

# Inhaltsübersicht

|   |     |
|---|-----|
| Einleitung . . . . .  | 1   |
| A. Problemaufriss. . . . .  | 1   |
| B. Stand der Forschung . . . . .  | 3   |
| C. Gang der Untersuchung. . . . .   | 4   |
| <i>Teil 1: Das System urheberrechtlicher Schranken</i> . . . . .                                  | 5   |
| A. Begriff und Inhalt der urheberrechtlichen Schranken . . . . .                                  | 5   |
| B. Einfluss der philosophischen Grundlagen des Urheberrechts . . . . .                            | 13  |
| C. Grundrechtsrelevanz der Schranken . . . . .  | 42  |
| D. Ökonomische Funktion der Schranken . . . . .   | 74  |
| E. Zusammenfassung und kritische Würdigung . . . . .  | 96  |
| <i>Teil 2: Schranken und subjektive Rechte der Nutzer</i> . . . . .                               | 99  |
| A. Vom Urheberrecht abgeleitetes Nutzungsrecht . . . . .  | 100 |
| B. Originäres Recht des Nutzers . . . . .   | 153 |
| C. Zusammenfassung . . . . .  | 168 |
| <i>Teil 3: Vertragliche Abdingbarkeit der urheberrechtlichen Schranken</i> . . . . .              | 171 |
| A. Der Begriff der „Abdingbarkeit“ urheberrechtlicher Schranken . . . . .                         | 171 |
| B. Urheberrechtliche Wirksamkeit vertraglicher Beschränkungen. . . . .                            | 178 |
| C. Schuldrechtliche Wirksamkeit vertraglicher Beschränkungen. . . . .                             | 213 |
| D. Beschränkungen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen. . . . .                                    | 329 |
| E. Zusammenfassung . . . . .  | 429 |
| F. Zwingender Charakter der Schranken de lege ferenda? . . . . .                                  | 430 |
| <i>Teil 4: Beeinträchtigung des Schrankengebrauchs durch technische Schutzmaßnahmen</i> . . . . . | 433 |
| A. Begriff und Funktionsweise technischer Schutzmaßnahmen . . . . .                               | 433 |
| B. Das Umgehungsverbot nach § 95a Abs. 1 UrhG. . . . .  | 450 |
| C. Zur Zulässigkeit des Einsatzes technischer Maßnahmen außerhalb von § 95a UrhG . . . . .        | 531 |
| D. Zusammenfassung . . . . .  | 537 |
| <i>Teil 5: Gesamtergebnis</i> . . . . .   | 539 |

# Inhaltsverzeichnis

|                   |   |
|-------------------|---|
| Vorwort . . . . . | V |
|-------------------|---|

## Einleitung

|                                    |   |
|------------------------------------|---|
| A. Problemaufriss . . . . .        | 1 |
| B. Stand der Forschung . . . . .   | 3 |
| C. Gang der Untersuchung . . . . . | 4 |

## *Teil 1*

### Das System urheberrechtlicher Schranken

|   |    |
|---|----|
| A. Begriff und Inhalt der urheberrechtlichen Schranken . . . . .              | 5  |
| I. Das Urheberrecht als ausschließliches Herrschaftsrecht . . . . .           | 5  |
| II. Die Schranken des Urheberrechts im UrhG . . . . .                         | 6  |
| 1. Freistellung, gesetzliche Lizenz und Zwangslizenz . . . . .                | 6  |
| 2. Außerhalb des sechsten Abschnitts geregelte Schranken . . . . .            | 7  |
| 3. Die von den Schranken verfolgten Zwecke . . . . .                          | 7  |
| III. Ausländische Rechtsordnungen . . . . .                                   | 9  |
| 1. Europa . . . . .   | 9  |
| 2. USA . . . . .  | 10 |
| B. Einfluss der philosophischen Grundlagen des Urheberrechts . . . . .        | 13 |
| I. Personalistische Begründungen . . . . .                                    | 14 |
| 1. Rechtfertigung des Urheberrechts . . . . .                                 | 14 |
| a. Die naturrechtliche Lehre vom geistigen Eigentum . . . . .                 | 14 |
| b. Verfassungsrechtliche Begründung . . . . .                                 | 19 |
| 2. Rechtfertigung der Schranken . . . . .                                     | 21 |
| a. Die Sozialbindung subjektiver Rechte im Allgemeinen . . . . .              | 22 |
| b. Die besondere Sozialbindung des Urheberrechts . . . . .                    | 23 |
| (1) Begründungsansätze . . . . .  | 23 |
| (2) Kritik an der Lehre von der besonderen Sozialbindung . . . . .            | 25 |
| (3) Die heutige Lehre von der Sozialbindung des geistigen Eigentums . . . . . | 26 |

