

Gliederung

1. TEIL: EINLEITUNG	1
A. Inhalt der Untersuchung.....	1
B. Begriffsbestimmung	2
I. Historische Wurzeln des Immaterialgüterrechts in den untersuchten Ländern	3
1. Regelungsmechanismen von der Antike bis zum Mittelalter	3
a) Die römische Antike	4
b) Das europäische Mittelalter	5
c) Vorkoloniale Schutzmechanismen?	6
2. Die Wurzeln des (modernen) Immaterialgüterrechts – das Privilegienwesen ..	7
3. Weitere Entwicklung der Schutzsysteme.....	8
a) Historischer Hintergrund des deutschen Urheberrechts.....	9
b) Historischer Hintergrund des US-amerikanischen Copyright Laws	14
c) Historischer Hintergrund des chilenischen Derecho de Autor.....	20
II. Begriffsbestimmung.....	24
1. Der Werkschöpfer.....	25
2. Monismus und Dualismus – Übertragbarkeit der Rechte	26
3. Das Werk.....	30
a) Deutsches Recht – Urheberrechtsgesetz	30
b) Chilenisches Recht – Ley de Propiedad Intelectual	31
c) US-amerikanisches Recht – Copyright Act.....	31
d) „Originale“ Schöpfung	32
aa) Neuheit/ Independent Creation	32
bb) Individualität/ Minimal Degree of Creativity	32
e) Formgebung – Fixation – Fijación.....	33
aa) US-Amerikanisches Recht – Fixation als Schutzvoraussetzung.....	33
bb) Wahrnehmbarkeit als Schutzvoraussetzung – Deutschland und Chile.	34
4. Schutzdauer.....	35
5. Leistungsschutzrechte/ Neighbouring Rights/ Derechos Conexos	36
2. TEIL: DIE NATIONALEN REGELUNGEN ZUR DURCHSETZBARKEIT	37
A. Deutsches Recht – Das Urheberrecht.....	38
I. Zivilrechtliche Schutzmechanismen	39
1. Die Aktivlegitimation	39
a) Miturheberrechte, § 8 Abs. 2 S. 3 UrhG.....	39
b) Verschiedene Rechteinhaber.....	40
c) Vermutung der Rechtsinhaberschaft, § 10 Abs. 1, Abs. 2 S. 1 UrhG	41
d) Die Aktivlegitimation in der Rechtsnachfolge.....	42
2. Die Passivlegitimation.....	43
a) Haftungsmaßstab – Mittelbare und unmittelbare Haftung	44
b) Haftung der Diensteanbieter nach dem TMG	45
c) Haftung Mehrerer	47
3. Der negatorische Rechtsschutz, § 97 Abs. 1 UrhG	47
a) Der Beseitigungsanspruch.....	48
aa) Anwendungsbereich und Reichweite des Beseitigungsanspruchs	48
bb) Kompensation durch Entschädigung, § 100 UrhG.....	48
b) Der Unterlassungsanspruch	50

