

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII
A. Einführung	1
<i>I. Gegenstand der Untersuchung</i>	<i>1</i>
<i>II. Forschungsstand und inhaltliche Abgrenzung</i>	<i>4</i>
<i>III. Bezug der Fragestellung zum Urhebervertrags- und IT-Recht</i>	<i>7</i>
<i>IV. Verlauf der Untersuchung</i>	<i>8</i>
B. Erster Abschnitt:	
Zentrale Anwendungsfälle – eine Bestandsaufnahme	11
<i>I. Urhebervertragsrecht</i>	<i>11</i>
1. Fallgruppen	12
a) Film- und Verlagsverträge	13
b) Softwareverträge	17
c) Endnutzerverträge über Filme, Hörbücher, Musik	21
d) Open-Content-Lizenzen am Beispiel von GPL und Creative Commons	23
2. Rechtliche Behandlung	24
a) Umfang der Einräumung urheberrechtlicher Nutzungsrechte	25
aa) Übertragungszwecklehre	26
bb) Sittenwidrigkeit, § 138 BGB	26
cc) Überraschende Klauseln, § 305c BGB	27
dd) Transparenzgebot, § 307 Abs. 1 S. 2, Abs. 3 S. 2 BGB	28
ee) Inhaltskontrolle gemäß den §§ 307 ff. BGB	29
(1) Rechtsprechung des BGH	30
(2) Abweichende Positionen der Instanzgerichte	33
(3) Abweichende Positionen der Literatur	36
b) Sonderfall Bearbeitungsrecht, §§ 23, 37 Abs. 1 UrhG	38
c) Abreden zur „Abbedingung urheberrechtlicher Schranken“	39
aa) Weitergabe-, Vervielfältigungs- und Verbreitungsbeschränkungen	40

bb) Abreden zur vertragsgemäßen Nutzung von Software	45
d) Auswertungs- und Enthaltungspflichten sowie Vertragsstrafeversprechen	50
e) Entgeltabreden und das Verhältnis zu §§ 32, 32a UrhG	53
II. Verträge über Informationstechnologie und Digital Business	56
1. Fallgruppen	58
a) Access-Provider-Verträge	60
b) Application Service Providing und Software as a Service	62
c) Pflege- und Störungsmanagementvereinbarungen	64
d) Digital Business: Nutzungsbedingungen von Internetplattformen	66
2. Rechtliche Behandlung	69
a) Verfügbarkeitsklauseln	70
b) Klauseln zum Pflege- und Störungsmanagement	75
c) Laufzeit- und Befristungsklauseln	78
d) Take-down-Rechte und put-back-Pflichten	81
e) Einwilligungen und Daten als Gegenleistung	83
III. Zwischenergebnis und Stellungnahme	89
1. Uneinheitlicher Beurteilungsmaßstab	89
2. Fehlende gesetzliche Kodifizierung	90
C. Zweiter Abschnitt: Grundlagen der Inhaltskontrolle und ihrer Grenzen	95
I. Vertragsfreiheit	95
1. Vertragsfreiheit auf Basis des Grundgesetzes	96
a) Sedes Materiae	97
b) Materieller Gehalt	99
aa) Gestaltungsauftrag, Institutsgarantie und Optimierungsgebot ..	100
bb) Formale und materiale Freiheit	109
2. Vertragsfreiheit auf Basis des Unionsrechts	116
a) Sedes Materiae	116
b) Materieller Gehalt	118
3. Einordnung der AGB-Kontrolle in das System der Vertragsfreiheit	122
II. Die Klauselrichtlinie 93/13/EWG	125
1. Personeller Anwendungsbereich	127
2. Sachlicher Anwendungsbereich	129
3. Grenzen der Inhaltskontrolle	130
a) Wortlaut	131
b) Rechtsprechung des EuGH	134
aa) Kommission / Niederlande (2001)	134
bb) Caja de Ahorros / Ausbanc (2010)	135

