

# Das Fotografieren von Kunstgegenständen

von  
Henrik Lehment

1. Auflage

V&R unipress 2008

Verlag C.H. Beck im Internet:  
[www.beck.de](http://www.beck.de)  
ISBN 978 3 89971 455 5

# Inhalt

VORWORT .....	13
EINLEITUNG .....	15
I. TEIL: SCHUTZ DES FOTOGRAFEN .....	17
A.  URHEBERRECHTLICHER SCHUTZ .....	19
I.  Gemeinsame technische Anforderungen an Lichtbilder und Lichtbildwerke .....	19
1.  Bilderzeugung durch eine Strahlenquelle .....	20
2.  Unterscheidung von Lichtbildern und ähnlichen Erzeugnissen .....	20
3.  Sonderfall: Computergenerierte Bilder .....	21
4.  Ergebnis .....	23
II.  Abgrenzung von Lichtbildwerken, Lichtbildern und ungeschützten Vervielfältigungen .....	23
1.  Bedeutung der Abgrenzung .....	23
2.  Fotografische Reproduktion zweidimensionaler Kunstgegenstände .....	25
a.  Mindestanforderungen an den Lichtbildschutz des § 72 UrhG .....	26
aa.  Mindestmaß an persönlicher geistiger Leistung .....	26
bb.  Urbild-Theorie .....	28
cc.  Verhältnis von Urbild-Theorie zum Mindestmaß persönlicher geistiger Leistung .....	28
(1) Urbild als Konkretisierung des Mindestmaßes (BGH) ..	28
(2) Ausschließliche Anwendung der Urbild-Theorie .....	30
(3) Kumulative Anwendung von Urbild-Theorie und Mindestmaß persönlicher geistiger Leistung .....	31
(4) Verzicht auf Urbild .....	32
b.  Weitere Einschränkungsansätze .....	33
aa.  Individuelle Einrichtung ohne besondere Leistung .....	33
bb.  Schutz wegen erheblicher Aufwendungen .....	33
cc.  Personenbezogenheit .....	35

c.	Zwischenergebnis.....	36
d.	Schutz als Lichtbildwerk nach § 2 Abs. 1 Nr. 5 UrhG.....	37
3.	Fotografische Reproduktion dreidimensionaler Kunstgegenstände .....	37
a.	Keine besondere Gestaltungshöhe .....	38
b.	Theorie der Unterscheidbarkeit.....	38
c.	Theorie der künstlerischen Aussage.....	39
d.	Ansicht des OLG Düsseldorf (»Beuys-Fotografien«).....	40
e.	Stellungnahme.....	41
aa.	Auslegung der Schutzdauer-Richtlinie .....	42
(1)	Vergleich mit Computerprogramm-Richtlinie.....	43
(2)	Vergleich mit der Folgerechts-Richtlinie .....	44
(3)	Ausdruck der Persönlichkeit.....	44
(4)	Wert und Zwecksetzung .....	46
(5)	Künstlerische oder professionelle Qualität .....	46
(6)	Ergebnis.....	47
bb.	Auslegung nach urheberrechtlichen Grundsätzen .....	48
(1)	Belohnungsfunktion des Urheberrechts.....	48
(2)	Ausschluss der bloß handwerklichen Leistung.....	49
(3)	Kein Schutz der statistischen Einmaligkeit .....	49
cc.	Ergebnis.....	50
f.	Ergebnis .....	51
4.	Künstlerische Fotografien von Kunstgegenständen .....	51
a.	Gestaltungsmittel .....	52
aa.	Allgemeine Bildorganisation .....	52
bb.	Blickwinkel.....	53
cc.	Beleuchtung.....	54
dd.	Kontraste.....	55
ee.	Verfremdungen.....	56
ff.	Ergebnis.....	56
b.	Verwendungszweck .....	57
c.	Urteil der Fachwelt.....	59
d.	Ergebnis .....	59
III.	Schutzrechtsinhaber .....	60
IV.	Schutzumfang.....	60
1.	Verwertungsrechte .....	61