aa) Der allgemeine Unterlassungsanspruch bei Wiederholungsgefahr	50
bb) Der vorbeugende Unterlassungsanspruch, § 97 Abs. 1 S. 2 UrhG.....	51
c) Die Aufbrauchfrist.....	53
4. Der Schadensersatzanspruch, § 97 Abs. 2 UrhG.....	54
a) Verschulden	55
b) Berechnungsmethoden – Höhe des Schadensersatzes.....	56
aa) Wahlrecht und Verquickungsverbot	56
bb) Konkrete Schadensberechnung, §§ 249 ff. BGB	57
cc) Herausgabe des Verletzergewinns, § 97 Abs. 2 S. 2 UrhG.....	58
(1) Umfang des Anspruchs	59
(2) Auswahlentscheidung	60
dd) Die Lizenzanalogie, § 97 Abs. 2 S. 3 UrhG.....	60
(1) Der GEMA-Zuschlag – Lizenzanalogie als Strafschadensersatz?	61
(2) Erhöhungsfaktoren	63
c) Ersatz immaterieller Schäden	64
aa) Anwendbarkeit der allgemeinen Grundsätze nach §§ 249 ff. BGB	65
bb) Anwendungsbereich und Reichweite des § 97 Abs. 2 S. 4 UrhG	66
cc) Schadensberechnung im Falle des § 97 Abs. 2 S. 4 UrhG	66
d) Parallele Anspruchsgrundlagen	67
5. Die Informationsansprüche.....	68
a) Früheres Recht	69
b) Der allgemeine Auskunftsanspruch, §§ 242, 259, 260 BGB	72
c) Die Drittauskunft, § 101 Abs. 1 UrhG.....	73
aa) Erweiterte Passivlegitimation und Auskunftsumfang.....	73
bb) „Gewerbliches Ausmaß“ der Rechtsverletzung	74
(1) Bisherige Rechtsprechung	75
(2) Ansichten der Literatur	76
(3) Stellungnahme	77
cc) Verhältnismäßigkeit, § 101 Abs. 4 UrhG	80
(1) Vermutungsregelung	80
(2) Wirtschaftsprüfervorbehalt	81
d) Der Anspruch gegen Dritte, § 101 Abs. 2 UrhG.....	82
aa) Erweiterter Anwendungsbereich	82
bb) Besondere Anspruchsvoraussetzungen.....	83
cc) Auskunft unter Verwendung von Verkehrsdaten	83
(1) Bisherige Vorgehensweise	84
(2) Der Richtervorbehalt, § 101 Abs. 9 UrhG.....	85
(a) Spannungsverhältnis Auskunftsanspruch - Datenschutz	85
(b) Praktische Auswirkungen.....	87
e) Der Anspruch auf Vorlage und Besichtigung, § 101a Abs. 1 UrhG	88
aa) Anspruchsvoraussetzungen nach § 101a Abs. 1 S. 1 UrhG.....	89
(1) Die Wahrscheinlichkeit der Rechtsverletzung	90
(2) Die Akzessorietät zum Hauptanspruch	90
(3) Die Reichweite des Anspruchs.....	91
bb) Der erweiterte Anspruch nach § 101a Abs. 1 S. 2 UrhG.....	91
cc) Geheimnisschutz und Verhältnismäßigkeit.....	92
(1) Der Schutz vertraulicher Informationen, § 101a Abs. 1 S. 3 UrhG.....	92
(2) Die Verhältnismäßigkeit, § 101a Abs. 2 UrhG.....	93
dd) Verwertungsverbot, Haftung und Schadensersatz	94
6. Der Vernichtungs-, Überlassungs- und Rückrufanspruch, § 98 UrhG.....	95
a) Der Vernichtungsanspruch, § 98 Abs. 1 UrhG.....	96

aa) Vervielfältigungsstücke, § 98 Abs. 1 S. 1 UrhG	97
bb) Herstellungsvorrichtungen, § 98 Abs. 1 S. 2 UrhG	97
b) Rückruf und Entfernen aus den Vertriebswegen, § 98 Abs. 2 UrhG	99
c) Der Anspruch auf Überlassung, § 98 Abs. 3 UrhG	100
d) Ausschluss vom Anwendungsbereich, § 98 Abs. 5 UrhG.....	101
e) Die Durchsetzung im Adhäsionsverfahren, § 110 S. 3 UrhG	101
7. Die Bekanntmachung des Urteils, § 103 UrhG.....	101
8. Die Grenzbeschlagnahme, § 111 b UrhG.....	102
a) Der Anwendungsbereich des § 111b UrhG – Vorrang der GVO	103
b) Das Verfahren nach der GVO.....	105
aa) Der Antrag, Art. 5 Abs. 1 GVO	105
bb) Die Beschlagnahme, Art. 9 Abs. 1 S. 1 GVO	106
cc) Die Vernichtung der Ware	109
c) Das Verfahren nach § 111b UrhG.....	109
d) Das vereinfachte Vernichtungsverfahren.....	111
II. Sonstige Schutzmechanismen	112
1. Strafrechtliche Maßnahmen zum Schutz des Urheberrechts	112
a) Beziehung zwischen zivilrechtlichem Schutz und Strafrechtsschutz.....	113
aa) Die Privatkopie, § 53 Abs. 1 S. 1 UrhG.....	113
bb) Gleichlauf von Strafrechtsschutz und Urheberrecht.....	114
b) Systematik des Strafrechtsschutzes.....	114
c) Praktische Bedeutung.....	115
d) Verfahren des Strafrechtsschutzes.....	115
2. Technische Schutzmaßnahmen	116
a) Der Bedeutungsverlust des Werkstücks	117
b) „Die Antwort auf die Maschine ist in der Maschine“	119
c) Die technischen Grundlagen.....	120
aa) Neue Vertriebswege.....	121
bb) Regional Encoding	121
d) Die rechtlichen Grundlagen	122
aa) Entstehungsgeschichte und Regelungsumfang der §§ 95a ff. UrhG ..	123
bb) Das Umgehungsverbot, § 95a Abs. 1, 3 UrhG.....	124
(1) Absoluter Schutz als Illusion	124
(2) Wirksame technische Maßnahme, § 95a Abs. 1 UrhG	126
(3) Umgehungshandlung und Vorfeldschutz, § 95a Abs. 1 und 3 UrhG	126
(a) Die Umgehungshandlung, § 95a Abs. 1 UrhG.....	126
(b) Der Vorfeldschutz, § 95a Abs. 2 UrhG.....	127
cc) Technische Schutzmaßnahmen und Interessenausgleich	129
(1) Technische Schutzmaßnahmen ohne urheberrechtlichen Schutz? .	129
(2) Die Durchsetzung von Schrankenbestimmungen, § 95b UrhG.....	130
dd) Informationen zur Rechtewahrnehmung, § 95c UrhG.....	133
ee) Die Kennzeichnungspflicht, § 95d UrhG	134
(1) Die Kennzeichnungspflicht, § 95d Abs. 1 UrhG	134
(2) Angaben des Verwenders, § 95d Abs. 2 S. 1 UrhG	136
e) Die Durchsetzung der Rechte aus Sicht des Rechteinhabers	136
f) Das Ende des Urheberrechts?.....	138
III. Prozessuales	140
1. Der vorprozessuale Schutz.....	140
a) Die Berechtigungsanfrage	141
b) Die Abmahnung, § 97a UrhG.....	142
aa) Inhalt.....	143

