

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----------|
| Einleitung | 25 |
| A. Problemaufriss | 25 |
| B. Forschungsinteresse | 27 |
| C. Methodik | 28 |
| D. Thematische Eingrenzung | 29 |
| E. Gang der Untersuchung | 30 |
| <i>Teil 1</i> | |
| Wissenschaftsschranken als Teil des Wissenschaftsurheberrechts | 32 |
| Kapitel 1 | |
| Aufeinandertreffen von Exklusivitäts- und Zugangskultur | 32 |
| A. Inhalt und Zweck des „Wissenschaftsurheberrechts“ | 33 |
| B. Wissenschaft als Gegenstand des Urheberrechts | 40 |
| C. Der konventionelle wissenschaftliche Kommunikationskreislauf | 56 |
| D. Unterschiede im Publikationsverhalten der einzelnen Fachbereiche | 63 |
| Kapitel 2 | |
| Interessenkonflikte im Wissenschaftsurheberrecht | 65 |
| A. Akteure im Wissenschaftsurheberrecht | 65 |
| B. Publikationskrise und informationelle Engpässe | 78 |
| Kapitel 3 | |
| Wissenschaftsschranken als Instrument des Interessenausgleichs | 87 |
| A. Wissenschaftsschranken als Zugangsregeln | 88 |
| B. Verhältnis von Ausschließlichkeitsrechten und Schranken | 90 |
| C. Rechtsökonomik als Bewertungsmaßstab | 92 |
| Fazit zu Teil 1 | 96 |

Teil 2

**Bestimmung eines angemessenen Schutzniveaus
im Wissenschaftsurheberrecht anhand ökonomischer Maßstäbe** 97

Kapitel 1

Anreiz und Zugang im Wissenschaftsurheberrecht 97

- A. Ansatz der Anreiz- und Nutzungsoptimierung 97
- B. Anwendung auf wissenschaftliche Informationsgüter 103
- C. Zwischenfazit 137

Kapitel 2

**Marktallokation wissenschaftlicher Werke
durch Ausschließlichkeitsrechte** 139

- A. Property-Rights-Ansatz 140
- B. Anwendung auf wissenschaftliche Informationsgüter 145
- C. Zwischenfazit 166

Fazit zu Teil 2

169

Teil 3

**Begrenzung des Schutzniveaus
durch Wissenschaftsschranken** 171

Kapitel 1

§§ 60a ff. UrhG als Lösung des Marktversagens 171

- A. Allgemeine Anwendungshindernisse der Schranken 173
- B. Substitutionseffekte der einzelnen Schranken 195
- C. Vergütung der Schrankennutzung 267
- D. Gesamtbewertung der Schranken 288

Kapitel 2

Reformansätze und Alternativlösungen 290

- A. Reform der gesetzlichen Erlaubnistatbestände 291
- B. Aufgabe des proprietären Urheberrechts für öffentlich finanzierte For-
schungstätigkeit 301
- C. Kartellrechtliche Maßnahmen 306
- D. Urheberrechtliche Zwangslizenz 314

