

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	5
Abkürzungsverzeichnis.....	7
1. Kapitel – Einleitung	17
A) Problemstellung und Zielsetzung	17
B) Gang der Untersuchung.....	20
C) Terminologie und Abgrenzung des Untersuchungsbereichs.....	21
2. Kapitel – Grundlagen des Downloadvertriebs von Musik	25
A) Entwicklung des Musikdownloadmarktes.....	25
B) Wirtschaftliche Situation des Musikdownloadmarktes	29
C) Tatsächliche Rahmenbedingungen.....	32
I. Vertriebsmodelle	32
1. Entgeltliche Einzeldownloads	32
2. Musikabonnements	33
3. Exkurs: Unentgeltliche Einzeldownloads.....	33
II. Ablauf eines Downloadvorgangs	34
D) Technische und rechtliche Grundlagen	36
I. Digitalisierung und Komprimierung	36
1. Digitalisierung.....	36
2. Komprimierung.....	37
II. Breitbandnetze	38
III. Digital Rights Management	39
1. DRM als technisches Schutzsystem	40
2. Funktionsweise von DRM.....	42
a) Technische Komponenten von DRM	42
aa) Digitale Wasserzeichen.....	42
bb) Digitaler Fingerabdruck	44
cc) Verschlüsselung	45
dd) Lizenzverwaltung.....	45
b) Rechtlicher Schutz von DRM	46
aa) Technische Schutzmaßnahmen (§§ 95 a ff. UrhG)	47
(1) Schutz technischer Maßnahmen (§ 95 a UrhG)	49
(2) Schutz der zur Rechtewahrnehmung erforderlichen Informationen (§ 95 c UrhG).....	51
bb) Plattform-Verträge	52
cc) Technologie-Lizenzverträge	54
3. Einsatz von DRM bei Music on Demand.....	54
3. Kapitel – Vertragsrecht und Music on Demand.....	57
A) Zustandekommen des Musikdownloadvertrages	58
I. Willenserklärungen im Internet.....	58
II. Angebot.....	60

1.	Die Verbindlichkeit des Angebots	61
2.	Die Rechtsfigur der <i>invitatio ad offerendum</i>	62
3.	Bisherige Abgrenzungsversuche	63
a)	Meinungsstand zu Warenautomaten	63
b)	Meinungsstand zum Bildschirmtext	64
c)	Meinungsstand zu Internetgeschäften.....	65
aa)	Offline-Geschäft	66
bb)	Online-Geschäft.....	66
4.	Diskussion und Ergebnis.....	67
III.	Annahme	69
IV.	Exkurs: Vertragsschluss und unentgeltliche Musikdownloads	70
B)	Allgemeine Geschäftsbedingungen (§§ 305-310 BGB).....	73
I.	Anwendbarkeit	73
1.	Persönlicher Anwendungsbereich	73
2.	Sachlicher Anwendungsbereich	74
II.	Einbeziehung Allgemeiner Geschäftsbedingungen.....	75
1.	Befreiung von § 305 Abs. 2 BGB (§ 305 a Nr. 2 b BGB).....	76
2.	Ausdrücklicher Hinweis (§ 305 Abs. 2 Nr. 1 BGB).....	76
3.	Möglichkeit der zumutbaren Kenntnisnahme (§ 305 Abs. 2 Nr. 2 BGB).....	78
a)	Allgemeines	78
b)	Umfang	79
c)	Sprache	81
d)	Transparenzgebot.....	83
4.	Sonderfall: Rahmenvereinbarung (§ 305 Abs. 3 BGB).....	85
a)	Allgemeines	85
b)	Nachträgliche Änderung der Allgemeinen Geschäfts- bedingungen.....	86
5.	Maßgeblicher Zeitpunkt	87
6.	Einverständnis (§ 305 Abs. 2 letzter Halbsatz BGB)	88
III.	Inhaltskontrolle typischer Klauseln.....	89
1.	Inhaltskontrolle gemäß § 307 ff. BGB	89
2.	Vertragstypologie des Musikdownloadvertrags	91
a)	Bisheriger Meinungsstand	91
aa)	Ausgangspunkt: Meinungsstand zur Softwareüberlassung	91
bb)	Meinungsstand für digitale Musikdateien	93
b)	Zwischenergebnis	94
c)	Downloads zur dauerhaften Nutzung	94
aa)	Kaufvertrag	94
(1)	Digitale Daten als Kaufsache	94
(2)	Vermögensverschiebung	96
(3)	Eigentumsrecht contra Immateriagut	96
bb)	Dienstvertrag.....	97
cc)	Werkvertrag	98
dd)	Lizenzvertrag	99