(1) Notwendige Bestandteile der Abmahnung	143
(a) Aktivlegitimation und Anspruchsgegner.....	143
(b) Beanstandetes Verhalten.....	143
(c) Fristsetzung.....	144
(d) Form.....	144
(2) Optionale Bestandteile	144
(3) Deckelung des Kostenersatzes.....	145
bb) Entbehrlichkeit der Abmahnung	147
c) Das Mahnverfahren, §§ 688 ff. ZPO	148
2. Der Rechtsweg	148
a) Bündelung der Zuständigkeit, § 105 UrhG.....	149
b) Sachliche und örtliche Zuständigkeit	150
c) Internationale Zuständigkeit	152
3. Der Einstweilige Rechtsschutz	153
a) Die Einstweilige Verfügung, §§ 935, 940 ZPO.....	154
aa) Allgemeine Unterlassungs- und Sicherungsverfügung	154
bb) Der Auskunftsanspruch nach § 101a Abs. 3 UrhG	156
cc) Sicherung von Schadensersatzansprüchen, § 101b Abs. 3 S. 1 UrhG.....	157
b) Schutzschrift	159
c) Die Abschlußerklärung	159
4. Die Klagearten	160
a) Der Streitgegenstand	161
b) Die Unterlassungsklage	162
c) Die Feststellungsklage	164
d) Die Schadensersatz- oder Bereicherungsklage	165
aa) Schadensersatzanspruch	165
bb) Bereicherungsanspruch	166
5. Die Zwangsvollstreckung im Urheberrecht	166
a) Der Urheber als Vollstreckungsschuldner.....	166
b) Der Nutzungsrechteinhaber als Vollstreckungsschuldner	167
B. US-amerikanisches Recht – The Copyright Law.....	168
I. Civil Remedies – Zivilrechtliche Schutzmechanismen	169
1. Standing – Die Aktivlegitimation im Copyright-Rechtsstreit.....	169
a) Geltendmachung einer Verletzung des Copyright	169
b) Declaratory Judgement – Negative Feststellungsklage.....	170
2. Proper defendant - Die Passivlegitimation.....	171
a) Die Haftungsmaßstäbe	172
aa) Direct Infringement – Unmittelbare Haftung	172
bb) Secondary Liability – Mittelbare Haftung	174
(1) Contributory Infringement	175
(2) Vicarious Infringement.....	176
cc) Haftung der Internet-Service-Provider, § 512 Copyright Act	177
(1) Das Notice-and-Take-Down-Verfahren	179
(2) Subpoena to Identify Infringer, § 512 (h) Copyright Act	180
b) Der Staat als Beklagter – Klagen gegen die Öffentliche Gewalt?	181
3. Injunctions, § 502 Copyright Act.....	184
a) Die Anordnung als Equitable Relief	185
b) Die Anordnungsvoraussetzungen	186
c) Besonderheiten einer Einstweiligen Anordnung	187
4. Monetary damages - Schadensersatzansprüche	189

