

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung: Die Perspektive der Gemeinfreiheit . . . . .	1
§ 1 Begriff der Gemeinfreiheit . . . . .	8
A. Begriffsgeschichtliche Skizze . . . . .	8
B. Dimensionen der Gemeinfreiheit . . . . .	18
I. Strukturelle Gemeinfreiheit . . . . .	19
1. Innovationsschutzrechte . . . . .	20
a) Basiswissen . . . . .	20
b) Naheliegende Mini-Neuerungen . . . . .	22
2. Kennzeichenrecht . . . . .	23
II. Zeitbedingte Gemeinfreiheit . . . . .	28
III. Gewillkürte Gemeinfreiheit . . . . .	30
IV. Spezifische Gemeinfreiheit . . . . .	32
V. Gemeinfreiheit als gleiche Freiheit zur Nutzung immaterieller Ressourcen . . . . .	36
C. Abgrenzung von anderen Begrifflichkeiten und Konzeptionen . . . . .	37
I. Wissen = geistiges Eigentum . . . . .	37
II. Subjektive Rechte der Nutzer . . . . .	39
III. Begriffe des römischen Rechts . . . . .	43
IV. Räumlich-gegenständliche Redeweisen . . . . .	44
V. Commons/Gemeinschaftsgüter . . . . .	46
VI. Drei Konzepte der Güterordnung . . . . .	49
§ 2 Multifunktionalität der Gemeinfreiheit . . . . .	51
A. Die Perspektive der Gemeinfreiheit und ihre Kritiker . . . . .	51
B. Das nach Gemeinfreiheit strebende „Wesen“ immaterieller Güter . . . . .	53
C. Ökonomische Funktionen . . . . .	55
D. Weitere Funktionen der Gemeinfreiheit . . . . .	60

§ 3 Dogmatik der Gemeinfreiheit . . . . .	65
A. Der Rechtsgrundsatz der Gemeinfreiheit . . . . .	66
B. Bewahrung der Gemeinfreiheit	
durch Begrenzung der Immaterialgüterrechte . . . . .	72
I. Begrenzung legislativer Expansion . . . . .	73
1. Verfassungsrechtliche Grenzen legislativen Gestaltungsspielraums . . . . .	73
2. Insbesondere: Mindestrechte und begrenzte spezifische Gemeinfreiheit . . . . .	74
3. Insbesondere: Erhaltung der zeitbedingten Gemeinfreiheit . . . . .	76
4. Insbesondere: Nachträglicher Schutz gemeinfreier Innovationen . . . . .	79
5. Insbesondere: Erhaltung territorialer Gemeinfreiheit . . . . .	85
II. Begrenzung des Rechtsschutzes durch die Judikative . . . . .	88
1. Grenzen der Immaterialgüterrechte . . . . .	89
a) Vertikale und horizontale Grenzen der Immaterialgüterrechte . . . . .	89
b) Keine grundsätzlich restriktive Lesart der Gemeinfreiheit . . . . .	91
c) Insbesondere: Grenzen des Markenrechts . . . . .	95
aa) Funktionale Expansion und Folgen für die markenrechtliche Gemeinfreiheit . . . . .	96
bb) Kritik: Priorität der Herkunftsfunktion . . . . .	101
d) Insbesondere: Überlappender Rechtsschutz . . . . .	107
2. Grenzen weitergehenden Schutzes auf der Basis gesetzlicher Schuldverhältnisse . . . . .	114
a) Ausgangspunkte: Abschließende Regelung und Enumeration der Haftung . . . . .	114
b) Eingriffskondition, angemessene Eigengeschäfts- führung, sonstige Rechte . . . . .	116
c) Generalklauseln des UWG und des BGB . . . . .	118
d) Insbesondere: Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz . . . . .	121
e) Insbesondere: Verbot vergleichender Werbung . . . . .	125
C. Bewahrung der Gemeinfreiheit durch positive Bewehrung . . . . .	128
I. Verfahrensrechtliche Bewehrung der Gemeinfreiheit . . . . .	130
1. Gemeinfreiheit oder Rechtsschutz als verfahrens- mäßiger Normalfall . . . . .	130
2. Scheinrechte als faktische Beeinträchtigungen der Gemeinfreiheit . . . . .	133
3. Nichtigkeitsverfahren . . . . .	137

