

## Inhalt

|     |                                                                                                                      |    |
|-----|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1.  | Zur Einleitung .....                                                                                                 | 7  |
| 2.  | Authentifizierungsklagen .....                                                                                       | 8  |
| 2.1 | Prozessrisiko für Authentifizierungsgremien und Experten.                                                            | 8  |
| 2.2 | Verfahren gegen lebende Künstler: der Fall <i>Peter Doig</i> .....                                                   | 9  |
| 3.  | «Desavouierte» Kunstwerke .....                                                                                      | 10 |
| 4.  | Untersuchungsobliegenheiten («due diligence») bei besonderer<br>Sachkunde des Käufers: der Fall <i>de Sole</i> ..... | 11 |
| 5.  | Federal Cultural Exchange Jurisdictional Immunity Clarification<br>Act.....                                          | 12 |
| 6.  | Zum Schluss.....                                                                                                     | 13 |

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                                                                                                                 |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Geleitwort.....                                                                                                                                                                                 | 5   |
| CORINNE WIDMER LÜCHINGER:                                                                                                                                                                       |     |
| Ein kleiner kunstrechtlicher Tour d'Horizon zum Geleit.....                                                                                                                                     | 7   |
| Autorenverzeichnis.....                                                                                                                                                                         | 17  |
| THOMAS DREIER:                                                                                                                                                                                  |     |
| Das digitale Museum.....                                                                                                                                                                        | 19  |
| KERSTIN VON DER DECKEN:                                                                                                                                                                         |     |
| Die Zerstörung von Kulturgut als völkerrechtliches Verbrechen.....                                                                                                                              | 47  |
| ROBERT K. PATERSON:                                                                                                                                                                             |     |
| Maori Preserved Heads: A Legal History .....                                                                                                                                                    | 71  |
| OLIVIER MOSIMANN:                                                                                                                                                                               |     |
| Vereinbart oder fremdbestimmt? Die Berücksichtigung von<br>Einschränkungen des internationalen Kunsthandels durch<br>Drittrechtsordnungen vor Schweizer Gerichten und<br>Schiedsgerichten ..... | 87  |
| ANNE LAURE BANDLE:                                                                                                                                                                              |     |
| Authentizitätsprobleme bei unvollendeten oder vom Künstler &<br>abgelehnten Werken.....                                                                                                         | 107 |
| JOËLLE BECKER:                                                                                                                                                                                  |     |
| Between Consignors and Buyers: conflicts of interest of auction<br>houses.....                                                                                                                  | 131 |
| YANIV BENHAMOU:                                                                                                                                                                                 |     |
| Posthumous replications: rights and limitations, notion of original<br>and copies.....                                                                                                          | 149 |

## Inhalt

|     |                                                                                        |    |
|-----|----------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1.  | Einführung und Problematik .....                                                       | 19 |
| 2.  | Das Kunstmuseum: Tradition und Bildpolitiken für das<br>21. Jahrhundert.....           | 22 |
| 3.  | Juristische Fesseln.....                                                               | 28 |
| 3.1 | Urheberrecht <i>de lege lata</i> .....                                                 | 29 |
|     | a) EU-Recht .....                                                                      | 29 |
|     | b) Deutsches Recht.....                                                                | 30 |
| 3.2 | Urheberrecht <i>de lege ferenda</i> .....                                              | 33 |
|     | a) EU-Recht .....                                                                      | 33 |
|     | b) Deutsches Recht.....                                                                | 36 |
|     | c) Gesetzgebungsvorschlag.....                                                         | 38 |
| 3.3 | Das Problem des Leistungsschutzes für nicht-originale<br>Lichtbilder (§ 72 UrhG) ..... | 40 |
| 3.4 | Eigentum, Hausrecht und Fotografierverbote .....                                       | 42 |
| 4.  | Kunstmuseum <i>quo vadis?</i> .....                                                    | 44 |

