

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung	21
Kapitel 1: Das Verschulden im allgemeinen Zivilrecht	25
A. Das Verschuldensprinzip	25
I. Inhalt	25
II. Gefährdungshaftung	28
III. Historische Herleitung	29
1. Das römische Recht	30
2. Entwicklung seit der Aufklärung	31
B. Maßstäbe	34
I. Der Vorsatz	34
1. Bezugspunkt	34
2. Merkmale	35
a) Das intellektuelle Element	35
aa) Umfang	35
bb) Bewusstsein der Rechtswidrigkeit	36
cc) Abgrenzung: reine Kenntnis-Erfordernisse	36
dd) Identität mit der Kenntnis nach EU-Recht?	37
aaa) Ansicht Markfort	37
bbb) Stellungnahme	38
b) Das voluntative Element	40
3. Die Bedeutung des Vorsatzes im Zivilrecht	41
II. Die Fahrlässigkeit	41
1. Vorwurf	42
a) Erkennbarkeit	42
aa) Erkennbarkeit in tatsächlicher Hinsicht	42
bb) Erkennbarkeit in rechtlicher Hinsicht	43
b) Vermeidbarkeit	43
2. Grade der Fahrlässigkeit	44
a) Einfache Fahrlässigkeit	44
aa) Objektiver Sorgfaltsmaßstab	44
bb) Begründung	45

cc) Konkretisierung	45
b) Grobe Fahrlässigkeit	46
aa) Definition	46
bb) Inhalt	47
3. Kriterien zur Bestimmung der Sorgfaltsmaßstäbe	47
4. Kennenmüssen i.S.d. § 122 II BGB	48
 Kapitel 2: Das Verschulden in der urheberrechtlichen Haftung	 49
A. Ursprung	49
I. Historischer nationaler Ursprung	49
II. Europarechtliche Schadensersatzansprüche	50
1. Art. 8 Abs. 2 InfoSoc-RL	51
2. Der Schadensersatzanspruch der Durchsetzungs-RL	53
a) Inhalt des Art. 13 Durchsetzungs-RL	54
aa) Wortlaut	54
bb) Umsetzung des TRIPs-Abkommens	55
cc) Umsetzung ins deutsche Urheberrecht	57
aaa) Umsetzung des ersten Absatzes	57
bbb) Umsetzung des zweiten Absatzes	58
ccc) Zwischenergebnis	60
b) Maßstäbe	60
aa) Diskussion: Grobe/leichte Fahrlässigkeit	61
aaa) Wortlaut und systematische Argumente	62
bbb) Strenge Maßstäbe als „Rettungsanker“	63
ccc) Zusammenfassung	64
bb) Vereinbarkeit einer verschuldensunabhängigen Schadensersatz-Haftung mit der Durchsetzungs-RL	64
aaa) Argumente für die Vereinbarkeit mit der Richtlinie	64
bbb) Stellungnahme	65
c) „wirksam, verhältnismäßig und abschreckend“	67
d) Bemessung des Schadensersatzes nach Grad des Verschuldens	67
aa) Verknüpfung von Vorsatz und Verdoppelung der Lizenzanalogie	68
aaa) Vorschlag des Ausschusses für Recht und Binnenmarkt	68

bbb) EuGH-Urteil: „OTK/SFP“	70
ccc) Meinungen und Vorschläge	71
ddd) Stellungnahme	73
bb) Ausnahmen für leichte Fahrlässigkeit	76
aaa) Umsetzung der Durchsetzungs-RL	76
bbb) Kritik	76
ccc) Stellungnahme	77
B. Passivlegitimation	77
I. Täter	78
1. Unmittelbarer Täter	78
2. Mittelbare Handlungen	79
II. Teilnehmer	81
III. Fallgruppe: Veranstalterhaftung	82
C. Verschulden	84
I. Vorsatz im Urheberrecht	84
1. Zivilrechtliches Vorsatzerfordernis	84
2. Urheberrechtliche Straf- und Bußgeldvorschriften	85
II. Fahrlässigkeit im Urheberrecht	87
1. Allgemeine Grundsätze der Fahrlässigkeit	87
2. Begründung für einen strengen Maßstab	89
3. Freistellungsklausel	90
a) Verbreitung	91
b) Inhalt	92
c) Rechtliche Beurteilung	93
aa) Fallgruppe: Nichterfüllung der Abwehrpflicht	93
bb) BGH: „Baumarkt“	94
aaa) Inhalt	95
bbb) Übertragbarkeit	96
cc) Weitere Rechtsprechung	98
aaa) OLG Hamburg: „Buy-out mit Pauschalabgeltung“	98
bbb) OLG Hamm „Rahmenvertrag eines Medienhauses“	100
d) Berücksichtigung von Freistellungsklauseln	100
aa) Einleitung: Vergleichbare Situation	101
bb) Inhalt des Trennungsprinzips im Recht der Haftpflichtversicherung	102