a) Grundsätze für Erteilungs- und Nichtigkeitsverfahren gem. Art. 62 IV TRIPS . . . . .	138
b) Nichtigkeitsverfahren als effiziente Populärrechtsbehelfe . . . . .	141
aa) Jedermann ist Vertreter der Gemeinfreiheit . . . . .	142
bb) Die Veröffentlichung von Anmeldungen und erteilten Rechten . . . . .	144
cc) Keine Ausschlussfristen für Nichtigkeitsverfahren . . . . .	148
c) Amtsermittlung statt Beibringungsgrundsatz . . . . .	152
d) Kostenrecht . . . . .	155
aa) Grundsätze . . . . .	155
bb) Höhe der Amts- und Gerichtsgebühren . . . . .	156
cc) Verfahrenskostenhilfe . . . . .	159
dd) Streitwertherabsetzung . . . . .	161
ee) Kostentragung . . . . .	162
4. Geltendmachung der Gemeinfreiheit in Verletzungsverfahren . . . . .	165
a) Geltendmachung der Nichtigkeit in Verletzungsverfahren unzulässig . . . . .	166
aa) Trennungsprinzip und Hauptsacheverfahren . . . . .	166
bb) Trennungsprinzip und Verfügungsverfahren . . . . .	170
b) Geltendmachung der Nichtigkeit in Verletzungsverfahren zulässig . . . . .	173
aa) Einwand, negative Feststellungs- oder Widerklage . . . . .	173
bb) Die Darlegungs- und Beweislast im Hinblick auf die Schutzfähigkeit . . . . .	176
(1) Grundlagen . . . . .	176
(2) Gebrauchsmuster- und Halbleiterschutzrecht . . . . .	180
(3) Urheberrecht . . . . .	182
(4) Besondere Gültigkeitsvermutungen im Geschmacksmusterrecht . . . . .	188
(a) EU-Geschmacksmuster . . . . .	189
(b) Deutsches Geschmacksmusterrecht . . . . .	195
II. Materiellrechtliche Bewehrung der Gemeinfreiheit . . . . .	201
1. Bewehrung der Gemeinfreiheit im rechtsgeschäftlichen Kontext . . . . .	201
a) Ermöglichung gewillkürter Gemeinfreiheit . . . . .	201
aa) Verzicht auf Registerrechte . . . . .	202
bb) Die Unverzichtbarkeit des deutschen Urheberrechts . . . . .	205

cc) Anforderungen an eine Verzichtserklärung bei nicht registrierten Immaterialgüterrechten . .	211
b) Vertragliche Einschränkungen der Gemeinfreiheit	214
aa) Verpflichtungsgeschäfte über gemeinfreie Immaterialgüter und Nutzungen . . . . .	214
bb) Wettbewerbsrechtliche Unwirksamkeit vertraglicher Einschränkungen der Gemeinfreiheit . . . . .	219
cc) Unwirksamkeit vertraglicher Einschränkungen der Gemeinfreiheit aufgrund zwingenden Vertragsrechts . . . . .	227
c) Haftung für den Verkauf und die Lizenzierung von Scheinrechten . . . . .	234
aa) Lösung der herrschenden Meinung . . . . .	234
bb) Kritik: Haftung auch für den künftigen Bestand . . . . .	237
cc) Voraussetzungen und Rechtsfolgen einer Haftung des Verkäufers/Lizenzgebers . . . . .	242
2. Bewehrung der Gemeinfreiheit im außervertraglichen Kontext . . . . .	246
a) Unwahre Angaben über Rechte des geistigen Eigentums als Verstöße gegen das UWG . . . . .	248
b) Unberechtigte Schutzrechtsverwarnung als Eingriff in das Rahmenrecht am Gewerbebetrieb . . . . .	252
c) Verbleibende Fallkonstellationen und allgemeiner Deliktsschutz der Gemeinfreiheit . . . . .	261
aa) Unberechtigte Abmahnungen von Verbrauchern und technischer Ausschluss der Gemeinfreiheit . . . . .	261
bb) Das Rahmenrecht an der Gemeinfreiheit . . .	267
(1) Notwendigkeit einer allgemeinen Verkehrspflicht . . . . .	267
(2) Anwendung auf falsche Urheberrechtsvermerke	268
(3) Anwendung auf unberechtigte Abmahnungen von Verbrauchern . . . . .	269
(4) Anwendung auf urheberrechtlich nicht geschützte technische Maßnahmen . . . . .	271
D. Vorschläge zur Stärkung der Gemeinfreiheit de lege ferenda .	275
Zusammenfassung in Thesen . . . . .	280
Literaturverzeichnis . . . . .	292
Personen- und Sachverzeichnis . . . . .	315