

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Einleitung	1
 1. Teil: Marktversagen in Märkten für Informationsgüter	 7
<i>1. Kapitel: Referenzrahmen für Marktversagen</i>	<i>9</i>
A. Vollkommener Wettbewerb	9
B. Theorie des funktionsfähigen Wettbewerbs	10
C. Notwendigkeit regulativen Eingreifens.....	12
D. Marktversagen für Informationsgüter	14
E. Fazit	18
<i>2. Kapitel: Marktversagen durch Nicht-Ausschließbarkeit.....</i>	<i>21</i>
A. Grundlagen	21
I. Externalitäten	21
II. Die Allmendetragödie.....	22
III. Der Trittbrettfahreneffekt	23
B. Behebung des Marktversagens	24
I. Ausgangspunkt	24
II. Incentive/access-Paradigma	26
III. Absolute protection-Paradigma.....	27
1. Schutzausgestaltung	28
2. Imitationskonkurrenz	29
3. Stellungnahme.....	30
IV. Theorie der semicommons	32
1. Positiver Gehalt.....	32
2. Normativer Gehalt.....	33
3. Stellungnahme.....	37
C. Fazit	40

3. Kapitel: Marktversagen durch Nicht-Rivalität	41
A. Modellbildung	41
I. Reichweite des Modells	43
II. Unteilbarkeiten	45
1. Preisbildung bei Unteilbarkeiten	46
2. Gefahr der Monopolisierung	46
III. Fixkostendegression	47
1. Nicht-Rivalitäten in der Kostenstruktur	48
2. Grenzkostenparadoxon	49
3. Kostenduplikation und ruinöse Konkurrenz	51
IV. Imitationskonkurrenz	53
1. Ruinöse Konkurrenz	53
2. Wohlfahrtsökonomische Überlegungen	55
V. Zusammenfassung	56
B. Regulierung des Marktversagens	57
I. Konfligierende Interessen in der Regulierung	57
II. Öffentliche Bereitstellung und Fixkostensubvention	58
III. Private Bereitstellung und Vergabe von property rights	59
1. Preisregulierung	60
2. Zeitliche Befristung von Exklusivrechten	61
IV. Private Bereitstellung und Förderung des Wettbewerbs	62
1. Anbieterseitige Bestreitbarkeit	63
a) Schutz mit Sperrwirkung	63
b) Kosten und Anreiz des Marktzutritts	64
c) Anreiz zur Imitationskonkurrenz	65
2. Nachfragerseitige Bestreitbarkeit	66
a) Produktdiff. und monopolistischer Wettbewerb	67
b) Investitionsanreize bei Durchschnittskosten	69
V. Folgerungen	69
C. Rahmenbedingungen für ruinöse Konkurrenz	71
4. Kapitel: Bewertung	73
2. Teil: Investitionsschutz des US-amerikanischen Rechts	75
5. Kapitel: Rechtshistorische Nachweise	77
A. <i>Charles River Bridge v. Warren Bridge</i>	77
I. Die Brücke als natürliches Monopol?	78
II. Bestreitbarkeit des Marktes	78
III. Parallele zu Immaterialgüterrechten	79
1. Kostenstruktur und Anreizargument	79

