

Inhaltsverzeichnis.....	5
Das kulturelle Gedächtnis im Zeitalter digitaler und vernetzter Medien und sein Recht.....	15
Problemstellung und Zielsetzung der Arbeit.....	15
1. Kapitel: Grundbegriffe.....	19
A. Das Gedächtnis einer Gemeinschaft.....	20
I. Kulturwissenschaftliches Verständnis von Gedächtnis.....	20
1. Halbwachs.....	21
2. Warburg.....	23
3. Nora.....	23
4. Assmann und Assmann.....	24
5. Zierold.....	32
II. Gesellschaftspolitisches Verständnis von Gedächtnis.....	33
1. Völkerrechtliche Ebene.....	34
2. Gemeinschaftsrechtliche Ebene.....	37
3. Nationale Ebene.....	39
B. Das Gedächtnis einer Gemeinschaft = Das Kulturelle Gedächtnis.....	41
I. Auswertung.....	41
II. Arbeitsbegriff.....	44
C. Das Kulturelle Gedächtnis im Zeitalter digitaler und vernetzter Medien.....	51
D. Untersuchungsgegenstand.....	58
E. Abgrenzung zu verwandten Begriffen.....	58
I. Kultur.....	59
II. Kulturgut.....	60
III. Kulturerbe.....	60
IV. Daten, Information und Wissen.....	60
2. Kapitel: Rechtliche Rahmenbedingungen für das Kulturelle Gedächtnis – de lege lata und de lege ferenda.....	62
A. Problemanalyse.....	62
B. Gesetzgeberischer Interventionszwang.....	65
I. Handlungsanlass.....	65
II. Gesetzgeberische Verantwortung und Verpflichtung.....	66
1. Primat des Rechts.....	66
2. Rechtsstaatsprinzip und Demokratieprinzip.....	68
3. Kulturstaatsprinzip.....	69
III. Gesetzgeberische Ebene.....	73
C. Gesetzgeberische Intention.....	76

D. Lageanalyse	76
I. Materielle Gedächtnisinfrastruktur	76
1. Bibliothek.....	77
2. Archiv.....	81
3. Museum.....	84
4. Abgrenzung.....	86
II. Rechtliche Gedächtnisinfrastruktur in Deutschland.....	87
1. Tätigkeitsgrundlagen.....	88
a) Bibliotheken.....	88
aa) Untergesetzliche Tätigkeitsgrundlagen – private und öffentlich rechtliche Bibliotheken.....	90
bb) Gesetzliche Tätigkeitsgrundlagen = Pflichtexemplarrecht.....	90
(A) Grundlagen des Pflichtexemplarrechts.....	90
(B) Anpassungsbedarf des Pflichtexemplarrechts.....	91
(I) Sammlungsauftrag – Ablieferungsverpflichtung.....	92
(II) Umfang Ablieferungsverpflichtung.....	93
(III) Bereits angepasste Pflichtexemplarvorschriften.....	96
(1) Sammlungsauftrag- Ablieferungsverpflichtung aus dem Gesetz über die Deutsche Nationalbibliothek (DNBG).....	96
(2) Pflichtexemplarrecht in Baden-Württemberg.....	103
(3) Pflichtexemplarrecht in Sachsen- Anhalt	106
(4) Pflichtexemplarrecht in Thüringen.....	107
(5) Pflichtexemplarrecht in Hamburg.....	108
(IV) Koordinierte und/oder kooperative oder zentrale Sammlung von Netzpublikationen	109
b) Archive.....	111
aa) Untergesetzliche Tätigkeitsgrundlagen – private Archive.....	113
bb) Archivgesetze – staatliche Archive.....	113
(A) Grundlagen der Archivgesetzgebung.....	114
(B) Anpassungsbedarf der Archivgesetze.....	114
c) Museen.....	117
2. Ordnungspolitischer urheberrechtlicher Rahmen.....	118
a) Inhalt und Umfang Urheberrechtsschutz	118
b) Nationales Urheberrecht und globale, digitale Vernetzung	122
c) Allgemeine Auswirkungen auf das Kulturelle Gedächtnis	123
