

## Inhaltsverzeichnis

<b>I. Einleitung</b>	1
1. Freie Software . . . . .	1
a) Begriffsdefinitionen . . . . .	2
b) Copyleft . . . . .	3
c) Anreize für die Entwicklung freier Software . . . . .	5
d) Gründe und Probleme des Erfolgs freier Software . . . . .	6
2. Versionsverwaltung . . . . .	7
3. Gang der Untersuchung . . . . .	8
<b>II. Deutsches Sachrecht</b>	9
1. Vorfragen . . . . .	9
a) Software im Bürgerlichen Recht . . . . .	9
b) Software im Urheberrecht . . . . .	9
2. Miturheberrecht . . . . .	11
a) Entstehungsvoraussetzungen und Abgrenzung . . . . .	12
aa) Schöpferische Mitwirkung . . . . .	14
bb) Einheitlichkeit der Schöpfung . . . . .	16
α) Ununterscheidbarkeit der Beiträge . . . . .	17
β) Unmöglichkeit der getrennten wirtschaftlichen Verwer- tung der Beiträge . . . . .	17
αα) Grundsatz . . . . .	17
ββ) Computerprogramme . . . . .	18
γγ) Freie Software . . . . .	18
γ) Gesonderte Verwertbarkeit nur einzelner Beiträge . .	20
cc) Gemeinschaftlichkeit der Schöpfung . . . . .	21
α) Kenntnis von der Identität der Miturheber . . . . .	22
β) Beginn der Gemeinschaftlichkeit . . . . .	23
γ) Änderungen am Gesamtplan . . . . .	24
δ) Änderungen im Personalbestand . . . . .	25
ε) Vertikal-arbeitsteiliges Schaffen . . . . .	26
b) Besonderheiten bei der Softwareentwicklung in Dienst- und Arbeitsverhältnissen . . . . .	28
c) Besonderheiten bei der Entwicklung freier Software . . . . .	30
aa) Werkmehrheit aufgrund der Zugriffsmöglichkeit Dritter .	30

## INHALTSVERZEICHNIS

---

bb)	Änderungssätze	32
cc)	Gängige Rollen bei der Entwicklung freier Software	34
α)	Führungspersonen	34
β)	Designer der graphischen Benutzeroberfläche	36
γ)	Verfasser von Dokumentation	37
δ)	Einsender von Fehlerkorrekturen	38
ε)	Hilfspersonen	39
dd)	Sachverhaltsermittlung in der forensischen Praxis	40
α)	Schöpferische Mitwirkung	41
β)	Einheitlichkeit der Schöpfung	42
γ)	Gemeinschaftlichkeit	42
3.	Innenverhältnis der Miturheber	42
a)	Miturhebergemeinschaft	42
aa)	Rechtsnatur	43
α)	Bruchteilsgemeinschaft	43
β)	Gesamthandsgemeinschaften	44
γ)	Einordnung nach der Entstehungsgeschichte	46
δ)	Einordnung nach der Verfügungsbefugnis der Mitglieder	47
ε)	Sonstige Gesichtspunkte	49
ζ)	Ergebnis	49
bb)	Gesamthänderische Bindung der Rechte und Befugnisse der Miturheber	50
α)	Diskussion im Schrifttum	51
β)	Übertragung und Einräumung von Rechten	53
γ)	Änderungen	53
δ)	Verzicht	54
ε)	Anerkennung der Urheberschaft	55
ζ)	Rückruf wegen gewandelter Überzeugung	55
η)	Verteilung der Erträge	56
cc)	Verwaltung gemeinschaftlicher Rechte und Befugnisse	57
α)	Gesetzliche Regelung	57
β)	Abweichende Vereinbarungen	58
b)	Gesellschaft bürgerlichen Rechts	59
aa)	Verhältnis zur Miturhebergemeinschaft	60
bb)	Vorteile einer Gesellschaftsgründung	60
cc)	Gesellschaftsvertrag	61
α)	Inhalt	61
β)	Rechtsbindungswille	63
γ)	Treuepflicht	64

