

Inhaltsverzeichnis

1	Einleitung.....	17
2	Auswirkungen der technischen Entwicklungen	21
2.1	Technische Weiterentwicklungen	21
2.1.1	Digitale Kopiertechnik	21
2.1.1.1	Hard- und Softwarevoraussetzungen	21
2.1.1.2	Kopierschutz.....	21
2.1.1.3	Konvertieren in andere Dateiformate.....	22
2.1.1.4	Digitale Aufnahmen	23
2.1.1.5	Digitale Rechteverwaltung (DRM, Digital Rights Management).....	24
2.1.2	Peer-to-peer-Technologie in <i>Filesharing</i> -Systemen.....	24
2.2	Zunahme der Vervielfältigungshandlungen im digitalen Zeitalter	25
2.2.1	Gewerbliche Piraterie	26
2.2.2	„Schulhofpiraterie“ / „Privatkopie“	27
2.2.3	Internet-Piraterie	27
2.2.3.1	Umfang der Verletzungshandlungen	28
2.2.3.1.1	Vervielfältigung und Verbreitung von Musikwerken.....	28
2.2.3.1.2	Vervielfältigung und Verbreitung von Filmwerken	28
2.2.3.1.2.1	Problem: zeitnahe Online-Verfügbarkeit	29
2.2.3.1.2.2	Wirkungslosigkeit der ergriffenen Sicherheitsmaßnahmen.....	30
2.2.3.1.2.3	Drohende Schadensersatzansprüche	31
2.3	Auswirkungen der Rechtsverletzungen	32
2.4	Maßnahmen der Rechteinhaber.....	33
2.4.1	Aufklärungskampagnen.....	33
2.4.2	Alternativangebote.....	34
2.4.3	Rechtliche Maßnahmen	35
2.4.3.1	Maßnahmen der Musikindustrie	35
2.4.3.1.1	Maßnahmen gegen <i>Filesharing</i> -Softwarehersteller.....	35
2.4.3.1.2	Maßnahmen gegen Nutzer	35
2.4.3.2	Maßnahmen der Filmindustrie	35
2.4.3.3	Wirkungslosigkeit der ergriffenen Maßnahmen	37
2.4.3.3.1	Wirkungslosigkeit der ergriffenen rechtlichen Maßnahmen	37
2.4.3.3.2	Wirkungslosigkeit der Aufklärungskampagnen	38
2.4.3.3.3	Wirkungslosigkeit der Alternativangebote	39

3	Theoretische Grundlagen	41
3.1	Die Bedeutung des Urheberrechtsschutzes aus rechtlicher Sicht	41
3.1.1	Schutzfunktion	41
3.1.2	Kommunikationsfunktion	41
3.1.3	Innovationsfunktion	41
3.1.4	Vergütungsfunktion	42
3.2	Die Bedeutung des Urheberrechtsschutzes aus ökonomischer Sicht	42
3.2.1	Marktversagen	42
3.2.1.1	Marktmacht	43
3.2.1.2	Asymmetrische Informationen	44
3.2.1.3	Öffentliche Güter	44
3.2.1.4	Externalitäten	45
3.2.2	Digitale Medien als öffentliche Güter	46
3.2.3	Free-Rider-Problematik	46
3.2.4	Werkschöpfungskosten	47
3.2.5	Beseitigung des Marktversagens	47
3.3	Entbehrlichkeit des Urheberrechtsschutzes im digitalen Zeitalter?	48
3.4	Die Verletzung von Urheberrechten im Modell	50
3.4.1	Modellannahmen	50
3.4.1.1	Es besteht keine Kopiermöglichkeit	51
3.4.1.2	Es besteht eine Kopiermöglichkeit	51
3.4.2	Anwendung der Modellerkenntnisse	54
4	Rechtliche Grundlagen: Die Rechtslage in Deutschland und in den USA	57
4.1	Internationale Verträge	57
4.1.1	Revidierte Berner Übereinkunft (RBÜ)	57
4.1.2	Welturheberrechtsabkommen (WUA)	58
4.1.3	Rom-Abkommen (RA)	58
4.1.4	TRIPS-Übereinkommen	58
4.1.5	WIPO Verträge (WCT; WPPT)	59
4.2	EU-Richtlinien	60
4.2.1	Kernpunkte der Info-Richtlinie 2001/29/EG	60
4.2.1.1	Vervielfältigungsrecht	61
4.2.1.2	Recht der öffentlichen Wiedergabe und Recht der Zugänglichmachung	61
4.2.1.3	Verbreitungsrecht	62

