

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 Rechtswahrnehmung 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 invitatio ad offerendum..... | 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 Kenntnisaufnahme (§ 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 Geschäftsbedingungen..... | 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 Immaterialgut | 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 unbe- | |
| rechtigter Kopien | 174 |
| ee) Umsetzung von Art. 6 Abs. 3 FernAbs-RL in Groß- | |
| britannien | 176 |

| | |
|---|-----|
| ff) Ergebnis | 176 |
| V. Konkurrenz mit den Vorgaben von § 312 e BGB | 176 |
| VI. Zusammenfassung..... | 177 |
| B) Verbraucher kreditrecht | 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 |