dd) Gesellschaftsvermögen . . . . .	64
ee) Verwaltung und Geschäftsführung . . . . .	66
4. Lizenzierung . . . . .	66
a) Nutzungsbeifugnis gemäß § 69d Abs. 1 UrhG . . . . .	66
aa) Gesetzeszweck . . . . .	67
bb) Nutzungsbeifugnis . . . . .	68
cc) Rechtsnatur . . . . .	70
b) Vertragsparteien . . . . .	70
aa) Grundsatz . . . . .	70
bb) Arbeitsverhältnis . . . . .	71
cc) Freie Software . . . . .	71
α) Kettenerwerb oder unmittelbare Rechtseinräumung . . . . .	71
β) Verträge mit Vertriebspersonen . . . . .	73
γ) Vertragseinheit oder -mehrheit beim Erwerb von Miturhebern . . . . .	74
αα) Vergleich mit der dinglichen Rechtslage . . . . .	75
ββ) Verkehrsauffassung vom einheitlichen Lizenzvertrag	75
γγ) Interessen der Vertragsparteien . . . . .	76
δδ) Sonstige Erwägungen . . . . .	77
εε) Ergebnis . . . . .	78
δ) Verhältnis zum Erschöpfungsgrundsatz . . . . .	78
ε) In Arbeitsverhältnissen entwickelte freie Software . . . . .	81
αα) Lizenznehmer auf Entwicklerseite . . . . .	81
ββ) Lizenzgeber auf Entwicklerseite . . . . .	83
dd) Gesellschaft bürgerlichen Rechts als Lizenzgeberin . . . . .	84
c) Vertragsschluss bei freier Software . . . . .	85
aa) Angebot . . . . .	85
α) Stellvertretung oder Botenschaft . . . . .	85
β) Erklärungstatbestand . . . . .	86
γ) Abgabe . . . . .	87
δ) Zugang . . . . .	88
bb) Annahme . . . . .	88
α) Erklärungstatbestand . . . . .	88
αα) Ohne Zwang zur Bestätigung der Lizenzbedingungen	89
ββ) Mit Zwang zur Bestätigung der Lizenzbedingungen	91
β) Zugang . . . . .	93
d) Die schuldrechtliche Seite der Lizenz . . . . .	93
e) Die dingliche Seite der Lizenz . . . . .	94
aa) Selbständige Nutzungsart bei freier Software . . . . .	94

α) Selbständigkeit nach der Verkehrsauffassung . . . . .	95
β) Keine Überschneidungen . . . . .	96
γ) Ergebnis . . . . .	97
δ) Inhaltliche Beschränkung in Lizenzbedingungen . . . . .	98
bb) Auflösend bedingte Rechtseinräumung . . . . .	99
cc) Dereliktion des Nutzungsrechts . . . . .	100
f) Lizenzkompatibilität . . . . .	102
g) Ergänzende Bedingungen nach Ziffer 7 der GPLv3 . . . . .	103
5. Haftung der Miturheber . . . . .	104
a) Haftung aus Vertrag . . . . .	104
aa) Arbeitsverhältnis . . . . .	105
bb) Freie Software . . . . .	105
α) Haftungszurechnung aufgrund Vertragseinheit . . . . .	105
β) Verhaltenszurechnung aufgrund Erfüllungsgehilfenei- genschaft . . . . .	106
αα) Sachmängelhaftung . . . . .	106
ββ) Rechtsmängelhaftung . . . . .	106
b) Haftung aus Delikt . . . . .	107
aa) Produkthaftung . . . . .	107
bb) Verletzung fremder Schutzrechte . . . . .	108
α) Einbau fremden Quellcodes . . . . .	108
β) Vertrieb . . . . .	109
c) Kausalität . . . . .	111
d) Passivlegitimation . . . . .	111
aa) Miturhebergemeinschaft . . . . .	111
bb) Gesellschaft bürgerlichen Rechts . . . . .	114
6. Haftung gegenüber den Miturhebern . . . . .	115
a) Vertragsrecht . . . . .	115
b) Deliktsrecht . . . . .	117
aa) Vorliegen einer Verwertungshandlung . . . . .	118
bb) Widerrechtlichkeit der Verwertungshandlung . . . . .	118
cc) Inhalt der Haftung . . . . .	119
dd) Fremdenrecht . . . . .	120
ee) Aktivlegitimation . . . . .	120
α) Gesellschaft bürgerlichen Rechts . . . . .	120
β) Alle Miturheber . . . . .	121
γ) Einzelne Miturheber . . . . .	121
αα) Aktivlegitimation für das Miturheberrecht . . . . .	121

