

Christoph Wünschmann

Die kollektive Verwertung von Urheber- und Leistungsschutzrechten nach europäischem Wettbewerbsrecht



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden 2000

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung | 15 |
| 1. Kapitel: Verwertungsgesellschaften | 18 |
| A. Die Tätigkeit der Verwertungsgesellschaften | 18 |
| I. Aufgaben der Verwertungsgesellschaften | 18 |
| 1. <i>Zugunsten der Rechteinhaber</i> | 18 |
| 2. <i>Zugunsten der Nutzer</i> | 19 |
| 3. <i>Zugunsten der Kulturwirtschaft</i> | 19 |
| II. Verwertungsgesellschaften in verschiedenen Bereichen des Urheberrechts | 20 |
| 1. <i>Notwendigkeit der Kollektivierung der Rechte</i> | 20 |
| 2. <i>Rechtliche und faktische Angewiesenheit der Rechteinhaber</i> | 20 |
| 3. <i>Verwertungsgesellschaften in verschiedenen Werkkategorien</i> | 21 |
| 4. <i>Verwertungsgesellschaften in Deutschland</i> | 22 |
| III. Die Monopolstellung | 23 |
| 1. <i>Keine Aufteilung des nationalen Repertoires auf verschiedene Verwertungsgesellschaften</i> | 23 |
| 2. <i>Keine Konkurrenz von ausländischen Verwertungsgesellschaften</i> | 25 |
| IV. Gegenseitigkeitsverträge | 25 |
| B. Rechtliche Rahmenbedingungen für die Tätigkeit der Verwertungsgesellschaften | 26 |
| I. Nationale Rechtsvorschriften | 26 |
| II. Europarechtliche Rahmenbedingungen | 27 |
| 1. <i>Verwertungsgesellschaften im Spannungsfeld von Urheberrecht und europäischer Integration</i> | 27 |
| 2. <i>Verwertungsgesellschaften im Gemeinsamen Markt</i> | 28 |
| a) <i>Freier Warenverkehr</i> | 29 |

| | |
|---|----|
| b) Freier Dienstleistungsverkehr und Niederlassungsfreiheit | 31 |
| c) Die Wettbewerbsvorschriften | 32 |
| aa) Nationale und gemeinschaftsrechtliche Wettbewerbsvorschriften | 32 |
| bb) Die relevanten Bestimmungen des EGV | 33 |
| cc) Überblick über die Anwendung der Wettbewerbsvorschriften auf Verwertungsgesellschaften | 34 |
| 3. Art. 12 EGV | 35 |
| 4. Art. 151 Abs. 4 EGV und die Anwendung der Wettbewerbsvorschriften auf Verwertungsgesellschaften | 36 |
| a) Die Anwendung des Art. 151 Abs. 4 EGV im Rahmen der Wettbewerbsvorschriften allgemein | 37 |
| b) Die Tätigkeit von Verwertungsgesellschaften und der Begriff des kulturellen Aspekts in Art. 151 Abs. 4 EGV | 39 |
| aa) Kultureller Bezug der Tätigkeit der Verwertungsgesellschaften | 39 |
| bb) Mitgliedstaatliches Interesse trotz privatwirtschaftlicher Tätigkeit | 41 |
| 5. EU-Initiativen auf dem Gebiet des Urheberrechts und ihre Bedeutung für Verwertungsgesellschaften | 42 |

III. Internationaler Rechtsrahmen 44

2. Kapitel: Die Anwendbarkeit des europäischen Wettbewerbsrechts auf Verwertungsgesellschaften 46

A. Art. 307 EGV und die Bedeutung internationaler Abkommen für die Anwendbarkeit der Wettbewerbsvorschriften des EGV 46

I. Die materiell-rechtlichen Bestimmungen der RBÜ und ihre Bedeutung für die Anwendbarkeit der Wettbewerbsvorschriften des EGV 47

| | |
|-------------------------------------|----|
| 1. Grundsatz der Inländerbehandlung | 48 |
| 2. Mindestrechte | 48 |