d) Auswirkungen auf Bestandsaufbauhandlungen.....	123
aa) Körperlicher Bestandsaufbau.....	125
bb) Unkörperlicher Bestandsaufbau – Download	125
(A) Bestandsaufbauhandlungen in Abstimmung mit Urheberrechteinhabern – Urhebertvertragsrecht.....	126
(I) Urhebertvertragsrecht – Urheberrechtlicher Lizenzvertrag gemäß §§ 29 Abs. 2, 31 UrhG	128
(II) Urheberrechtlicher Lizenzvertrag gemäß §§ 29 Abs. 2, 32 Abs. 3 UrhG – Open-Content-Open-Access Lizenzierung	130
(III) Sonderfall Pflichtexemplarbibliotheken und staatliche Archive – Zwangslizenzierung.....	134

(1) Ablieferungspflicht aus Pflichtexemplarrecht	136
(2) Anbieterspflicht aus Archivgesetzen	138
(B) Bestandsaufbauhandlungen ohne Abstimmung mit Urheberrechtinhabern	138
(I) Web-Harvesting	139
(1) Technologischer Hintergrund	139
(2) Urheberrechtliche Zulässigkeit	140
(a) Urheberrechtliche Zulässigkeit des zielgerichteten Web-Harvesting	140
(b) Urheberrechtliche Zulässigkeit des flächigen Web-Harvesting	141
(aa) Konkludente Einwilligung	142
(bb) Schrankenbestimmung	143
(aaa) Anwendbarkeit der Archivschränke auf das Web-Harvesting	145
(bbb) Vervielfältigbare Werkkategorien im Rahmen der Archivschränke	146
(ccc) Privilegierte Institutionen	146
(ddd) Übernahme in ein „eigenes“ Archiv	147
(eee) Archivierungszweck	147
(fff) Eigenes Werkstück als Vervielfältigungsvorlage	149
(II) Bestandsaufbau und Verwaiste Werke	150
(III) Bestandsaufbau unter Widerspruchsvorbehalt	151
e) Auswirkungen auf Bestandserhaltung	153
aa) Erhaltung durch respektive Digitalisierung	154
bb) Digitale Bestandserhaltung	155
(A) Bestandserhaltungsmaßnahmen als urheberrechtliche Nutzungsarten	156
(B) Allgemeine Einordnung und Beurteilung von Bestandserhaltungsmaßnahmen	160
(I) Bestandserhaltungsmaßnahmen in Abstimmung mit Urheberrechtinhabern	162
(II) Bestandserhaltungsmaßnahmen ohne Abstimmung mit Urheberrechtinhabern	163
(1) Vervielfältigende Bestandserhaltungsmaßnahmen	163
(a) Anwendbarkeit der Archivschränke auf die digitale Bestandserhaltung	164
(b) Vervielfältigbare Werkkategorien – Problem Forschungsdaten	164
(c) Privilegierte Institutionen	165
(d) Übernahme in ein „eigenes“ Archiv	165
(e) Archivierungszweck – Problem spätere Nutzungsmöglichkeit digitaler Archivkopien	165
(f) Eigenes Werkstück als Vervielfältigungsvorlage – Problem Langzeitarchivierung eines eigenen Werkstückes durch Vervielfältigung einer besser erhaltenen, fremden Vorlage	167
(g) Eigenes Werkstück – Problem Eigentumsbegriff und digitale Inhalte	168
(h) Anzahl möglicher Archivkopien – Problem der redundanten Speicherung	171
(2) Bearbeitende oder umgestaltende Bestandserhaltungsmaßnahmen	173
(C) Urheberrechtliche Einordnung und Beurteilung einzelner Bestandserhaltungsmaßnahmen	174
(I) Erhaltung der Substanz	174

(1) Wiederauffrischen des Binärcodes als Vervielfältigung gem. § 16 UrhG	174
(2) Wechsel der Trägergeneration – Konvertierung	175
(a) Verlustfreie Konvertierung als Vervielfältigung gem. § 16 UrhG.....	175