ee)	Vertrag sui generis	102
ff)	Gemischter Vertrag.....	102
gg)	Ergebnis	104
d)	Downloads zur zeitlich beschränkten Nutzung.....	105
aa)	Mietvertrag.....	106
(1)	Digitale Daten als Mietsache	106
(2)	Rückgabeverpflichtung	107
bb)	Pacht	108
cc)	Leasingvertrag	109
dd)	Ergebnis	110
3.	Haftungsbeschränkungen	110
a)	Interessenlage	111
aa)	Downloads zur dauerhaften Nutzung.....	111
bb)	Downloads zur zeitlich beschränkten Nutzung.....	113
b)	Besondere Klauselverbote	113
aa)	§ 309 Nr. 7 a BGB	113
bb)	§ 309 Nr. 7 b BGB	114
cc)	§ 309 Nr. 8 b BGB	114
c)	Interessenabwägung.....	115
aa)	Downloads zur dauerhaften Nutzung.....	115
bb)	Downloads zur zeitlich beschränkten Nutzung.....	116
4.	Weitergabeverbote	116
a)	Interessenlage	117
aa)	Downloads zur dauerhaften Nutzung.....	117
(1)	Eigentumsverschaffungspflicht.....	118
(2)	Erschöpfung	119
bb)	Downloads zur zeitlich beschränkten Nutzung	121
b)	Interessenabwägung.....	121
aa)	Downloads zur dauerhaften Nutzung.....	121
bb)	Downloads zur zeitlich beschränkten Nutzung	122
5.	Zeitpunkt des Gefahrübergangs.....	123
a)	Interessenlage	123
b)	Interessenabwägung.....	125
IV.	Zusammenfassung.....	126
C)	Pflichten im elektronischen Geschäftsverkehr (§ 312 e BGB).....	128
I.	Entstehung der Vorschrift	128
1.	Richtlinie 2000/31/EG	128
2.	§ 312 e BGB.....	129
II.	Anwendbarkeit	130
1.	Persönlicher Anwendungsbereich	130
2.	Sachlicher Anwendungsbereich	131
III.	Pflichten des Unternehmers	132
1.	Eingabefehler (§ 312 e Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 BGB)	132
2.	Informationspflichten (§ 312 e Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 BGB)	134
3.	Eingangsbestätigung (§ 312 e Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 BGB).....	136

4.	Vertragsbestimmungen (§ 312 e Abs. 1 Satz 1 Nr. 4 BGB).....	138
a)	Umfang der Vertragsbestimmungen.....	139
b)	Art und Zeitpunkt des Abrufs	140
IV.	Zusammenfassung.....	141
4. Kapitel – Verbraucherschutz und Music on Demand		143
A) Fernabsatzrecht (§§ 312 b-312 d BGB)		145
I. Entstehung der Vorschriften.....		145
1.	Richtlinie 97/7/EG	145
2.	§§ 312 b-312 d BGB	147
II. Persönlicher Anwendungsbereich		148
III. Sachlicher Anwendungsbereich		148
1.	Vertragsgegenstand	148
a)	Downloads als Vertragsgegenstand	148
b)	Download als Ware oder Dienstleistung.....	150
2.	Fernkommunikationsmittel	150
3.	Fernabsatzsystem	151
4.	Ausnahmen vom Anwendungsbereich	152
5.	Einschränkungen des Anwendungsbereichs.....	153
a)	Anwendungsbereich von § 312 b Abs. 4 BGB	154
b)	Anwendung von § 312 b Abs. 4 BGB	155
IV. Rechtsfolgen.....		156
1.	Informationspflichten (§ 312 c BGB)	156
a)	Vorvertragliche Informationspflichten (§ 312 c Abs. 1 BGB) ..	157
aa)	Zeitpunkt.....	157
bb)	Art und Weise	159
cc)	Inhalt	160
b)	Vertragliche Informationspflichten (§ 312 c Abs. 2 BGB)	161
aa)	Zeitpunkt	161
bb)	Art und Weise	161
cc)	Inhalt	163
dd)	Ausschluss	163
2.	Widerrufsrecht	164
a)	Dogmatik des Widerrufsrechts	164
b)	Ausschluss des Widerrufsrechts	166
aa)	§ 312 d Abs. 3 Nr. 2 BGB.....	166
bb)	§ 312 d Abs. 4 Nr. 2 BGB	167
cc)	§ 312 d Abs. 4 Nr. 1 Alt. 3 BGB	169
c)	Zwischenergebnis und eigene Stellungnahme	171
aa)	Richtlinienkonforme Auslegung	171
bb)	Schutzbedürftigkeit des Verbrauchers	172
cc)	Einschränkende Auslegung.....	173
dd)	Technische Möglichkeiten der Verhinderung unberichtigter Kopien	174
ee)	Umsetzung von Art. 6 Abs. 3 FernAbs-RL in Großbritannien	176

ff) Ergebnis	176
V. Konkurrenz mit den Vorgaben von § 312 e BGB	176
VI. Zusammenfassung.....	177
B) Verbraucherkreditrecht	178
I. Persönlicher Anwendungsbereich.....	178
II. Sachlicher Anwendungsbereich	178
1. § 505 Abs. 1 Nr. 2 BGB.....	179
a) Musikabonnements als Sache	179
b) Regelmäßige Lieferung	183
c) Abruf von Abonnements als Lieferung.....	184
2. § 505 Abs. 1 Nr. 3 BGB	184
3. Ausnahmen vom Anwendungsbereich.....	184
III. Rechtsfolgen.....	185
1. Widerrufsrecht (§ 505 Abs. 1 Satz 1 BGB).....	185
2. Formerfordernisse (§ 505 Abs. 2 Satz 1, 2 BGB)	187
3. Informationspflichten (§ 505 Abs. 2 Satz 3 BGB).....	188
IV. Verhältnis zum Fernabsatzrecht.....	188
V. Zusammenfassung.....	189
5. Kapitel – Ergebnis.....	190
A) Zusammenfassung der Ergebnisse	191
B) Schlussfolgerung	194
Literaturverzeichnis	195