche Regelungsmodelle..... | 260 |
| II. | Verbot der digitalen Privatkopie? | 261 |
| | 1. Sicht der Plattenfirmen..... | 261 |
| | 2. Sicht des ausübenden Künstlers..... | 262 |
| | 3. Sicht des Urhebers | 262 |
| | 4. Gewichtung der Interessen..... | 263 |
| | 5. Privatkopien als Notwendigkeit im digitalen Zeitalter | 264 |
| | 6. Sonstige Aspekte..... | 265 |
| III. | Anforderungen an eine Neuregelung | 267 |
| | 1. Anforderungen der Musikbranche | 267 |
| | 2. Ausweitung der pauschalen Vergütungen?..... | 268 |
| | 3. Verständlichkeit der Neuregelung | 269 |
| | 4. Voraussetzungen einer zulässigen Privatkopie..... | 270 |
| | a) Rechtmäßigkeit der Vorlage? | 270 |
| | b) Privatkopie nur von „Originalen“? | 271 |
| IV. | Die „Kopier-Quellen“ | 272 |
| | 1. Entscheidende Veränderung | 272 |
| | 2. Begrenzung der „Kopier-Quellen“ | 273 |
| | 3. Auswirkungen der Neuregelung auf Dateien im Internet..... | 276 |
| | 4. Vereinbarkeit der Neuregelung mit höherrangigem Recht..... | 277 |
| | 5. Anpassung des geltenden Tatbestands..... | 277 |

| | |
|--|---------------|
| F. Ergebnis Teil III: Vorschlag de lege ferenda | 279 |
| GESAMTERGEBNIS | 281 |
| SCHLUSS..... | 283 |
| Anhang | XXV |
| A. Verzeichnis der Interview-Partner..... | XXV |
| B. Kostenlose legale Musikangebote im Internet | XXVII |
| Abbildungsverzeichnis | XXXV |
| Literaturverzeichnis..... | XXXVII |