## Inhalt

|     |                                                                     |    |
|-----|---------------------------------------------------------------------|----|
| 1.  | Gründe für die Zerstörung von Kulturgut .....                       | 48 |
| 2.  | Völkerrechtliche Verbote .....                                      | 49 |
| 2.1 | Haager Landkriegsordnungen .....                                    | 49 |
| 2.2 | Haager Abkommen i.V.m. Zweitem Haager Protokoll .....               | 50 |
| 2.3 | Genfer Zusatzprotokolle .....                                       | 53 |
| 2.4 | UNESCO-Erklärung von 2003 .....                                     | 53 |
| 2.5 | UN-Sicherheitsratsresolution 2347 (2017) .....                      | 54 |
| 2.6 | Zwischenergebnis .....                                              | 54 |
| 3.  | Entwicklung des Völkerstrafrechts .....                             | 55 |
| 3.1 | Nürnberger Militärgerichtshof .....                                 | 56 |
| 3.2 | Jugoslawientribunal .....                                           | 57 |
| 3.3 | Khmer-Rouge-Sonderkammern in Kambodscha .....                       | 58 |
| 3.4 | Internationaler Strafgerichtshof .....                              | 60 |
| 4.  | Heutige Rechtslage .....                                            | 61 |
| 4.1 | Kriegsverbrechen als Grundtatbestand .....                          | 61 |
| 4.2 | Verbrechen gegen die Menschlichkeit als<br>Ausnahmetatbestand ..... | 62 |
| 4.3 | Kein Völkermord/Genozid .....                                       | 63 |
| 5.  | Strafbarkeitslücken .....                                           | 63 |
| 5.1 | Militärische Nutzung eines Kulturguts .....                         | 64 |
| 5.2 | Schutz nicht-religiöser Gebäude .....                               | 64 |
| 5.3 | Schutz beweglichen Kulturguts .....                                 | 64 |
| 5.4 | Schutz des immateriellen kulturellen Erbes .....                    | 65 |
| 5.5 | Schutz von Kulturgut ausserhalb bewaffneter Konflikte .....         | 65 |
| 5.6 | Zwischenergebnis .....                                              | 66 |
| 6.  | Lösungsansätze .....                                                | 67 |
| 6.1 | Vorhandene Vorschläge .....                                         | 67 |
| 6.2 | Insbesondere: der «kulturelle Genozid» .....                        | 68 |
| 7.  | Fazit und Formulierungsvorschlag .....                              | 70 |

## Contents

|    |                                                  |    |
|----|--------------------------------------------------|----|
| 1. | Introduction.....                                | 71 |
| 2. | The New South Wales Proclamation of 1831 .....   | 73 |
| 3. | Horatio Gordon Robley.....                       | 77 |
| 4. | Re Tupuna Maori .....                            | 79 |
| 5. | The Law and Human Remains.....                   | 80 |
|    | 5.1 Mistreatment of Human Remains.....           | 81 |
|    | 5.2 The Rights of Executors and Next-of-kin..... | 81 |
|    | 5.3 The “Work and Skill” Exception.....          | 82 |
| 6. | Inalienability in French Law .....               | 83 |
| 7. | Conclusion .....                                 | 85 |