$\beta\beta)$ Aktivlegitimation für den eigenen Anteil am Miturheberrecht . . . . .	123
$\gamma\gamma)$ Gläubigermehrheit . . . . .	124
$\delta)$ Bearbeiter . . . . .	124
$\varepsilon)$ Zusammenfassung . . . . .	125
c) Bereicherungsrecht . . . . .	125
d) Besichtigungsanspruch . . . . .	126
e) Aufwendungsersatz . . . . .	126
7. Praxisprobleme bei freier Software . . . . .	127
a) Verteilte Rechtsinhaberschaft . . . . .	127
aa) Herstellung der Software in Arbeitsverhältnissen . . . . .	128
bb) Einführung von Sondervorschriften für Gruppenwerke . . . . .	128
$\alpha)$ Handwerkliches Können statt Phantasie . . . . .	130
$\beta)$ Stabilität der Organisationsstruktur . . . . .	130
$\gamma)$ Überbetonung des Individuums . . . . .	130
$\delta)$ Weitere Einwände gegen das Gruppenwerk . . . . .	131
$\varepsilon)$ Ergebnis . . . . .	132
cc) Treuhand . . . . .	133
b) Beweisführung hinsichtlich der Sachlegitimation . . . . .	134
c) Persönliche Haftung der Entwickler . . . . .	135
8. Zwischenergebnis . . . . .	136
 <b>III. Amerikanisches Sachrecht</b>	137
1. Urheberrecht und Miturheberrecht . . . . .	137
a) Entstehungsvoraussetzungen . . . . .	138
aa) Schöpferische Mitwirkung . . . . .	138
bb) Einheitlichkeit des Werks . . . . .	139
cc) Gemeinschaftlichkeit . . . . .	140
b) Miturheberschaft und Bearbeitung . . . . .	141
c) Softwareentwicklung im Arbeitsverhältnis . . . . .	142
2. Rechtsverhältnisse der Miturheber . . . . .	143
3. Lizenzierung . . . . .	144
a) Rechtliche Rahmenbedingungen . . . . .	144
aa) Verhältnis von Urheberrechtsgesetz und Vertragsrecht . . . . .	144
bb) Ausschließlichkeitsrechte des Urheberrechtsinhabers . . . . .	145
cc) Bestimmungsgemäße Nutzung von Computerprogrammen . . . . .	145
dd) Ausschließliche Nutzungsrechte . . . . .	146
ee) Einfache Nutzungsrechte . . . . .	147
$\alpha)$ Bedingte Verfügungen . . . . .	148
$\beta)$ Lizenzwiderruf . . . . .	151

γ) Vertragslose Lizenz . . . . .	151
ff) Vertragsschlussvoraussetzungen . . . . .	154
α) Einigung . . . . .	154
β) Gegenleistung . . . . .	155
γ) UCC . . . . .	156
b) Arten der Softwarelizenzierung . . . . .	156
aa) Public-Domain-Software . . . . .	156
bb) Proprietäre Software . . . . .	157
cc) <i>Shrink-, browse-, und click-wrap-Lizenzen</i> . . . . .	158
c) Besonderheiten bei der Lizenzierung freier Software . . . . .	160
aa) Urheberrechtsinhaber als Lizenzgeber . . . . .	160
α) <i>Bargain</i> . . . . .	161
β) <i>Servitude on Goods</i> . . . . .	162
bb) Distributoren als Lizenzgeber . . . . .	163
cc) Kombination von vertragsloser Lizenz und Schuldvertrag .	164
d) Einwände gegen die Wirksamkeit von Copyleft . . . . .	166
aa) Copyleft als Verfassungsverstoß . . . . .	166
bb) Verdrängung des Schuldrechts durch Urheberrecht . . . . .	167
cc) Copyleft als Rechtsmissbrauch . . . . .	168
dd) Anspruch auf Erfüllung in Natur . . . . .	170
e) Kurzanalyse der GPLv2 . . . . .	171
α) Vertragsschluss . . . . .	171
β) Vertragsannahme . . . . .	173
γ) Folgen des Vertragsschlusses . . . . .	173
4. Zwischenergebnis . . . . .	174
<b>IV. Kollisionsrecht</b>	175
1. Einführung . . . . .	175
a) Kollisionsrecht . . . . .	176
b) Ubiquität und Territorialität im Immaterialgüterrecht . . . . .	176
c) Anknüpfungsmomente . . . . .	178
d) Schutzlandprinzip . . . . .	179
2. Deutsches Kollisionsrecht . . . . .	180
a) Rechtsquellen . . . . .	180
aa) Völkerrechtliche Verträge . . . . .	180
bb) Gemeinschaftsrecht . . . . .	182
cc) Einfaches Recht . . . . .	182
b) Urheberrecht . . . . .	183
aa) Aufspaltung des Urheberrechtsstatuts . . . . .	183
bb) Schutzvoraussetzungen und Reichweite des Schutzes . . . . .	184