(b) Verlustbehaftete Konvertierung als Bearbeitung oder Umgestaltung gem. § 23 UrhG	176
(3) Mehrfache Archivierung durch redundante Speicherung	178
(II) Erhaltung der Benutzbarkeit	178
(1) Migration	179
(a) Softwaremigration	179
(b) Datenmigration.....	180
(2) Emulation als Bearbeitung gem. § 23 UrhG.....	182
(D) Bestandserhaltung und technische Schutzmaßnahmen.....	184
(E) Bestandserhaltung verwaister Werke	187
f) Auswirkungen auf Bestandsvermittlung	188
aa) Zustimmungsbedürftigkeit der Bestandsvermittlung.....	190
(A) Körperliche Weitervermittlung eines körperlich aufgebauten Bestandes	190
(I) Ausstellung	191
(II) Verleih	191
(III) Präsenznutzung	193
(B) Körperliche Weitervermittlung eines unkörperlich aufgebauten Bestandes ..	193
(I) Ausstellung	194
(II) Verleih – Erschöpfungsgrundsatz aus § 17 Abs. 2 UrhG.....	195
(III) Präsenznutzung	198
(C) Unkörperliche Weitervermittlung des körperlich aufgebauten Bestandes	199
(I) Zustimmungsbedürftigkeit der Digitalisierungshandlung gem. § 16 oder § 23 UrhG.....	200
(1) Ausgangsmaterial Ton	202
(2) Ausgangsmaterial Bild.....	203
(a) Abbildende Digitalisierung einer 2D und einer 3D Vorlage.....	205
(b) Übersetzende Digitalisierung einer 3D Bildvorlage.....	206
(3) Ausgangsmaterial Film	207
(D) Unkörperliche Weitervermittlung des unkörperlich aufgebauten Bestandes ..	207
bb) Bestandsvermittlung in Abstimmung mit Urheberrechtinhabern – Urhebervertragsrecht.....	208
(A) Lizenzvertragsrechtlich einzuholende Rechte	209
(I) Rechtseinholung für die körperliche Weitervermittlung des unkörperlich aufgebauten Bestandes	209
(1) Ausstellung.....	209
(2) Verleih	209
(3) Präsenznutzung.....	210
(II) Rechtseinholung für die unkörperliche Weitervermittlung des körperlich aufgebauten Bestandes	210
(III) Rechtseinholung für die unkörperliche Weitervermittlung des unkörperlich aufgebauten Bestandes	210
(B) Sonderfall Pflichtexemplarbibliotheken und staatliche Archive	211

cc) Bestandsvermittlung ohne Abstimmung mit Urheberrechtseinhabern	211
(A) Schrankenbestimmungen in Bezug auf die körperliche Weitervermittlung...	211
(B) Schrankenbestimmungen in Bezug auf die unkörperliche Weitervermittlung	212
(I) § 52a UrhG.....	213
(II) § 52b UrhG.....	215
(1) Problem der Annexervielfältigungskompetenz	216
(2) Problem der „Entgegenstehenden vertraglichen Regelungen“	218
(3) Problem Anschlusservielfältigungen	219
(III) § 53a Abs. 1 S. 2 und S. 3 UrhG.....	221
(IV) § 137l UrhG	223
(C) Bestandsvermittlung und technische Schutzmaßnahmen	223
(D) Bestandsvermittlung verwaister Werke	224
dd) Bestandsvermittlung als Inhaber von Urheberrechten.....	224
(A) Bei Digitalisierungshandlung entstehende Urheber(verwertungs-)rechte.....	226
(I) Ton	226
(II) Bild-Vorlage	226
(1) 2D Vorlage	226
(2) 3D Bild-Vorlage.....	232
(III) Zusammenfassung der Digitalisate.....	233
(IV) Einschränkung der Gemeinfreiheit durch § 72 UrhG	234
(B) Verwertung digitalisierter kultureller Äußerungen	234
(I) Kommerzielle und kommunikative Verwertung von Digitalisaten.....	235