II. Art. 307 EGV und die innergemeinschaftliche Geltung der RBÜ 52

| | |
|---|-----------|
| B. Bedeutung der Art. 30, 295 EGV für die Anwendbarkeit der europäischen Wettbewerbsvorschriften auf Verwertungsgesellschaften | 54 |
| I. Generelle Unanwendbarkeit | 55 |
| II. Partielle Unanwendbarkeit | 55 |
| 1. Unterscheidung zwischen Bestand und Ausübung eines Schutzrechts | 55 |
| 2. Lehre vom spezifischen Gegenstand des Schutzrechts | 58 |
| C. Verwertungsgesellschaften und der Unternehmensbegriff der Wettbewerbsvorschriften | 59 |
| I. Verwertungsgesellschaften als Vereinigung von Unternehmen | 60 |
| II. Verwertungsgesellschaften als Unternehmen | 61 |
| D. Gewerkschaftsvergleich | 61 |
| E. Anwendbarkeit von Art. 86 Abs. 2 EGV auf Verwertungsgesellschaften | 66 |
| I. Ansicht der Kommission und des Gerichtshofs | 66 |
| II. Streitstand in der Literatur | 68 |
| III. Stellungnahme | 70 |
| 1. Dienstleistung von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse | 70 |
| 2. Betrauung | 72 |
| IV. Ergebnis | 75 |
| G. Zusammenfassung | 75 |

| | |
|---|-----------|
| 3. Kapitel: Die Anwendung der europäischen Wettbewerbsvorschriften auf Verwertungsgesellschaften | 77 |
| A. Grundlagen für die Anwendung der Art. 81 Abs. 1, 82 EGV auf Verwertungsgesellschaften | 77 |
| I. Tatbestandsvoraussetzungen des Art. 81 Abs. 1 EGV und Verwertungsgesellschaften | 77 |
| 1. Unternehmen | 77 |
| 2. Koordinierung | 77 |
| 3. Wettbewerbsbeschränkung | 78 |
| 4. Zwischenstaatlichkeit | 80 |
| 5. Zweck oder Wirkung | 81 |
| 6. Spürbarkeit | 81 |
| II. Tatbestandsvoraussetzungen des Art. 82 EGV und Verwertungsgesellschaften | 82 |
| 1. Marktbeherrschung | 82 |
| 2. Mißbräuchliches Ausnutzen | 84 |
| 3. Handelsbeeinträchtigung zwischen den Mitgliedstaaten | 86 |
| III. Relevante Verfahren und Rechtsschutzmöglichkeiten | 87 |
| B. Verhältnis zwischen Verwertungsgesellschaften und ihren Mitgliedern | 88 |
| I. Anwendung des Art. 81 EGV auf das Innenverhältnis von Verwertungsgesellschaften | 88 |
| 1. Das System kollektiver Rechteverwertung als Prüfungsgegenstand | 89 |
| 2. Das System kollektiver Rechteverwertung als Verstoß gegen Art. 81 Abs. 1 EGV | 91 |
| a) Wettbewerbsbeschränkung | 91 |
| b) Restriktion des Tatbestandes des Art. 81 Abs. 1 EGV | 91 |
| aa) Markteröffnung durch Verwertungsgesellschaften | 93 |
| bb) Markterschließung durch Verwertungsgesellschaften | 95 |
| cc) Rule of reason | 97 |
| dd) Art. 151 Abs. 4 EGV | 100 |
| 3. Freistellung gem. Art. 81 Abs. 3 EGV | 102 |
| a) Das Rücksichtnahmegebot des Art. 151 Abs. 4 EGV in der Freistellungsentscheidung | 103 |

| | |
|--|-----|
| b) Die Freistellungsvoraussetzungen | 104 |
| aa) Beitrag zur Verbesserung der Warenerzeugung oder -verteilung, Förderung des technischen oder wirtschaftlichen Fortschritts | 104 |
| bb) Angemessene Beteiligung des Verbrauchers an dem entstehenden Gewinn | 105 |
| cc) Unerläßlichkeit der Wettbewerbsbeschränkung | 106 |
| dd) Kein Ausschluß des Wettbewerbs für einen wesentlichen Teil der Waren | 108 |
| c) Ergebnis | 109 |
| 4. <i>Besondere wettbewerbsrechtliche Beurteilung des In- nenverhältnisses bei oligopolistischer Mitgliederstruktur?</i> | 110 |
| a) Konzentrationserscheinungen in der Kulturwirtschaft und ihre Gründe | 110 |
| b) Auswirkung auf die Beurteilung von Verwertungs- gesellschaften nach Art. 81 EGV | 111 |
| 5. <i>Zusammenfassung</i> | 115 |