4.2.1.4	Ausnahmen und Beschränkungen	62
4.2.1.4.1	Schranke der privaten Vervielfältigung	63
4.2.1.4.2	„Drei-Stufen-Test“	61
4.2.1.5	Schutz von technologischen Maßnahmen	64
4.2.1.6	Schutz von Informationen für die Rechtswahrnehmung	64
4.2.1.7	Sanktionen und Rechtsbehelfe	64
4.2.2	Kernpunkte der EG-Richtlinie (2004/48/EG) zur Durchsetzung der Rechte des geistigen Eigentums (Enfo-RL)	65
4.2.2.1	Allgemeine Verpflichtungen	65
4.2.2.2	Die Beweisvorlagepflichten des Verletzers	66
4.2.2.3	Maßnahmen zur Beweissicherung	66
4.2.2.4	Recht auf Auskunft	66
4.2.2.5	Einstweilige Maßnahmen und Sicherungsmaßnahmen	67
4.2.2.6	Schadensersatz	67
4.2.3	Kernpunkte der EG-Richtlinie über strafrechtliche Maßnah- men zur Durchsetzung der Rechte des geistigen Eigentums	68
4.3	Die Rechtslage in Deutschland	69
4.3.1	Umsetzung der „Info-Richtlinie“ in deutsches Recht	69
4.3.2	Kernpunkte des Gesetzes zur Regelung des Urheberrechts in der Informationsgesellschaft	69
4.3.2.1	Anpassung der Verwertungsrechte	69
4.3.2.2	Änderung und Erweiterung der Schrankenregelungen	70
4.3.2.3	Technische Schutzmaßnahmen	70
4.4	Die Sanktionierung von Urheberrechtsverletzungen nach Deutschem Recht	71
4.4.1	Zivilrechtliche Konsequenzen	71
4.4.1.1	Anspruchsvoraussetzungen	71
4.4.1.1.1	Rechtsverletzung	71
4.4.1.1.2	Verletzungshandlungen bei gewerblicher Piraterie / „Schulhofpiraterie“	71
4.4.1.1.2.1	Herstellen verkörperter digitaler Kopien	72
4.4.1.1.2.2	Verbreitung verkörperter digitaler Kopien	72
4.4.1.1.3	Verletzungshandlungen bei „Privatkopien“	72
4.4.1.1.4	Verletzungshandlungen in Zusammenhang mit Inter- netpiraterie	73
4.4.1.1.4.1	Verfügbarmachung unverkörperter digitaler Werke im Internet	73
4.4.1.1.4.1.1	Komprimieren der Original-Dateien	73
4.4.1.1.4.1.2	Zugänglichmachung unverkörperter digitaler Kopien	74
4.4.1.1.4.2	Download digitaler Kopien	74

4.4.1.1.4.2.1 Verletzung des Vervielfältigungsrecht des § 16 Absatz 1 UrhG.....	74
4.4.1.1.4.2.2 Schrankenregelung des § 53 Absatz 1 UrhG	74
4.4.1.2 Rechtsfolgen.....	75
4.4.1.2.1 Beseitigungs- und Unterlassungsanspruch	75
4.4.1.2.2 Schadensersatzanspruch.....	75
4.4.1.3 Die zivilrechtlichen Instrumentarien der Rechts- durchsetzung.....	76
4.4.1.3.1 Abmahnung.....	76
4.4.1.3.2 Einstweilige Verfügung	77
4.4.1.3.2.1 Ziel: Durchsetzbarkeit von Unterlassungs- ansprüchen	77
4.4.1.3.2.2 Zulässigkeit einer „Vorwegnahme der Hauptsache“	77
4.4.1.3.3 Klage im Hauptsachverfahren.....	78
4.4.1.4 Örtliche Zuständigkeit: Fliegender Gerichtsstand	79
4.4.2 Die strafrechtlichen Konsequenzen von Urheberrechtsverlet- zungen nach Deutschem Recht.....	80
4.4.2.1 Unerlaubte Verwertung urheberrechtlich geschützter Werke	80
4.4.2.1.1 Strafraumen	80
4.4.2.1.2 Versuchsstrafbarkeit.....	80
4.4.2.1.3 Strafverfolgungsvoraussetzungen	80
4.4.2.1.4 Einziehung gemäß § 110 UrhG.....	81
4.4.2.2 Unerlaubte Eingriffe in technische Schutzmaßnahmen nach § 108 b UrhG	81
4.4.2.3 Vorteile eines Strafverfahrens.....	82
4.5 Die Rechtslage in den USA.....	82
4.5.1 Rechtsquellen.....	82
4.5.2 Copyright Act of 1976 (CA).....	83
4.5.2.1 Ausschließlichkeitsrechte (Bundle of rights).....	83
4.5.2.1.1 Vervielfältigungsrecht (Right of Reproduction).....	83
4.5.2.1.2 Verbreitungsrecht (Right of distribution)	83
4.5.2.1.3 Einfuhrrecht (Infringing importation of copies or phonorecords).....	84
4.5.2.2 Verletzungshandlungen.....	84
4.5.2.2.1 Direct Infringement	84
4.5.2.2.2 Contributory infringement	84
4.5.2.2.3 Vicarious liability.....	84
4.5.2.3 Schranke: Fair-Use.....	85
4.5.2.3.1 Zweck und Charakter der Nutzung.....	85