2. Schutzzumfang.....	80
a) Weiter Schutzzumfang mit Sperrwirkung.....	80
b) Enger Schutzzumfang ohne Sperrwirkung.....	82
c) Schutzzumfang mittels incentive/access-Abwägung.....	84
3. Schutzdauer.....	84
IV. Fazit	85
B. Das Stationers' Register	86
I. Verlegerleistungsschutz	87
II. Imitationsschutz durch Kampfpreise	88
III. Fazit	89
C. <i>International News v. Associated Press</i>	89
I. Sachverhalt und historischer Hintergrund	90
II. Dogmatischen Einordnung.....	91
1. Ablehnung der doctrine	91
2. Arbeitstheoretische Rechtfertigung	92
3. Kollektiver Handelsbrauch.....	94
4. Sittenwidrige Schädigung.....	95
5. Reverse passing off	97
a) Entwicklung	98
b) Urhebernennungsrechte	99
c) Schutz des guten Rufs	100
(aa) Rufausbeutung bei Aktienindizes	100
(bb) Quellenhinweise in Presseerzeugnissen	101
d) Fazit	102
6. Quasi-property right	103
7. Bereicherungsrechtliche Ansätze.....	105
a) Malcompetitive Copying	105
b) Zuweisungsgehalt der doctrine	107
c) Fazit	109
III. Ökonomische Analyse	110
1. Nach dem Modell der öffentlichen Güter	111
a) Die Associated Press als Club	111
b) Fazit	113
2. Nach dem Modell der natürlichen Monopole.....	114
a) Die Associated Press als natürliches Monopol?	114
(aa) Die Analyse nach <i>Baird</i>	115
(bb) Die Analyse nach <i>Hovenkamp</i>	116
b) Ruinöse Konkurrenz durch INS	117
c) Fazit	118
IV. Zwischenergebnis	119
D. Die Schrittmacherfunktion von <i>INS v. AP</i>	121
I. Tonträgerherstellerrecht.....	121
1. Schutz des Tonträgerherstellers unter Common Law.....	122

a) Passing off.....	122
b) Doctrine of misappropriation.....	123
(aa) Verzicht auf das passing off-Element	123
(bb) Erfordernis eines Konkurrenzverhältnisses	124
(cc) Misappropriation als Unlauterkeitselement.....	126
2. Ökonomische Analyse.....	127
3. Fazit	129
II. Plug Molding Statutes.....	130
1. Der Rechtsstreit <i>Bonito Boats</i>	131
a) Constitutional preemption	131
(aa) Verhaltensbezogener Schutz.....	132
(bb) Ökonomische Begründung	132
b) Ablehnung der preemption	133
c) Marktversagen als Unlauterkeitselement	133
2. Ökonomische Analyse.....	134
a) Schutz vor ruinöser Konkurrenz	135
b) Wohlfahrtsökonomische Analyse	136
3. Fazit	137
III. Semiconductor Chip Protection Act.....	138
1. Die doctrine als Leitbild der Gesetzgebung	139
2. Schutzbereich und reverse engineering-Privileg	140
3. Investitionsschutz durch den SCPA.....	141
4. Ökonomische Analyse.....	142
a) Schutz vor ruinöser Konkurrenz	142
b) Produktdifferenzierung.....	143
c) Wohlfahrtsökonomische Analyse	144
d) Institutionenökonomische Analyse	145
5. Fazit	146
IV. Database misappropriation.....	147
1. Schutzbegründungen	148
a) Ruinöse Konkurrenz.....	148
b) Trittbrettfahrereffekt.....	150
2. Empirische Nachweise	151
3. Ökonomische Analyse.....	152
a) Gesetzesinitiativen in den USA	152
(aa) Property right	153
(bb) Übernahmeschutz	153
(cc) Der <i>Judge Winter</i> -Test	154
b) EU-Datenbankrichtlinie.....	155
(aa) Übernahmeschutz	155
(bb) Property right	156
4. Komparative Institutionenanalyse	158
a) Schutzbereich	158