| | | |
|----|-----------------------------------|-----|
| | Inhaltsübersicht | 9 |
| E. | Open-Access-Ansätze | 329 |
| | Fazit zu Teil 3 | 343 |
| | Fazit | 346 |
| | Kapitel 1 | |
| | Gesamtergebnis in Thesen | 346 |
| | Kapitel 2 | |
| | Ausblick | 351 |
| | Literaturverzeichnis | 353 |
| | Stichwortverzeichnis | 396 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 25 |
| A. Problemaufriss | 25 |
| B. Forschungsinteresse | 27 |
| C. Methodik | 28 |
| D. Thematische Eingrenzung | 29 |
| E. Gang der Untersuchung | 30 |
| | |
| <i>Teil 1</i> | |
| Wissenschaftsschranken als Teil des Wissenschaftsurheberrechts | 32 |
| | |
| Kapitel 1 | |
| Aufeinandertreffen von Exklusivitäts- und Zugangskultur | 32 |
| | |
| A. Inhalt und Zweck des „Wissenschaftsurheberrechts“ | 33 |
| I. Schutzgehalt des Urheberrechts | 34 |
| II. Verbotsrecht des Urhebers | 35 |
| III. Schutz wissenschaftlicher Werke | 36 |
| IV. Kommodifizierung von Wissen | 39 |
| V. Zwischenergebnis | 40 |
| B. Wissenschaft als Gegenstand des Urheberrechts | 40 |
| I. Wissenschaftsbegriff | 41 |
| 1. Wissenschaftstheoretisches und verfassungsrechtliches Verständnis . | 42 |
| 2. Urheberrechtliches Verständnis | 43 |
| 3. Zwischenfazit | 45 |
| II. Autonomie der Wissenschaft | 45 |
| 1. Definition von Autonomie | 46 |
| 2. Schutz der Autonomie | 47 |
| 3. Autonomieverlust durch Ökonomisierung | 48 |
| 4. Zwischenfazit | 50 |
| III. Wissenschaftsethos | 51 |
| 1. Wissenschaftsnormen nach Merton | 51 |
| 2. Rezeption von Mertons Normen | 53 |
| 3. Praktische und verfassungsrechtliche Bedeutung | 54 |

| | |
|---|----|
| 4. Spannungsfeld zwischen Wissenschaftsethos und Urheberrecht | 55 |
| 5. Zwischenfazit | 56 |
| C. Der konventionelle wissenschaftliche Kommunikationskreislauf | 56 |
| I. Finanzierung | 57 |
| II. Durchführung der Forschung | 58 |
| III. Veröffentlichung | 59 |
| IV. Erleichterung der Verbreitung | 60 |
| V. Rezeption und Anwendung des Wissens | 61 |
| D. Unterschiede im Publikationsverhalten der einzelnen Fachbereiche | 63 |

Kapitel 2

Interessenkonflikte im Wissenschaftsurheberrecht

| | |
|--|----|
| | 65 |
| A. Akteure im Wissenschaftsurheberrecht | 65 |
| I. Die Doppelrolle wissenschaftlicher Autoren | 66 |
| II. Die Fachverlage | 68 |
| 1. Verlegerische Leistungen und Interessen..... | 69 |
| 2. Konkurrenz durch Universitätsverlage | 70 |
| III. Wissenschaftliche Bibliotheken | 71 |
| 1. Veränderte Rechtslage durch Digitalisierung | 72 |
| 2. Konkurrenz durch Schattenbibliotheken | 74 |
| 3. Konkurrenz durch Wissenschaftler | 76 |
| 4. Konkurrenz durch Verlage und andere Dienstleister..... | 76 |
| IV. Weitere Akteure..... | 77 |
| B. Publikationskrise und informationelle Engpässe | 78 |
| I. Kommerzialisierung wissenschaftlicher Kommunikation | 79 |
| II. Auswirkung neuer Technologien | 82 |
| III. Forderung nach offenem Zugang | 84 |
| IV. Einfluss des Urheberrechts | 86 |

Kapitel 3

Wissenschaftsschranken als Instrument des Interessenausgleichs

| | |
|---|----|
| | 87 |
| A. Wissenschaftsschranken als Zugangsregeln | 88 |
| B. Verhältnis von Ausschließlichkeitsrechten und Schranken..... | 90 |
| C. Rechtsökonomik als Bewertungsmaßstab | 92 |

