

Vorwort	7
Inhaltsverzeichnis	9
Einleitung	17
A) Begriffsdefinition	17
B) Problemaufriss	18
C) Gang der Untersuchung	19
I) Vorläufer in der Kunstgeschichte: Kunst und Recht	19
1) Konzeptkunst – Inhalt und Form	20
2) Appropriation Art – Bedeutung der Aneignung	21
II) Medienkunst und Werkproduktion	22
1) Veränderte Rahmenbedingungen	22
2) Rechtliche Wertung	22
III) Systematisierung und Flexibilisierung	23
1) Fair Use	24
2) Dreistufentest	24
3) Harmonisierungsgrad der freien Benutzung	26
4) Freie Benutzung im europäischen Recht	26
D) Eingrenzung des Untersuchungsgegenstandes	26
Kapitel 1: Kunsttheoretische Einflüsse	
A) Dada – Zufall	29
B) Ready-mades – Einbeziehung vorgefundener Gegenstände	29
C) Op-Art, kinetische Kunst – Interaktion des Betrachters	30
D) Performance, Happening, Fluxus – Handlungsanweisungen und offene Strukturen	30
E) Pop Art – Produkte der Massenmedien	31
F) Appropriation Art – Metakunst	31
Kapitel 2: Konzeptkunst	
A) Form und Idee in der Kunst	33
I) Kunstkritik	34
II) Kunsthandel	37
III) Institutionskritik	38
B) Form und Idee im Recht	40

I) Werkarten	40
II) Urheberschaft	41
III) Werkbegriff	42
1) Wahrnehmbare Formgebung	42
2) Schöpfungshöhe	42
a) Sprache	43
b) Visualisierung von Sprache	43
c) Ready-Made	44
3) Idee	44
4) Methode	45
IV) Nachahmungsschutz	46

### Kapitel 3: Appropriation Art

A) Die Kunst der Wiederholung – Strategien in der Moderne	47
B) Original – Kopie – Stilkopie – Zitat – Parodie	51
I) Urheberrechtliche Nutzung	52
1) Schutzfähigkeit von Stil und/oder Motiv	52
2) Original/Kopie – Vervielfältigung nach § 16 UrhG	53
a) Vervielfältigungsbegriff	53
b) Abgrenzung zur Bearbeitung nach § 23 UrhG	53
3) Unfreie Bearbeitung, § 23 UrhG	54
a) Verhältnis zur Vervielfältigung nach § 16 UrhG	55
b) Begriff der Bearbeitung	56
c) Bearbeitung und sonstige Umgestaltung	56
d) Systematische Einordnung	58
e) Veröffentlichung	59
f) § 23 UrhG und Integritätsschutz	60
II) Erlaubnistatbestände	60
1) Freie Benutzung, § 24 UrhG	61
a) Historie	61
aa) Preußisches Gesetz von 1837 und Norddeutscher Bund	61
bb) Kunsturheberrecht von 1876	62
cc) LUG (1901) und KUG (1907)	63
dd) Urheberrechtsgesetz von 1965	65
b) Abstandsbestimmung	66
aa) äußerer Abstand	66
bb) innerer Abstand	67
2) Zitatrecht, § 51 UrhG	70
a) Zitatzweck	70
b) in einem selbstständigen Werk	71
c) Art und Umfang des Zitats	73

d) Substitutionskonkurrenz	73
e) Änderungsverbot und Quellenangabe	74
III) Zusammenfassung	75

## Kapitel 4: Digital Art

A) Kunst und Neue Medien	79
B) Charakteristika digitaler Werke	80
I) performativ	81
II) interaktiv	83
III) generativ	83
1) Markov-Ketten	84
2) Neuronale Netze	84
3) Evolutionäre Systeme	85
4) Fraktale	86
5) Cellulare Automaten	87
IV) Schnittstellen	87
V) Datenbanken	88
VI) Multimediale Inhalte	88
C) Kunstgattungen	89
I) Software Art	89
II) Virtual und Augmented Reality	90
III) Net Art	91
D) Themen und Strategien der Digital Art	93
I) Datenvisualisierung/Mapping	93
II) Artificial Life and Intelligence	94
III) Telepräsenz, Telematik und Telerobotik	95
IV) Körper und Identitäten	97
V) Überwachung	98
VI) Aktivismus und Hacktivismus	99
VII) Game Art	100
VIII) Appropriation	101