cc) Diskussion hinsichtlich einer Berücksichtigung	103
dd) Übertragung auf das Urheberrecht	105
e) Zwischenergebnis	106
4. Konkrete Sorgfaltsmaßstäbe	106
a) Analoge Verletzungshandlungen	107
aa) Stufe 1: Verleger, Herausgeber, Redakteure	107
aaa) Sorgfaltsmaßstäbe	108
bbb) Ansätze eines gesenkten Sorgfaltsmaßstabs	110
(1) Entscheidung des OLG München	110
(2) Stellungnahme	112
bb) Vervielfältigungshandlungen	114
aaa) Rechtsprechung	115
bbb) Abweichende Stimmen in der Literatur	116
ccc) Stellungnahme	117
ddd) Zusammenfassung	119
cc) Verbreitungshandlungen	119
aaa) Importeure	120
(1) Rechtsprechung	120
(2) Parallelimporte	121
bbb) Händler	121
(1) Privilegierung	122
(a) „Buchhändler-Privileg“	122
(b) Kritik	124
(2) Weiterführende aktuelle Rechtsprechung	125
(a) BGH-Urteil „Al Di Meola“	125
(b) OLG Hamburg: Haftung des Betreibers eines Online-Shops	126
(3) Stellungnahme	127
b) Digitale Verletzungshandlungen	128
aa) Grenzen nach dem TMG	129
bb) Fallgruppen	130
aaa) Verwendung fremder Werke	130
(1) BGH: Foto eines Sportwagens	131
(2) LG Frankfurt a.M.: „Autounfallbilder kostenlos“	131
(3) LG Hamburg: Fotos aus Bilderdatenbanken	132

(4) LG Frankfurt a.M.: Verletzung Creative-Commons	133
bbb) Bereitstellung zum Download	133
(1) Individueller Upload	134
(2) Filesharing	134
c) Fehlendes Verschulden	135
d) Zusammenfassung	136
D. Irrtümer	137
I. Rechtsirrtümer	137
1. Der Rechtsirrtum im allgemeinen Zivilrecht	137
2. Urheberrechtliche Rechtsprechung	139
a) Konstellation 1: Vorliegen höchstrichterlicher Rechtsprechung	139
b) Konstellation 2: Streitige Rechtslage ohne gefestigte Rechtsprechung	141
c) Konstellation 3: Ausnahme „Neuland“	143
aa) Voraussetzungen	143
bb) Rechtsprechungsbeispiele	144
cc) Zukunft der Rechtsprechung	145
II. Tatsachenirrtümer	146
III. Fazit	147
E. Kritik	147
I. Frühere Auseinandersetzung	147
II. Aktuelle Kritik	148
F. Weitere urheberrechtliche Rechtsnormen mit Verschuldensbezug	149
I. Die Haftung des Unternehmensinhabers nach § 99 UrhG	149
II. Entschädigung nach § 100 UrhG	150
Kapitel 3: Eine neue Dogmatik der Verschuldenshaftung	153
A. Problemendarstellung: Entwicklung der Nutzer	153
I. Ursprüngliche Situation	153
II. Aktuelle Situation	154
B. Der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit	155
I. Allgemeines	156
II. Anwendung in der urheberrechtlichen Praxis	157
1. Ziel: Ausgleich	157

