

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                    |    |
|--------------------------------------------------------------------|----|
| Abkürzungsverzeichnis                                              | 21 |
| Einführung                                                         | 25 |
| Teil 1: Remixing und verwandte Phänomene der Referenzkultur        | 33 |
| § 1 Überblick über Kultur und Geschichte des Remix                 | 33 |
| § 2 Remixing – Variation, Technik, Definition                      | 38 |
| A. Kulturwissenschaftliche Einordnung                              | 38 |
| B. Begriffliche Abgrenzung                                         | 41 |
| I. Remastering                                                     | 41 |
| II. Re-Recording                                                   | 42 |
| III. Neuarrangement                                                | 43 |
| C. Technische Umsetzung                                            | 44 |
| I. Allgemeines                                                     | 44 |
| II. Software                                                       | 45 |
| III. Ablauf und Einzelschritte                                     | 46 |
| D. Einwirkungsmöglichkeiten und Formen                             | 49 |
| I. Veränderungen von Rhythmus, Tempo und Arrangement               | 49 |
| II. Melodische und harmonische Veränderungen                       | 50 |
| III. Veränderungen durch Effekte, Samples                          | 52 |
| IV. Instrumentals                                                  | 52 |
| V. Live-Remixing                                                   | 53 |
| E. Definition                                                      | 54 |
| I. Existierende Definitionen                                       | 54 |
| II. (Re-)Mix vs. kreativer Remix                                   | 56 |
| 1. Abgrenzung von Mix und Remix                                    | 56 |
| 2. Differenzierung anhand des kreativen Eigenanteils<br>beim Remix | 57 |
| III. Abschließender eigener Definitionsvorschlag                   | 60 |

|                                                                                   |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------|----|
| § 3 Abgrenzung zu verwandten Phänomenen der Referenzkultur                        | 60 |
| A. Coverversionen                                                                 | 61 |
| I. Definition                                                                     | 61 |
| II. Charakteristik und Vorkommen                                                  | 63 |
| B. Sampling                                                                       | 65 |
| I. Wesen und technische Hintergründe                                              | 65 |
| II. Rechtsprechung zum Sampling                                                   | 69 |
| 1. Überblick zur Rechtsprechung in Deutschland                                    | 70 |
| 2. Überblick zur Rechtsprechung in den USA                                        | 72 |
| III. Fazit und Stellungnahme                                                      | 74 |
| 1. Systemwidrige Ergebnisse durch die Rechtsprechung des BGH                      | 75 |
| 2. Zur Übertragbarkeit der Rechtsprechung des BVerfG auf den Bereich des Remixing | 76 |
| C. Mashups                                                                        | 77 |
| I. Begriff und Formen                                                             | 77 |
| II. Charakteristik und kulturwissenschaftliche Betrachtung                        | 80 |
| III. Mashups als Sonderform des Remix                                             | 82 |
| D. Musikcollagen                                                                  | 83 |
| E. Fan Art und Appropriation Art                                                  | 84 |
| § 4 Fazit                                                                         | 85 |
| Teil 2: Remixing im Urheber- & Leistungsschutzrecht de lege lata                  | 87 |
| § 5 Entstehende Rechte durch Remixe                                               | 87 |
| A. Der Remix als Bearbeitung                                                      | 87 |
| B. Rechtliche Abgrenzung                                                          | 90 |
| I. Umgestaltungen gemäß § 23 S. 1 Alt. 2 UrhG                                     | 90 |
| II. Werkänderungen gemäß § 39 UrhG                                                | 92 |
| III. Werkverbindungen gemäß § 9 UrhG                                              | 94 |
| C. Der Remixer als ausübender Künstler                                            | 95 |
| I. Interpretation des Originalwerkes                                              | 95 |
| II. Anwendungsvorrang des Urheberrechts?                                          | 98 |
| III. Fazit                                                                        | 99 |