---

2.	Persönlichkeitsrechte .....	62
3.	Bearbeitung von Lichtbildern .....	63
4.	Sonderfrage: Folgerecht nach § 26 UrhG .....	64
5.	Inhaltliche Schranken des Urheberrechts des Fotografen .....	65
6.	Schutzdauer .....	66
B.	EIGENTUM AM BELICHTETEN TRÄGERMATERIAL .....	67
I.	Analoge Fotografie .....	67
II.	Digitalfotografie .....	67
2. TEIL: SCHUTZ VOR DEM FOTOGRAFEN .....		69
EINLEITUNG .....		71
A.	FOTOGRAFIERVERBOT AUS DEM ÜRHEBERRECHT .....	73
I.	Vervielfältigungsrecht des Künstlers .....	73
II.	Schranken des Urheberrechts .....	75
1.	Berichterstattung über Tagesereignisse nach § 50 UrhG .....	76
2.	Zitierfreiheit nach § 51 UrhG .....	78
a.	Die Generalklausel .....	79
b.	Großzitat nach § 51 Nr. 1 UrhG .....	80
c.	Kleinzitat nach § 51 Nr. 2 UrhG .....	80
3.	Elektronische Leseplätze nach § 52b UrhG .....	81
4.	Privatkopie nach § 53 UrhG .....	82
5.	Unwesentliches Beiwerk nach § 57 UrhG .....	83
6.	Panoramafreiheit nach § 59 UrhG .....	84
7.	Katalogbildfreiheit nach § 58 UrhG .....	87
a.	Nutzung zu Werbezwecken (§ 58 Abs. 1 UrhG) .....	87
aa.	Werbung .....	88
bb.	Zur Förderung erforderlich .....	90
cc.	Zeitliche Beschränkung .....	91
b.	Nutzung in Ausstellungs- und Bestandsverzeichnissen (§ 58 Abs. 2 UrhG) .....	92
aa.	Ausstellungsverzeichnisse .....	92
bb.	Bestandsverzeichnisse .....	93
c.	Vergütungspflicht de lege ferenda? .....	94
8.	Änderungsverbot nach § 62 und Quellenangabe nach § 63 UrhG .....	95

B.	FOTOGRAFIERVERBOT DES SACHEIGENTÜMERS.....	99
I.	Entwicklung der Rechtsprechung.....	99
II.	Abwehranspruch aus § 1004 BGB wegen Einwirkung auf das Sacheigentum .....	101
1.	Fotografie als Einwirkung auf das Sacheigentum.....	101
2.	Kritik.....	102
3.	Sonderfall: Einwirkung von Blitzlicht auf empfindliche Kunstgegenstände. ....	104
III.	Abwehranspruch aus § 1004 BGB wegen Verletzung des Hausrechts .....	104
IV.	Bereicherungsanspruch bei gewerblicher Verwertung der Fotografien .....	106
V.	Ergebnis.....	108
C.	VERTRAGLICHE FOTOGRAFIERVERBOTE .....	111
I.	Vertragsschluss.....	112
1.	Ausdrückliches Fotografierverbot.....	113
2.	Stillschweigendes Fotografierverbot.....	114
II.	Haftung des Fotografen bei Verletzung des Fotografierverbots.....	115
1.	Unterlassung und Beseitigung.....	115
2.	Schadensersatz nach § 280 Abs. 1 BGB .....	116
3.	Schadensersatz nach §§ 823 Abs. 2 BGB iVm 123 StGB ....	117
4.	Bereicherungshaftung nach § 812 Abs. 1 S. 1, 2. Alt. BGB .	118
5.	Gewinnherausgabe nach § 687 Abs. 2 BGB .....	118
6.	Analoge Anwendung der Surrogatsherausgabe nach § 285 BGB .....	120
7.	Zwischenergebnis.....	121
8.	Anwendung der dreifachen Schadensberechnung des Immaterialgüterrechts auf Vertragsverletzungen .....	122
a.	Die BGH- Entscheidung »Titelexklusivität« .....	123
b.	Lizenzanalogie .....	125
aa.	Lizenzanalogie als Bereicherungsausgleich?.....	126
bb.	Besondere Verletzlichkeit von Immaterialgütern .....	127
cc.	Wertende Schadensberechnung .....	129
dd.	Anwendbarkeit der Lizenzanalogie bei Vertragsverletzung.....	130
c.	Gewinnherausgabe .....	131

---

9.	Ergebnis.....	133
D.	SONDERFALL: ZUGANGSRECHT DES URHEBERS NACH § 25 URHG...	135
I.	Anspruch des Urhebers.....	135
II.	Wahrnehmung des Zugangsrechts durch Dritte.....	136
E.	GESETZLICHE HAFTUNG BEI VERMEIDUNG DES VERTRAGS- SCHLUSSES DURCH DEN FOTOGRAFEN.....	139
I.	Haftung aus § 823 Abs. 2 BGB iVm § 123 StGB.....	139
II.	Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB.....	140
III.	Unlauterer Wettbewerb nach §§ 3, 4 Nr. 10 UWG.....	142
IV.	Haftung Dritter bei Verwertung unerlaubt angefertigter Fotografien.....	142
1.	Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB.....	142
2.	Unlauterer Wettbewerb nach § 3, 4 Nr. 10 UWG.....	143
F.	FOTOGRAFIERVERBOT BEI ÖFFENTLICH-RECHTLICHEM BENUTZUNGSVERHÄLTNIS.....	145
I.	Fotografierverbote in Benutzungsordnungen.....	145
II.	Haftung des Fotografen bei Verstößen.....	145
III.	Rechtsweg.....	146
IV.	Vereinbarkeit von Fotografierverboten in der Benutzungsordnung mit höherrangigem Recht.....	146
1.	Widmungszweck des Museums.....	147
a.	Gewerbliches Fotografieren als Sonderbenutzung.....	148
b.	Privates und wissenschaftliches Fotografieren als Sonderbenutzung.....	149
2.	Grundrechte der Benutzer.....	150
a.	Informationsfreiheit.....	150
b.	Sozialbindung des Eigentums.....	151
3.	Ergebnis.....	152
G.	ERGEBNIS.....	153
3. TEIL: DIE VERGABE VON BILDRECHTEN.....		155
EINLEITUNG.....		157