2. Relevante Grundrechte	158
a) Anwendbarkeit europarechtlicher Grundrechte	158
b) Konkrete Grundrechte	159
aa) Grundrechte zugunsten der Rechteinhaber	159
aaa) Recht auf Eigentum (Art. 17 Abs. 2 GRCh, Art. 14 GG)	159
bbb) Recht auf wirksamen Rechtsbehelf (Art. 47 Abs. 1 GRCh)	160
bb) Grundrechte zugunsten der Nutzer	160
aaa) Meinungs- und Informationsfreiheit (Art. 11 Abs. 1 GRCh, Art. 5 Abs. 1 GG)	160
bbb) Unternehmerfreiheit (Art. 16 GRCh)	163
III. Anwendung auf das Verschulden	164
1. Legitimer Zweck	165
2. Geeignetheit	165
3. Erforderlichkeit	165
4. Angemessenheit	166
IV. Zusammenfassung	167
C. Unmittelbare Täterschaft	167
I. Hinweise zur rechtlichen Situation	168
1. Lizenzrechtliche Angaben	168
a) Lizenzverträge	168
b) Lizenzangaben	169
aa) Problem: fehlerhafte Lizenzangaben	170
bb) Stellungnahme	170
c) Sonstige vertragliche Gestaltungen	171
2. Weitere Anhaltspunkte	171
a) Erforderlichkeit weiterer Anhaltspunkte	172
b) Offensichtlichkeit i.S.d. § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG	172
c) Konkrete Anhaltspunkte	173
aa) Werk	173
bb) Quelle	174
cc) Anbieter	174
dd) Entgeltlichkeit	175
ee) Zeitpunkt der Veröffentlichung	175
II. Konkrete Maßstäbe	175
1. Pro Unterscheidung nach Nutzergruppen	176

2. Maßstäbe für Nutzergruppen	176
a) Professionelle Nutzer	177
aa) Umfang der Nutzergruppe	177
bb) Sorgfaltsmaßstäbe	177
b) Gewerblich tätige Nutzer ohne direkten Urheberrechtsbezug	178
aa) Umfang der Nutzergruppe	178
bb) Sorgfaltsmaßstäbe	179
aaa) Großunternehmen	179
bbb) Mittlere/Kleinunternehmen	180
ccc) Influencer	182
c) Nutzung zu privatem Gebrauch	183
aa) Download und Streaming	184
bb) Upload	184
cc) Verletzungshandlungen Minderjähriger	186
III. Verteilung der Beweislast	187
 Kapitel 4: Erweiterte täterschaftliche Haftung und Verschulden	189
A. Täterschaftliches Haftungskonzept für Intermediäre	189
I. Säule 1: Rechtsprechung des EuGH zu Art. 3 InfoSoc-RL	189
1. Das Recht der öffentlichen Wiedergabe	189
a) Nationale und europarechtliche Kodifizierung	190
b) Tatbestand der öffentlichen Wiedergabe	191
aa) Systematik	192
bb) Zweistufige Prüfung	193
aaa) Handlung der Wiedergabe	193
bbb) Öffentlichkeit der Wiedergabe	193
(1) Anzahl der Adressaten	194
(2) „Anderes technisches Verfahren“ bzw. „Neues Publikum“	195
(a) Vorprüfung: „anderes technisches Verfahren“	195
(b) „Neues Publikum“	196
(3) Erwerbszwecke	196
cc) Zentrale Rolle des Nutzers und Vorsätzlichkeit seines Handelns	197
aaa) Ursprung	197
bbb) Inhalt	198

ccc) Bezugspunkt	198
ddd) Zweck	199
eee) Fallgruppe: „Versehentliche Veröffentlichung“	199
fff) Verortung im Prüfungsaufbau	201
ggg) Zusammenfassung	202
2. Neue Rechtsprechung des EuGH	203
a) Ausgangspunkt	203
b) Entwicklung	204
c) Konsolidierung durch die Entscheidungen „YouTube“ und „Cyando“	209
aa) Entscheidung	210
bb) Einordnung	212
II. Säule 2: Art. 17 DSM-RL	213
1. Anwendungsbereich	213
2. Vornahme einer öffentlichen Wiedergabe	214
3. Verpflichtungen nach Absatz 4	215
a) Inhalt	215
b) Einordnung als Verkehrs- oder Sorgfaltspflichten	217
4. Umsetzung in das deutsche Recht	219
III. Vorliegen eines neuen Haftungskonzeptes	221
1. Grundgedanke	221
2. Voraussetzungen	222
a) Persönlicher Anwendungsbereich	222
aa) Allgemeiner Anwendungsbereich	222
bb) Spezialfall: Art. 17 DSM-RL	223
b) Zurechnungskriterium	224
aa) Kenntnis	224
bb) Verkehrspflichten	225
aaa) Herleitung	225
bbb) Umfang der Verkehrspflichten	226
cc) Zusammenfassung	228
3. Anwendung auf weitere Verwertungshandlungen (Handel)	228
B. Rolle des Verschuldens	230
I. Verhältnis von Verkehrspflichten und Sorgfaltspflichten	230
1. Allgemeines Zivilrecht	230
a) Ansicht von Wagner	231