4.5.2.3.2	Die Natur des geschützten Werks	85
4.5.2.3.3	Der Umfang des genutzten Werkteils im Verhältnis zum Werk als Ganzem	86
4.5.2.3.4	Der Effekt der Nutzung auf den potentiellen Markt oder den Wert des Werkes	86
4.5.3	Audio Home Recording Rights Act of 1992	86
4.5.3.1	Kopierkontrollmechanismus (Copy Control)	87
4.5.3.2	Medienvergütung (Royalty payments).....	87
4.5.3.3	Haftungsprivilegierung (Prohibition on certain infringe- ment actions)	87
4.5.4	Digital Performance Right in Sound Recordings Act of 1995	87
4.5.5	No Electronic Theft Act of 1997	88
4.5.6	Digital Millennium Copyright Act of 1998.....	89
4.5.6.1	Verbot der Umgehung von Kopierschutzmechanismen	89
4.5.6.2	Integrität der Copyright Management Information (CMI)	89
4.5.6.3	Haftung von Internet-Service-Providern.....	90
4.5.7	Family Entertainment and Copyright Act of 2005	91
4.6	Die Sanktionierung von Urheberrechtsverletzungen nach U.S.- amerikanischen Recht	91
4.6.1	Die zivilrechtlichen Konsequenzen von Urheberrechts- verletzungen nach U.S.-amerikanischen Recht	92
4.6.1.1	Rechtsverletzungen bei gewerblicher Piraterie / „Schulhofpiraterie	92
4.6.1.1.1	Rechtsverletzung beim Herstellen verkörperter digitaler Kopien.....	92
4.6.1.1.2	Überwindung technischer Schutzmaßnahmen.....	92
4.6.1.2	Rechtsverletzungen im Zusammenhang mit Internetpiraterie	92
4.6.1.2.1	Rechtsverletzungen der Nutzer von Filesharing- Systemen	92
4.6.1.2.2	Die Haftung der Hersteller / Betreiber von Filesharing- Netzwerken.....	92
4.6.1.2.2.1	Sony Corp. of America v. Universal City Studios.....	93
4.6.1.2.2.2	A & M Records, Inc. v. Napster, Inc.	95
4.6.1.2.2.3	MGM Studios, Inc. v. Grokster, Ltd.....	96
4.6.1.3	Zivilrechtliche Rechtsfolgen	100
4.6.2	Die strafrechtlichen Konsequenzen von Urheberrechts- verletzungen nach U.S.-amerikanischem Recht	100
4.7	Zusammenfassung der Ergebnisse	101
4.7.1	Vergleich der Höhe der angedrohten Sanktionen.....	101
4.7.2	Vergleich der Höhe der verhängten Sanktionen.....	102