|                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| D. Tonträgerherstellerrechte gemäß § 85 UrhG                                  | 100 |
| I. Schutzgegenstand                                                           | 100 |
| II. Tonträger und Aufnahmegegenstand                                          | 100 |
| III. Erstfixierung im Sinne des § 85 Abs. 1 S. 1 UrhG                         | 101 |
| 1. Erstfixierung beim Remastering                                             | 102 |
| a) Meinungsstand                                                              | 102 |
| b) Stellungnahme                                                              | 105 |
| 2. Erstfixierung beim Remixing                                                | 107 |
| a) Auffassung in Literatur und Rechtsprechung                                 | 107 |
| b) Stellungnahme                                                              | 109 |
| 3. Gefahr der Vermengung von Begrifflichkeiten                                | 111 |
| IV. Tonträgerhersteller als Rechteinhaber                                     | 112 |
| 1. Erfordernis eines Mindestaufwandes des<br>Tonträgerherstellers             | 113 |
| 2. Tonträgerherstellerrecht zugunsten von Prosumern                           | 114 |
| V. Fazit                                                                      | 115 |
| § 6 Berührte Verwertungsrechte der Urheber                                    | 116 |
| A. Träger der berührten Urheberrechte im Sinne der §§ 7 ff. UrhG              | 116 |
| I. Komponisten                                                                | 116 |
| II. Textdichter                                                               | 118 |
| III. Musikproduzenten                                                         | 119 |
| 1. Miturheberschaft gemäß § 8 UrhG                                            | 119 |
| 2. Bearbeiterurheberrechte gemäß § 3 UrhG                                     | 120 |
| 3. Fazit                                                                      | 121 |
| B. Berührte Verwertungsrechte                                                 | 121 |
| I. Zur Rolle der GEMA                                                         | 122 |
| II. Vervielfältigungsrecht gemäß § 16 UrhG                                    | 124 |
| 1. Abgrenzung zur Bearbeitung und Umgestaltung im<br>Sinne des § 23 S. 1 UrhG | 125 |
| a) Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung                              | 125 |
| b) Stellungnahme                                                              | 127 |
| aa) Zur Auffassung des BGH                                                    | 128 |
| bb) Bewertung aus Sicht des Unions- und<br>Konventionsrechts                  | 130 |
| cc) Ergebnis                                                                  | 132 |
| 2. Übertragung der Ergebnisse auf Remixe                                      | 133 |
| III. Verbreitungsrecht gemäß § 17 UrhG                                        | 134 |

|                                                                          |     |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| IV. Öffentliche Zugänglichmachung gemäß § 19a UrhG                       | 135 |
| V. Senderecht gemäß § 20 UrhG                                            | 137 |
| VI. Zweitverwertungsrechte                                               | 138 |
| VII. Bearbeitungsrecht und Einwilligungsvorbehalt des § 23 S. 1 UrhG     | 138 |
| 1. Bearbeitungsrecht als Verwertungsrecht?                               | 139 |
| a) Meinungsstand                                                         | 139 |
| b) Stellungnahme                                                         | 140 |
| 2. Einwilligungsvorbehalt und konkludente Nutzungseinwilligung           | 141 |
| VIII. Zwischenergebnis                                                   | 143 |
| C. Grenzen des Urheberrechtes de lege lata                               | 143 |
| I. Zitatrecht gemäß § 51 UrhG                                            | 144 |
| 1. Voraussetzungen gemäß § 51 UrhG und Anwendbarkeit auf Remixe          | 145 |
| a) Selbstständige Schutzfähigkeit des zitierenden Werkes                 | 145 |
| aa) Meinungsstand zu § 51 UrhG n.F.                                      | 146 |
| bb) Stellungnahme                                                        | 147 |
| cc) Übertragung auf Remixe                                               | 148 |
| b) Zitatzweck                                                            | 149 |
| aa) Erkennbarkeit des fremden Werkes                                     | 150 |
| bb) Belegfunktion                                                        | 151 |
| (1) Klassische Belegfunktion nach § 51 S. 1 UrhG                         | 151 |
| (2) Belegfunktion beim Musikzitat                                        | 152 |
| (a) Allgemeines                                                          | 152 |
| (b) Starrer Melodienschutz nach § 24 Abs. 2 UrhG                         | 153 |
| (c) Anwendung auf Remixe und Samples                                     | 154 |
| cc) Zitatumfang                                                          | 155 |
| (1) Allgemeines                                                          | 155 |
| (2) Anwendung auf Remixe                                                 | 156 |
| 2. Änderungsschutz (§ 62 UrhG) und Pflicht zur Quellenangabe (§ 63 UrhG) | 158 |
| 3. Ergebnis                                                              | 159 |

