

# Inhaltsübersicht

|                                                                                       |              |
|---------------------------------------------------------------------------------------|--------------|
| <b>Inhaltsverzeichnis .....</b>                                                       | <b>XIII</b>  |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>                                                     | <b>XXIII</b> |
| <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>                                                    | <b>XXXIX</b> |
| <b>Einleitung .....</b>                                                               | <b>1</b>     |
| <b>Kapitel 1. Grundlagen des Kulturgüterschutzes .....</b>                            | <b>7</b>     |
| <b>Kapitel 2. Kulturgüterschutz bei innerdeutschen<br/>Sachverhalten .....</b>        | <b>39</b>    |
| <b>Kapitel 3. Kulturgüterschutz bei grenzüberschreitenden<br/>Sachverhalten .....</b> | <b>93</b>    |
| <b>Kapitel 4. Kulturgüterschutz und Rechtsharmonisierung .....</b>                    | <b>113</b>   |
| <b>Gesamtergebnis in Thesen .....</b>                                                 | <b>171</b>   |
| <b>Anhang .....</b>                                                                   | <b>173</b>   |

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                   |              |
|-------------------------------------------------------------------|--------------|
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>                                 | <b>XXIII</b> |
| <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>                                | <b>XXXIX</b> |
| <b>Einleitung .....</b>                                           | <b>1</b>     |
| I. Problemstellung .....                                          | 1            |
| II. Gang der Untersuchung .....                                   | 4            |
| <b>Kapitel 1. Grundlagen des Kulturgüterschutzes .....</b>        | <b>7</b>     |
| I. Geschichtlicher Exkurs .....                                   | 7            |
| II. Begriffsbestimmung von Kulturgut .....                        | 8            |
| 1. Bestandsaufnahme .....                                         | 8            |
| a. Nationales Recht .....                                         | 8            |
| b. Internationales Recht .....                                    | 10           |
| aa. Europarecht .....                                             | 10           |
| bb. Völkerrecht .....                                             | 10           |
| c. Literatur .....                                                | 11           |
| d. Zwischenergebnis .....                                         | 12           |
| 2. Begriff des Kulturgutes – Konkretisierung der Wertigkeit ..... | 12           |
| a. Bestimmung der Wertigkeit: Relativer Maßstab .....             | 13           |
| b. Erlangung der universalen Bedeutung .....                      | 14           |
| c. Abgrenzung zum Begriff Kulturerbe .....                        | 15           |
| d. Eigener Definitionsansatz .....                                | 15           |
| III. Prinzipien und Ziele des Kulturgüterschutzes .....           | 16           |
| 1. Universalprinzip des Kulturgüterschutzes .....                 | 16           |
| 2. Erhaltung der Kulturgüter .....                                | 17           |
| a. Substanzschutz .....                                           | 17           |
| b. Kontextschutz .....                                            | 18           |
| aa. Archäologische Funde .....                                    | 18           |
| bb. Sonstige Kulturgüter .....                                    | 19           |
| 3. Teilhabe der Allgemeinheit an Kulturgütern .....               | 19           |
| a. Direkte Teilhabe .....                                         | 19           |