|   |    |
|---|----|
| 3. Ergebnis . . . . .   | 28 |
| II. Utilitaristische Begründungen . . . . .   | 28 |
| 1. Rechtfertigung des Urheberrechts . . . . .   | 28 |
| 2. Rechtfertigung der Schranken am Beispiel des Fair use<br>im US-amerikanischen Recht. . . . . | 31 |
| a. Zweck und Art der Nutzung . . . . .  | 32 |
| b. Auswirkung auf die Vermarktung des Werkes . . . . .  | 38 |
| c. Natur des Werkes und Umfang der Nutzung . . . . .  | 39 |
| 3. Ergebnis . . . . .   | 40 |
| III. Fazit . . . . .  | 40 |
| C. Grundrechtsrelevanz der Schranken . . . . .  | 42 |
| I. Die Sozialpflichtigkeit des Urheberrechts . . . . .  | 42 |
| II. Der Grundrechtsschutz der Schrankenbegünstigten . . . . .                                   | 45 |
| 1. Grundrechtskollision und praktische Konkordanz . . . . .                                     | 45 |
| 2. Einzelne Grundrechte . . . . .   | 47 |
| a. Meinungsfreiheit . . . . .   | 47 |
| b. Wissenschaftsfreiheit . . . . .  | 50 |
| c. Presse- und Rundfunkfreiheit . . . . .   | 50 |
| d. Kunstfreiheit . . . . .  | 52 |
| e. Informationsfreiheit . . . . .   | 55 |
| (1) Die Begründung des Gesetzgebers zu § 53 Abs. 1 UrhG . . . . .                               | 55 |
| (2) Der Schutzbereich der Informationsfreiheit . . . . .  | 56 |
| (3) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung des Eingriffs . . . . .                                | 59 |
| (4) Grenzen der Informationsfreiheit . . . . .  | 62 |
| 3. Ergebnis . . . . .   | 63 |
| III. Einfluss des Verfassungsrechts auf die Auslegung der<br>Schrankenbestimmungen . . . . .    | 63 |
| 1. Vorrang des gesetzgeberischen Ausgestaltungsauftrags . . . . .                               | 64 |
| 2. Grundsatz der engen Auslegung von Schranken-<br>bestimmungen . . . . .                       | 65 |
| a. Schranken als Ausnahmebestimmungen . . . . .   | 66 |
| b. Verfassungskonforme Auslegung . . . . .  | 69 |
| c. Die neuere Rechtsprechung des BGH . . . . .  | 71 |
| 3. Ausdehnung der Schranken auf andere Verwertungsrechte . . . . .                              | 72 |
| 4. Vereinbarkeit mit dem Dreistufentest . . . . .   | 73 |
| D. Ökonomische Funktion der Schranken . . . . .   | 74 |
| I. Ökonomische Funktion des Urheberrechts . . . . .   | 75 |
| 1. Die Nichtexklusivität geistiger Schöpfungen . . . . .  | 75 |
| 2. Beseitigung des in der Nichtexklusivität liegenden<br>Marktversagens . . . . .               | 78 |
| 3. Unernutzung der Nichtrivalität als notwendige Folge<br>der Ausschließlichkeit . . . . .      | 81 |

|      |  |    |
|------|--|----|
| II.  | Schranken als Reaktion auf ein Marktversagen . . . . .                           | 82 |
| 1.   | Verringerung der Kosten der Werkschöpfung . . . . .                              | 82 |
| 2.   | Behebung eines Marktversagens . . . . .  | 84 |
|      | a. Transaktionskosten . . . . .  | 85 |
|      | b. Externe Effekte . . . . .   | 88 |
|      | c. Eigennütziges Interesse an einer Verhinderung der Verbreitung . . . . .       | 90 |
| 3.   | Berechtigung urheberrechtlicher Schranken im digitalen Umfeld . . . . .          | 90 |
|      | a. Digital Rights Management als Ersatz für das Urheberrecht . . . . .           | 91 |
|      | b. Fortbestehen der ökonomischen Funktion urheberrechtlicher Schranken . . . . . | 92 |
| III. | Ergebnis . . . . .   | 95 |
| E.   | Zusammenfassung und kritische Würdigung . . . . .                                | 96 |