a) Actual Damages und Profits, § 504 (b) Copyright Act	189
aa) Kein doppelter Ersatz eines Schadens	190
bb) Der Verletzergewinn als Beweislasterleichterung	190
cc) Berechnung und Berücksichtigung abzugsfähiger Kosten	192
b) Statutory Damages, § 504 (c) Copyright Act	193
aa) Notwendige Formerfordernisse – Copyright Registration and Notice ..	194
bb) Anspruchsumfang und Verschulden, § 504 (c) (2) Copyright Act	195
cc) Mehrfache Rechtsverletzungen und Mehrheit von Verletzern.....	196
c) Ersatz der Anwalts- und Gerichtskosten, § 505 Copyright Act	199
5. Informationsgewinnung und materiell-rechtliche Auskunftansprüche	200
6. Impoundment and Disposition, § 503 Copyright Act	203
a) Entscheidungen vor Abschluss des Hauptsacheverfahrens.....	205
b) Allgemeine Anordnungsvoraussetzungen und Verfahren	206
7. Import Prohibition and First Sale Doctrine, § 602 Copyright Act	209
a) Importautorisierung als Nutzungsrecht, § 602 (a) Copyright Act.....	211
b) Importverbot, § 602 (b) Copyright Act.....	213
aa) Outright Infringement, 19 CFR § 133.42	215
bb) Suspicion of Infringement, 19 CFR § 133.43	215
II. Sonstige Schutzmechanismen	216
1. Criminal Liability, § 506 Copyright Act und § 2319 Crimes and Criminal Procedure	217
2. Technological Protections, §§ 1201 – 1205 Copyright Act.....	218
III. Prozessuales	220
1. Vorprozessualer Schutz.....	221
a) Cease-and-Desist Letter – Formale und inhaltliche Anforderungen.....	221
b) Declaratory Judgement und First to File	222
c) Adressat der Unterlassungserklärung	223
2. Copyright Notice, Deposit und Registration, §§ 411 ff. Copyright Act	224
a) Publication und Notice	224
b) Registration und Deposit.....	226
3. Jurisdiction and Venue – Sachliche und Örtliche Zuständigkeit.....	228
4. Verfahren der Informationsbeschaffung, Rules 26 ff. FRCP	230
a) Das Discovery-Verfahren.....	231
aa) Verfahrensablauf und Sanktionen	232
bb) Mittel der Discovery	233
(1) Deposition	234
(2) Interrogatory	234
(3) Production of Documents, things and entry upon land	235
(4) Physical or mental Examination	236
(5) Request to Admit	237
cc) Einschränkungen der Discovery	237
(1) Privileges	237
(2) Protective Order, Rule 26 (c) FRCP	238
b) Duty to Disclose, Rule 26 (a) FRCP – Die Offenlegungspflicht	239
c) Depositions vor Klageerhebung, Rule 27 (a) FRCP	240
C. Chilenisches Recht – Derecho de la Propiedad Intelectual (LPI)	241
I. Zivilrechtliche Schutzmechanismen	242
1. Der Unterlassungs- und Beseitigungsanspruch	242
a) Schutz des Verlegers, Art. 54 Abs. 1 LPI.....	242
b) Einstellung des weiteren Vertriebs, Art. 82 Nr. 2 S. 2 LPI	243