Fazit zu Teil 1

96

Teil 2

**Bestimmung eines angemessenen
Schutzniveaus im Wissenschaftsurheberrecht
anhand ökonomischer Maßstäbe**

97

Kapitel 1**Anreiz und Zugang im Wissenschaftsurheberrecht**

97

| | |
|--|-----|
| A. Ansatz der Anreiz- und Nutzungsoptimierung | 97 |
| I. Vermeidung von Unterproduktion | 98 |
| II. Vermeidung von Unternutzung | 100 |
| III. Optimalverhältnis | 102 |
| B. Anwendung auf wissenschaftliche Informationsgüter | 103 |
| I. Urheberrecht als Anreiz in der Wissenschaft | 104 |
| 1. Anreizwirkung für wissenschaftliche Autoren | 105 |
| a) Geeignetheit urheberrechtlicher Anreize | 106 |
| b) Erforderlichkeit urheberrechtlicher Anreize | 109 |
| aa) Wissenschaftliche Reputation | 110 |
| bb) Staatliche Direktförderung | 113 |
| cc) Drittmittelförderung | 116 |
| dd) Zwischenfazit | 117 |
| 2. Für Wissenschaftsverlage | 118 |
| a) Geeignetheit urheberrechtlicher Anreize | 118 |
| b) Erforderlichkeit urheberrechtlicher Anreize | 120 |
| aa) Historischer Vergleich | 121 |
| bb) Bedeutung verlegerischer Leistung | 124 |
| (1) Technologischer Einfluss auf Kosten und Gewinne | 124 |
| (2) Das Triple-Pay-Modell | 127 |
| (3) Substitution durch wissenschaftseigene Institutionen | 128 |
| (4) Zwischenfazit | 130 |
| c) Alternative Anreizmechanismen | 130 |
| d) Zwischenfazit | 133 |
| II. Qualifizierte Nutzung in der Wissenschaft | 134 |
| III. Operationalisierbarkeit | 136 |
| C. Zwischenfazit | 137 |

Kapitel 2

**Marktallokation wissenschaftlicher Werke
durch Ausschließlichkeitsrechte**

139

| | |
|--|-----|
| A. Property-Rights-Ansatz | 140 |
| I. Abgrenzung zum Ansatz der Anreiz- und Nutzungsoptimierung | 141 |

| | | |
|-----|---|-----|
| II. | Coase-Theorem | 142 |
| | III. „Theory of Property Rights“ | 144 |
| B. | Anwendung auf wissenschaftliche Informationsgüter | 145 |
| | I. Transaktionskosten | 146 |
| | II. Externe Effekte | 149 |
| | III. Substituierbarkeit wissenschaftlicher Werke | 151 |
| | 1. Substituierbarkeit des einzelnen wissenschaftlichen Werkes | 152 |
| | 2. Substituierbarkeit der Erscheinungsform | 154 |
| | a) Kommerzielle Zweitverwertung | 154 |
| | b) Open-Access-Zweitveröffentlichung | 155 |
| | 3. Preiselastizität | 158 |
| | a) Verzerrte Nachfrage | 158 |
| | b) „Big Deals“ | 160 |
| | c) Konsortialverträge und Lock-In-Effekt | 162 |
| | IV. Konzentration von Marktmacht | 163 |
| | V. Informationsdefizite | 165 |
| C. | Zwischenfazit | 166 |
| | Fazit zu Teil 2 | 169 |
| | <i>Teil 3</i> | |
| | Begrenzung des Schutzniveaus durch Wissenschaftsschranken | 171 |
| | Kapitel 1 | |
| | §§ 60a ff. UrhG als Lösung des Marktversagens | 171 |
| A. | Allgemeine Anwendungshindernisse der Schranken | 173 |
| | I. Werkzugang als Voraussetzung der Schrankennutzung | 174 |
| | II. Schrankenfestigkeit von Online-Lizenzmödellen | 177 |
| | 1. Schutz von Online-Verlagsdatenbanken | 179 |
| | 2. Schutz technischer Maßnahmen | 181 |
| | a) Faktischer und rechtlicher Zusatzschutz | 181 |
| | b) Durchsetzung von Schrankenbestimmungen nach § 95b Abs. 1 u. 2 UrhG | 183 |
| | aa) Verpflichtung zur Bereitstellung von Gegenmitteln | 183 |
| | bb) Mangelnde Durchsetzungsmöglichkeiten für Schrankenbestimmungen | 185 |
| | c) Rückausnahme nach § 95b Abs. 3 UrhG | 186 |
| | d) Zwischenfazit | 189 |
| | III. Vorrang von vertraglichen Vereinbarungen | 190 |
| | IV. Zwischenfazit | 194 |
| B. | Substitutionseffekte der einzelnen Schranken | 195 |