*Teil 2***Schranken und subjektive Rechte der Nutzer**

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| A.  | Vom Urheberrecht abgeleitetes Nutzungsrecht . . . . .  | 100 |
| I.  | Vertragliche Einräumung eines Nutzungsrechts. . . . .  | 101 |
| 1.  | Erschöpfung des Verbreitungsrechts . . . . .   | 101 |
| 2.  | Schranken der §§ 44a ff. UrhG . . . . .  | 103 |
|     | a. Fehlender Anknüpfungspunkt für vertragliche Nutzungsrechte . . . . .                                      | 104 |
|     | b. § 60 UrhG als Auslegungsregel . . . . .   | 104 |
|     | c. § 44 Abs. 2 UrhG als Schranke des Ausstellungsrechts. . . . .   | 107 |
| 3.  | Schranken der §§ 69d und 69e UrhG . . . . .  | 109 |
|     | a. Die Berechtigung des Nutzers . . . . .  | 109 |
|     | (1) Die rechtmäßige Nutzung gemäß § 44a Nr. 2 UrhG . . . . .   | 111 |
|     | (2) Der zur Verwendung eines Vervielfältigungsstücks Berechtigte in §§ 69d Abs. 1 und 3 UrhG . . . . .       | 113 |
|     | (a) Wortlaut . . . . .   | 113 |
|     | (b) Entstehungsgeschichte . . . . .  | 113 |
|     | (c) Telos . . . . .  | 115 |
|     | (3) Der zum Gebrauch eines Vervielfältigungsstücks Berechtigte in § 55a UrhG . . . . .                       | 118 |
|     | (4) Berechtigung zur Programmnutzung gemäß § 69d Abs. 2 UrhG . . . . .                                       | 119 |
|     | (5) Die zur Verwendung eines Vervielfältigungsstücks berechtigte Person in § 69e Abs. 1 Nr. 1 UrhG . . . . . | 120 |
|     | (6) Ergebnis. . . . .  | 120 |
|     | b. Auslegungsregel oder Inhaltsnorm . . . . .  | 120 |
|     | c. Unwirksamkeit abweichender vertraglicher Bestimmungen . . . . .   | 123 |
|     | (1) Zwingender Kern des § 69d Abs. 1 UrhG . . . . .  | 123 |
|     | (2) Über den zwingenden Kern hinausgehende Nutzungen . . . . .   | 125 |
| 4.  | Ergebnis . . . . .   | 128 |
| II. | Gesetzlich eingeräumtes Nutzungsrecht . . . . .  | 128 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Freigestellte Nutzungen . . . . .   | 129 |
| a.   | Begrenzung des Schutzrechtsinhalts . . . . .                                  | 129 |
| b.   | Abgrenzung zur gesetzlichen Definition der Verwertungs-<br>handlung . . . . . | 131 |
| 2.   | Erschöpfung des Verbreitungsrechts . . . . .                                  | 133 |
| a.   | Erschöpfung als zweistufiger Vorgang? . . . . .                               | 134 |
| b.   | Inhaltliche Begrenzung des Verbreitungsrechts. . . . .                        | 135 |
| 3.   | Gesetzliche Lizenzen . . . . .  | 137 |
| a.   | Gesetzliche Lizenzen im Entwurf von 1932. . . . .                             | 137 |
| b.   | Gesetzliche Nutzungsrechte im Regierungsentwurf<br>zum UrhG 1965. . . . .     | 138 |
| c.   | Gesetzliche Lizenzen der §§ 44aff. UrhG . . . . .                             | 139 |
| d.   | Vergleich mit Folgerecht und Bibliothekstantieme . . . . .                    | 142 |
| 4.   | Schranken der §§ 69d und 69e UrhG . . . . .                                   | 145 |
| a.   | Wortlaut . . . . .  | 146 |
| b.   | Systematik . . . . .  | 146 |
| c.   | Zwingende Vorgabe der Computerprogramm-Richtlinie . . . . .                   | 148 |
| 5.   | Ergebnis . . . . .  | 149 |
| III. | Bedeutung der Schranken im Deliktsaufbau . . . . .                            | 149 |
| 1.   | Schranken im Rahmen des § 97 UrhG . . . . .                                   | 149 |
| 2.   | Schranken im Rahmen des § 106 UrhG. . . . .                                   | 150 |
| IV.  | Zusammenfassung . . . . .   | 152 |
| B.   | Originäres Recht des Nutzers . . . . .  | 153 |
| I.   | Meinungsstand . . . . .   | 154 |
| II.  | Begriff des Nutzerrechts . . . . .  | 156 |
| 1.   | Objektives Recht . . . . .  | 157 |
| 2.   | Subjektives Recht des Nutzers . . . . .                                       | 157 |
| a.   | Die einzelnen Rechtspositionen . . . . .                                      | 159 |
| b.   | Recht auf Nutzung . . . . .   | 161 |
| c.   | Nutzungsfreiheit . . . . .  | 162 |
| 3.   | Fazit . . . . .   | 164 |
| III. | Bewehrungen der Nutzungsfreiheit . . . . .                                    | 165 |
| 1.   | Bewehrung gegenüber vertraglichen Verboten . . . . .                          | 165 |
| 2.   | Bewehrung gegenüber technischen Schutzmaßnahmen . . . . .                     | 166 |
| 3.   | Objektive Bewehrung durch Grundrechte . . . . .                               | 167 |
| C.   | Zusammenfassung . . . . .   | 168 |