(aa) Geschützte Informationen.....	158
(bb) Spin off-Datenbanken.....	159
(cc) Value added-Produkte	161
b) Sole source-Datenbanken	162
(aa) Rechtsvergleich	163
(1) Sui generis Datenbankschutzrecht.....	163
(2) Database misappropriation.....	164
(bb) Zwangslizenz unter database misappropriation.....	165
(1) Vertretene Ansichten	165
(2) Stellungnahme	166
c) Incentive/access-Abwägung	167
d) Gesamtabwägung	169
5. Fazit	170
V. Zwischenergebnis	170
E. Investitionsschutzrechte als Schutz vor ruinöser Konkurrenz	172
6. Kapitel: <i>Hot News misappropriation</i>	177
A. Schutz des Presseverlegers	178
I. Tätigkeit von Nachrichtenaggregatoren	178
1. Reine Nachrichtenaggregatoren.....	178
2. Parasitäre Nachrichtenaggregatoren	180
3. Entbündelung von Zeitungsinhalten	181
II. Ruinöse Konkurrenz	181
B. Die Hot News misappropriation	184
I. Copyright preemption.....	185
1. Der subject matter-Test	186
a) Körperliche Festlegung des Werks	187
b) Negative Sperrwirkung des Copyright	188
(aa) Partial preemption	188
(bb) Idee/Ausdruck-Dichotomie.....	189
(1) Sperrwirkung der Schutzuntergrenze	189
(2) Verfassungsvorbehalt.....	190
c) Schutzlücken im Werkkatalog	191
2. Der general scope-Test.....	191
3. Der extra element-Test	192
a) Sittenwidrigkeit.....	192
b) Wettbewerbsvorsprung, systematische Übernahme und gezielte Mitbewerberbehinderung.....	193
c) Hot News	194
(aa) Kurzlebigkeit der Informationen.....	194
(bb) Free riding.....	195
(cc) Wirtschaftliche Beeinträchtigung	196

(1) Marktversagen als Unlauterkeitselement.....	197
(2) Nachweis der Anreizschädigung	198
(3) Qualitätsverfall als Marktversagen.....	200
(dd) Fazit	201
4. Zwischenergebnis.....	202
II. <i>Barclays Capital v. Theflyonthewall.com</i>	203
1. Sachverhalt.....	203
2. <i>Barclays I</i>	204
3. <i>Barclays II</i>	205
a) Die Mehrheitsentscheidung	206
b) Das Minderheitsvotum	208
4. Kritische Würdigung	208
a) Schutzgegenstand	208
(aa) Strenge Auslegung	209
(bb) Erweiterte Auslegung	211
(cc) Teleologische Auslegung	212
(dd) Zwischenfazit	215
b) Free riding.....	215
(aa) Herkunftstäuschung oder Rufausbeutung	215
(bb) Unmittelbarer Leistungsschutz	216
c) Konkurrenzverhältnis	217
(aa) Ansicht der Mehrheitsentscheidung.....	217
(bb) Ansicht des Minderheitsvotums.....	218
(cc) Doppeltes Konkurrenzverhältnis	220
5. Fazit	221
C. Ausblick.....	222
 7. Kapitel: <i>Komparative institutionenökonomische Analyse</i>	225
A. Incentive/access-Abwägung.....	225
I. Anreizwirkung.....	225
II. Zugangsinteressen	227
1. Einzelfallbegründung	227
2. Doctrinal Feedback Loop	228
B. Institutionelle Verortung	229
I. Richterrecht.....	230
II. Public choice-Effekte	231
C. Transaktionskostenanalyse	232
I. Administrative Kosten	232
II. Lizenzierungskosten	233
D. Bilanzierung.....	235
 8. Kapitel: <i>Zusammenfassung</i>	237

3. Teil: Investitionsschutz im deutschen Wettbewerbsrecht..... 243

9. Kapitel: Grundlagen..... 245

A. Dogma der Rechtsprechung zu den relevanten Fallgruppen	245
I. Ergänztender Leistungsschutz.....	245
1. Mittelbarer Leistungsschutz	247
a) Systematische Nachahmung	247
b) Einschleiben in eine fremde Serie.....	248
c) Preisunterbietung.....	249
2. Unmittelbarer Leistungsschutz	250
II. Allgemeine Marktstörung	253
B. Meinungsstand der Literatur.....	254
I. Anhänger der Rechtsprechung	254
1. Ältere Literatur.....	254
2. Strenge Umsetzung des Dogmas	255
3. Moderate Ansichten	258
II. Gegner des strengen Dogmas.....	260
1. Allgemeine Kritik an der Rechtsprechung	261
2. Neuausrichtung des ergänzenden Leistungsschutzes	265
a) Unmittelbarer Leistungsschutz	265
b) Absoluter Leistungsschutz.....	270
3. Wettbewerbsrechtlicher Investitionsschutz.....	272
III. Zwischenergebnis	276

