

# Inhalt

## Abkürzungsverzeichnis — XXI

### Einleitung — 1

- A. Problemdarstellung — 1
- B. Arbeitshypothese — 6
- C. Stand der Forschung — 7
- D. Gang der Darstellung — 10

## 1. Teil: Rechtstatsächliche Grundlagen

- A. Einführung — 12
- B. Der Musikmarkt — 16
  - I. Umsatzzahlen — 16
  - II. Netzwerkeffekte — 20
- C. Digitale Geschäftsmodelle mit Musikinhalten — 21
  - I. Klassische Online-Musikdienste — 21
  - II. Nischendienste — 25
  - III. Audiovisuelle Dienste — 26
  - IV. Sonstige Dienste — 27
  - V. Online-Radiodienste — 28
  - VI. Online-Musikdistributoren — 30
- D. Darstellung der Interessen der Betroffenen — 31
- E. Fazit — 33

## 2. Teil: Die Lizenzierung von Musikwerken im Online-Bereich

- A. Für Online-Musikdienste erforderliche Rechte — 34
  - I. Verwertungsrecht, Nutzungsrecht, Nutzungsart — 34
  - II. Lizenzierung: Übertragung oder Einräumung der Nutzungsrechte? — 35
  - III. Rechtegeflecht bei der Entstehung von Musikwerken — 37
  - IV. Schwierigkeit der Rechtebestimmung und -verwaltung bei *split copyrights* — 39
  - V. Repertoire — 41
    - 1. Definition — 42

2. Mögliche Kategorisierungen — **42**
  - a. Anglo-amerikanisches Repertoire — **43**
  - b. Kontinental-europäisches Repertoire — **44**
3. Fazit — **45**
- VI. Für die einzelnen Nutzungshandlungen relevante Rechte — **45**
  1. Urheberrechte — **46**
    - a. Vervielfältigungsrecht — **46**
      - aa. Upstreaming durch Verwerter — **46**
      - bb. Werkgenuss durch Endnutzer — **49**
      - cc. Zwischenfazit — **54**
    - b. Recht der öffentlichen Wiedergabe — **54**
      - aa. Recht der öffentlichen Zugänglichmachung — **54**
      - bb. Abgrenzung zum Senderecht, § 20 UrhG — **62**
  2. Leistungsschutzrechte — **65**
    - a. Rechte der Tonträgerhersteller — **66**
    - b. Rechte der ausübenden Künstler — **68**
    - c. Schutzrechte des Veranstalters — **69**
  3. Fazit — **69**
- B. Kollektive Wahrnehmung der Verwertungsrechte in der EU — **70**
  - I. Kollektive vs. individuelle Rechtswahrnehmung — **71**
  - II. Individuelles Wahrnehmungspotential von Urheber- und Leistungsschutzrechten — **72**
    1. Urheberrechte — **73**
    2. Leistungsschutzrechte — **75**
    3. Ergebnis — **76**
  - III. Veränderung durch technologische Einflüsse — **76**
    1. DRM-Systeme — **77**
    2. Plattformen — **77**
    3. Blockchain-Technologie — **78**
  - IV. Fazit — **80**
- C. Lizenzierungspraxis in Europa: Darstellung ihrer Entwicklung — **81**
  - I. Einführung — **81**
  - II. Wahrnehmung der Online-Rechte über Verwertungsgesellschaften am Beispiel der GEMA — **82**
    1. „Online“ als bekannte Nutzungsart — **82**
    2. Wahlfreiheit — **83**
    3. Ausschließlichkeit der Rechtseinräumung — **84**
      - a. Gründe für eine ausschließliche Rechtswahrnehmung — **84**
      - b. Aktuelle Rechtslage — **86**

- c. Folgen der Ausschließlichkeit — 86
- III. Versuche zur Überwindung der Aufspaltung der Rechte — 87
  - 1. Gegenseitigkeitsverträge — 88
    - a. Einführung — 88
    - b. Territoriale Beschränkung — 89
  - 2. Abkommen zur Überwindung der territorialen Grenzen — 91
    - a. Simulcasting-Abkommen — 92
    - b. Santiago-Abkommen — 94
    - c. Barcelona-Abkommen — 95
    - d. Zwischenergebnis — 95
  - 3. Überwindung der territorialen Grenzen außerhalb des Systems der Gegenseitigkeitsverträge auf europäischer Ebene — 95
    - a. Anfänge einer Harmonisierung der Rechtswahrnehmung auf Unionsebene — 96
    - b. Empfehlung der *EU-Kommission* vom 18. Oktober 2005 — 98
      - aa. Inhalt — 98
      - bb. Problem: Der Unterschied zwischen Urheber eigenschaft und Rechtsinhaberschaft — 100
      - cc. Option-3-Gesellschaften — 101
      - dd. Gründe und Folgen der Herausnahme — 106
      - ee. Getrennte Einräumung von Vervielfältigungs- und Zugänglichmachungsrecht? — 108
    - c. Die *CISAC*-Entscheidung der *EU-Kommission* — 111
      - aa. Inhalt der Entscheidung — 112
      - bb. Wirkung der Entscheidung — 113
    - d. Das *CISAC*-Urteil des *EuG* — 114
      - aa. Inhalt des Urteils — 114
      - bb. Wirkung des Urteils — 115
    - e. Die Richtlinie 2014/26/EU — 116
      - aa. Anfänge bis zum Richtlinienentwurf — 116
      - bb. Die Richtlinie 2014/26/EU — 117
    - f. Zusammenfassung — 127
- IV. Verifikation einzelner Aspekte der Arbeitshypothese — 128