|                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| II. Freie Benutzung gemäß § 24 UrhG                                                                | 159 |
| 1. Rechtsnatur der freien Benutzung                                                                | 160 |
| a) Meinungsstand                                                                                   | 160 |
| b) Stellungnahme                                                                                   | 163 |
| 2. Voraussetzungen der freien Benutzung nach § 24 Abs. 1 UrhG                                      | 166 |
| a) Selbstständigkeit und Erkennbarkeit des Originalwerkes                                          | 167 |
| b) Verblassensformel und innerer Abstand                                                           | 167 |
| c) Prüfungsmethode                                                                                 | 169 |
| 3. Starrer Melodienschutz nach § 24 Abs. 2 UrhG                                                    | 170 |
| a) Rechtspolitische Berechtigung der Regelung                                                      | 170 |
| aa) Regierungsentwurf des Urheberrechtsgesetzes vom 23. März 1962                                  | 170 |
| bb) Ansicht des Rechtsausschusses (BT-Drs. IV/3401)                                                | 171 |
| cc) Kritik und Stellungnahme                                                                       | 171 |
| (1) Bewertung in der Rechtsliteratur                                                               | 172 |
| (2) § 24 Abs. 2 UrhG analog?                                                                       | 173 |
| (3) Stellungnahme                                                                                  | 173 |
| b) Voraussetzungen der Regelung                                                                    | 176 |
| 4. Remixe als freie Benutzung im Sinne des § 24 UrhG nach der Rechtsprechung des BGH               | 178 |
| a) Privilegierung gemäß § 24 Abs. 1 UrhG                                                           | 178 |
| b) Remix und Melodienschutz                                                                        | 179 |
| c) Zwischenergebnis                                                                                | 181 |
| 5. Übersicht zu alternativen Auslegungsvorschlägen zu § 24 UrhG de lege lata                       | 182 |
| a) Kunstspezifische Auslegung des § 24 UrhG                                                        | 183 |
| aa) Übersicht über bisherige Ansätze der Vertreter einer kunstspezifischen Auslegung des § 24 UrhG | 183 |
| (1) Berücksichtigung der <i>Germania 3</i> -Grundsätze im Rahmen von § 24 UrhG                     | 183 |
| (2) Modifikation des Merkmals des inneren Abstands                                                 | 185 |
| (3) Berücksichtigung wirtschaftlicher Aspekte                                                      | 186 |

|                                                                                                                                                             |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (4) Weitere Konsequenzen der<br>kunstspezifischen Auslegung von § 24<br>UrhG                                                                                | 186 |
| bb) Stellungnahme                                                                                                                                           | 187 |
| b) Berücksichtigung von Fair Use-Faktoren im<br>Rahmen des § 24 UrhG                                                                                        | 189 |
| aa) Übersicht zur Fair Use-Doktrin nach 17 U.S.C.<br>§ 107                                                                                                  | 189 |
| bb) Vorschlag eines ergänzenden wettbewerblichen<br>Abgrenzungskriteriums                                                                                   | 191 |
| cc) Kritik an der Berücksichtigung<br>wettbewerblicher Kriterien                                                                                            | 192 |
| dd) Stellungnahme                                                                                                                                           | 194 |
| c) Erweiterter Auslegungsvorschlag für Mashups                                                                                                              | 198 |
| aa) Kommunikationswissenschaftliche Grundlagen                                                                                                              | 198 |
| bb) Neues Kriterium für die Bestimmung des<br>inneren Abstands: „Hyperreale Fiktion“                                                                        | 199 |
| cc) Stellungnahme und Übertragung auf Remixe                                                                                                                | 200 |
| d) Auslegungsvorschlag für Fan Art                                                                                                                          | 202 |
| aa) Neue Selbstständigkeitskriterien und Abkehr<br>von der Bläsetheorie                                                                                     | 202 |
| bb) Neue Aspekte im Rahmen des<br>Freiheitskriteriums in § 24 UrhG                                                                                          | 204 |
| cc) Abschaffung des Melodienschutzes des § 24<br>Abs. 2 UrhG                                                                                                | 206 |
| dd) Stellungnahme                                                                                                                                           | 206 |
| e) Fazit                                                                                                                                                    | 208 |
| III. „Freie Bearbeitungen“ in teleologischer Reduktion des<br>§ 23 UrhG                                                                                     | 209 |
| IV. Privilegierung von Remixing nach dem <i>Germania 3</i> -<br>Beschluss und dem <i>Metall auf Metall</i> -Urteil des BVerfG<br>im Lichte des Unionsrechts | 210 |
| 1. Das Grundgesetz als Prüfungsmaßstab                                                                                                                      | 211 |
| 2. Die Entscheidungen des BVerfG                                                                                                                            | 218 |
| a) Die Entscheidung BVerfGE 1 BvR 825/98 vom<br>29.06.2000 ( <i>Germania 3</i> )                                                                            | 219 |
| b) Die Entscheidung BVerfGE 1 BvR 1585/13 vom<br>31.05.2016 ( <i>Metall auf Metall</i> )                                                                    | 221 |