(II) Öffentlich-rechtliche Trägerschaft und kommerzielle Verwertung	236
(III) Monopolstellung bei der Verwertung.....	238
(1) Abbildungsverbote	239
(a) Abbildungsverbot aus Eigentum gem. §§ 1004, 903 BGB	239
(b) Abbildungsverbot aus Hausrecht	242
(c) Abbildungsverbot aus Vertrag	243
(d) Abbildungsverbot aus Urheberrecht gem. § 72 i.V.m. 16 UrhG	243
(2) Verwertungsverbote im Hinblick auf (digitalfotografische) Abbildungen des gemeinfreien Werkoriginals	244
(a) Verwertungsverbot aus §§ 1004, 903 BGB „Recht am Bild der eigenen Sache“	244
(b) Verwertungsverbot aus Hausrecht	245
(c) Verwertungsverbot aus Vertrag	246
(d) Verwertungsverbot aus §§ 1, 3 UWG.....	247
(e) Verwertungsverbot aus §§ 823,826 BGB	248
(f) Verwertungsverbot aus §§ 15 ff. UrhG.....	248
(IV) Recht auf Abbildung ermöglichenden Zugang	248
(1) Öffentliche Aufgabe.....	249
(2) Sozialbindung.....	249
(3) Kartellrecht.....	250
(V) Einschränkung der Gemeinfreiheit durch Haus- und Zugangsvertrag srechtlich gesetzte Abbildungs- und Verwertungsverbote	250

e) Bestandsvermittlung über Portallösungen – Vernetzung der Gedächtnisinstitutionen	256
(A) Vermittlungshandlungen der einzelnen Gedächtnisinstitutionen im Netzwerk.....	257
(B) Vermittlungshandlungen des Portalbetreibers des gemeinsamen Netzwerks.....	259
E. Analyse der gegebenen Regelungsmöglichkeiten.....	261
I. Regelungsmöglichkeiten in Bezug auf die Tätigkeitsgrundlagen	261
II. Regelungsmöglichkeiten in Bezug auf die urheberrechtlichen Rahmenbedingungen	262
1. Verfassungsrechtliche Vorgaben.....	262
2. Relevante internationale und europäische Vorgaben	263
a) Verbleibende Spielräume	266
aa) Urheberschaft und Inhaberschaft am Urheberrecht	266
bb) Schutzgegenstände	266
cc) Schutzdauer.....	267
dd) Urheberrechte und Ausnahmen.....	267
b) Sonderrechtskompetenz des nationalen Gesetzgebers	271
F. Regelungsvorschläge	276
I. Vorschlag in Bezug auf die Tätigkeitsgrundlagen.....	277
1. Tätigkeitsgrundlagen der (Pflichtexemplar-) Bibliotheken	277
2. Tätigkeitsgrundlagen der Archive	279
3. Tätigkeitsgrundlagen der Museen.....	280
II. Vorschlag in Bezug auf die urheberrechtlichen Rahmenbedingungen.....	280
1. Bestandsaufbau	283
a) Problem Web-Harvesting.....	284
aa) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben.....	285
(A) Art. 5 und Art. 6 RL 2001/29/EG.....	285
(B) Art. 6 Abs. 2 RL 96/9/EG.....	286
(C) Art. 5 RL 2009/24/EG	286
bb) Anforderungen aus dem Dreistufentest.....	287
cc) Verfassungsrechtliche Anforderungen	288
dd) Vorschlag Erweiterung der §§ 53 Abs. 2 S. 1 Nr. 2, Abs. 5 S. 2, 87c, 69d UrhG	289
(A) Erweiterung des § 53 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 UrhG.....	289
(B) Erweiterung des § 53 Abs. 5 S. 2 UrhG	292
(C) Erweiterung des § 87c UrhG	293
(D) Erweiterung des § 69d UrhG.....	293
b) Problem verwaiste Werke	294
2. Bestandserhaltung	294
a) Vervielfältigende Bestandserhaltungsmaßnahmen	294
aa) Problem Digitalisierung eines fremden Werkstückes	295
