

Sven Dierkes

# Die Verletzung der Leistungsschutzrechte des Tonträgerherstellers



Nomos Verlagsgesellschaft  
Baden-Baden 2000

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	12
<b>A. Einführung</b>	<b>15</b>
<b>B. Schutzvoraussetzungen nach dem UrhG</b>	<b>17</b>
<i>I. Begriff des Tonträgerherstellers</i>	17
1. Tonträger	17
2. Erstfixierung	18
3. Hersteller	21
4. Abweichender Begriff des Tonträgerherstellers in der Praxis	21
<i>II. Ausschließlichkeitsrechte des Tonträgerherstellers</i>	22
1. Vervielfältigungsrecht	22
a) Sampling	23
b) 1 zu 1 Cover-Aufnahme	27
2. Verbreitungsrecht	27
3. Online-Nutzung als Ausschließlichkeitsrecht	28
<b>C. Ansprüche nach dem UrhG</b>	<b>32</b>
<i>I. Unterlassungsanspruch</i>	33
1. Tatbestandsvoraussetzungen des gesetzlich geregelten Unterlassungsanspruchs	33
2. Tatbestandsvoraussetzungen des vorbeugenden Unterlassungsanspruchs	34
3. Rechtsfolge	35
4. Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel	35
a) Ablösungsrecht gemäß § 101 I UrhG	35
aa) Tatbestandsvoraussetzungen	35
bb) Rechtsfolge	38
b) Ersetzungsbefugnis im Sinne des § 251 II 1 BGB	39

aa) Anwendbarkeit des § 251 II 1 BGB	39
bb) Tatbestandsvoraussetzungen und Rechtsfolge	41
c) Aufbrauchsfrist im Sinne des § 242 BGB	42
d) Mitverschulden	44
e) Verjährung	44
f) Verwirkung	46
g) Schikaneverbot	46
 II. Beseitigungsanspruch	 47
1. Tatbestandsvoraussetzungen, Rechtsfolge und Abgrenzung zum Schadensersatz	47
2. Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel	50
 III. Anspruch auf Vernichtung oder Überlassung von Vervielfältigungsstücken	 51
1. Tatbestandsvoraussetzungen	51
a) Rechtswidrige Herstellung, Verbreitung bzw. Bestimmung zur Verbreitung	51
b) Eigentum oder Besitz des Verletzers	53
2. Rechtsfolgen	55
3. Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel	57
a) Anderweitige Beseitigung gemäß § 98 III UrhG	57
b) Einwendung gemäß § 101 II Nr. 2 UrhG	58
 IV. Anspruch auf Vernichtung oder Überlassung von Vervielfältigungsvorrichtungen	 59
1. Tatbestandsvoraussetzungen	59
a) Vervielfältigungsvorrichtungen	59
b) Benutzung oder Bestimmung zur rechtswidrigen Herstellung	59
c) Beschränkung auf den Eigentümer	60
2. Rechtsfolgen	61
3. Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel	61

1. Grundsätzliche Tatbestandsvoraussetzungen	62
2. Dreifache Art der Schadensberechnung	63
3. Konkreter Schaden	64
a) Entgangener Gewinn	65
b) Besondere Schadenspositionen	67
aa) Kosten der Rechtsverfolgung	67
bb) Vorbeuge- und Vorhaltekosten	68
aaa) Vorbeugekosten im Licht der GEMA-Rechtsprechung	70
bbb) Übertragung der GEMA-Rechtsprechung auf die Belange des Tonträgerherstellers	71
cc) Marktverwirrungsschaden	73
dd) Frustrierte Aufwendungen	73
c) Liquidation des Vermögensschadens	74
d) Zwischenergebnis	75
4. Lizenzanalogie	75
a) Zweck der Lizenzanalogie	75
b) Grundsätze der Lizenzanalogie	76
c) Rechtsfolge der Lizenzanalogie	78
d) Rechtsfolge der Lizenzanalogie im Hinblick auf die Tonträgerbranche	79
e) Grundsätzliche Fragen	80
aa) Diskrepanz zwischen Verletzung und Vertrag	80
aaa) Grundsätzliche Verwendung des Durchschnittsvertrages	80
bbb) Ausnahme bei abweichendem Vertragsbild	80
ccc) Ausnahme bei frühzeitiger Unterbindung der Verletzung	81
bb) Über § 85 I UrhG hinausgehende Masterrechte	84
cc) Zugrundegelegender Zeitpunkt des fingierten Vertrages	85
dd) Ausschluß der Unterlizenzierung	86
f) Klassische Verwertung	88
aa) Basiswert	89
bb) Höhenwert	92
cc) Abrechnungsmenge	93
dd) Garantierte Vorauszahlungen	93