|                                                                                                                                                |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| c) Konsequenzen der Entscheidungen                                                                                                             | 224 |
| aa) Allgemeine Geltung der<br>verfassungsgerichtlichen Kriterien für die<br>Auslegung der §§ 24, 51 UrhG                                       | 225 |
| (1) Meinungsstand vor <i>Metall auf Metall</i>                                                                                                 | 226 |
| (2) Fazit und Stellungnahme                                                                                                                    | 227 |
| bb) Die kunstspezifische Auslegung anhand der<br>Entscheidungen des BVerfG als „Fair Use-<br>Phänomen“?                                        | 229 |
| cc) Fazit                                                                                                                                      | 232 |
| 3. Zum Vorabentscheidungsverfahren in Sachen<br><i>Metall auf Metall III</i>                                                                   | 232 |
| 4. Vereinbarkeit einer kunstspezifischen Auslegung von<br>§§ 24, 51 UrhG nach der Rechtsprechung des BVerfG<br>mit den Vorgaben der InfoSoc-RL | 237 |
| a) <i>Germania 3, Metall auf Metall</i> und die InfoSoc-RL                                                                                     | 238 |
| b) Vereinbarkeit mit Art. 5 Abs. 3 lit. d) InfoSoc-RL                                                                                          | 240 |
| c) Vereinbarkeit mit Art. 5 Abs. 3 lit. k) InfoSoc-<br>RL am Beispiel Remix                                                                    | 243 |
| aa) Unionsweit einheitliche Auslegung autonomer<br>Begriffe des Unionsrechts                                                                   | 245 |
| (1) Gewöhnlicher Sprachgebrauch                                                                                                                | 246 |
| (2) Zusammenhang der Begriffsverwendung<br>und Ziele von Art. 5 Abs. 3 lit. k) InfoSoc-<br>RL                                                  | 246 |
| bb) Auslegung des Begriffs „Pastiche“ im Sinne<br>des Art. 5 Abs. 3 lit. k) InfoSoc-RL                                                         | 248 |
| (1) Kunsthistorische Entwicklung des<br>Pastiche                                                                                               | 248 |
| (a) Allgemeine Definitionen                                                                                                                    | 248 |
| (b) Musikhistorischer Begriff: Pasticcio                                                                                                       | 250 |
| (aa) Begriffsbestimmung                                                                                                                        | 250 |
| (bb) Entstehung und Vorkommen in Oper und<br>Oratorium                                                                                         | 250 |
| (cc) Fazit                                                                                                                                     | 251 |
| (2) Pastiche seit der Postmoderne                                                                                                              | 252 |
| (a) Formen und Ausprägungen                                                                                                                    | 253 |
| (aa) Keine Gleichsetzung von Parodie und<br>Pastiche                                                                                           | 253 |