|                                                                                          |    |
|------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| aa. Vorübergehender Zugang am Beispiel der Ausstellungen .....                           | 19 |
| bb. Dauerhafter Zugang am Beispiel des Kulturgütertransfers .....                        | 20 |
| b. Indirekte Teilhabe .....                                                              | 22 |
| aa. Beispiel: Wissenschaftliche Erschließung .....                                       | 22 |
| bb. Beispiel: Massenmedien .....                                                         | 24 |
| 4. Das Problem des Abwanderungsschutzes .....                                            | 24 |
| a. Immobilisierung der Kulturgüter .....                                                 | 25 |
| b. Keine hinreichende Bestimmung des Zugehörigkeitsstaates .....                         | 25 |
| aa. Territoriales Herkunftsprinzip .....                                                 | 26 |
| (1) Tatsächlicher Herkunftsort .....                                                     | 26 |
| (2) Staatensukzession .....                                                              | 26 |
| (3) Kunstgeographischer Ort .....                                                        | 27 |
| bb. Personales Herkunftsprinzip .....                                                    | 28 |
| cc. Legalitätsprinzip .....                                                              | 29 |
| dd. Ergebnis .....                                                                       | 29 |
| c. Wechselwirkung mit anderen Schutzzielen .....                                         | 30 |
| aa. Erhaltung der Kulturgüter .....                                                      | 30 |
| (1) Gefährdung des Schutzziels .....                                                     | 30 |
| (2) Ausnahme: Immobilität als Ausfluss des Prinzips der Erhaltung von Kulturgütern ..... | 31 |
| bb. Teilhabe der Allgemeinheit .....                                                     | 31 |
| (1) Grundsätzliche Unvereinbarkeit mit dem Schutzziel .....                              | 31 |
| (2) Ausnahme: schutzwürdiges Interesse einer Gruppe .....                                | 31 |
| d. Kritik .....                                                                          | 32 |
| 5. Zusammenfassende Bewertung .....                                                      | 33 |
| IV. Rechtliche Mittel des Kulturgüterschutzes .....                                      | 33 |
| 1. Überblick .....                                                                       | 33 |
| a. Direkte Maßnahmen .....                                                               | 34 |
| b. Indirekte Maßnahmen .....                                                             | 35 |
| 2. Privatrechtlicher Eigentumsschutz .....                                               | 35 |
| a. Geeignetes Mittel .....                                                               | 35 |
| b. Wechselwirkung mit anderen Interessen .....                                           | 36 |
| 3. Zusammenfassende Bewertung .....                                                      | 37 |

## Kapitel 2. Kulturgüterschutz bei innerdeutschen

|                                                                                 |    |
|---------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Sachverhalten</b>                                                            | 39 |
| I. Verkehrsfähigkeit der Kulturgüter                                            | 39 |
| 1. Bestimmung der Verkehrsfähigkeit                                             | 39 |
| 2. Status von Kulturgütern de lege lata                                         | 40 |
| a. Öffentliche Kulturgüter                                                      | 40 |
| b. Private Kulturgüter                                                          | 42 |
| 3. Status von Kulturgütern de lege ferenda                                      | 42 |
| II. Eigentumsschutz beim derivativen Eigentumserwerb                            | 44 |
| 1. Abgrenzung an der Freiwilligkeit des Besitzwechsels                          | 44 |
| 2. Anvertraute Kulturgüter                                                      | 45 |
| a. Ausgewählte Fallkonstellationen                                              | 46 |
| aa. Leihgaben                                                                   | 46 |
| (1) Temporäre Leihgaben                                                         | 46 |
| (2) Dauerleihgaben                                                              | 48 |
| bb. Interner Museumsbetrieb                                                     | 48 |
| (1) Allgemeines                                                                 | 48 |
| (2) Freiwilligkeit des Besitzwechsels                                           | 49 |
| b. Rechtsscheinwirkung des Besitzes                                             | 50 |
| aa. Allgemeines                                                                 | 50 |
| bb. Besonderheiten bei Kulturgütern: keine<br>Rechtsscheinfunktion des Besitzes | 52 |
| (1) Änderung im Umgang mit Kulturgütern                                         | 52 |
| (2) Neue gesetzliche Regelungen                                                 | 53 |
| (3) Kein überwiegendes Verkehrsinteresse                                        | 53 |
| (4) Zusammenfassung                                                             | 54 |
| c. Qualifizierte Besitzlage                                                     | 55 |
| aa. Beispiel: Register                                                          | 55 |
| bb. Weitere Beispiele                                                           | 56 |
| (1) Stammbaum                                                                   | 56 |
| (2) Kunstobjekt-Brief                                                           | 56 |
| (3) Objekt-ID                                                                   | 57 |
| cc. Bestimmung der qualifizierten Besitzlage bei<br>Kulturgütern                | 58 |
| d. Gutgläubigkeit                                                               | 58 |
| aa. Allgemeine Anforderungen                                                    | 59 |
| (1) Fahrlässigkeit                                                              | 59 |
| (2) Grobe Fahrlässigkeit                                                        | 59 |
| bb. Besonderheiten bei Kulturgütern                                             | 60 |