### 3. Teil: **Analyse der Wirkungsfolgen ausgewählter VGG-Regelungen**

- A. Das Verwertungsgesellschaftengesetz (VGG) — **131**
- B. Regelungen des VGG hinsichtlich Repertoirefragmentierung, Wahlfreiheit, Vergütungsgerechtigkeit, Transparenz und Geltungsbereich — **132**
  - I. Wahrnehmungsinstitutionen nach dem VGG und ihr Verhältnis untereinander — **133**
    - 1. Klassische Verwertungsgesellschaften (§ 2 VGG) — **133**
      - a. Tatbestandsmerkmale — **134**
        - aa. Berechtigung zur Wahrnehmung — **134**
        - bb. Keine Beschränkung auf die Wahrnehmung nationaler Rechte — **134**
        - cc. Wahrnehmung als ausschließlicher oder hauptsächlicher Zweck — **135**
        - dd. Für Rechnung mehrerer Rechtsinhaber — **136**
        - ee. Zu deren kollektivem Nutzen — **137**
        - ff. Im Eigentum von oder Beherrschung durch ihre Mitglieder — **138**
        - gg. Ohne Gewinnerzielungsabsicht — **139**
      - b. Besondere Anforderungen an Verwertungsgesellschaften, die Mehrgebietslizenzen erteilen — **140**
        - aa. *Front Office* — **141**
        - bb. *Middle Office* — **141**
        - cc. *Back Office* — **141**
        - dd. Einordnung der Bestimmungen des VGG unter die Tätigkeitsbereiche — **141**
      - c. Sinn und Zweck von Kooperationen — **142**
    - 2. Abhängige Verwertungseinrichtungen (§ 3 VGG) — **143**
      - a. Einführung — **143**
      - b. Beispiele: ICE, Armonia, Amsterdam Initiative — **144**
        - aa. Option-3-Gesellschaften — **144**
        - bb. ICE — **145**
        - cc. Armonia — **148**
        - dd. Amsterdam Initiative — **149**
        - ee. Zusammenfassung — **150**
      - c. Auslegungsbedürftige Tatbestandsmerkmale — **151**
        - aa. Eine oder mehrere Muttergesellschaften — **151**

- bb. Einordnung von Option-3-Gesellschaften — 152
- cc. Subsumtion der Lizenzierungsinitiativen unter die Definition einer abhängigen Verwertungseinrichtung — 155
- d. Für Tochtergesellschaften geltende Vorschriften — 156
- e. Fazit: Folgen der Regulierung und des Wettbewerbs — 157
  - aa. Nicht erfasste Einrichtungen — 157
  - bb. Abwandern aufgrund hohen Regulierungsniveaus? — 158
  - cc. Wettbewerbsintensivierung — 158
  - dd. Spaltung nach Nutzungsart — 159
  - ee. Wettbewerbsparameter IT-Kapazität — 159
  - ff. Eindämmung der Repertoirefragmentierung — 161
- 3. Unabhängige Verwertungseinrichtungen (§ 4 VGG) — 161
  - a. Entstehung der Regelung — 162
    - aa. Ansicht der *EU-Kommission* — 162
    - bb. *Ministerrat* — 162
    - cc. *EU-Parlament* — 163
  - b. Tatbestandsmerkmale — 164
  - c. Beispiele: Soundreef, Jamendo, Epidemic Sound, YouTube — 164
    - aa. Hintergrundmusik: Soundreef und Jamendo Licensing — 164
    - bb. Production Music: Epidemic Sound — 166
    - cc. YouTube — 168
  - d. Auf unabhängige Verwertungseinrichtungen anwendbare Vorschriften — 172
    - aa. Überblick — 172
    - bb. Nicht anwendbare Vorschriften — 173
    - cc. Einzelne Problempunkte bei Informationspflichten — 174
  - e. Subsumtion der dargestellten Unternehmen unter die Definition einer unabhängigen Verwertungseinrichtung — 177
    - aa. Soundreef, Jamendo, Epidemic Sound — 177
    - bb. YouTube — 178
  - f. Extensive Auslegung erforderlich? — 182
  - g. Nationale Umsetzungen — 183
    - aa. Deutschland — 183

