

Kerstin A. Zscherpe

Zweitverwertungsrechte und § 31 Abs. 4 UrhG

Eine kritische Analyse



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden 2004

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 11 |
| A. Einführung | 15 |
| I. Einordnung des § 31 IV UrhG in das System des deutschen Urhebervertragsrechts | 21 |
| II. Ziel der Arbeit | 24 |
| B. Dogmatik des § 31 IV UrhG | 29 |
| I. Inhalt und Regelungszweck von § 31 IV UrhG | 29 |
| 1. Entstehungsgeschichte von § 31 IV UrhG | 29 |
| 2. Gesetzeszweck von § 31 IV UrhG | 34 |
| 3. Rechtsfolge von § 31 IV UrhG | 36 |
| 4. Fazit | 37 |
| II. Anwendungsbereich von § 31 IV UrhG | 37 |
| 1. Zeitliche Grenze nach §§ 132 I 1, 143 II UrhG | 37 |
| 2. Anwendung von § 31 IV UrhG in Arbeitsverhältnissen | 39 |
| a. Keine Verdrängung von § 31 IV UrhG durch § 43 UrhG | 39 |
| b. Möglichkeit der Abbedingung von § 31 IV UrhG im Einzelfall | 41 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 41 |
| bb. Ansicht der Literatur | 41 |
| cc. Stellungnahme | 43 |
| dd. Fazit | 45 |
| 3. Anwendung von § 31 IV UrhG im Verhältnis zu Verwertungs gesellschaften | 45 |
| a. Ansicht der Rechtsprechung | 46 |
| b. Ansicht der Literatur | 48 |
| c. Stellungnahme | 50 |
| d. Fazit | 52 |
| 4. Fazit | 52 |
| III. Der Begriff der Nutzungsart in § 31 IV UrhG | 52 |
| 1. Der Meinungsstreit zum Begriff der "Nutzungsart" in der Literatur | 53 |
| a. Verwertungsrechtstheorie | 53 |
| b. Theorie der konkreten Werknutzungsform (h.Lit.) | 54 |
| c. Stellungnahme | 56 |
| d. Fazit | 58 |
| 2. Begriffsbestimmung der "neuen Nutzungsart" i.S.v. § 31 IV UrhG durch den Bundesgerichtshof | 58 |
| a. Die Entscheidung "Kassettenfilm" | 59 |
| b. Die Entscheidung "GEMA-Vermutung I" | 61 |
| c. Die Entscheidung "Klimbim" | 62 |
| aa. Entscheidung und Entscheidungsgründe | 62 |

| | |
|--|-----|
| bb. Reaktionen der Literatur | 65 |
| (1). Ablehnende Stimmen | 65 |
| (2). Zustimmung zur BGH-Rechtsprechung | 67 |
| cc. Stellungnahme | 68 |
| (1). Kritik an der in der Literatur geäußerten Kritik | 69 |
| (2). Frühere Rechtsprechung des BGH | 70 |
| (3). Rechtsprechung anderer Gerichte | 72 |
| (4). Dogmatische und praxisorientierte Argumente | 73 |
| dd. Fazit | 75 |
| 3. Die Begriffsmerkmale der "neuen Nutzungsart" | |
| i.S.v. § 31 IV UrhG | 75 |
| a. Selbständig lizenzierbare bzw. abgrenzbare Nutzungsart | |
| i.S.v. § 31 I, V UrhG | 75 |
| b. Neu geschaffene Nutzungsart i.S.v. §§ 31 IV UrhG | 79 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 79 |
| bb. Meinungsstand in der Literatur | 82 |
| cc. Stellungnahme | 86 |
| c. Fazit | 91 |
| IV. Der Zeitpunkt der Bekanntheit einer "neuen" Nutzungsart nach § 31 IV UrhG | 91 |
| 1. Gegenstand der Kenntnis von der Bekanntheit | 91 |
| a. Meinungsstand in der Literatur | 92 |
| aa. Technische Auffassung | 93 |
| bb. Wirtschaftlich-technische Auffassung | 94 |
| b. Ansicht der Rechtsprechung | 95 |
| aa. Beurteilung von vor Inkrafttreten des UrhG geschlossenen Altverträgen | 95 |
| bb. Beurteilung nach Inkrafttreten des UrhG | 97 |
| (1). Bekanntheit der technischen Möglichkeit und der wirtschaftlichen Bedeutsamkeit und Verwertbarkeit der Nutzungsart | 97 |
| (2). Anerkennung von ausdrücklichen Vereinbarungen über zwar technisch bekannte, aber wirtschaftlich noch bedeutungslose Nutzungsarten, sog. Risikogeschäfte | 100 |
| (3). Reaktionen der Literatur auf die vom Bundesgerichtshof postulierte Anerkennung von Risikogeschäften | 105 |
| c. Stellungnahme | 106 |
| 2. Maßgeblicher Personenkreis | 108 |
| a. Objektive Auffassung in der Literatur | 109 |
| b. Subjektiv-objektivierende Auffassung in Literatur und Rechtsprechung | 110 |