A.	EINRÄUMUNG VON NUTZUNGSRECHTEN DURCH DEN FOTOGRAFEN .	159
I.	Angestellter Fotograf.....	159
1.	Persönlicher und sachlicher Anwendungsbereich des § 43 UrhG .....	160
2.	Einräumung von Nutzungsrechten.....	161
a.	Art der Rechtseinräumung .....	161
b.	Umfang der Rechtseinräumung.....	162
aa.	Modifizierte Zweckübertragungslehre.....	162
bb.	Betriebszweck von Bildarchiv und Bildagentur .....	163
cc.	Unbekannte Nutzungsarten.....	164
dd.	Zeitliche Befristung durch die Dauer des Arbeitsverhältnisses.....	166
3.	Einschränkung von Urheberpersönlichkeitsrechten.....	167
a.	Veröffentlichungsrecht nach § 12 UrhG.....	167
b.	Namensnennungsrecht nach § 13 S. 2 UrhG.....	167
c.	Änderungsrecht nach §§ 14, 39 UrhG.....	168
d.	Rückrufsrechte nach §§ 41, 42 UrhG.....	169
4.	Vergütung .....	169
a.	Vergütungsanspruch für Nutzungen nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	170
b.	Anwendbarkeit von § 32 UrhG auf Arbeitsverhältnisse .....	171
c.	Anwendbarkeit von § 32c UrhG auf Arbeitsverhältnisse.....	171
5.	Vorrang tarifvertraglicher Regelungen im Pressebereich .....	172
a.	Manteltarifverträge für redaktionell angestellte Fotografen..	172
aa.	Einräumung von Nutzungsrechten .....	172
bb.	Einschränkung von Urheberpersönlichkeitsrechten.....	174
cc.	Vergütung.....	174
b.	Exkurs: Tarifvertrag für arbeitnehmerähnliche freie Journalisten an Tageszeitungen.....	174
II.	Freischaffender Fotograf .....	176
1.	Auftragsproduktionen .....	176
a.	Rechtsnatur .....	176
b.	Einräumung von Nutzungsrechten.....	177
c.	Einschränkung von Urheberpersönlichkeitsrechten.....	178
d.	Vergütung .....	178
2.	Bildagenturvertrag .....	179
a.	Rechtsnatur .....	179

---

b.	Einräumung von Nutzungsrechten.....	180
c.	Einschränkung von Urheberpersönlichkeitsrechten.....	180
d.	Weitere Rechte und Pflichten aus dem Bildagenturvertrag ..	181
aa.	Rechte und Pflichten des Fotografen.....	181
bb.	Rechte und Pflichten der Bildagentur .....	182
e.	Vergütung .....	184
f.	Beendigung des Vertrages .....	185
3.	Wahrnehmungsvertrag mit der VG Bild-Kunst.....	185
4.	Individuelle Rechtevergabe .....	186
B.	VERTRAGSVERHÄLTNIS ZWISCHEN BILDAGENTUR UND NUTZER .....	187
I.	Rechtsnatur .....	187
1.	Analoges Bildmaterial .....	187
a.	Übersenden von Bildern auf Bestellung .....	188
b.	Unverlangtes Übersenden von Bildern .....	189
c.	Einräumung von Nutzungsrechten.....	189
2.	Digitales Bildmaterial .....	190
II.	Urheberrechtliche Regelungen.....	191
III.	Vergütung .....	192
IV.	Schadensersatz .....	193
1.	Unberechtigte Nutzung.....	193
2.	Unterlassener Herkunftsnachweis.....	194
3.	Blockierungskosten.....	197
a.	Rechtsnatur .....	197
b.	Zulässige Höhe .....	198
4.	Verlust, Beschädigung und Zerstörung von Bildmaterial.....	199
5.	Allgemeiner Verletzerzuschlag.....	200
C.	KOOPERATIONSVEREINBARUNGEN DEUTSCHER MUSEEN MIT BILDAGENTUREN .....	203
I.	Bildarchiv Preußischer Kulturbesitz .....	204
II.	Bridgeman Art Library .....	205
III.	Bildagentur Artothek .....	206
D.	ERWERB DER NUTZUNGSRECHTE AM ABGEBILDETEN KUNSTWERK .	209
I.	Rechtseinräumung durch die VG Bild-Kunst .....	209



1.	Rechtsverhältnis zwischen dem Künstler und der VG Bild-Kunst .....	210
2.	Rechtsverhältnis zwischen VG Bild-Kunst und Nutzer .....	212
II.	Rechtseinräumung durch den Künstler .....	214
	ZUSAMMENFASSUNG UND AUSBLICK.....	215
A.	ZUSAMMENFASSUNG DER WESENTLICHEN ERGEBNISSE IN THESEN ..	217
B.	AUSBLICK .....	221
	ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS .....	223
	LITERATUR.....	227
	MATERIALIEN.....	235