(A) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben und Anforderungen aus dem Dreistufentest.....	296
(B) Verfassungsrechtliche Anforderungen.....	296

(C) Vorschlag Erweiterung von § 53 Abs. 2 S. 2 UrhG	296
bb) Problem digitale Langzeitarchivierung und redundante Speicherung	297
cc) Problem digitale Langzeitarchivierung von Datenbankwerken, Datenbanken und Computerprogrammen	298
dd) Problem digitale Langzeitarchivierung lizenzierter Werke	299
b) Bearbeitende und umgestaltende Bestandserhaltungsmaßnahmen	300
aa) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben und Anforderungen aus dem Dreistufentest.....	300
bb) Verfassungsrechtliche Anforderungen.....	301
cc) Vorschlag Erweiterung von § 23 S. 2 HS 2 UrhG	301
c) Problem Bestandserhaltung und technische Schutzmaßnahmen.....	302
aa) Gesetzliche Bestimmungen unmittelbarer Technikgestaltung.....	302
(A) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben aus Art. 6 RL 2001/29/EG und Anforderungen aus dem Dreistufentest.....	303
(B) Verfassungsrechtliche Anforderungen.....	303
(C) Vorschlag Erweiterung von §§ 95a, 95b UrhG	303
bb) Gesetzliche Bestimmungen mittelbarer Technikgestaltung	304
d) Problem Bestandserhaltung und verwaiste Werke	306
3. Bestandsvermittlung	307
a) Bereichsspezifische Erschöpfung des Rechts der öffentlichen Zugänglichmachung aus §§ 15 Abs. 2 Nr. 2, 19a UrhG – Digitaler Verleih von Bestandsexemplaren	309
aa) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben.....	311
bb) Anforderungen aus dem Dreistufentest.....	312
cc) Verfassungsrechtliche Anforderungen	313
dd) Erweiterungsvorschlag	313
b) Überarbeitung geltender Schrankenbestimmungen.....	315
aa) § 52b UrhG – Wiedergabe an elektronischen Leseplätzen	315
bb) § 53a Abs. 1 S. 2 UrhG – Dokumentenlieferservice	316
c) Erweiterung des Schrankenkataloges.....	318
aa) Regelung für die Nutzung verwaister Werke	318
(A) Erweiterung Schrankenkatalog.....	320
(I) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben.....	320
(II) Anforderungen aus dem Dreistufentest	322
(III) Verfassungsrechtliche Anforderungen	323
(B) Sonstige Lösungen.....	323
(I) Erweiterte kollektive Lizenzen.....	324
(II) Strafausschließungsgrund	324
(III)Übertragungsfiktion an die öffentliche Hand.....	325
bb) Kulturfltrate	326
(A) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben.....	329
(B) Anforderungen aus dem Dreistufentest	329
(C) Verfassungsrechtliche Anforderungen	331
(I) Art. 14 Abs. 1 GG.....	331
(II) Art. 2 Abs. 1 GG	332
(III) Art. 12 Abs. 1 GG	333

4. Fair-Use für Gedächtnisinstitutionen.....	334
a) Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben.....	335
b) Anforderungen aus dem Dreistufentest	336
c) Verfassungsrechtliche Anforderungen.....	337
d) Vorschlag für Fair-Use Regelung in § 61 UrhG.....	338
3. Kapitel: Ausblick.....	343
A. Perspektive für Europa.....	346
B. Perspektive für Deutschland	355
Anhang: Verzeichnis der verwendeten Literatur nebst Materialien	356
I. Literatur	356
II. Reine Netzpublikationen und Materialien	385
Index.....	385