5	Analyse der rechtlichen Instrumente der Rechtsdurchsetzung	106
5.1	Allgemeine Struktur der Rechtsdurchsetzung.....	106
5.1.1	Zeitpunkt der Intervention	107
5.1.2	Rechtsfolge der Maßnahme	108
5.1.3	Art der Initiierung	108
5.2	Auswahl der geeigneten rechtlichen Instrumente	110
5.2.1	Auswahl des optimalen Zeitpunkts der Intervention.....	110
5.2.1.1	Wahrscheinlichkeit einer erfolgreichen Intervention.....	110
5.2.1.1.1	Wahrscheinlichkeit einer erfolgreichen Intervention bei gewerblicher Piraterie, „Schulhofpiraterie“ und der Erstellung von „Privatkopien“	111
5.2.1.1.2	Wahrscheinlichkeit einer erfolgreichen Intervention bei Internetpiraterie	113
5.2.1.1.2.1	Verbreitung über http- oder ftp-Servern.....	113
5.2.1.1.2.2	Verbreitung über Filesharing-Systeme	113
5.2.1.2	Wissen über die Gefährlichkeit der Tat	115
5.2.1.3	Kosten der Rechtsdurchsetzung	117
5.2.1.4	Höhe der möglichen Sanktion.....	118
5.2.2	Auswahl der optimalen Sanktionsform	119
5.2.2.1	Wahrscheinlichkeit der Bestrafung.....	120
5.2.2.2	Einkommensverhältnisse.....	120
5.2.2.3	Gewinne aus der Tat.....	121
5.2.2.4	Erwarteter Schadensumfang der Handlungen.....	123
5.2.3	Auswahl der optimalen Initiierungsform.....	123
5.2.3.1	Fehlende Anreize zur Identifizierung des Schädigers	123
5.2.3.2	Auswirkungen eines „Social Norm Backlash“	124
5.2.3.3	Schwierigkeiten bei der Identifizierung des Schädigers.....	128
5.2.3.4	Private Initiierung als effektivere Form der Rechtsdurchsetzung.....	129
5.2.4	Zusammenfassung	131
6	Die weitere Novellierung des Deutschen Urheberrechts.....	134
6.1	Kernpunkte des Regierungsentwurfs eines Zweiten Gesetzes zur Regelung des Urheberrechts in der Informationsgesellschaft	134
6.1.1	Ausgestaltung der Schranke der „Privatkopie“ in § 53 UrhG.....	135
6.1.1.1	Standpunkt der phonographischen Wirtschaft	135
6.1.1.2	Standpunkt der Interessengemeinschaft Filmproduktion	136
6.1.1.3	Standpunkt der Verbraucherverbände.....	136
6.1.1.4	Keine wesentliche Beschränkung der „Privatkopie“	138
6.1.1.4.1	Kein Verbot der digitalen Kopie.....	138

6.1.1.4.1.1 „Privatkopie“ nur vom Original?	139
6.1.1.4.1.2 Verbot der Vervielfältigung durch Dritte?.....	139
6.1.1.4.1.3 Beschränkung auf time-shifting?.....	140
6.1.1.4.1.4 Schutz der Erst- und Zweitverwertung?	140
6.1.1.4.1.5 Keine Schrankenregelung für Online-Nutzung	140
6.1.1.4.2 Keine Durchsetzung der „Privatkopie“ bei technischen Schutzmaßnahmen	141
6.1.1.4.3 Keine Bagatellklausel.....	142
6.1.1.5 Stellungnahme.....	142
6.1.2 Anpassung der Pauschalvergütung nach §§ 54 ff UrhG	143
6.1.2.1 Aufgabe der Pauschalvergütung zugunsten einer Einzellin- zenzierung?.....	144
6.1.2.2 Pflicht zum Einsatz von DRM-Systemen?	145
6.1.2.3 Vermeidung von Rechtsstreitigkeiten.....	146
6.1.2.4 Höhe der Vergütung.....	147
6.1.2.5 „Selbstregulierung“ der Vergütungstarife.....	147
6.1.2.6 Stellungnahme.....	147
6.2 Kernpunkte des Regierungsentwurfs des Gesetzes zur Verbes- serung der Durchsetzung von Rechten des geistigen Eigentums	149
6.2.1 Umsetzung des Auskunftsanspruchs nach Artikel 8 Enfo-RL.....	150
6.2.1.1 Auskunftsanspruch gegen den Verletzer.....	150
6.2.1.2 Stellungnahme	150
6.2.1.3 Auskunftsanspruch gegen Dritte.....	151
6.2.1.4 Voraussetzungen des Drittauskunftsanspruchs.....	152
6.2.1.4.1 Gewerbliches Ausmaß der Mitwirkungshandlung und Verletzungshandlung.....	152
6.2.1.4.2 Standpunkt der Rechteinhaber	152
6.2.1.4.3 Offensichtlichkeit der Rechtsverletzung.....	154
6.2.1.4.4 Standpunkt der Rechteinhaber	155
6.2.1.4.5 Voraussetzung der Rechtshängigkeit.....	155
6.2.1.4.5.1 Begründung der Voraussetzung der Rechtshängigkeit.....	156
6.2.1.4.5.2 Kein allgemeiner Richtervorbehalt.....	156
6.2.1.4.5.3 Prüfung materiell rechtlicher Kriterien.....	157
6.2.1.4.5.4 Keine Klage gegen Unbekannt	157
6.2.1.4.6 Richtervorbehalt bei Verwendung von Verkehrsdaten.....	157
6.2.1.4.6.1 Begründung des Richtervorbehalts.....	158
6.2.1.4.6.2 Europa- und verfassungsrechtliche Bedenken.....	159
6.2.1.4.6.3 Standpunkt der Rechteinhaber.....	160
6.2.1.4.6.3.1 Kein zwingender Richtervorbehalt	160
6.2.1.4.6.3.2 Alternatives Auskunftsverfahren	162