10. Kapitel: Ökonomische Analyse des unmb. Leistungsschutzes..... 279

A. Schutz vor Behinderungswettbewerb	279
B. Immaterialgüterrechtliche Begründung.....	281
I. Ökonomische Begründung des Immaterialgüterrechts	281
II. Übertragung auf den unmittelbaren Leistungsschutz.....	284
III. Analyse der Rechtsprechung.....	285
1. Bereitstellungsproblem.....	286
2. Neue Nutzungsarten	286
a) BGH <i>Figaros Hochzeit</i>	287
b) BGH <i>Vortragsabend</i>	288
c) Stellungnahme.....	288
d) BGH <i>Hartplatzhelden.de</i>	289
(aa) Entscheidung des OLG Stuttgart	290
(bb) Entscheidung des BGH.....	290
(cc) Ökonomische Analyse.....	291
IV. Stellungnahme	294
C. Marktfunktionale Begründung.....	296
I. Im deutschen Lauterkeitsrecht	296

1. Grundlagen.....	297
2. Folgerungen	298
3. Schutzausgestaltung	299
a) Schutzgegenstand	300
b) Schutzzumfang	301
c) Schutzfrist	302
4. Fazit	303
II. Nach Art. 5c sUWG.....	303
1. Systematik und Schutzzweck	304
2. Ausgestaltung der Regelung	305
3. Korrekturen.....	306
a) Anwendungsbereich	306
b) Folgenabschätzung	307
4. Fazit	310
III. Berücksichtigung US-amerikanischer Ansätze.....	311
IV. Analyse der Rechtsprechung.....	313
1. Preisunterbietung bei unmittelbarer Übernahme	313
a) RG <i>Schallplatten</i>	313
b) BGH <i>Nelkenstecklinge</i>	314
c) BGH <i>Saxophon</i>	315
d) BGH <i>Reprint</i>	316
(aa) Anreizökonomische Betrachtung	316
(bb) Schutzzweckdisparität	317
(cc) Zeitliche Produktdifferenzierung	317
(dd) Übertragung der Grundsätze.....	318
e) BGH <i>Kunststoffzähne</i>	319
f) BGH <i>Tele-Info-CD</i>	321
2. Preisunterbietung bei identischer Nachbildung.....	324
a) BGH <i>Apfel-Madonna</i>	324
b) BGH <i>Vakuumpumpen</i>	326
(aa) Systematische Nachahmung	326
(bb) Preisunterbietung.....	327
(cc) Anreiz zur Produktdifferenzierung	328
3. Fazit	329
D. Zwischenergebnis.....	330
 11. Kapitel: Leistungsschutz im Lauterkeitsrecht.....	333
A. Systematisches Verhältnis zu den Sonderschutzrechten	333
I. Vertretene Ansichten	333
1. Vorrangthese	334
a) Abschließende Regelung	335
b) Subsidiäre Anspruchskonkurrenz	336

2. Gleichrangthese.....	339
3. Stellungnahme.....	342
II. Rechtsökonomische Überlegungen	345
1. Eigentumslogik	345
2. Incentive/access Abwägung.....	347
3. Folgerungen	349
III. Verhältnis zu ausgewählten Sonderschutzrechten	350
1. Urheberrecht	350
a) Schutzuntergrenze	351
b) Schutzschränken.....	353
(aa) Ökonomische Rechtfertigung	353
(bb) Schutzfrist	354
(cc) Pressespiegel.....	356
(1) Umfang der Schranke.....	357
(2) Wertungsharmonie.....	357
(3) Konkurrenzen	360
2. Computerprogramme.....	361
3. Schutz des Veranstalters.....	362
a) Abschließende Regelung	363
b) Wertungsharmonie	364
c) Fazit	367
4. Datenbankherstellerrecht.....	368
a) Entwicklung der Rechtsprechung	369
b) Ansicht der Literatur	371
c) Restanwendungsbereiche.....	372
(aa) Informationssammlungen	373
(bb) Datenerzeugung.....	373
(1) Regelung des Datenbankherstellerrechts	374
(2) Wertungsharmonie	376
(cc) Fazit	378
5. Zwischenergebnis.....	379
IV. Rechtsvergleich	380
B. Leistungs- und Investitionsschutz.....	382
I. Entwicklung der Rechtsprechung.....	382
1. Individualschutz	383
2. Allgemeininteresse.....	384
3. Innovationsschutz.....	385
a) Eigenartigkeit	385
b) Leistungsschutz	386
4. Investitionsschutz.....	388
a) Computerprogramme.....	389
b) Datenbankschutz	390
5. Fazit	391