|                                                                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (bb) Pastiche als Hommage                                                                                                                   | 256 |
| (cc) Kerncharakteristiken bei Pastiches                                                                                                     | 257 |
| (b) Pastiches bei konkreten Werkübernahmen                                                                                                  | 258 |
| (c) Anwendbarkeit des Begriffs auf Remixe                                                                                                   | 259 |
| cc) Vereinbarkeit der kunstspezifischen Auslegung<br>des § 24 UrhG mit Art. 5 Abs. 3 lit. k) InfoSoc-<br>RL                                 | 264 |
| dd) Zwischenergebnis                                                                                                                        | 266 |
| d) Vereinbarkeit mit dem Drei-Stufen-Test                                                                                                   | 267 |
| aa) Bestimmter Sonderfall                                                                                                                   | 269 |
| bb) Keine Beeinträchtigung der normalen<br>Werkauswertung                                                                                   | 272 |
| cc) Keine unzumutbare Verletzung der<br>berechtigten Interessen des Rechtsinhabers                                                          | 277 |
| e) Fazit                                                                                                                                    | 282 |
| 5. Anwendung der in <i>Germania 3</i> und <i>Metall auf Metall</i><br>vom BVerfG festgelegten Kriterien auf Remixe                          | 282 |
| a) Remixe als Kunstwerke im Sinne des Art. 5 Abs. 3<br>S. 1 GG                                                                              | 282 |
| b) Privilegierung von Remixen gemäß § 51 UrhG                                                                                               | 283 |
| c) Privilegierung von Remixen gemäß § 24 UrhG                                                                                               | 287 |
| aa) Anwendung der verfassungsgerichtlichen<br>Grundsätze im Rahmen des § 24 Abs. 1 UrhG                                                     | 288 |
| (1) Kunstspezifische Betrachtung im Lichte<br>von Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG                                                                     | 288 |
| (a) Eigenständige künstlerische Aussage in<br>einem neuen Ganzen und<br>Schaffensprozess im künstlerischen<br>Dialog mit vorhandenen Werken | 288 |
| (b) Würdigung des Autors des Originalwerkes                                                                                                 | 292 |
| (c) Nutzung zu tongestalterischen Zwecken                                                                                                   | 293 |
| (d) Berücksichtigung genrespezifischer<br>Aspekte                                                                                           | 294 |
| (e) Geringfügiger Eingriff ohne die Gefahr<br>von merklichen/erheblichen<br>wirtschaftlichen Nachteilen und<br>Absatzrückgängen             | 297 |
| (2) Fazit                                                                                                                                   | 301 |

|                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| bb) Vereinbarkeit der Ergebnisse mit der EU-Grundrechtecharta                      | 302 |
| cc) Problem de lege lata: Melodienschutz gemäß § 24 Abs. 2 UrhG                    | 304 |
| (1) Der Vorschlag einer veränderten Lesart der Norm                                | 304 |
| (2) Stellungnahme                                                                  | 305 |
| dd) Grundsatzproblem: Rechtsunsicherheit                                           | 308 |
| V. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse                                     | 310 |
| § 7 Berührte Urheberpersönlichkeitsrechte                                          | 310 |
| A. Anerkennungsrecht gemäß § 13 UrhG                                               | 311 |
| B. Entstellungs- und Beeinträchtigungsverbot gemäß § 14 UrhG                       | 313 |
| I. Entstellung oder andere Beeinträchtigung                                        | 313 |
| II. Eignung zur Gefährdung der berechtigten geistigen oder persönlichen Interessen | 315 |
| III. Interessensabwägung                                                           | 317 |
| C. Verhältnis zu den urheberrechtlichen Schranken                                  | 318 |
| § 8 Berührte Leistungsschutzrechte                                                 | 320 |
| A. Berührte Verwertungsrechte der Leistungsschutzberechtigten                      | 321 |
| I. Rechte der ausübenden Künstler, §§ 73 ff. UrhG                                  | 321 |
| 1. Ausübende Künstler und das Werk im Sinne des § 73 UrhG                          | 321 |
| a) Meinungsstand zum Werkbegriff im Rahmen des § 73 UrhG                           | 322 |
| b) Stellungnahme: Strenge Werkakzessorietät der Rechte des ausübenden Künstlers    | 324 |
| c) Samples als Werke im Sinne des § 2 Abs. 2 UrhG                                  | 326 |
| aa) Meinungsstand                                                                  | 327 |
| bb) Stellungnahme                                                                  | 329 |
| (1) Kein Werkschutz für „Sounds“ nach dem UrhG                                     | 329 |
| (2) Zur Vereinheitlichung des Werkbegriffs durch den EuGH                          | 330 |