*Teil 3***Vertragliche Abdingbarkeit  
der urheberrechtlichen Schranken**

|   |     |
|---|-----|
| A. Der Begriff der „Abdingbarkeit“ urheberrechtlicher Schranken . . . . .                       | 171 |
| I. Urheberrechtliche und schuldrechtliche Wirkung vertraglicher Nutzungsbeschränkungen. . . . . | 172 |
| II. Zwingendes und dispositives Recht. . . . .  | 174 |
| 1. Zwingendes Recht und Verbotsgesetze. . . . .   | 174 |
| 2. Sonstige Unwirksamkeitsgründe. . . . .   | 177 |
| III. Folgerungen für den Gang der Untersuchung . . . . .  | 178 |
| B. Urheberrechtliche Wirksamkeit vertraglicher Beschränkungen. . . . .                          | 178 |
| I. Beschränkung der Erschöpfungswirkung. . . . .  | 178 |
| 1. Urheberrechtliche Unwirksamkeit gemäß § 137 S. 1 BGB? . . . . .                              | 179 |
| 2. Dingliche Beschränkung gemäß § 31 Abs. 1 S. 2 UrhG . . . . .                                 | 181 |
| a. Beschränkung der Erstverbreitung . . . . .   | 182 |
| b. Beschränkung der Weiterverbreitung . . . . .   | 182 |
| (1) Räumliche Beschränkungen . . . . .  | 183 |
| (2) Zeitliche Beschränkungen . . . . .  | 184 |
| (3) Inhaltliche Beschränkungen . . . . .  | 185 |
| (a) Beschränkte Erschöpfung . . . . .   | 185 |
| (b) Die Entscheidung des KG im Fall „OEM-Version“ . . . . .                                     | 186 |
| (c) Die herrschende Auffassung . . . . .  | 187 |
| (d) Stellungnahme . . . . .   | 188 |
| c. Fazit . . . . .  | 193 |
| 3. Ausschluss der Weiterverbreitung gemäß § 34 Abs. 1 S. 1 UrhG . . . . .                       | 194 |
| 4. Zwingender Charakter der Erschöpfung. . . . .  | 195 |
| a. Urheberrechtlicher Typenzwang . . . . .  | 195 |
| b. Unwirksamkeit entgegenstehender Vereinbarungen . . . . .                                     | 198 |
| 5. Ergebnis . . . . .   | 199 |
| II. Beschränkung der Schranken in §§ 44aff. UrhG. . . . .                                       | 200 |
| 1. Dingliche Beschränkung gemäß § 31 Abs. 1 S. 2 UrhG? . . . . .                                | 200 |
| 2. Dinglich wirksamer Vorbehalt der Nutzungsrechte. . . . .                                     | 202 |
| 3. Zwingender Charakter der Schranken . . . . .   | 204 |
| a. Urheberrechtlicher Typenzwang . . . . .  | 204 |
| b. Abdingbarkeit des § 60 UrhG als Ausnahme? . . . . .  | 205 |
| 4. Abdingbarkeit des § 52b UrhG als Fremdkörper. . . . .  | 206 |
| III. Beschränkung der Befugnisse nach §§ 69d, 69e, 55a UrhG . . . . .                           | 208 |
| 1. Zwingender Charakter der §§ 69d Abs. 2 und 3, 69e, 55a UrhG . . . . .                        | 208 |
| 2. Zwingender Charakter des § 69d Abs. 1 UrhG . . . . .   | 210 |
| IV. Zusammenfassung. . . . .  | 213 |