| | | |
|-----|--|-----|
| I. | Reichweite der Schranken | 198 |
| 1. | Zugang für Lehre nach § 60a UrhG | 199 |
| a) | Zulässige Nutzungshandlungen | 199 |
| b) | Nutzungszweck | 199 |
| aa) | Zur Veranschaulichung des Unterrichts und der Lehre | 200 |
| bb) | Nicht-kommerzielle Zwecke | 202 |
| c) | Schränkenberechtigte | 203 |
| d) | Schränkenbegünstigte | 204 |
| e) | Bildungseinrichtungen | 205 |
| f) | Umfang der Nutzung | 205 |
| aa) | Prozentuale Obergrenze | 206 |
| (1) | Höhe des Prozentsatzes | 206 |
| (2) | Berechnung des Prozentsatzes | 207 |
| (3) | Zeitliche Begrenzung | 208 |
| (4) | Geeignetheit für Nutzungszwecke | 209 |
| bb) | Ausnahme nach Abs. 2 | 211 |
| (1) | Werke geringen Umfangs | 211 |
| (2) | Einzelne Beiträge aus derselben Fachzeitschrift | 213 |
| (3) | Sonstige wissenschaftliche Werke | 214 |
| (4) | Ausschluss von Presseerzeugnissen | 214 |
| cc) | Besonderheiten für E-Books | 216 |
| g) | Bereichsausnahmen | 217 |
| h) | Zwischenfazit | 218 |
| 2. | Zugang für Forschung nach § 60c UrhG | 220 |
| a) | Erlaubnistatbestand in Abs. 1 | 220 |
| aa) | Zulässige Nutzungshandlungen | 220 |
| bb) | Nutzungszweck | 221 |
| cc) | Schränkenberechtigte | 222 |
| dd) | Schränkenbegünstigte | 222 |
| ee) | Nutzungsumfang | 224 |
| b) | Vervielfältigungen für die eigene wissenschaftliche Forschung .. | 225 |
| c) | Nutzung von Werken geringen Umfangs | 226 |
| d) | Bereichsausnahmen | 226 |
| e) | Zwischenfazit | 226 |
| 3. | Zugänglichmachung an Terminals nach § 60e Abs. 4 UrhG | 228 |
| a) | Schränkenberechtigte | 228 |
| b) | Nutzungszweck | 229 |
| c) | Nutzungsgegenstand | 230 |
| aa) | Veröffentlichte Werke aus dem Bestand | 230 |
| bb) | Keine doppelte Bestandsakzessorietät | 232 |
| d) | Nutzungshandlungen | 233 |
| aa) | Zugänglichmachen an Terminals | 234 |

| | |
|---|-----|
| bb) Anschlusskopien | 237 |
| (1) Nutzungsumfang | 237 |
| (2) Kontrollpflichten | 239 |
| e) Zwischenfazit | 240 |
| 4. Kopienversand nach § 60e Abs. 5 | 242 |
| a) Zulässige Nutzungshandlung | 243 |
| b) Schrankenberechtigte | 244 |
| c) Begünstigte und Nutzungszweck | 244 |
| d) Einrichtungsinterner Kopienversand | 245 |
| e) Einzelbestellung | 247 |
| f) Nutzungsumfang | 247 |
| g) Gegenstand der Nutzung | 249 |
| aa) Ausschluss von E-Only-Veröffentlichungen | 250 |
| bb) Ausschluss von Presseerzeugnissen | 251 |
| cc) Mehrfachverwendung der angefertigten Kopien | 251 |
| h) Zwischenfazit | 252 |
| II. Transaktionskosten bei Schrankennutzung | 255 |
| 1. Rechtsinformations- und Entscheidungskosten | 256 |
| a) Urheberrechtskompetenz und fehlende Rechtsaufklärung | 257 |
| b) Haftungsrisiken | 259 |
| 2. Überwachungs- und Durchsetzungskosten | 261 |
| 3. Zwischenfazit | 262 |
| III. Auswirkungen der §§ 60aff. UrhG auf den verlegerischen Primärmarkt | 262 |
| 1. Verlegerische Erwartungen | 262 |
| 2. Wissenschaftlicher Publikationsmarkt nach Einführung des UrhWissG | 264 |
| 3. Wirtschaftliche Situation kleiner und mittelständischer Verlage | 265 |
| IV. Zwischenfazit | 266 |
| C. Vergütung der Schrankennutzung | 267 |
| I. Systematik des § 60h UrhG | 268 |
| 1. Vergütungspflichtige Nutzungen | 268 |
| 2. Vergütungsgläubiger und -schuldner | 269 |
| 3. Berechnung der Vergütung | 270 |
| 4. Verlegerbeteiligung | 271 |
| II. Ökonomische Erforderlichkeit | 274 |
| 1. „Ob“ | 274 |
| a) Vergütung wissenschaftlicher Autoren | 275 |
| b) Vergütung der Fachverlage | 277 |
| c) Vergleich mit anderen Ländern | 278 |
| d) Alternative Verwendung | 279 |
| 2. „Wie“ | 279 |
| III. Rechtliche Erforderlichkeit | 281 |