b) Herrschende Ansicht in Literatur und Rechtsprechung	231
2. Urheberrechtliches Haftungskonzept	232
3. Inhaltliche Abgrenzung	233
II. Die konkrete Ausgestaltung der Sorgfaltspflichten	234
1. Erkundigungspflichten des Intermediärs	234
2. Umfang der Sorgfaltspflichten	235
a) Situation 1: Entwicklung von Verkehrspflichten	235
aa) Quellen von Verkehrspflichten	235
aaa) Rechtsprechung	236
bbb) Gesetzgebung	237
ccc) Literatur	238
bb) Zeitliche Wirkung	238
aaa) Deutsche Rechtsprechung	238
bbb) EuGH-Rechtsprechung	239
(1) Allgemeines zur EuGH- Rechtsprechung	239
(2) Auswirkungen auf die urheberrechtliche Haftung	241
ccc) Zusammenfassung	242
cc) Die Maßstäbe im Entwicklungsprozess	243
b) Situation 2: Pflichten bestimmt, absichtlich nicht eingehalten („Vorsatz“)	244
c) Situation 3: Pflichten bestimmt, nicht eingehalten, weil verkannt („Fahrlässigkeit“)	246
aa) Vorschlag: Begrenzung auf grobe Fahrlässigkeit	246
bb) Lösung: Flexible Ausgestaltung des Verschuldens	247
aaa) Bezugspunkte	247
bbb) Verpflichtungen	247
(1) Prüfung der Rechtslage	247
(2) Verbotsirrtum	248
(3) Lediglich vergleichbare höchstrichterliche Rechtsprechung	249
(4) Prüfung im Einzelfall	250

d) Situation 4: Pflichten bestimmt, grundsätzlich eingehalten, in konkreter Situation nicht, aufgrund besonderer Umstände	250
aa) Ausgangspunkt	251
bb) Normalbetrieb	251
cc) Ausnahmesituation	252
dd) Verkehrspflichten während der Ausnahmesituation	253
aaa) Pflicht zur Wiederherstellung des Normalbetriebs	253
bbb) Priorisierung der vorhandenen Kapazitäten	254
Kapitel 5: Die bereicherungsrechtliche Haftung im Urheberrecht	257
A. Anwendung im Urheberrecht	257
I. Historie	257
II. Inhalt	258
1. Tatbestand	259
2. Rechtsfolgen	259
3. Verjährung	260
a) Allgemein	261
b) Restschadensersatzanspruch nach § 852 BGB	261
4. Entreicherung	261
5. Zusammenfassung	262
B. Problemstellung	262
C. Lösung	264
I. Verletzung von Urheberrechten	264
1. Entscheidung für eine Verschuldenshaftung	265
2. Nebeneinander von verschuldensabhängiger und verschuldensunabhängiger Haftung	266
a) Internationale und europarechtliche Vorgaben	266
b) Folge für die deutsche Rechtsprechung	268
aa) Verstoß gegen die internationalen und europarechtlichen Wertungen	268
bb) Stimmen aus der Literatur	269
cc) Zusammenfassung	270

3. Kein Verstoß gegen allgemeine zivilrechtliche Prinzipien	270
a) Parallele Anwendung im allgemeinen Zivilrecht	270
b) Urheberrechtliche Situation	271
4. Resümee	273
II. Anwendbarkeit in sonstigen urheberrechtlichen Sachverhalten	274
1. Anwendung in Lizenzketten	275
2. Anwendung von § 852 BGB	275
3. Anwendung von § 816 BGB	276
a) Plattformhaftung	276
b) Unberechtigte Lizenzvergabe	276
aa) Ansprüche gegen den Lizenzgeber	276
bb) Ansprüche gegen den Lizenznehmer	277
Zusammenfassung	279
Literaturverzeichnis	287