|  |     |
|--|-----|
| C. Schuldrechtliche Wirksamkeit vertraglicher Beschränkungen . . . . .                   | 213 |
| I. Schranken als schuldrechtlich zwingendes Recht . . . . .                              | 214 |
| 1. Vorgaben des Europäischen Gemeinschaftsrechts . . . . .                               | 214 |
| a. Computerprogramm- und Datenbank-Richtlinie . . . . .                                  | 215 |
| b. Info-Richtlinie . . . . .   | 216 |
| (1) Interaktive Abrufdienste nach Art. 6 Abs. 4 Unterabs. 4 . . . . .                    | 216 |
| (a) Verhältnis von vertraglichen Abreden und technischen Maßnahmen . . . . .             | 217 |
| (b) Reichweite des Vorrangs technischer Maßnahmen . . . . .                              | 218 |
| (2) Erwägungsgrund 45 . . . . .  | 222 |
| c. Ergebnis . . . . .  | 223 |
| 2. Nationale Regelungen in Europa . . . . .  | 224 |
| a. Belgien . . . . .   | 224 |
| b. Irland . . . . .  | 227 |
| c. Vereinigtes Königreich . . . . .  | 228 |
| d. Andere nationale Regelungen . . . . .   | 228 |
| 3. USA . . . . .   | 229 |
| a. ProCD Inc. v. Zeidenberg . . . . .  | 229 |
| b. Die Diskussion um den UCITA . . . . .   | 231 |
| c. Bedeutung für das deutsche Recht . . . . .  | 235 |
| 4. Auslegung des deutschen Urheberrechts . . . . .                                       | 235 |
| a. Wortlaut . . . . .  | 237 |
| b. Systematik . . . . .  | 239 |
| c. Entstehungsgeschichte . . . . .   | 240 |
| d. Telos . . . . .   | 240 |
| (1) Verpflichtungen gegenüber dem Inhaber absoluter Rechte . . . . .                     | 241 |
| (a) Verhältnis zu anderen Verbotsrechten . . . . .                                       | 242 |
| (b) Folgen für die Wirksamkeit vertraglicher Verbote . . . . .                           | 245 |
| (2) Verpflichtungen gegenüber Dritten . . . . .  | 247 |
| (a) Fehlende Dispositionsbefugnis über Allgemeininteressen . . . . .                     | 248 |
| (b) Urheberrechtlicher Interessenausgleich als Grenze der Dispositionsbefugnis . . . . . | 252 |
| (c) Gesetzesvorbehalt als Grenze der Dispositionsbefugnis . . . . .                      | 252 |
| (d) Abwägung mit höherrangigen Allgemeininteressen . . . . .                             | 253 |
| (e) Allgemeine Beschränkungen der Privatautonomie . . . . .                              | 259 |
| e. Ergebnis . . . . .  | 263 |
| II. Nichtigkeit wegen Verstoßes gegen Kartellrecht . . . . .                             | 265 |
| 1. Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung . . . . .                               | 265 |
| a. Marktbeherrschende Stellung . . . . .   | 266 |
| (1) Marktabgrenzung . . . . .  | 266 |
| (a) Unterscheidung von Lizenz- und Produktmarkt . . . . .                                | 266 |
| (b) Sachlich relevanter Markt . . . . .  | 270 |
| (c) Räumlich relevanter Markt . . . . .  | 274 |
| (2) Beherrschende Stellung . . . . .   | 275 |
| (a) Lizenzmarkt . . . . .  | 276 |
| (b) Produktmarkt . . . . .   | 280 |
| b. Einschränkung des Schrankengebrauchs als Missbrauch . . . . .                         | 283 |

|  |            |
|--|------------|
| (1) Verhältnis von Ausschließlichkeitsrecht und Missbrauch . . . . .                     | 283        |
| (2) Unangemessene Geschäftsbedingungen . . . . .   | 287        |
| (a) Maßstab der Unangemessenheit . . . . .   | 288        |
| (b) Beschränkungen des Weiterverkaufs von Werk-exemplaren . . . . .                      | 289        |
| (c) Beschränkungen sonstiger urheberrechtlich zulässiger Wettbewerbshandlungen . . . . . | 292        |
| (d) Beschränkungen des freien Verkehrs von Wissen und Informationen . . . . .            | 294        |
| (e) Ergebnis . . . . .   | 296        |
| (3) Einschränkung des Absatzes und der technischen Entwicklung . . . . .                 | 296        |
| (4) Sachwidrige Kopplung . . . . .   | 299        |
| (5) Kontrollmaßstab des § 19 Abs. 1 und 4 GWB . . . . .                                  | 300        |
| c. Rechtsfolgen eines Verstoßes . . . . .  | 301        |
| d. Eignung des Missbrauchsverbots zur Regelung der Schranken-problematik . . . . .       | 304        |
| 2. Wettbewerbsbeschränkende Vereinbarungen . . . . .                                     | 306        |
| a. Verhältnis zur urheberrechtlichen Ausschließlichkeit . . . . .                        | 306        |
| b. Vereinbarungen mit dem Schrankenbegünstigten . . . . .                                | 310        |
| c. Konditionenbindungen für Vertrieb an Endverbraucher . . . . .                         | 315        |
| d. Ergebnis . . . . .  | 318        |
| 3. Fazit . . . . .   | 319        |
| <b>III. Nichtigkeit gemäß § 138 BGB . . . . .</b>  | <b>321</b> |
| 1. Übermäßige Einschränkung der Handlungsfreiheit . . . . .                              | 322        |
| 2. Gestörte Vertragsparität . . . . .  | 325        |
| 3. Weitergehende Inhaltskontrolle . . . . .  | 328        |
| <b>D. Beschränkungen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen . . . . .</b>                   | <b>329</b> |
| I. Einbeziehungsvereinbarung . . . . .   | 329        |
| 1. Shrink-Wrap-Lizenzen . . . . .  | 330        |
| a. Einbeziehung in den Kaufvertrag mit dem Händler . . . . .                             | 330        |
| b. Selbständiger Vertrag mit dem Hersteller . . . . .                                    | 332        |
| (1) Händler als Stellvertreter . . . . .   | 332        |
| (2) Vertragsschluss unmittelbar mit dem Hersteller . . . . .                             | 333        |
| (a) Angebot des Herstellers . . . . .  | 334        |
| (b) Annahmeerklärung des Kunden . . . . .  | 335        |
| c. Verpackungshinweise bei anderen Werkarten . . . . .                                   | 338        |
| d. Ergebnis . . . . .  | 339        |
| 2. Click-On-Lizenzen . . . . .   | 339        |
| a. Einbeziehung in den Überlassungsvertrag . . . . .                                     | 341        |
| b. Selbständiger Vertrag mit dem Hersteller . . . . .                                    | 341        |
| (1) Angebot des Herstellers . . . . .  | 342        |
| (2) Annahmeerklärung des Kunden . . . . .  | 346        |
| c. Ergebnis . . . . .  | 348        |
| 3. Click-On-Lizenzen beim Online-Erwerb . . . . .  | 348        |
| a. Zustandekommen eines Überlassungsvertrages . . . . .                                  | 349        |
| (1) Vertragsschluss vor Starten des Downloads . . . . .                                  | 349        |