| | |
|--|-----|
| 1. Unionsrecht | 282 |
| 2. Verfassungsrecht | 284 |
| IV. Zwischenfazit | 287 |
| D. Gesamtbewertung der Schranken | 288 |

Kapitel 2

Reformansätze und Alternativlösungen

| | |
|--|-----|
| | 290 |
| A. Reform der gesetzlichen Erlaubnistratbestände | 291 |
| I. Änderungen und Erweiterungen des enumerativen Schrankenkatalogs | 292 |
| 1. Erweiterung der Nutzungsgegenstände | 292 |
| 2. Ausweitung und Vereinheitlichung des Nutzungsumfangs | 293 |
| 3. Rechtsökonomische Bewertung | 293 |
| II. Einführung einer Schrankengeneralklausel nach dem Vorbild des „Fair Use“ | 293 |
| 1. Vorteile und Nachteile einer Generalschranke | 295 |
| 2. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht | 297 |
| 3. Rechtsökonomische Bewertung | 297 |
| III. Annexartiges Zugangsrecht für Schrankennutzung | 298 |
| B. Aufgabe des proprietären Urheberrechts für öffentlich finanzierte Forschungstätigkeit | 301 |
| I. Public Access to Science Act | 302 |
| II. Vergleich zu amtlichen Werken | 303 |
| III. Rechtsökonomische Bewertung | 303 |
| IV. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht | 305 |
| C. Kartellrechtliche Maßnahmen | 306 |
| I. Kartellrechtliche Preiskontrolle | 308 |
| II. Kartellrechtliche Zwangslizenz | 311 |
| III. Rechtsökonomische Bewertung | 313 |
| D. Urheberrechtliche Zwangslizenz | 314 |
| I. Kommerzielle Zweitverwertung von Zeitschriftenaufsätzen | 316 |
| II. Zugang der Bibliotheken und Forschungseinrichtungen zu angemessenen Bedingungen | 321 |
| 1. Zwangslizenz als Rechtsgrundlage des E-Lending | 321 |
| 2. Zwangslizenz gegenüber Datenbankherstellern | 324 |
| a) Inhalt der Zwangslizenz | 324 |
| b) Eigener Formulierungsvorschlag | 327 |
| c) Rechtsökonomische Bewertung | 327 |
| d) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht | 328 |
| E. Open-Access-Ansätze | 329 |
| I. Förderung von Open-Access-Erstveröffentlichungen | 329 |
| 1. Rechtsökonomische Bewertung | 330 |

| | |
|---|-----|
| 2. Rechtlich zulässige Förderungsmöglichkeiten..... | 334 |
| II. Ausweitung des Zweitveröffentlichungsrechts..... | 338 |
| 1. Kritik am Zweitveröffentlichungsrecht de lege lata | 339 |
| 2. Rechtsökonomische Bewertung | 340 |
| 3. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht | 342 |
| Fazit zu Teil 3 | 343 |
| Fazit | 346 |
| Kapitel 1 | |
| Gesamtergebnis in Thesen | 346 |
| Kapitel 2 | |
| Ausblick | 351 |
| Literaturverzeichnis | 353 |
| Stichwortverzeichnis | 396 |