- bb. Österreich — **184**
      - h. Fazit — **184**
    - 4. Auswirkung auf den Markt — **186**
  - II. Regelungen zur gebietsübergreifenden Vergabe von Urheberrechten an Musikwerken zur Online-Nutzung — **188**
    - 1. Einführung — **188**
    - 2. Ausnahmeregelungen (§ 60 VGG) — **189**
      - a. Angemessenheit der Wahrnehmungsbedingungen (§ 60 Abs. 1 VGG) — **190**
        - aa. Wahrnehmungszwang — **190**
        - bb. Keine Geltung von § 9 S. 2 VGG — **191**
        - cc. Fazit — **195**
      - b. Abschlusszwang, Tarifaufstellung, Gesamtverträge (§ 60 Abs. 2 VGG) — **195**
        - aa. Abschlusszwang (§ 34 Abs. 1 S. 1 VGG) — **195**
        - bb. Tarifaufstellungspflicht — **197**
        - cc. Gesamtverträge — **198**
      - c. Fazit — **198**
    - 3. Repräsentationszwang (§ 69 VGG) — **198**
      - a. Telos der Norm — **199**
      - b. Regelungsgehalt — **199**
      - c. Nicht-Ausschließlichkeit der Repräsentationsvereinbarungen — **200**
      - d. Komplexität des Systems: Inhalt von Repräsentationsvereinbarungen — **202**
        - aa. Vergütung für eine grenzüberschreitende Lizenz — **202**
        - bb. Abzüge von der Vergütung — **204**
      - e. Kein Zwang zur tatsächlichen Lizenzierung von Fremd-Repertoire — **205**
      - f. Wirkungskraft des Repräsentationszwangs — **206**
        - aa. Deutsche Verwertungsgesellschaften — **207**
        - bb. Deutsche Verwertungseinrichtungen — **207**
        - cc. EU-Verwertungseinrichtungen — **208**
      - g. Bewertung der Regelung eines Repräsentationszwangs — **209**
    - 4. Selbstvornahme für Mehrgebietslizenzierung (§ 72 VGG) — **211**
      - a. Wahlfreiheit — **212**
        - aa. Voraussetzungen des Selbstvornahmerechts — **212**

- bb. Verhältnis von § 72 zu § 12 VGG — 213
- cc. Rechtheerausnahme zur individuellen Lizenzvergabe — 214
- dd. Kritik an der Zielerreichung der Wahlfreiheit — 216
- b. Selbstvornahmerecht und Eingebietslizenzvergabe — 217
  - aa. Dogmatische Einordnung des § 72 VGG — 218
  - bb. Umsetzung in Berechtigungsverträgen — 219
  - cc. Pflicht zur Eingebietslizenzvergabe? — 221
- c. Praktische Bedeutung und Zweckerfüllung des Selbstvornahmerechts — 222
- 5. Rundfunkprogrammausnahme (§ 74 VGG) — 224
  - a. Relevanz der Regelung — 224
  - b. Anwendung des Sendelandprinzips? — 225
    - aa. Europäische Satellitensendung — 226
    - bb. Andere Sendungen — 226
    - cc. Grundsatz: Bestimmungslandprinzip — 228
    - dd. Entwicklungen auf EU-Ebene — 229
  - c. Sinn und Zweck der Ausnahme — 229
  - d. Regelungsgehalt — 231
  - e. Tatbestandsvoraussetzungen — 231
    - aa. Verwertungsgesellschaft oder -einrichtung — 231
    - bb. Online-Sendung und begleitender Online-Auftritt — 231
  - f. Ausnahme von der Ausnahme: Beachtung von Wettbewerbsrecht — 234
  - g. Rechtsfolge der Ausnahmebestimmung — 235
  - h. Anwendungsfälle — 236
  - i. Zwischenfazit — 237
- 6. Fazit — 237
- III. Probetarife (§ 34 Abs. 2 VGG) — 239
  - 1. Sinn und Zweck — 239
  - 2. Anwendungsbereich — 240
  - 3. Primärrechtsverstoß? — 240
  - 4. Bewertung — 241
- IV. Transparenzbestimmungen (§§ 53 ff., 61 ff. VGG) — 242
  - 1. Interessenlage — 242
  - 2. Herausforderungen — 243
  - 3. Technologische Entwicklungen — 245
    - a. International Standard Work Code — 245
    - b. Interested Parties Information — 245