6.2.1.5	Umfang des Auskunftsanspruchs	163
6.2.1.6	Ausschlüsse des Auskunftsanspruchs	163
6.2.1.6.1	Ausschluss des Auskunftsanspruch bei Unverhältnismäßigkeit	163
6.2.1.6.2	Standpunkt der Rechteinhaber	163
6.2.1.6.3	Keine Drittauskunftspflicht bei Zeugnis- verweigerungsrecht	164
6.2.1.7	Schadensersatz bei Falschauskunft	164
6.2.1.8	Keine Verwertung in Strafverfahren	164
6.2.1.9	Kostentragung	165
6.2.2	Umsetzung des Schadensersatzanspruchs	167
6.2.2.1	Gesetzesbegründung zu § 97 UrhG Reg.E.	168
6.2.2.2	Standpunkt der Rechteinhaber	169
6.2.2.3	Standpunkt der Literatur	171
6.2.2.4	Stellungnahme	172
6.2.3	Voraussetzung einer Abmahnung nach § 97a UrhG Reg.E.	172
6.2.3.1	Gesetzesbegründung zu § 97a UrhG Reg.E.	173
6.2.3.2	Standpunkt der Rechteinhaber	174
6.2.4	Ergänzende Maßnahmen	174
6.2.4.1	Umsetzung der Sicherung der Erfüllung von Schadensersatzansprüchen	174
6.2.4.1.1	Änderungsvorschlag des § 101 b Reg.E.	175
6.2.4.1.1.1	Anspruchsvoraussetzungen	176
6.2.4.1.1.2	Umfang der Vorlagepflicht	176
6.2.4.1.1.3	Verhältnismäßigkeitsprüfung	176
6.2.4.1.1.4	Durchsetzbarkeit im Wege des einstweiligen Rechtsschutzes	176
6.2.4.1.1.5	Voraussetzung der Offensichtlichkeit	177
6.2.4.1.2	Stellungnahme	177
6.2.4.2	Umsetzung der Möglichkeit der Bekanntmachung des Urteils	178
7	Rechtspolitische Empfehlungen	179
7.1	Durchsetzung der Urheberrechte bei Verletzung durch „Schulhofpiraterie“ und „Privatkopien“	179
7.1.1	Angleichung der Schrankenbestimmung des 53 Abs. 4 UrhG.....	180
7.1.2	Einsatz einer automatisierten Datenbankabfrage	181
7.1.3	Verpflichtung zur Datenbankabfrage	182
7.1.4	Änderung des Vergütungssystems	182
7.2	Durchsetzung der Urheberrechte bei Verletzung durch Internetpiraterie	185

7.2.1	Pflicht zur Implementierung von Content-Filtern	185
7.2.2	Installation eines Drittauskunftsanspruchs	187
7.2.3	Einführung statischer IP-Adressen	187
7.2.4	Regelung des Auskunftsverfahrens bei Verwendung dynami-scher IP-Adressen	190
7.3	Durchsetzung der Urheberrechte bei Verletzung durch gewerbliche Piraterie	195
7.3.1	Streichung der „versteckten“ Bagatellklausel	196
7.3.2	Steigerung der Verurteilungswahrscheinlichkeit	196
7.3.3	Erhöhung der angedrohten oder verhängten Strafen?	197
8	Schlussbetrachtung	200
9	Literaturverzeichnis	205