## Kapitel 5: Herausforderungen für das Recht

A) Das digitale Werk	106
I) Schutz der Komponenten/Werkarten	107
1) Hardware	107
2) Software	107
3) Datenbanken	107
4) Multimediale Inhalte	109
a) Fotografien	109
b) Computergenerierte Bilder	110
c) Film, Video	112

d) Abgebildete Gegenstände	113
e) Musik	114
f) Sprachwerke	115
g) Grafiken	117
II) Schutz von Teilen	117
1) Film	118
2) Fotografie	118
3) Musik	119
4) Sprachwerke	121
5) Datenbanken	122
III) Schutz des Gesamtwerks	123
1) Erzählung/künstlerische Aussage	124
2) Multimedialität	125
a) Filmähnliche Werke	126
b) Softwareschutz, §§ 69a ff. UrhG	126
c) Sammelwerke/ Datenbanken	128
d) Werkkategorie <i>sui generis</i>	128
IV) Anwendbare Rechtsvorschriften	129
B) Schutzvoraussetzungen	132
I) Ergebnis eines persönlich-geistigen Schaffensprozesses	132
1) Maschinelle Erzeugnisse	132
2) Aleatorische Erzeugnisse	133
a) generative Systeme	134
b) interaktive Werke	136
II) Wahrnehmbare Form	137
III) Gestaltungshöhe	138
C) Werkschöpfer	139
I) Künstler	140
II. Künstlergruppe	142
1) Selbstständig schutzberechtigte Beiträge	142
2) Gesonderte Verwertbarkeit	143
3) Sukzessives Schaffen	143
4) Multimediarwerke	143
5) Begründung durch Realakt/ rechtsgeschäftliche Vereinbarung	143
III) Betrachter	145
1) Urheberrecht des Künstlers	146
2) Urheberrecht des Rezipienten	147
3) Miturheber-/Gehilfenschaft	147
D) Urheberrechtliche Nutzungen	148
I) Vervielfältigung	148
II) Öffentliche Zugänglichmachung, § 19a UrhG	149

1)	Handhabung im deutschen Recht	149
2)	Die Rechtsprechung des EuGH zum Recht der öffentlichen Wiedergabe	152
3)	Urheberrechtliche Wertung für digitale Werke	155
a)	Wiedergabehandlung	155
b)	Täterschaft, Mittäterschaft, Störerhaftung	156
c)	Sorgfaltspflichten	157
d)	Öffentlichkeit	158
III)	Bearbeitung	160
IV)	Datenbankschutz – Entnahme /Weiterverwendung	160
E)	Erlaubnistaatbestände	163
I)	Freie Benutzung	163
1)	Anwendbarkeit auf verwandte Schutzrechte	163
2)	§ 24 UrhG und der Investitionsschutz des Datenbankherstellers	164
a)	Schutzbedürfnis	164
b)	Bearbeitungsrecht	165
c)	Sonderregelung in § 87a Abs. 1 S. 2 UrhG	166
d)	Sonderregelung in § 87b Abs. 1 UrhG	166
e)	Abschließende Regelung durch Schranken in § 87c UrhG	167
3)	Voraussetzungen für die analoge Anwendung der freien Benutzung	168
4)	Abstandsbemessung	169
5)	Berücksichtigung des inneren Abstands	169
II)	Schranken	171
1)	Zitatrecht	171
2)	Unwesentliches Beiwerk	171
III.	Plädoyer für eine erweiternde Auslegung	172