- c. CIS-Net — 246
    - d. Gescheitertes Projekt: Global Repertoire Database — 246
  - 4. Lösungen des VGG — 248
    - a. Gleichartige technische Standards — 248
    - b. Datenbanken — 248
    - c. Repertoiretransparenz — 249
    - d. Nutzungsdatenbank — 250
  - 5. Fazit — 251
- V. Geltungsbereich des VGG — 251
  - 1. Grundsatz: Sitzlandprinzip — 251
  - 2. Beispiel: American Music Rights Association — 252
    - a. Sachverhalt — 252
    - b. Verwertungsgesellschaft oder unabhängige Verwertungseinrichtung? — 255
  - 3. Aufsicht und Erlaubnispflicht bei Verwertungsgesellschaften — 256
    - a. Aufsicht (§§ 75, 76 VGG) — 256
    - b. Erlaubnispflicht, Anzeigepflicht (§ 77 VGG) — 257
    - c. Zwischenergebnis — 259
  - 4. Aufsicht, Erlaubnispflicht und Anzeigepflicht bei abhängigen Verwertungseinrichtungen (§ 90 VGG) — 260
  - 5. Aufsicht und Anzeigepflicht bei unabhängigen Verwertungseinrichtungen (§ 91 VGG) — 261
  - 6. Subsumtion der dargestellten Wahrnehmungsinstitutionen unter die Regelungen des VGG — 261
    - a. AMRA als ausländische Verwertungsgesellschaft — 262
      - aa. Folgen der Einordnung — 262
      - bb. AMRA als unabhängige Verwertungseinrichtung? — 263
      - cc. Bewertung der Regelungen über die Aufsicht ausländischer Verwertungsgesellschaften — 264
    - b. Abhängige Verwertungseinrichtungen — 266
      - aa. Abhängige EU-Verwertungseinrichtungen — 266
      - bb. Abhängige Verwertungseinrichtungen aus Drittstaaten — 267
    - c. Unabhängige Verwertungseinrichtungen — 268
      - aa. Inländische, europäische und ausländische unabhängige Verwertungseinrichtungen — 268

- bb. Bewertung der Regelungen über die Aufsicht unabhängiger Verwertungseinrichtungen — 269
  - 7. Fazit — 270
- VI. Zusammenfassung: Verifikation weiterer Aspekte der Arbeitshypothese — 271
  - 1. Repertoireaggregation — 272
  - 2. Wahlfreiheit — 274
  - 3. Vergütungsgerechtigkeit — 276
  - 4. Transparenz — 276
  - 5. Geltungsbereich — 277
- C. Das anglo-amerikanische Repertoire und seine Auswirkungen auf europäische Lizenzierungsstrukturen — 277
  - I. Wahrnehmungsstruktur der Rechte — 277
    - 1. Die an der Wahrnehmung Beteiligten — 277
      - a. Tonträgerhersteller — 278
      - b. Inhaber der Aufführungsrechte — 278
      - c. Inhaber der Vervielfältigungsrechte — 279
    - 2. „Online-Rechte“ nach amerikanischem Recht — 280
  - II. Modifikationen der Wahrnehmungspraxis amerikanischer Verwertungsgesellschaften — 281
    - 1. Bisherige Lizenzierungspraxis — 281
    - 2. Anpassung der *Consent Decrees*? — 282
      - a. Fractional licensing? — 282
      - b. Mögliche Folgen von 100% *licensing* — 283
      - c. Folgen für die europäische Lizenzierungspraxis — 284
    - 3. Ausblick — 285

#### 4. Teil: **Schlussbetrachtungen**

- A. Ausblick — 286
  - I. Entwicklungen abseits der gesetzgeberischen Regulierung — 286
  - II. Europäische Entwicklungen — 287
    - 1. Auswirkung und Folgen des Brexit — 287
    - 2. Unionsgesetzgebung — 287
- B. Ergebnis — 288
- C. Zusammenfassende Thesen — 291
  - I. Verwertungsgesellschaften — 291
  - II. Abhängige Verwertungseinrichtungen — 291
  - III. Unabhängige Verwertungseinrichtungen — 292

**XX — Inhalt**

- IV. §§ 59 ff. VGG — **293**
- V. Transparenzregelungen — **295**
- VI. Geltungsbereich — **296**
- VII. Ausländische Entwicklungen — **297**

**Literaturverzeichnis — 299**

**Quellenverzeichnis — 319**

- Presseartikel zu Fragen der Rechtelizenzierung — **319**
- Musikwirtschaftliche Studien — **326**
- Sonstige Quellen — **328**

**Sachregister — 329**