<i>ee) Beteiligung pro rata bei Kopplungen</i>	94
g) <i>Vermietung</i>	94
h) <i>Sampling</i>	97
i) <i>Filmmusik</i>	98
aa) <i>TV-Filme</i>	99
bb) <i>Kino-Filme</i>	101
cc) <i>Sonstige Arten von Filmen</i>	103
j) <i>Werbespots</i>	103
k) <i>Werbeexemplare</i>	106
l) <i>Audio-on-Demand</i>	107
m) <i>Playback-Bootlegging</i>	109
n) <i>Besondere Schadenspositionen</i>	109
aa) <i>Marktverwirrungsschaden</i>	109
bb) <i>Zinersparnis</i>	111
o) <i>Erhöhung des Ersatzanspruchs wegen Eingriffs     in die Dispositionsfreiheit</i>	112
p) <i>Zwischenergebnis</i>	112
5. <i>Gewinnherausgabe</i>	114
a) <i>Zweck der Gewinnherausgabe</i>	114
b) <i>Rechtsfolge</i>	115
aa) <i>Abzugsfähige Kosten</i>	115
bb) <i>Nettogewinn</i>	116
c) <i>Erstattungsfähigkeit der Verlustersparnis</i>	118
d) <i>Besondere Schadenspositionen</i>	118
e) <i>Zwischenergebnis</i>	119
6. <i>Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel</i>	120
7. <i>Zulässigkeit eines Sanktions- bzw. Präventionszuschlags</i>	120
a) <i>Ausgleichsprinzip</i>	122
b) <i>Trennungsprinzip</i>	123
c) <i>Notwendigkeit einer gesetzlichen Grundlage</i>	124
VI. <i>Auskunfts- und Rechnungslegungsansprüche</i>	124
1. <i>Gewohnheitsrechtlicher Auskunftsanspruch         der §§ 242, 259 BGB</i>	125
a) <i>Tatbestandsvoraussetzungen</i>	126
b) <i>Umfang der Auskunftserteilung</i>	127
c) <i>Art und Form der Auskunftserteilung</i>	130
d) <i>Absicherung erteilter Auskünfte</i>	133

e) <i>Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel</i>	135
2. <i>Urheberrechtlicher Auskunftsanspruch</i>	135
a) <i>Tatbestandsvoraussetzungen</i>	135
b) <i>Umfang der Auskunftserteilung</i>	136
c) <i>Art und Form der Auskunftserteilung</i>	137
d) <i>Absicherung erteilter Auskünfte</i>	138
e) <i>Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel</i>	141
3. <i>Urheberrechtlicher Rechnungslegungsanspruch</i>	141
a) <i>Tatbestandsvoraussetzungen</i>	141
b) <i>Umfang, Art und Form der Informationserteilung</i>	143
c) <i>Absicherung gegebener Informationen</i>	143
d) <i>Einwendungen, Einreden und sonstige Verteidigungsmittel</i>	144
4. <i>Sonstige Möglichkeiten der Informationsgewinnung</i>	144
5. <i>Zwischenergebnis</i>	146
 VII. <i>Bekanntmachung des Urteils</i>	146
1. <i>Voraussetzungen einer Bekanntmachung</i>	147
2. <i>Zeitpunkt, Art und Umfang der Bekanntmachung</i>	147
3. <i>Private Bekanntmachung des Urteils</i>	147
 D. <i>Ansprüche außerhalb des Urheberrechts</i>	150
I. <i>Bedeutung des § 97 III UrhG</i>	150
II. <i>Ansprüche aus dem BGB</i>	151
1. <i>Ansprüche auf Unterlassung und Beseitigung</i>	151
2. <i>Ansprüche aus GoA</i>	151
a) <i>Tatbestandsvoraussetzungen</i>	151
b) <i>Rechtsfolgen</i>	152
c) <i>Zwischenergebnis</i>	154
3. <i>Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung</i>	154
a) <i>Tatbestandsvoraussetzungen</i>	154
b) <i>Rechtsfolge</i>	156
c) <i>Zwischenergebnis</i>	157

4. Deliktische Ansprüche	157
a) Tatbestandsvoraussetzungen des § 826 BGB	158
aa) Identisches Nachmachen oder Nachahmen fremder Leistungen	160
bb) Vermeidbare Herkunftstäuschung	160
cc) Ausbeutung oder Schädigung eines fremden Rufs	161
b) Rechtsfolgen	162
c) Zwischenergebnis	162
III. Wettbewerbsrechtliche Ansprüche	163
1. Tatbestandsvoraussetzungen des § 1 UWG	163
2. Rechtsfolgen	164
3. Zwischenergebnis	164
IV. Ansprüche auf Auskunft und Rechnungslegung	165
<b>E. Prozessuale Durchsetzung</b>	166
I. Beweistechnische Schwierigkeiten	166
1. Anspruchsübergreifende Voraussetzungen	166
2. Anspruchsspezifische Voraussetzungen	168
a) Unterlassung und Beseitigung	168
b) Vernichtung oder Überlassung	168
c) Schadensersatz	169
II. Beweisrechtliche Abhilfe	170
1. Aktivlegitimation	170
a) § 10 UrhG	170
b) Beweis des ersten Anscheins	174
c) Indizienbeweis	175
2. Nachweis drohender Verletzungen	176
a) Editionsantrag gemäß § 421 ZPO	176
b) Grundsätze der Beweisvereitelung oder -erschwerung	177
3. Passivlegitimation in § 99 UrhG	178
a) Gesetzliche Vermutung gemäß § 1006 I 1 BGB	178
b) Anscheins- und Indizienbeweis	178

<i>c) Prozessuale Aufklärungspflicht aus § 242 BGB</i>	179
4. <i>Ausschließlich zur Herstellung verwendete Vorrichtungen</i> <i>im Sinne von § 99 UrhG</i>	180
5. <i>Anspruchsumfang</i>	181
<i>a) § 252 Satz 2 BGB</i>	181
<i>b) § 287 ZPO</i>	181
<i>c) Anscheins- und Indizienbeweis</i>	182
6. <i>Zwischenergebnis</i>	184
<b>F. Ergebnis</b>	185
 Verzeichnis unveröffentlichter Entscheidungen und Beschlüsse	190
 Literaturverzeichnis	191