cc) Nemzeti ./. Invitel (2012)	136
dd) Kásler u. a. ./. OTP Jelzálogbank Zrt (2014)	136
(1) Hauptgegenstand des Vertrages	137
(2) Angemessenheit von Leistung und Gegenleistung	139
ee) Van Hove ./. CNP Assurances SA (2015)	139
ff) Matei ./. SC Volksbank România SA (2015)	142
gg) Andriciu u. a. ./. Banca Românească (2017)	144
c) Art. 4 Abs. 2 Rom I-VO als mögliche Auslegungshilfe	144
4. Schutzgrund der Inhaltskontrolle nach Unionsrecht	148
5. Zwischenergebnis und Stellungnahme	153
III. Schutzgrund der Inhaltskontrolle nach nationalem Recht	155
1. Vertragspartner: schwache Stellung bzw. strukturelles Ungleichgewicht	156
2. Klauselverwender: Missbrauch der Vertragsfreiheit	160
3. Individualschutz vs. überindividueller Schutz	162
4. Kumulative Betrachtung	166
5. Gedanke der Richtigkeitsgewähr	168
6. Versagen von Markt und Wettbewerb	171
7. Zwischenergebnis und Stellungnahme	177
a) Schutzgrund der §§ 307ff. BGB	179
b) Vereinbarkeit mit der Klauselrichtlinie 93/13/EWG	184
c) Kohärenz mit sonstigen Grenzen der Inhaltskontrolle	187
IV. Abgrenzungskriterien	190
1. Keine Abgrenzbarkeit zwischen Anwendungsbereich und Maßstab	191
2. Abweichen von Rechtsvorschriften	194
3. Essentialia negotii	198
4. Abwälzung von Aufwendungen für die Erbringung gesetzlicher/ nebenvertraglicher Pflichten	203
5. Vorschlag: Aus dem Schutzzweck abgeleitete Abgrenzung in drei Stufen	205
a) Vorschlag de lege ferenda: Wertgrenze	207
b) Stufe 1: Bestimmung des Rahmens der Untersuchung	209
c) Stufen 2 und 3: Bestimmung der kontrollfreien Klauseln	212
aa) Essentialia negotii	214
bb) Hauptgegenstand des Vertrages im Übrigen	215
(1) Angebots- und Vertragsgestaltung	216
(a) Formulierung der Klausel grundsätzlich ohne Relevanz	218
(b) Das Verhältnis von Hauptgegenstand und Kardinalpflichten	219
(2) Marktumstände	221
(3) Flexibilität der Betrachtung	225
d) Zwischenergebnis	226
e) Gestaltungsvorschlag	228

D. Dritter Abschnitt: Anwendung auf das Recht der immateriellen Gegenstände	231
I. Urhebervertragsrecht	231
1. Der Buyout im Film- und Verlagswesen	232
a) Stufe 1: Rahmen der Untersuchung	233
b) Stufe 2: Nebenabreden und essentialia negotii	238
c) Stufe 3: Hauptgegenstand	240
aa) Optionsvereinbarungen	243
bb) Verfilmungsverträge	246
(1) Werkschaffung und einmaliges Verfilmungsrecht	246
(2) Darüberhinausgehende Rechteeinräumungen	247
(3) Vergütungsabreden	250
(4) Weiterübertragung und Sublizenzen	253
cc) Darsteller- und Synchronsprecherverträge	254
dd) Verlagsverträge	258
(1) Rechteumfang und Pflicht zur Veröffentlichung	258
(2) Exklusivbindungen	260
(3) Vergütungsabreden	260
2. Endnutzerverträge über digitale Werkexemplare	263
a) Überlassung von Software (physisch und DTO/DTR)	264
b) Filme, Hörbücher und Musik	271
3. Open-Content-Lizenzen am Beispiel von GPL und Creative Commons	275
a) Share-Alike-Klauseln bzw. Copyleft-Effekt	276
b) Heimfallregelungen	277
4. (Strafbewehrte) Unterlassungsverpflichtungen	278
II. Verträge über Informationstechnologie und Digital Business	280
1. IT-Outsourcing-Verträge und Laufzeitklauseln	281
2. Access-Provider-Verträge	285
3. Software	288
a) ASP und SaaS	289
b) Wartungs- und Pflegeverträge	291
4. Digital Business: Verträge mit Online-Plattformen	294
a) Take-down-Rechte und put-back-Pflichten	295
b) Teilnahmebedingungen von Kundenbindungsprogrammen	300
c) Einwilligungen und Daten als Gegenleistung	303
E. Zusammenfassung in Thesen	311
Literaturverzeichnis	325
Rechtsprechungsverzeichnis	329
Sachregister	339