|                                                                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Verwertungsrechte der ausübenden Künstler                                                                                       | 332 |
| a) Vervielfältigungsrecht gemäß § 77 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 UrhG                                                                       | 332 |
| aa) Verletzung des Vervielfältigungsrechts beim Remixing                                                                           | 333 |
| (1) Die „Bearbeitung“ als Vervielfältigung im Sinne des § 77 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 UrhG                                               | 333 |
| (2) Remixing als leistungsschutzrechtliche Vervielfältigung                                                                        | 334 |
| bb) Verletzung des Vervielfältigungsrechts durch (Sound-)Sampling                                                                  | 336 |
| (1) Eingriff in das Vervielfältigungsrecht durch gesampelte Einzeltöne trotz strenger Werkakzessorietät des Leistungsschutzrechts? | 337 |
| (2) Stellungnahme                                                                                                                  | 338 |
| b) Verbreitungsrecht gemäß § 77 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 UrhG                                                                            | 339 |
| c) Rechte der öffentlichen Wiedergabe gemäß § 78 Abs. 1 UrhG                                                                       | 341 |
| II. Tonträgerherstellerrechte gemäß § 85 UrhG                                                                                      | 342 |
| 1. Verletzung des Tonträgerherstellerrechts durch Remixe                                                                           | 342 |
| 2. Schutzzumfang des Tonträgerherstellerrechts                                                                                     | 342 |
| a) Der weite Tonträgerherstellerschutz der (bislang) hM                                                                            | 343 |
| b) Kritik an der hM und ausgewählte Ansätze aus Literatur und Rechtsprechung                                                       | 345 |
| c) Einschränkung der Auslegung des § 85 Abs. 1 S. 1 UrhG nach BVerfGE 1 BvR 1585/13 ( <i>Metall auf Metall</i> )                   | 349 |
| d) Stellungnahme und Fazit                                                                                                         | 350 |
| III. Ergänztender wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz                                                                           | 355 |
| B. Berührte Persönlichkeitsrechte der ausübenden Künstler                                                                          | 356 |
| I. Anerkennungsrecht gemäß § 74 UrhG                                                                                               | 356 |
| II. Integritätsrecht gemäß § 75 UrhG                                                                                               | 357 |
| 1. Rechtsverletzungen durch Remixing                                                                                               | 358 |
| 2. Rechtsverletzungen durch Sampling                                                                                               | 359 |

|                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Fazit                                                                  | 359 |
| C. Grenzen der Leistungsschutzrechte                                        | 360 |
| I. Analoge Anwendung urheberrechtlicher Schranken auf Leistungsschutzrechte | 360 |
| 1. Entsprechende Anwendung der Schranken der §§ 43a-63 UrhG                 | 360 |
| 2. Analoge Anwendung des § 24 UrhG auf Leistungsschutzrechte                | 361 |
| a) Meinungsstand im Schrifttum                                              | 361 |
| b) BVerfGE 1 BvR 1585/13 ( <i>Metall auf Metall</i> )                       | 364 |
| II. Stellungnahme                                                           | 365 |
| § 9 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse des zweiten Teils           | 367 |
| Teil 3: Lösungsvorschläge de lege ferenda                                   | 370 |
| § 10 Überblick über ausgewählte Lösungsansätze de lege ferenda              | 371 |
| A. Generalklausel nach dem Vorbild des U.S.-amerikanischen Fair Use         | 372 |
| B. Schrankenregelung für <i>User Generated Content</i>                      | 376 |
| I. Vorschlag einer Regelung in § 52c UrhG                                   | 376 |
| II. Stellungnahme                                                           | 378 |
| C. Zwangslizenzen für kreative Nutzungen                                    | 381 |
| I. Wesen und Vorteile von Zwangslizenzen                                    | 381 |
| II. Stellungnahme                                                           | 383 |
| D. Kreativitätsschranke mit Vergütungsanspruch                              | 384 |
| I. Vorschlag einer breiten Schranke für kreative Nutzungen                  | 384 |
| II. Stellungnahme                                                           | 387 |
| E. Schrankenregelung für transformative Werknutzungen                       | 389 |
| I. Vorschlag einer Regelung in § 51a UrhG                                   | 389 |
| II. Stellungnahme                                                           | 392 |
| F. Sonstige Modelle                                                         | 394 |
| I. Pauschalvergütungsmodelle                                                | 394 |
| II. Creative Commons                                                        | 395 |
| G. Fazit                                                                    | 397 |