| | |
|---|-----|
| c. Stellungnahme | 112 |
| 3. Beweislast | 113 |
| 4. Fazit | 114 |
| V. Anhang: Einige "klassische" – aber teilweise auch umstrittene – Beispiele für neue Nutzungsarten i.S.v. § 31 IV UrhG | 115 |
| 1. Der Hörfunk | 115 |
| 2. Die Schallplatte | 116 |
| 3. Der Tonfilm | 119 |
| a. Der Kino-Tonfilm | 119 |
| b. Der Fernseh-Tonfilm | 120 |
| 4. Der Schmalfilm | 122 |
| a. Der Kinoschmalfilm | 122 |
| b. Der Fernsehschmalfilm | 124 |
| 5. Die Super-8-Film-Kassette | 124 |
| 6. Die Videokassette | 127 |
| a. Die Videokassette als neue Nutzungsart | 128 |
| b. Zeitpunkt der Bekanntheit der Videokassette | 129 |
| 7. Das Kabel- und Satellitenfernsehen | 133 |
| C. § 31 IV UrhG und die sogenannten neuen Medien | 139 |
| I. Beschreibung der technischen Grundlagen | 142 |
| 1. Die Compact Disc (CD) | 142 |
| 2. Digitaler Hörfunk und digitales Fernsehen | 143 |
| a. Digitaler Hörfunk | 143 |
| b. Digitales Fernsehen | 145 |
| 3. Die Digital Versatile Disc (DVD) und andere digitale Speichermedien | 146 |
| 4. Das Internet | 147 |
| II. Vorliegen einer neuen Nutzungsart i.S.v. § 31 IV UrhG | 147 |
| 1. Die Audio Compact Disc | 148 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 148 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 148 |
| bb. Ansicht der Literatur | 149 |
| b. Stellungnahme | 150 |
| 2. Die Compact Disc mit "Read-only-Memory" (CD-ROM) | 151 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 151 |
| aa. Die Formen der CD-ROM-Nutzung | 151 |
| bb. Ansicht der Rechtsprechung | 152 |
| cc. Ansicht der Literatur | 156 |
| (1). Beurteilung der Archiv-CD-ROM | 156 |