## **Inhalt**

|       |                                                                                                                               |     |
|-------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1.    | Einleitung .....                                                                                                              | 87  |
| 2.    | Rechtlicher Rahmen .....                                                                                                      | 90  |
| 2.1   | Staatliche Gerichte .....                                                                                                     | 90  |
| 2.2   | Internationale Schiedsgerichte .....                                                                                          | 92  |
| 3.    | Anwendung des rechtlichen Rahmens auf die vorliegende Fragestellung .....                                                     | 94  |
| 3.1   | Kein internationaler Konsens über Einschränkungen des Kunsthandels .....                                                      | 94  |
| 3.2   | Berücksichtigung nationaler Eingriffsnormen zur Beschränkung des Kunsthandels .....                                           | 96  |
| 3.2.1 | Übersicht zu den Arten der Beschränkungen .....                                                                               | 96  |
| 3.2.2 | Berücksichtigung durch Schweizer Gerichte .....                                                                               | 96  |
| 3.2.3 | Berücksichtigung durch internationale Schiedsgerichte in der Schweiz .....                                                    | 100 |
| 4.    | Rechtsfolgen bei Berücksichtigung .....                                                                                       | 101 |
| 5.    | Berücksichtigung drittrechtlicher Einschränkungen im materiellen Recht trotz Nichtberücksichtigung im anwendbaren Recht ..... | 102 |
| 6.    | Fazit und praktische Hinweise .....                                                                                           | 104 |

## **Inhalt**

|                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| Einleitung .....                                                            | 107 |
| 1. Unvollendete Werke – Wenn Künstler ihre Werke nicht<br>abschliessen..... | 108 |
| 2. Werke «ohne Urheber» – Wenn Künstler ihre Werke desavouieren..           | 112 |
| 3. Urheberrechtliche Probleme bei aufgegebenen Kunstwerken .....            | 114 |
| 3.1 Ausstellungen .....                                                     | 115 |
| a) Unvollendete Werke .....                                                 | 116 |
| b) Desavouierte Werke.....                                                  | 117 |
| 3.2 Zuschreibung.....                                                       | 117 |
| a) Unvollendete Werke .....                                                 | 118 |
| b) Desavouierte Werke.....                                                  | 119 |
| 3.3 Werkintegritätsrecht.....                                               | 121 |
| a) Unvollendete Werke .....                                                 | 123 |
| b) Desavouierte Werke.....                                                  | 124 |
| Schlussfolgerungen.....                                                     | 128 |

## **Table of contents**

|     |                                                                                                           |     |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1.  | Introduction .....                                                                                        | 131 |
| 2.  | The role and duties of auction houses .....                                                               | 132 |
| 2.1 | Characterization of the consignment agreement .....                                                       | 133 |
| 2.2 | Duties of auction houses under the consignment agreement .....                                            | 135 |
| 3.  | Cases of possible conflicts of interest faced by auction houses .....                                     | 137 |
| 3.1 | Conflicting interests of consignors and bidders .....                                                     | 137 |
| 3.2 | Special practices of auction houses leading to possible<br>conflicts of interest towards consignors ..... | 139 |
| a)  | Minimum price guarantees .....                                                                            | 140 |
| b)  | Private treaty sales .....                                                                                | 142 |
| c)  | Protection by auction houses of their own interest, at<br>the expense of consignors .....                 | 144 |
| 4.  | Remedies available in case of breach of the auction houses' duty<br>of loyalty .....                      | 145 |
| 5.  | Conclusion .....                                                                                          | 146 |

## Table of contents

|                                                                                   |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Introduction.....                                                              | 149 |
| 2. Copyright law.....                                                             | 150 |
| 2.1 Economic rights.....                                                          | 151 |
| a) Right of reproduction.....                                                     | 151 |
| b) Right of distribution.....                                                     | 151 |
| c) Right of communication .....                                                   | 152 |
| 2.2 Moral rights .....                                                            | 152 |
| a) Right of integrity.....                                                        | 152 |
| b) Right of paternity .....                                                       | 155 |
| c) Right of disclosure .....                                                      | 158 |
| 2.3 Individuals or entity owning the copyrights after death of<br>the artist..... | 158 |
| 3. Contract law .....                                                             | 160 |
| 3.1 Guarantee of the third party with respect to its copies .....                 | 161 |
| 3.2 Guarantee of the artist to limit further copies.....                          | 161 |
| 4. Unfair competition law .....                                                   | 163 |
| 5. Notion of original, copies and fakes .....                                     | 165 |
| 6. Conclusion .....                                                               | 166 |