|                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 11 Vorschlag einer Schrankenregelung für transformativ-kreative Nutzungen in § 24a UrhG-E | 398 |
| A. Entwurf der Regelung                                                                     | 398 |
| I. Formulierungsvorschlag                                                                   | 398 |
| II. Konzeption als <i>lex specialis</i> zu § 24 UrhG                                        | 399 |
| III. Systematische Stellung der Norm                                                        | 401 |
| B. Begründung des Regelungsvorschlages                                                      | 401 |
| I. Transformativität und Kreativität als kumulativer Maßstab                                | 403 |
| 1. Transformativität                                                                        | 403 |
| 2. Kreativität                                                                              | 406 |
| a) Definition und Grundlagen                                                                | 407 |
| b) Kreativität als sachgerechter Privilegierungsmaßstab                                     | 409 |
| 3. Flexibilität                                                                             | 411 |
| 4. Folgen für den Anwendungsbereich der Regelung                                            | 411 |
| a) Schöpfungshöhe                                                                           | 412 |
| b) Kein Schutz für Kopien und Ersparnis von Aufwendungen                                    | 412 |
| II. Unter „Benutzung“ vorbestehender Werke oder Werkteile geschaffen                        | 412 |
| III. Keine Gefahr erheblicher wirtschaftlicher Nachteile                                    | 413 |
| IV. Unterscheidung von nichtkommerzieller und kommerzieller Nutzung                         | 415 |
| 1. Vergütungsfreie Privilegierung nichtkommerzieller Nutzungen                              | 417 |
| 2. Vergütungspflicht für kommerzielle Nutzungen                                             | 419 |
| a) Vergütungsanspruch dem Grunde nach                                                       | 420 |
| b) Angemessenheit der Vergütung                                                             | 421 |
| aa) Entsprechende Anwendung des § 32 Abs. 2 S. 2 UrhG                                       | 421 |
| bb) Vorhersehbare, pauschalisierbare Vergütungssystematik                                   | 423 |
| (1) Rechtswahrnehmung durch Verwertungsgesellschaften?                                      | 423 |
| (2) Prozentuale Beteiligung der Rechteinhaber                                               | 424 |

|                                                                                              |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| V. Interessenabwägung                                                                        | 426 |
| 1. Gesamtwürdigung aller Umstände                                                            | 427 |
| 2. Hinweise in den Gesetzgebungsmaterialien oder<br>Leitfaden zur Anwendung des § 24a UrhG-E | 427 |
| a) Leitfaden zur Anwendung und Auslegung des<br>§ 24a UrhG-E?                                | 428 |
| b) Konkrete Hinweise zur Anwendung der<br>Regelung                                           | 429 |
| VI. Entsprechende Anwendung auf Leistungsschutzrechte                                        | 430 |
| VII. Grenzen der Urheberpersönlichkeitsrechte                                                | 430 |
| C. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht                                                     | 431 |
| I. Erforderlichkeit einer Änderung der InfoSoc-RL                                            | 431 |
| 1. Fehlende Schrankenermächtigung in Art. 5 Abs. 3<br>InfoSoc-RL                             | 431 |
| 2. Einführung einer Schranke für transformativ-kreative<br>Nutzungen auf Unionsebene         | 434 |
| II. Vereinbarkeit mit dem Drei-Stufen-Test                                                   | 434 |
| 1. Bestimmter Sonderfall                                                                     | 435 |
| 2. Keine Beeinträchtigung der normalen<br>Werkauswertung                                     | 435 |
| 3. Keine ungebührliche Verletzung der berechtigten<br>Interessen des Rechtsinhabers          | 436 |
| III. Vereinbarkeit mit nationalen verfassungsrechtlichen<br>Vorgaben                         | 437 |
| D. Fazit                                                                                     | 438 |
| Teil 4: Schlusswort                                                                          | 441 |
| Appendix I: Tonbeispiele                                                                     | 444 |
| Appendix II: Leitfaden zur Anwendung von § 24a UrhG-E                                        | 457 |
| Literaturverzeichnis                                                                         | 463 |