| | |
|--|-----|
| (2). Beurteilung der multimedialen CD-ROM | 158 |
| b. Stellungnahme | 159 |
| 3. Die Digitalisierung des Hörfunks | 160 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 160 |
| aa. Digital Audio Broadcasting (DAB) | 160 |
| bb. Pay-Radio | 161 |
| cc. Special-Interest-Radio | 161 |
| dd. Music-On-Demand (MoD) | 161 |
| b. Stellungnahme | 162 |
| 4. Die Digitalisierung des Fernsehens | 162 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 162 |
| aa. Pay-TV | 163 |
| bb. Pay-Per-View-TV | 164 |
| cc. Near-Video-on-Demand | 165 |
| dd. Video-On-Demand (VoD) | 166 |
| (1). Ansicht der Rechtsprechung | 166 |
| (2). Ansicht der Literatur | 167 |
| b. Stellungnahme | 169 |
| 5. Die Digital Versatile/Video Disc (DVD) und andere digitale Speichermedien | 169 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 169 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 169 |
| bb. Ansicht der Literatur | 171 |
| b. Stellungnahme | 172 |
| 6. Das Internet und die digitale Online-Nutzung | 173 |
| a. Überblick über den Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 173 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 174 |
| bb. Ansicht der Literatur | 175 |
| b. Stellungnahme | 177 |
| 7. Fazit | 178 |
| III. Bestimmung des Zeitpunktes der Bekanntheit | |
| i.S.v. § 31 IV UrhG | 178 |
| 1. Die Audio Compact Disc (CD) | 179 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 179 |
| b. Stellungnahme | 180 |
| 2. Die Compact Disc mit "Read-only-Memory" (CD-ROM) | 180 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 180 |

| | |
|---|-----|
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 180 |
| bb. Ansicht der Literatur | 181 |
| b. Stellungnahme | 184 |
| 3. Die Digitalisierung des Hörfunks | 186 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 186 |
| aa. Pay- und Special Interest-Radio | 186 |
| bb. Music-On-Demand (MoD) | 187 |
| b. Stellungnahme | 187 |
| 4. Die Digitalisierung des Fernsehens | 188 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 188 |
| aa. Pay- und Pay-per-View-TV | 188 |
| bb. Near-Video-on-Demand und Video-on-Demand (VoD) | 189 |
| (1). Ansicht der Rechtsprechung | 189 |
| (2). Ansicht der Literatur | 190 |
| b. Stellungnahme | 192 |
| 5. Die Digital Versatile/Video Disc (DVD) und andere digitale Speichermedien | 192 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 192 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 192 |
| bb. Ansicht der Literatur | 192 |
| b. Stellungnahme | 193 |
| 6. Das Internet und die digitale Online-Nutzung | 193 |
| a. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 193 |
| aa. Ansicht der Rechtsprechung | 193 |
| bb. Ansicht der Literatur | 193 |
| b. Stellungnahme | 196 |
| 7. Fazit | 198 |
| IV. Kritische Würdigung | 198 |
| D. § 31 IV UrhG – sinnvolle oder überflüssige Regelung? | 201 |
| I. Probleme der aktuellen gesetzlichen Regelung | 202 |
| II. Darstellung und Diskussion der möglichen Lösungsalternativen | 205 |
| 1. Zwingend zu beachtende Prämissen bei der Suche nach einer Alternativlösung zu § 31 IV UrhG | 205 |
| 2. Diskussion möglicher Lösungsvorschläge | 207 |
| a. Definitionslösung | 207 |
| b. Verwertungsgesellschaftslösung | 207 |
| c. Vertragslösung | 208 |
| d. Erweiterte Vertragslösung | 209 |
| e. Gesetzesänderungslösung und erweiterte Gesetzesänderungslösung | 210 |
| III. Praktikabilität des favorisierten Lösungsvorschlag | 219 |

| | |
|---|-----|
| 1. Rechtsprechung des Reichsgerichts | 219 |
| 2. Rechtslage in Frankreich | 221 |
| a. Grundsätze des französischen Urhebervertragsrechts | 221 |
| b. Begründung für die Konzeption des Art. 131-6 CPI | 223 |
| c. Bewährung des Art. L131-6 CPI in der Praxis | 226 |
| 3. Bestimmung der "angemessenen Vergütung" | 230 |
| IV. Ergebnis | 238 |
| E. Zusammenfassung und Schlusswort | 241 |
| Literaturverzeichnis | 245 |
| Verwendete Materialien | 255 |