|                                                                                |    |
|--------------------------------------------------------------------------------|----|
| (1) Konkretisierung der Sorgfaltsanforderungen .....                           | 60 |
| (2) Unterscheidung nach Besitzlage .....                                       | 61 |
| e. Zusammenfassende Bewertung .....                                            | 62 |
| 3. Sonderkonstellation: Erwerb im Kunsthandel .....                            | 63 |
| a. Erwerber ist Kunsthändler .....                                             | 63 |
| aa. Grundsätzliche Anforderungen .....                                         | 63 |
| bb. Unterscheidung nach Besitzlage .....                                       | 63 |
| cc. Aufzeichnungs- und Buchführungspflichten .....                             | 64 |
| dd. Privatsammler .....                                                        | 65 |
| b. Veräußerer ist Kunsthändler .....                                           | 65 |
| aa. Allgemeine Voraussetzungen .....                                           | 65 |
| bb. Besonderheiten bei Kulturgütern .....                                      | 66 |
| c. Vorschlag de lege ferenda .....                                             | 66 |
| 4. Abhandengekommene Kulturgüter .....                                         | 67 |
| a. Fallkonstellationen .....                                                   | 67 |
| aa. Diebstahl .....                                                            | 67 |
| bb. Sonderfall: Interner Museums- und Archivbetrieb .....                      | 68 |
| b. Erwerb im Wege der Kunstauktion, §§ 932 ff., 935 Abs. 2<br>Alt. 2 BGB ..... | 68 |
| aa. Öffentliche Versteigerung .....                                            | 69 |
| (1) Allgemeine Anforderungen .....                                             | 69 |
| (2) Rechtfertigung der Sonderstellung .....                                    | 70 |
| (3) Besonderheiten bei Kulturgütern .....                                      | 71 |
| (a) Auktionshäuser .....                                                       | 71 |
| (b) Anwendbarkeit auf Kulturgüter .....                                        | 72 |
| bb. Gutgläubigkeit .....                                                       | 73 |
| (1) Allgemeine Anforderungen .....                                             | 73 |
| (2) Besonderheiten bei Kulturgütern .....                                      | 73 |
| c. Sonderproblem: die NS-verfolgungsbedingte Wegnahme<br>der Kulturgüter ..... | 75 |
| aa. Wegnahme durch Hoheitsakt während der NS-Zeit .....                        | 76 |
| bb. Auktionen mit NS-verfolgungsbedingt<br>weggenommenen Kulturgütern .....    | 77 |
| (1) Versteigerungen während der NS-Zeit .....                                  | 77 |
| (2) Versteigerungen in der Nachkriegszeit .....                                | 78 |
| (3) Versteigerung in der Gegenwart .....                                       | 78 |
| d. Vorschlag de lege ferenda .....                                             | 78 |
| 5. Sittenwidrigkeit .....                                                      | 79 |