|   |     |
|---|-----|
| (2) Vertragsschluss nach Starten des Downloads . . . . .              | 351 |
| b. Sprachliche Transparenz der Vertragsbedingungen . . . . .          | 352 |
| 4. Rahmenvereinbarung . . . . .                                       | 352 |
| 5. Ergebnis . . . . .   | 353 |
| II. Überraschende Klauseln . . . . .                                  | 354 |
| III. Inhaltskontrolle . . . . .                                       | 355 |
| 1. Transparenzkontrolle gemäß § 307 Abs. 1 S. 2 BGB . . . . .         | 356 |
| a. Unbestimmtheit des zulässigen Nutzungsumfangs . . . . .            | 357 |
| b. Verschleierung der Rechtslage . . . . .                            | 358 |
| 2. Schranken der Inhaltskontrolle gemäß § 307 Abs. 3 BGB . . . . .    | 359 |
| a. Einschränkung für Leistungsbeschreibungen . . . . .                | 359 |
| b. Kontrolle von Entgeltklauseln . . . . .                            | 361 |
| c. Folgerungen für die Kontrolle von Nutzungsbeschränkungen . . . . . | 363 |
| 3. Prüfungsmaßstab der Inhaltskontrolle . . . . .                     | 364 |
| a. Schrankenbestimmungen als gesetzliches Leitbild . . . . .          | 364 |
| (1) Einzelne Schranken . . . . .                                      | 365 |
| (2) Ungeschriebene Rechtsgrundsätze . . . . .                         | 367 |
| (3) Verhältnis zu §§ 55a S. 3, 69g Abs. 2 UrhG . . . . .              | 371 |
| (4) Auswirkungen des § 95b UrhG . . . . .                             | 372 |
| b. Leitbild des jeweiligen Vertragstyps . . . . .                     | 374 |
| (1) Entwicklung des maßgeblichen Leitbildes . . . . .                 | 374 |
| (2) Rechtfertigung einer Benachteiligung des Kunden . . . . .         | 375 |
| (a) Dogmatische Einordnung der kompensatorischen Effekte . . . . .    | 375 |
| (b) Berücksichtigung der Verwertungsinteressen des Urhebers . . . . . | 377 |
| (c) Berücksichtigung des „Preisarguments“ . . . . .                   | 379 |
| c. Generalklausel des § 307 Abs. 1 BGB . . . . .                      | 382 |
| d. Fazit . . . . .  | 383 |
| 4. Die einzelnen Vertragstypen . . . . .                              | 383 |
| a. Veräußerungsverträge . . . . .                                     | 383 |
| (1) Beschränkungen der Weitergabe . . . . .                           | 384 |
| (a) Verbot der Weiterveräußerung . . . . .                            | 384 |
| (b) Sonstige Veräußerungsbeschränkungen . . . . .                     | 388 |
| (c) Ausschluss der vorübergehenden Gebrauchsüberlassung . . . . .     | 389 |
| (2) Beschränkungen der Vervielfältigungsfreiheit . . . . .            | 390 |
| (a) Verbot von Vervielfältigungen zum privaten Gebrauch . . . . .     | 390 |
| (b) CPU-Klauseln . . . . .  | 393 |
| (c) Ausgleichsregelungen . . . . .                                    | 394 |
| b. Vorübergehende Gebrauchsüberlassung . . . . .                      | 395 |
| (1) Beschränkungen der Weitergabe . . . . .                           | 395 |
| (2) Beschränkungen der Vervielfältigungsfreiheit . . . . .            | 396 |
| (a) Vermietung von DVDs . . . . .                                     | 396 |
| (b) Bücherverleih durch Bibliotheken . . . . .                        | 397 |
| (c) Befristete Softwareüberlassung . . . . .                          | 398 |
| c. Online-Vertrieb . . . . .  | 399 |
| (1) Entgeltliche Überlassung zur dauerhaften Nutzung . . . . .        | 400 |
| (a) Maßgebliches Leitbild . . . . .                                   | 400 |