2. Der Vernichtungsanspruch, Art. 82 LPI	244
3. Der Schadensersatzanspruch, Art. 82 LPI	245
a) Geltung der allgemeinen Grundsätze	245
b) Die Sonderregelungen des LPI, Art. 82 Nr. 1, Nr. 2 LPI.....	246
aa) Verkauf oder Herausgabe der Werke, Art. 82 Nr. 1 LPI.....	246
bb) Beschlagnahme des Profits, Art. 82 Nr. 2 S. 1 LPI	247
4. Die Urteilsveröffentlichung, Art. 83 LPI.....	247
5. Die Geldbuße, Art. 78 LPI.....	248
6. Die Grenzbeschlagnahme	248
II. Sonstige Schutzmechanismen	249
III. Prozessuale.....	251
1. El Registro de la Propiedad Intelectual, Art. 72 ff. LPI	251
2. Recurso de Protección, Art. 20, 19 Nr. 25 C.P.R.C.....	253
3. Procederá breve y sumariamente, Art. 85 LPI.....	254
4. Der einstweilige Rechtsschutz.....	255
a) Ex Parte-Verfahren im Sinne von Art. 50 Abs. 2 TRIPS.....	256
b) Allgemeine Verfahrensregelungen, Art. 290 CPC	257
aa) Die Sequestration, Art. 290 Nr. 1 CPC.....	259
bb) Die Benennung einer Aufsichtsperson, Art. 290 Nr. 2 CPC	260
cc) Der Rückbehalt, Art. 290 Nr. 3 CPC	260
dd) Das Verfügungsverbot, Art. 290 Nr. 4 CPC.....	261
c) Besonders Verfahren nach Art. 82 Nr. 2 LPI.....	261
d) Einstweiliger Rechtsschutz im Strafverfahren, Art. 380 ff. CPP.....	261
3. TEIL: RECHTSVERGLEICH	262
A. Kompensation und Prävention	262
B. Informations- und Beweisbeschaffung	263
C. Der Eilrechtsschutz	264
D. Zusammenfassung.....	265
4. TEIL: RELEVANZ DER RECHTLICHEN UNTERSCHIEDE?.....	267
A. Die These und Beweisfragen	268
I. Untersuchungsthema	269
1. Akzeptanz der Regelungen	269
2. Auswirkungen auf die Rechtswahl?.....	270
II. Untersuchungsobjekt.....	270
III. Fragestellung.....	271
B. Auswahl der Befragungsmethode	272
C. Aufbau des Fragebogens – Die Testfragen	273
I. Erstes Untersuchungsthema – Allgemeine Akzeptanz des Urheberrechts.....	273
1. Rechtskenntnisse und Vorerfahrungen – Teil A	273
a) Die Frage 1.1	274
b) Die Fragen 1.2 bis 1.4.....	274
d) Die Frage 1.5	275
e) Die Frage 1.6	276

aa) Deutsches Recht	277
bb) US-amerikanisches Recht.....	278
cc) Chilenisches Recht.....	280
dd) Zusammenfassung.....	281
2. Einstellung gegenüber dem gesetzlichen Schutz – Teil B.....	281
a) Die Frage 2.1 bis 2.4.....	282
b) Die Frage 2.5	283
c) Die Frage 2.6	285
d) Die Frage 2.7	286
3. Anpassung und Veränderungen – Teil C	287
a) Die Frage 3.1 und 3.2	287
b) Die Frage 3.3	289
c) Die Frage 3.4	290
II. Zweites Untersuchungsthema – Auswirkungen auf den Vertrieb	291
1. Die Frage 4.1	291
2. Die Frage 4.2.....	292
3. Die Frage 4.3.....	294
4. Die Frage 4.4.....	295
III. Hintergrund des Befragten	296
IV. Anregungen, Kritik und Zusätze.....	296
D. Ergebnis und Auswertung der Befragung	296
I. Ergebnisse der Umfrage	297
1. Frage 1.1 bis 1.6.....	297
a) Frage 1.1.....	297
b) Frage 1.2.....	297
c) Frage 1.3.....	298
d) Frage 1.4.....	298
e) Frage 1.5.....	299
f) Frage 1.6.....	299
2. Fragen 2.1 bis 2.7.....	300
a) Fragen 2.1 bis 2.3.....	300
b) Frage 2.4.....	301
c) Frage 2.5.....	301
d) Frage 2.6.....	302
e) Frage 2.7	302
3. Fragen 3.1 bis 3.4.....	303
a) Frage 3.1.....	303
b) Frage 3.2.....	304
c) Frage 3.3.....	304
d) Frage 3.4.....	305
4. Fragen 4.1 bis 4.4.....	306
a) Frage 4.1.....	306
b) Frage 4.2.....	306
c) Frage 4.3	307
d) Frage 4.4.....	307
5. Fragen 5.1 bis 5.4.....	308
II. Auswertung und Interpretation der Ergebnisse	309
5. TEIL: ZUSAMMENFASSUNG UND ERGEBNIS	313

APPENDIX I: DER FRAGEBOGEN	315
A. Deutschsprachiges Exemplar	315
B. Englischsprachiges Exemplar	319
APPENDIX II: GESAMTERGEBNIS DER ONLINE-BEFRAGUNG.....	323