|                                                                                       |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------|----|
| III. Eigentumsschutz beim originären Eigentumserwerb: Ersitzung .....                 | 79 |
| 1. Gleichbehandlung der Fallgruppen .....                                             | 80 |
| 2. Allgemeine Voraussetzungen .....                                                   | 80 |
| a. Eigenbesitz .....                                                                  | 80 |
| b. Gutgläubigkeit .....                                                               | 80 |
| c. Frist .....                                                                        | 81 |
| 3. Besonderheiten bei Kulturgütern .....                                              | 81 |
| a. Fallkonstellationen .....                                                          | 81 |
| b. Gutgläubigkeit .....                                                               | 81 |
| aa. Gescheiterter rechtsgeschäftlicher Erwerb:<br>abhandengekommene Kulturgüter ..... | 82 |
| bb. Originärer Eigentumserwerb: geerbte Kulturgüter .....                             | 82 |
| c. Frist .....                                                                        | 83 |
| d. Vorschlag de lege ferenda .....                                                    | 83 |
| 4. Zusammenfassende Bewertung .....                                                   | 84 |
| IV. Verjährung des Herausgabeanspruchs .....                                          | 84 |
| 1. Allgemeines .....                                                                  | 84 |
| a. Einrede der Verjährung .....                                                       | 84 |
| b. Ausschluss beim Verstoß gegen Treu und Glauben .....                               | 85 |
| 2. Sammlung Gurlitt .....                                                             | 85 |
| a. Sachverhalt .....                                                                  | 85 |
| b. Bayerische Gesetzesinitiative .....                                                | 86 |
| aa. Unverjährbarkeit des Anspruches .....                                             | 86 |
| bb. Beschränkung auf die Anpassung<br>der Verjährungsfrist .....                      | 87 |
| 3. Vorschlag de lege ferenda .....                                                    | 87 |
| V. Weitere Schutznormen des Privatrechts .....                                        | 89 |
| 1. Besitzschutz .....                                                                 | 89 |
| 2. Sonstige Schutznormen .....                                                        | 89 |
| VI. Zusammenfassende Bewertung sowie Reformvorschläge .....                           | 90 |

### **Kapitel 3. Kulturgüterschutz bei grenzüberschreitenden Sachverhalten .....**

**93**

|                                                          |    |
|----------------------------------------------------------|----|
| I. Lösungsansätze nach Internationalem Privatrecht ..... | 94 |
| 1. Grundsatz der legis rei sitae .....                   | 94 |
| 2. Sonderkollisionsnormen für Kulturgüter .....          | 96 |
| a. Das Kulturgüterrückgabegesetz .....                   | 96 |
| aa. Direkte Anwendung .....                              | 96 |

|                                                                            |     |
|----------------------------------------------------------------------------|-----|
| bb. Analoge Anwendung .....                                                | 97  |
| b. Kulturgutschutzgesetz .....                                             | 98  |
| 3. Anknüpfungspunkt für Kulturgüter .....                                  | 98  |
| a. Ungeeignetheit der Situs-Regel für Kulturgüter .....                    | 98  |
| b. Alternative Anknüpfungspunkte .....                                     | 99  |
| aa. Anknüpfung an das Recht des Ursprungslandes .....                      | 100 |
| bb. Anknüpfung an das Recht des Exportstaates .....                        | 101 |
| cc. Anknüpfung an das Recht des Diebstahlsortes .....                      | 102 |
| dd. Zusammenfassende Bewertung .....                                       | 103 |
| 4. Kollisionsrechtliche Probleme .....                                     | 104 |
| a. Verweisungstechnik .....                                                | 104 |
| b. Gesetzesumgehung .....                                                  | 105 |
| c. Forum shopping .....                                                    | 105 |
| 5. Sonderproblem: Berücksichtigung einzelner<br>ausländischer Normen ..... | 106 |
| a. Ausländische Eingriffsnormen .....                                      | 106 |
| b. Berücksichtigung ausländischer Wertung .....                            | 107 |
| 6. Bindungswirkung der Selbstverpflichtungen .....                         | 108 |
| 7. Zusammenfassende Bewertung .....                                        | 108 |
| II. Lösungsansätze nach Einheitsrecht .....                                | 109 |
| 1. EU-Recht .....                                                          | 109 |
| 2. Internationales Recht .....                                             | 110 |
| III. Zusammenfassende Bewertung .....                                      | 111 |