cc)	Erste Inhaberschaft . . . . .	186
α)	Nationale Unterschiede . . . . .	186
β)	Anknüpfung am Schutzland . . . . .	187
γ)	Anknüpfung an Merkmalen des Urhebers . . . . .	189
δ)	Anknüpfung am Ursprungsland . . . . .	191
ε)	Ergebnis . . . . .	192
ζ)	Bestimmung des Ursprungslands . . . . .	192
αα)	Ort mit der engsten Verbindung zum Werk . . . . .	192
ββ)	Ort der Werkschaffung . . . . .	192
γγ)	Privatautonome Wahl des Ursprungslands . . . . .	193
δδ)	Ort der Erstveröffentlichung . . . . .	194
εε)	Bestimmung des Orts der Erstveröffentlichung . . . . .	195
η)	Sonderbehandlung von Arbeitnehmerschöpfungen . . . . .	197
dd)	Verfassung der Miturhebergemeinschaft . . . . .	198
α)	Rechtsnatur und Verwaltung . . . . .	199
β)	Rechte und Befugnisse der Miturheber . . . . .	199
ee)	Einräumung und Übertragung von Rechten . . . . .	200
α)	Das Trennungsprinzip im Kollisionsrecht . . . . .	200
β)	Veräußerbarkeit des Rechts . . . . .	200
γ)	Schutzlandprinzip . . . . .	201
δ)	Personalstatut . . . . .	202
ε)	Ursprungslandsprinzip . . . . .	202
ζ)	Vertragsstatut . . . . .	203
ff)	Rückruf des Nutzungsrechts . . . . .	204
gg)	Rechtsverletzungen . . . . .	204
α)	Recht des Forumstaates . . . . .	204
β)	Schutzlandprinzip . . . . .	204
γ)	Recht des Eingriffsorts . . . . .	205
δ)	Nachträgliche Rechtswahl . . . . .	207
c)	Vertragsrecht . . . . .	207
aa)	Ausdrückliche Rechtswahl . . . . .	207
bb)	Stillschweigende Rechtswahl . . . . .	208
cc)	Ohne Rechtswahl . . . . .	209
α)	Bestimmte Vertragstypen . . . . .	209
β)	Charakteristische Leistung . . . . .	210
αα)	Lizenzverträge allgemein . . . . .	210
ββ)	Lizenzverträge über freie Software ohne Copyleft . . . . .	211
γγ)	Lizenzverträge über freie Software mit Copyleft . . . . .	211

γ) Ausnahme: Noch engere Verbindungen mit anderem Staat . . . . .	212
δ) Sonderfall: Verbraucherverträge . . . . .	212
ε) Sonderfall: Arbeitsverträge . . . . .	213
3. Amerikanisches Kollisionsrecht . . . . .	214
a) Rechtsentwicklung . . . . .	214
b) Rechtsquellen . . . . .	215
c) Urheberrecht . . . . .	216
aa) Schutzvoraussetzungen und Reichweite des Schutzes . . . . .	218
bb) Erste Inhaberschaft . . . . .	219
α) Schutzlandprinzip . . . . .	219
β) Ursprungslandsprinzip . . . . .	220
γ) Bestimmung des Ursprungslands . . . . .	220
cc) Verfassung der Miturhebergemeinschaft . . . . .	223
dd) Einräumung und Übertragung von Rechten . . . . .	224
ee) Sonderbehandlung von Arbeitnehmerschöpfungen . . . . .	226
ff) Rechtsverletzungen . . . . .	227
d) Vertragsrecht . . . . .	228
4. Vergleich . . . . .	230
<b>V. Zusammenfassung und Fazit</b>	233
1. Sachrecht . . . . .	233
a) Deutschland . . . . .	233
b) USA . . . . .	235
c) Vergleich . . . . .	237
2. Kollisionsrecht . . . . .	237
a) Deutschland . . . . .	237
b) USA . . . . .	239
c) Vergleich . . . . .	240
3. Fazit . . . . .	240
<b>Stichwortverzeichnis</b>	241
<b>Literaturverzeichnis</b>	245
<b>Lizenztexte</b>	257
GNU General Public License, version 2 . . . . .	257
GNU General Public License, version 3 . . . . .	261
Modified BSD License . . . . .	269
Artistic License, version 1.0 . . . . .	270