|  |     |
|--|-----|
| (b) Unangemessene Benachteiligung . . . . .                                      | 403 |
| (2) Kostenfreier Download . . . . .  | 405 |
| (3) Entgeltliche Überlassung zur befristeten Nutzung . . . . .                   | 407 |
| (4) Pay per use . . . . .  | 410 |
| d. Besichtigungsverträge . . . . .   | 411 |
| (1) Umfang der urheberrechtlichen Nutzungsfreiheit. . . . .                      | 412 |
| (2) Eigentum am Werkexemplar . . . . .   | 413 |
| (3) Hausrecht . . . . .  | 414 |
| (a) Inhalt des Hausrechts . . . . .  | 414 |
| (b) Die Informationsfreiheit der Besucher . . . . .                              | 415 |
| (c) Abwägung mit den berechtigten Interessen des<br>Hausrechtsinhabers . . . . . | 418 |
| (4) Besonderheiten bei staatlichen Museen . . . . .                              | 420 |
| (a) Anspruch auf Zulassung zum Museum. . . . .                                   | 421 |
| (b) Fotografierbeschränkung als Eingriff in die<br>Informationsfreiheit. . . . . | 423 |
| (c) Beschränkung durch den Widmungszweck . . . . .                               | 425 |
| (5) Ergebnis. . . . .  | 428 |
| IV. Fazit . . . . .  | 429 |
| E. Zusammenfassung . . . . .   | 429 |
| F. Zwingender Charakter der Schranken de lege ferenda? . . . . .                 | 430 |

#### *Teil 4*

#### Beeinträchtigung des Schrankengebrauchs durch technische Schutzmaßnahmen

|   |     |
|---|-----|
| A. Begriff und Funktionsweise technischer Schutzmaßnahmen . . . . . | 433 |
| I. Begriff . . . . .  | 433 |
| II. Funktionsweise . . . . .  | 434 |
| 1. Zugangskontrollen. . . . .                                       | 435 |
| 2. Nutzungskontrollen. . . . .                                      | 436 |
| 3. Schutzmaßnahmen und Schrankengebrauch . . . . .                  | 437 |
| III. Entwicklung eines rechtlichen Umgehungsschutzes . . . . .      | 441 |
| 1. Umgehungsschutz bei Computerprogrammen . . . . .                 | 442 |
| 2. Umgehungsschutz bei anderen Werkarten. . . . .                   | 445 |
| a. Die Vorgaben der WIPO-Verträge von 1996 . . . . .                | 446 |
| b. Der Umgehungsschutz im U.S. Copyright Act . . . . .              | 447 |
| c. Der Umgehungsschutz nach Art. 6 Info-RL . . . . .                | 448 |
| B. Das Umgehungsverbot nach § 95a Abs. 1 UrhG. . . . .              | 450 |
| I. Anwendungsbereich der §§ 95a Abs. 1, 95b UrhG. . . . .           | 450 |
| 1. Anwendung durch den Rechtsinhaber . . . . .                      | 450 |
| a. Begriff des Rechtsinhabers . . . . .                             | 451 |