## Kapitel 6: Fair Use-Doktrin

A)	Auslegung und Anwendung	176
I)	Faktor 1: »purpose and character of the use«	177
1)	Transformative use	177
2)	Commercial use	181
II)	Nature of the copyrighted work	182
1)	Creative vs. fictional	182
2)	Published/unpublished	182
III)	The Amount and Substantiality of the Portion Used	183
IV)	The Effect of the Use upon the Potential Market	184
B)	Warum bietet Fair Use mehr Flexibilität?	186

## Kapitel 7: Dreistufentest

A) Historie	190
I) Revidierte Berner Übereinkunft (RBÜ)	190
II) TRIPS und WIPO-Verträge	192
III) InfoSoc-Richtlinie	194
B) Systematik	195
C) Auslegung	198
I) certain cases	198
II) special cases	200
III) normale Auswertung nicht beeinträchtigt	201
IV) ungebührliche Verletzung berechtigter Interessen	204
1) Interessenabwägung	204
2) Verwertungsrechte	204
3) Urheberpersönlichkeitsrechte	205

## Kapitel 8: Anwendung des Dreistufentests auf § 24 UrhG?

A) Schranke oder Schutzbereichsbestimmung	208
I) Stellung im Gesetz	208
II) Systematik	208
B) Übertragbarkeit des Dreistufentests	209
1) Funktionale Betrachtung	210
a) Amtliche Werke	211
b) Ephemere Vervielfältigungen	212
2) Beweislast	212
C) Verfassungsrechtliche Vorgaben	213
I) Eigentumsgarantie	213
II) Anwendung europäischer Grundrechte	215
D) Ist die freie Benutzung von der InfoSoc-Richtlinie harmonisiert?	216
I) Bearbeitungsrecht	217
1) Berner Übereinkunft	217
2) Unionsrecht	220
II) Freie Benutzung	221
1) Berner Übereinkunft	221
2) Unionsrecht	222
a) Harmonisierungsgrad	222
b) Abschließende Regelung durch Schranken?	223

## Kapitel 9: Konkretisierung des § 24 UrhG anhand von Dreistufentest und Fair Use

A) Fair Use – Vergleichende Betrachtung mit § 24 UrhG	226
I) 1. Faktor	227

II)	2. und 3. Faktor	228
III)	4. Faktor	230
B)	Fair Use/ Dreistufentest – Vergleichende Betrachtung	230
I)	Urheberpersönlichkeitsrechte	230
II)	Interessenabwägung	231
III)	Verhältnis zu den Schranken	231
C)	Erweiternde Auslegung des § 24 UrhG	232
I)	Entstehung eines selbstständigen Werkes	233
II)	In freier Benutzung geschaffen	234
1)	1. Stufe: in bestimmten Sonderfällen	234
a)	äußerer Abstand: Verblassenstheorie	235
b)	innerer Abstand	236
2)	2. Stufe: normale Auswertung nicht beeinträchtigt	239
3)	3. Stufe: keine ungebührliche Verletzung berechtigter Interessen	240
a)	Vermögenswerte Befugnisse	240
b)	Urheberpersönlichkeitsrechte	243
aa)	Werkintegrität, § 14 UrhG	243
bb)	Namensnennungsrecht	247
cc)	Veröffentlichungsrecht	247
D)	Leistungsschutzrechte	248
I)	1. Stufe	248
II)	2. Stufe	250
1)	Substitutionsgefahr	251
a)	Der Rechtsgedanke der Ersetzung im Urheberrecht	251
b)	Substitution des Originals	253
c)	Isolierte Betrachtung von Teilen	254
2)	Ersparnis eigener Aufwendungen	256
3)	Marktversagen	257
III)	3. Stufe	258
E)	Freie Benutzung im Unionsrecht	258
I)	Begrenzung des Schutzgegenstands	259
1)	Urheberrecht	259
2)	Leistungsschutzrechte	259
II)	Einschränkende Auslegung der Verwertungsrechte	260
III)	Erweiternde Auslegung der Schranken	262
	Zusammenfassung und Thesen	265
	Literaturverzeichnis	273