| | |
|---|---------------------|
| II. Die Anwendung von Art. 82 EGV auf das Innenverhältnis von Verwertungsgesellschaften | ² 116 |
| 1. <i>Grundsätze der Anwendung des Art. 86 EGV im Verhältnis zwischen Verwertungsgesellschaften und ihren Mitgliedern</i> | 117 |
| a) Die EuGH-Entscheidung <i>BRT II</i> | 117 |
| b) Keine Anwendung der Essential Facilities - Doktrin | 119 |
| 2. <i>Die Bindung des Rechteinhabers an eine Verwertungsgesellschaft</i> | 122 |
| a) Ausschließlichkeit der Rechtsübertragung und die Möglichkeit der unmittelbaren Lizenzierung durch die Rechteinhaber | 122 |
| aa) Grundsätzliche Zulässigkeit der ausschließlichen Übertragung | 122 |
| bb) Ausnahmen | 125 |
| b) Vertragslaufzeiten und Kündigungsfristen | 127 |
| c) Aufspaltung der Rechte | 129 |
| d) Territoriale Begrenzung der Rechtsübertragung | 131 |
| e) Übertragung zukünftiger Werke | 133 |
| f) Übertragung noch nicht bekannter Nutzungsarten | 134 |
| 3. <i>Unabhängigkeit der Verwertungsgesellschaften von Verwertern ("Gegnerfreiheit")</i> | 136 |
| a) Ausübung mitgliedschaftlicher Rechte im Verwerterinteresse | 136 |
| b) Verhinderung der Manipulation des Verteilungsplans | 140 |

| | |
|---|-----|
| c) Verhinderung einer "Kommerzialisierung der Nutzungschance" | 143 |
| 4. Diskriminierung von Angehörigen anderer Mitgliedstaaten | 145 |
| C. Verhältnis zwischen Verwertungsgesellschaften und Nutzern | 148 |
| I. Beurteilung der Gesamtlizenz nach Art. 81 Abs. 1 EGV | 148 |
| II. Art. 82 EGV | 152 |
| 1. Pauschalisierte Berechnungsgrundlagen | 152 |
| 2. Gebührenhöhe | 153 |
| a) Die Rechtssprechung | 153 |
| aa) <i>Ministère public/Tournier; Lucazeau u.a./SACEM</i> | 153 |
| bb) <i>BEMIM/Kommission; Tremblay u.a./Kommission</i> | 155 |
| b) Stellungnahme | 158 |
| aa) Das räumliche Vergleichsmarktkonzept | 159 |
| bb) Kein Vergleich mit dem wirtschaftlichen Wert der geistigen Schöpfung | 161 |
| cc) Berücksichtigung der Verwaltungskosten der Verwertungsgesellschaften | 162 |
| dd) Fazit | 163 |
| D. Das Verhältnis der Verwertungsgesellschaften zu ihren ausländischen Schwestergesellschaften | 164 |
| I. Die Anwendung des Art. 81 EGV auf Gegenseitigkeitsverträge | 164 |
| 1. Die Abgrenzung der Tätigkeitsbereiche | 164 |
| 2. Ansicht der Kommission und des Gerichtshofs | 165 |
| a) Ausschließlichkeitsklausel in den Gegenseitigkeitsverträgen | 165 |
| b) Keine Verletzung des Art. 81 Abs. 1 EGV durch Gegenseitigkeitsverträge | 167 |
| c) Weigerung der Direktlizenzierung in andere Mitgliedstaaten | 168 |
| 3. Unklarheit über die rechtsdogmatische Einordnung der Entscheidungsgründe des EuGH in der Literatur | 169 |
| 4. Stellungnahme | 170 |
| a) Tolerierung der Marktaufteilung durch den Gerichtshof | 170 |

| | |
|--|-----|
| b) Untrennbarer Zusammenhang zwischen den Gegenseitigkeitsverträgen und der Weigerung der Direktlizenzierung in andere Mitgliedstaaten | 171 |
| c) Verstoß der Gegenseitigkeitsverträge gegen Art. 81 Abs. 1 EGV | 173 |
| d) Restriktion des Art. 81 Abs. 1 EGV | 174 |
| aa) Sicherung des Inländerbehandlungsgrundsatzes | 175 |
| bb) Legitimer Zweck, ausländische Verwertungsgesellschaften zu nutzen | 175 |
| cc) Potentieller Wettbewerb | 176 |
| dd) Markteröffnung durch Gegenseitigkeitsverträge | 177 |
| ee) Markterschließungstheorie | 178 |
| e) Freistellung der Gegenseitigkeitsverträge nach Art. 81 Abs. 3 EGV | 181 |
| aa) Das absolute Verbot der Marktabstottung nach Art. 81 Abs. 3 lit. b EGV | 181 |
| bb) Keine Modifikation des Art. 81 Abs. 3 lit. b EGV durch die Kultur-Querschnittsklausel | 182 |
| f) Berücksichtigung von Effizienzen trotz Marktabstottung? | 183 |
| aa) Binnenmarktorientierung des europäischen Wettbewerbsrechts | 184 |
| bb) Nachlassende Bedeutung der Binnenmarktorientierung | 185 |
| g) Fazit | 187 |
| 5. Zusammenfassung | 189 |
| II. Art. 82 EGV und der Abzug für soziale und kulturelle Zwecke | 191 |
| 1. Diskriminierung der Mitglieder des Vertragspartners | 192 |
| 2. Unangemessene Geschäftsbedingung | 193 |
| E. Die Vergabe von Lizenzen zur körperlichen Verwertung, insbesondere das System der Tonträgerlizenzierung | 195 |
| I. Besonderheiten bei der Verwertung in körperlicher Form | 195 |
| II. Art. 81 Abs. 1 EGV | 196 |
| 1. Die Ansicht der Kommission | 196 |
| 2. Streitstand in der Literatur | 199 |
| 3. Stellungnahme | 200 |