## **Kapitel 4. Kulturgüterschutz und Rechtsharmonisierung .... 113**

|                                                  |     |
|--------------------------------------------------|-----|
| I. Lösungsansätze nach Unidroit-Konvention ..... | 113 |
| 1. Grundlagen der Unidroit-Konvention .....      | 114 |
| a. Genesis .....                                 | 114 |
| aa. Die Organisation .....                       | 114 |
| bb. Entstehungsgeschichte .....                  | 115 |
| b. Rechtsnatur der Unidroit-Konvention .....     | 116 |
| aa. Einheitsrechtlicher Vertrag .....            | 116 |
| bb. <i>Self-executing</i> -Vertrag .....         | 116 |
| c. Autonome Auslegung .....                      | 118 |
| aa. Allgemeines .....                            | 118 |
| bb. Einheitsrechtliche Auslegung .....           | 119 |
| cc. Bedeutung der Präambel .....                 | 120 |
| dd. Grenzen der autonomen Auslegung .....        | 121 |

|     |                                                                       |     |
|-----|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| d.  | Anwendungsbereich und Begriffsbestimmung .....                        | 121 |
| aa. | Sachlicher Anwendungsbereich .....                                    | 121 |
|     | (1) Bestimmung des Begriffes Kulturgut .....                          | 121 |
|     | (a) Generaldefinition .....                                           | 121 |
|     | (b) Kategorien .....                                                  | 122 |
|     | (2) Keine zusätzlichen Qualifizierungsmerkmale .....                  | 122 |
|     | (a) Außergewöhnliche Bedeutung .....                                  | 122 |
|     | (b) Nationale Bedeutung .....                                         | 123 |
|     | (c) Wert des Kulturgutes .....                                        | 124 |
|     | (3) Kein Ausschluss des Privatbesitzes .....                          | 124 |
|     | (4) Keine nationale Bestimmung .....                                  | 125 |
|     | (5) Zusammenfassende Bewertung .....                                  | 125 |
| bb. | Räumlicher Anwendungsbereich .....                                    | 126 |
|     | (1) Claims of an international character .....                        | 126 |
|     | (a) Bestimmung des internationalen Charakters ...                     | 126 |
|     | (b) Unterscheidung zwischen den<br>Regelungsbereichen .....           | 128 |
|     | (aa) Grundsätzliche Regelung des<br>Art. 10 Unidroit-Konvention ..... | 128 |
|     | (bb) Besondere Konstellationen .....                                  | 128 |
|     | (2) Favor legis nationalis .....                                      | 130 |
|     | (3) Favor legis rei sitae .....                                       | 130 |
|     | (4) Trennungsklausel .....                                            | 131 |
| cc. | Zeitlicher Anwendungsbereich .....                                    | 131 |
|     | (1) Grundsätzliches Rückwirkungsverbot .....                          | 132 |
|     | (2) Unterscheidung nach Regelungsgehalt .....                         | 133 |
|     | (3) Zusammenfassende Bewertung .....                                  | 134 |
| e.  | Gerichtsstand .....                                                   | 134 |
| f.  | Wechselwirkung mit deutschem Recht .....                              | 135 |
| aa. | Rangverhältnis des nationalen Rechts .....                            | 136 |
| bb. | Auslegung .....                                                       | 136 |
| cc. | Anwendungsbereich .....                                               | 137 |
| dd. | Gerichtsstand und Vollstreckung .....                                 | 137 |
|     | (1) ZPO .....                                                         | 137 |
|     | (2) Internationale Abkommen .....                                     | 138 |
|     | (a) EuGVVO .....                                                      | 138 |
|     | (b) Luganer Übereinkommen .....                                       | 139 |
|     | (3) Vollstreckung .....                                               | 139 |
| ee. | Anwendbarkeit des deutschen Rechts .....                              | 139 |
| 2.  | Eigentums- und Besitzschutz .....                                     | 140 |