II. Stimmen der Literatur.....	392
1. Immaterialgüterrechtliche Ausprägung.....	392
2. Marketing approach.....	393
3. Verzicht auf das Element.....	394
III. Konzeptionelle Unterschiede	396
1. Leistungs- und Investitionsschutz.....	396
2. Marktkonzentration	399
3. Amortisationsgarantie	401
4. Allgemeininteresse	402
IV. Stellungnahme	403
1. Rechtsposition.....	403
2. Systematisches Verhältnis	405
3. Richterrecht.....	406
4. Rechtsvergleich.....	407
C. Die lauterkeitsrechtliche Generalklausel.....	409
I. Entstehungsgeschichte.....	409
II. Rechtsfortbildung unter § 3 I UWG	410
III. Verhältnis zu den Beispielstatbeständen	411
1. Regelung des § 4 Nr. 3 UWG.....	412
a) Vertretene Ansichten	412
b) Stellungnahme.....	413
2. Rückgriff auf die Generalklausel.....	414
a) Vertretene Ansichten	414
b) Stellungnahme.....	416
3. Fazit	419
IV. Konkretisierung der Generalklausel.....	420
1. Wortlaut und Wille des Gesetzgebers.....	420
2. Systematische Auslegung	421
3. Funktionale Auslegung.....	423
a) Die Schutzzwecktrias	423
b) Schutzsubjekte.....	424
(aa) Handlungsfreiheit	424
(bb) Mitbewerber	425
(1) Reiner Interessenschutz.....	426
(2) Subjektivrechtlicher Leistungsschutz	427
(3) Stellungnahme	428
(cc) Verbraucher.....	430
(dd) Allgemeinheit.....	430
(1) Relevante Allgemeininteressen	430
(2) Institutionenschutz.....	433
c) Interessenabwägung	434
V. Fazit	436

12. Kapitel: Eigener Vorschlag: Ruinöse Konkurrenz	439
A. Grundlagen	440
I. Marktgefährdung	440
II. Fallgruppen	442
1. Kostenloses Verteilen von Presseerzeugnissen	442
2. Preisunterbietung	443
III. Folgerung	445
B. Strukturelle Parallelen	446
I. Ökonomische Analyse	446
1. Presseerzeugnisse	446
2. Preiskampf	448
3. Marktstörung durch ruinöse Konkurrenz	449
II. Wirtschaftspolitische Neutralität	450
III. Verhältnis zum Kartellrecht	452
1. Grundsatz der Rechtsprechung	453
2. Kritik der Literatur	454
3. Stellungnahme	454
IV. Verhältnis zum Sonderrechtsschutz	457
1. Funktionsidentität	457
2. Interessenschutz	458
3. Handlungsbezogener Schutz	459
4. Relativer Ausschlussmechanismus	460
V. Folgenabschätzung und Rechtssicherheit	461
C. Inhaltliche Ausgestaltung	464
I. Tatbestand	464
1. Anspruchsinhaber	464
2. Anspruchsvoraussetzungen	466
3. Schutzbereich	467
a) Sperrwirkung	467
b) Verletzungshandlung	468
c) Schutzzumfang	469
II. Schrankenregelungen	470
1. Sachliche Schranken	471
2. Zeitliche Schranken	472
a) Grundsätze	472
b) Bewertungskriterien	473
(aa) Leistungsbezogene Bewertung	473
(bb) Investitionsbezogene Bewertung	474
c) Stellungnahme	475
III. Rechtsfolgen	478
1. Schadensersatzansprüche	478
2. Bereicherungsansprüche	480

Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	483
Literaturverzeichnis	491
Sachregister	521