| | |
|--|-----|
| a) Territoriale Beschränkung der Lizenzen für Tonträgerhersteller | 201 |
| aa) Keine Anwendung der Entscheidung <i>Ministère public/Tournier; Lucazeau u.a./SACEM</i> | 201 |
| bb) Bedeutung des spezifischen Gegenstandes der Schutzrechte und des Erschöpfungsgrundsatzes | 203 |
| cc) Grundsatz der gemeinschaftsweiten Geltung der Lizenz als Verstoß gegen die Erschöpfungslehre | 204 |
| dd) Wettbewerbsrechtliche Einzelfallprüfung von Gebietsbeschränkungen in Lizenzverträgen | 206 |
| b) Bestimmungslandprinzip | 209 |
| c) Gebühren für Lohnpressung | 212 |
| d) Zentrallizenzverträge | 213 |
| III. Art. 82 EGV | 215 |
| 1. Angemessenheit der Gebührenhöhe nach Art. 82 Abs. 2 lit. a EGV-Unanwendbarkeit des räumlichen Vergleichsmarktkonzepts | 216 |
| 2. Mißbrauch der Monopolstellung gegenüber Importeuren von Tonträgern und Tonaufzeichnungsgeräten | 217 |
| IV. Zusammenfassung | 219 |
| F. Wettbewerbsrechtliche Aspekte der zentralen Lizenzierung von Multimedia-Produkten | 221 |
| I. Einleitung | 221 |
| II. Multimediawerke und ihre Nutzungsformen | 222 |
| III. Rechte an Multimediawerken | 224 |
| IV. Die Lizenzierung von Rechten an Multimediawerken | 227 |
| 1. Das gemeinsame Interesse an einem effektiven Lizenzierungssystem für Multimedia-Produkte | 227 |
| 2. Spezifische Probleme der Lizenzierung von Multimedia-Produkten | 228 |
| 3. Notwendigkeit des technischen Schutzes digitalisierter Werke | 230 |

| | |
|---|---------|
| 4. <i>Möglichkeiten einer individualisierten Wahrnehmung von Rechten an Multimediawerken – Elektronische Lizenzierungssysteme</i> | 230 |
| a) Die technischen Schritte | 231 |
| b) Individualisierte Lizenzierung | 232 |
| c) Probleme | 234 |
| V. Zentralisierung der Rechte bei Clearingstellen | 235 |
| 1. <i>Notwendigkeit der Bündelung der Rechte</i> | 235 |
| 2. <i>Zentralisierung statt Kollektivierung</i> | 236 |
| 3. <i>Clearingstellen als Informationsvermittlungsstelle</i> | 237 |
| 4. <i>Clearingstellen als one-stop-shop</i> | 237 |
| 5. <i>Die Funktion von Verwertungsgesellschaften</i> | 238 |
| 6. <i>Bestehende Initiativen der Zentralisierung</i> | 240 |
| VI. Wettbewerbsrechtliche Aspekte der Bildung von Clearingstellen | 241 |
| 1. <i>Vorüberlegung</i> | 242 |
| 2. <i>Die Bildung von Clearingstellen nach Art. 81 EGV</i> | 243 |
| a) Clearingstellen als bloße Informationsvermittlungsstellen | 243 |
| b) Clearingstellen als Lizenzvergabestelle | 244 |
| 3. <i>Die Mißbrauchskontrolle des Art. 82 EGV im Innenverhältnis einer Clearingstelle zu den Berechtigten</i> | 245 |
| a) Modifikation der Grundsätze aus der Entscheidung <i>BRT II</i> | 245 |
| b) Möglichkeit der Individualabrechnung | 247 |
| c) Bindung der Berechtigten an die Clearingstelle | 248 |
| 4. <i>Verhältnis der Clearingstelle zu den Nutzern</i> | 248 |
| a) Individualisierte Preisgestaltung | 249 |
| b) Die Gebührenhöhe | 250 |
| 5. <i>Verhältnis zwischen Clearingstellen</i> | 252 |
| VII. Zusammenfassung | 254 |
| Zusammenfassung der Ergebnisse | 257 |
| Literaturverzeichnis | 265 |