|  |            |
|--|------------|
| (1) Originäre und derivative Inhaber von Urheber- und Leistungsschutzrechten . . . . . | 451        |
| (2) Inhaber einfacher und ausschließlicher Nutzungsrechte . . . . .                    | 451        |
| b. Mehrheit von Rechtsinhabern. . . . .  | 454        |
| (1) Vertragliche Bündelung der Verwertungsrechte . . . . .                             | 454        |
| (2) Beschränkung auf den Anwender der technischen Maßnahme . . . . .                   | 455        |
| c. Von Dritten eingesetzte Maßnahmen . . . . .   | 458        |
| 2. Genehmigungsbedürftigkeit der Nutzungshandlung. . . . .                             | 460        |
| 3. Wirksamkeit der Maßnahme . . . . .  | 463        |
| <b>II. Rechtsfolgen einer Umgehung zum Schrankengebrauch . . . . .</b>                 | <b>466</b> |
| 1. Zivilrechtliche Ansprüche. . . . .  | 466        |
| a. Anspruch aus § 97 UrhG . . . . .  | 466        |
| (1) Wortlaut. . . . .  | 468        |
| (2) Systematik . . . . .   | 470        |
| (3) Entstehungsgeschichte . . . . .  | 471        |
| (4) Telos . . . . .  | 472        |
| (5) Ergebnis. . . . .  | 472        |
| b. Ansprüche aus §§ 823 Abs. 2, 1004 BGB. . . . .                                      | 473        |
| (1) § 95a Abs. 1 UrhG als Schutzgesetz . . . . .                                       | 473        |
| (2) Umgehungshandlung als Verstoß gegen § 95a Abs. 1 UrhG. . . . .                     | 474        |
| (3) Rechtfertigung eines Verstoßes gegen § 95a Abs. 1 UrhG. . . . .                    | 475        |
| (4) Aktivlegitimation . . . . .  | 480        |
| (5) Anspruchsinhalt . . . . .  | 481        |
| c. Vernichtung von Vervielfältigungsstücken . . . . .                                  | 484        |
| d. Ergebnis . . . . .  | 486        |
| 2. Strafbarkeit des Nutzers . . . . .  | 486        |
| 3. Verhältnis zum Umgehungsschutz nach dem ZKDSG . . . . .                             | 487        |
| <b>III. Durchsetzung des Schrankengebrauchs . . . . .</b>                              | <b>489</b> |
| 1. Verpflichtung der Rechtsinhaber gemäß § 95b Abs. 1 UrhG . . . . .                   | 489        |
| a. Voraussetzungen der Verpflichtung . . . . .   | 489        |
| b. Inhalt der Verpflichtung . . . . .  | 493        |
| c. Unabdingbarkeit der Verpflichtung gemäß § 95b Abs. 1 S. 2 UrhG . . . . .            | 495        |
| d. Praktische Durchsetzung der Verpflichtung . . . . .                                 | 498        |
| 2. Ansprüche der von anderen Schranken Begünstigten . . . . .                          | 502        |
| a. Ansprüche unmittelbar aus den Schrankenbestimmungen . . . . .                       | 502        |
| b. Ansprüche aus Delikt . . . . .  | 504        |
| c. Vertragliche Ansprüche . . . . .  | 505        |
| <b>IV. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht . . . . .</b>                             | <b>506</b> |
| 1. Vereinbarkeit mit Art. 11 WCT und Art. 18 WPPT . . . . .                            | 506        |
| 2. Verfassungsmäßigkeit der §§ 95a Abs. 1, 95b, 108b UrhG . . . . .                    | 508        |
| a. Vervielfältigungsfreiheit zum privaten Gebrauch. . . . .                            | 508        |
| (1) Informationsfreiheit . . . . .   | 509        |
| (2) Eigentumsgarantie . . . . .  | 515        |
| (3) Verfassungskonforme Auslegung des § 95a UrhG . . . . .                             | 516        |
| b. Zitierfreiheit und freie Nutzung . . . . .  | 517        |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| c.  | Verhältnis zu den Vorgaben der Info-RL . . . . .   | 519 |
| (1) | Durchsetzung der digitalen Privatkopie . . . . .   | 520 |
| (2) | Durchsetzung der Zitierfreiheit und freier Nutzungen . . . . .                             | 523 |
| d.  | Fazit . . . . .  | 524 |
| 3.  | Vereinbarkeit mit sonstigem europäischen Primärrecht . . . . .                             | 525 |
| a.  | Verhältnis der Grundfreiheiten zu Art. 6 Info-RL . . . . .                                 | 525 |
| b.  | Aufnahme des Erschöpfungsgrundsatzes in Art. 6 Abs. 4<br>Info-RL . . . . .                 | 526 |
| c.  | Einschränkung des Umgehungsverbots für Zugangskontrollen . .                               | 527 |
| 4.  | Ergebnis . . . . .   | 530 |
| C.  | Zur Zulässigkeit des Einsatzes technischer Maßnahmen<br>außerhalb von § 95a UrhG . . . . . | 531 |
| I.  | Nicht oder nicht mehr geschützte Inhalte . . . . .   | 533 |
| II. | Von Dritten eingesetzte Schutzmaßnahmen . . . . .  | 535 |
| D.  | Zusammenfassung . . . . .  | 537 |

*Teil 5*  
**Gesamtergebnis**

|  |     |
|--|-----|
| Literaturverzeichnis . . . . .                                 | 549 |
| Im Text abgekürzt zitierte internationale Rechtsakte . . . . . | 573 |
| Sachregister . . . . .   | 575 |