|     |                                                                                      |     |
|-----|--------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a.  | Herausgabeanspruch .....                                                             | 140 |
| aa. | Regelungsgehalt .....                                                                | 140 |
|     | (1) Rechtsnatur des Anspruches .....                                                 | 140 |
|     | (2) Anspruchsberechtigter .....                                                      | 141 |
|     | (3) Anspruchsgegner .....                                                            | 142 |
| bb. | Diebstahl .....                                                                      | 143 |
|     | (1) Begriffsbestimmung .....                                                         | 143 |
|     | (2) Keine Einschränkung .....                                                        | 144 |
| cc. | Keine Möglichkeit des gutgläubigen Erwerbs .....                                     | 145 |
| dd. | Wechselwirkung mit deutschem Recht .....                                             | 145 |
|     | (1) Die Bestimmung des Eigentümers .....                                             | 145 |
|     | (2) Grundsatz der unbedingten Herausgabe .....                                       | 146 |
|     | (a) Spannungsfeld zum derivativen<br>Eigentumserwerb .....                           | 146 |
|     | (b) Spannungsverhältnis zum originären<br>Eigentumserwerb .....                      | 147 |
|     | (c) Vereinbarkeit mit Eigentumsgarantie .....                                        | 147 |
|     | (aa) Inhalts- und Schrankenbestimmung .....                                          | 147 |
|     | (bb) Vertrauensschutzprinzip .....                                                   | 148 |
|     | (3) Vorschlag zur Erweiterung des<br>Anwendungsbereichs .....                        | 149 |
|     | (4) Zusammenfassende Bewertung .....                                                 | 149 |
| b.  | Sonderstellung archäologischer Funde .....                                           | 150 |
| aa. | Regelung der Unidroit-Konvention .....                                               | 150 |
| bb. | Vorschlag zur Anpassung des deutschen Rechts .....                                   | 151 |
| c.  | Darlegungs- und Beweislast .....                                                     | 152 |
| d.  | Verjährung .....                                                                     | 153 |
| aa. | Regelungsinhalt .....                                                                | 153 |
| bb. | Grundlage des Kompromisses .....                                                     | 153 |
| cc. | Wechselwirkung mit deutschem Recht .....                                             | 155 |
|     | (1) Relative Verjährungsfrist .....                                                  | 155 |
|     | (a) Unterscheidung .....                                                             | 155 |
|     | (b) Vereinbarkeit mit den Grundgedanken der<br>Verjährungsvorschriften .....         | 155 |
|     | (2) Absolute Verjährungsfrist: Vorschlag zur<br>Anpassung des deutschen Rechts ..... | 156 |
| dd. | Zusammenfassende Bewertung .....                                                     | 157 |
| e.  | Lösungsrecht .....                                                                   | 157 |
| aa. | Regelungsgehalt .....                                                                | 158 |
|     | (1) Kompromisslösung .....                                                           | 158 |

|                                                                                              |            |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| (2) Umgang mit nationalem Recht .....                                                        | 159        |
| bb. Sorgfaltspflicht und Beweislast beim Lösungsrecht .....                                  | 159        |
| (1) Gebührende Sorgfalt .....                                                                | 159        |
| (2) Beweislast .....                                                                         | 160        |
| (a) Umkehr der Beweislast .....                                                              | 160        |
| (b) Keine Einschränkungen .....                                                              | 161        |
| cc. Umfang des Anspruchs .....                                                               | 161        |
| dd. Wechselwirkung mit deutschem Recht .....                                                 | 162        |
| f. Zusammenfassende Bewertung .....                                                          | 163        |
| II. Verfahren in der Bundesrepublik Deutschland .....                                        | 163        |
| 1. Beitritt .....                                                                            | 163        |
| 2. Innerstaatliche Geltung .....                                                             | 164        |
| a. Formelles Gesetz .....                                                                    | 164        |
| b. Form .....                                                                                | 164        |
| 3. Vorschlag für völkerrechtliche Erklärungen .....                                          | 164        |
| III. Die Bewertung der Unidroit-Konvention für den<br>Kulturgüterschutz in Deutschland ..... | 165        |
| 1. Stand der Umsetzung .....                                                                 | 165        |
| 2. Förderung der Schutzziele durch Neuregelung .....                                         | 166        |
| 3. Einzelne Vorschläge zur Umsetzung der<br>Unidroit-Konvention in Deutschland .....         | 167        |
| 4. Verbleibende Schutzdefizite .....                                                         | 168        |
| a. Fehlende Regelungen .....                                                                 | 168        |
| b. Verzichtbare Regelung .....                                                               | 168        |
| <b>Gesamtergebnis in Thesen .....</b>                                                        | <b>171</b> |
| <b>Anhang .....</b>                                                                          | <b>173</b> |