

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----------|
| A. Einleitung..... | 1 |
| I. Einführung | 1 |
| II. Ziele und Gang der Arbeit..... | 3 |
| B. Rechtliche und theoretische Grundlagen | 5 |
| I. Internationale Regelungen | 5 |
| 1. Die PVÜ | 5 |
| 2. Das TRIPS- Abkommen..... | 6 |
| a) Artt. 41 TRIPS- Abkommen | 7 |
| aa) Art. 41 TRIPS..... | 8 |
| bb) Art. 42 TRIPS..... | 9 |
| cc) Art. 44 TRIPS..... | 10 |
| dd) Art. 50 TRIPS..... | 10 |
| (1) Art. 50 Abs. 1..... | 11 |
| (2) Art. 50 Abs. 2..... | 11 |
| (3) Art. 50 Abs. 3..... | 12 |
| (4) Art. 50 Abs. 4..... | 13 |
| (5) Art. 50 Abs. 5..... | 14 |
| (6) Art. 50 Abs. 6..... | 14 |
| (7) Art. 50 Abs. 7..... | 16 |
| (8) Art. 50 Abs. 8..... | 17 |
| b) Die unmittelbare Anwendbarkeit..... | 17 |
| c) Fazit | 17 |
| II. Europarechtliche Regelungen | 17 |
| 1. Die Informationsrichtlinie 2001/29/EG..... | 18 |
| 2. Die Durchsetzungsrichtlinie RL 2004/48/EG..... | 21 |
| a) Art. 9 Einstweilige Maßnahmen und Sicherungsmaßnahmen | 23 |

| | | |
|------|---|----|
| b) | Art. 11 Gerichtliche Anordnungen | 30 |
| c) | Die Umsetzung der Richtlinie in das deutsche Recht..... | 30 |
| III. | Ausblick und Fazit..... | 33 |
| IV. | Theoretische Grundlagen: Die Ökonomische Analyse des Rechts | 34 |
| V. | Die ökonomische Analyse als Bewertungsmaßstab..... | 34 |
| 1. | Die Ökonomische Analyse des Rechts | 36 |
| a) | Geschichtliche Entwicklung..... | 36 |
| b) | Grundlagen und Grundbegriffe der ökonomischen Analyse | 38 |
| c) | Vorgehensweise der ökonomischen Analyse | 40 |
| d) | Ökonomische Verhaltensmodelle | 41 |
| aa) | Homo oeconomicus | 41 |
| bb) | Neue Institutionenökonomik..... | 42 |
| cc) | Verhaltensökonomik..... | 43 |
| e) | Ökonomische Bewertungskriterien | 44 |
| aa) | Das Pareto-Kriterium | 45 |
| bb) | Das Kaldor-Hicks Kriterium..... | 48 |
| 2. | Ökonomische Analyse der Immaterialgüterrechte | 50 |
| a) | Patenrecht..... | 51 |
| b) | Urheberrecht..... | 55 |
| c) | Geschmacksmusterrecht | 57 |
| d) | Gebrauchsmusterrecht..... | 58 |
| e) | Markenrecht..... | 59 |
| 3. | Der Unterlassungsanspruch und seine Durchsetzung – aus ökonomischer Sicht..... | 61 |
| a) | Schutz durch Property Rules..... | 62 |
| b) | Schutz durch Liability Rules..... | 63 |
| c) | Schutz durch Inalienability Rules..... | 65 |
| d) | Weitere Schutzmöglichkeiten | 66 |
| e) | Effizienter Schutz von Immaterialgüterrechten..... | 66 |

| | |
|--|-----------|
| C. Voraussetzungen der materiell-rechtlichen Unterlassungsansprüche | 71 |
| I. Markenrechtlicher Unterlassungsanspruch, § 14 Abs. 5 MarkenG | 71 |
| 1. Rechtswidrige Kennzeichenrechtsverletzung | 71 |
| 2. Sachlegitimation | 72 |
| 3. Begehungsgefahr | 75 |
| a) Wiederholungsgefahr | 76 |
| b) Erstbegehungsgefahr | 77 |
| aa) Änderungen durch die Richtlinie 2004/48/EG | 77 |
| bb) Annahme einer Erstbegehungsgefahr | 78 |
| c) Der Wegfall der Begehungsgefahr | 79 |
| II. Urheberrechtlicher Unterlassungsanspruch, § 97 Abs. 1 UrhG | 80 |
| 1. Urheberrechtsverletzung | 80 |
| 2. Widerrechtlichkeit | 81 |
| 3. Aktivlegitimation | 82 |
| 4. Passivlegitimation | 83 |
| a) Täter oder Teilnehmer | 83 |
| b) Störer | 83 |
| c) Haftung für Dritte | 85 |
| 5. Begehungsgefahr | 85 |
| a) Wiederholungsgefahr | 85 |
| b) Erstbegehungsgefahr | 86 |
| c) Beseitigung der Begehungsgefahr | 86 |
| III. Patentrechtlicher Unterlassungsanspruch, § 139 Abs. 1 PatG | 87 |
| 1. Rechtswidrige Patentverletzung | 88 |
| 2. Aktivlegitimation | 89 |
| a) Patentinhaber | 89 |
| b) Ausschließlicher Lizenznehmer | 90 |
| c) Einfacher Lizenznehmer | 90 |
| d) Besonderheiten bei Übertragung von Patenten | 91 |
| 3. Passivlegitimation | 91 |
| 4. Begehungsgefahr | 92 |

| | |
|--|------------|
| IV. Gebrauchsmusterrechtlicher Unterlassungsanspruch § 24 GebrMG..... | 93 |
| 1. Rechtsverletzung | 94 |
| 2. Sachlegitimation | 96 |
| 3. Rechtswidrigkeit | 97 |
| 4. Begehungsgefahr | 97 |
| V. Geschmacksmusterrechtlicher Unterlassungsanspruch, § 42 Abs. 1 GeschmMG | 98 |
| 1. Rechtsverletzung | 98 |
| 2. Sachlegitimation | 99 |
| 3. Begehungsgefahr | 99 |
| VI. Fazit | 100 |
| D. Die prozessuale Durchsetzung..... | 101 |
| I. Das einstweilige Verfügungsverfahren..... | 101 |
| 1. Zuständigkeit | 101 |
| 2. Allgemeine Voraussetzungen einstweiliger Verfügungen | 102 |
| a) Arten einstweiliger Verfügungen..... | 103 |
| b) Allgemeine Verfahrensvoraussetzungen | 106 |
| aa) Gerichtsbezogene Verfahrensvoraussetzungen | 106 |
| bb) Parteibezogene Verfahrensvoraussetzungen | 107 |
| cc) Streitgegenstandsbezogene Verfahrensvoraussetzungen..... | 108 |
| c) Der Unterlassungsantrag | 110 |
| d) Aktivlegitimation..... | 111 |
| e) Passivlegitimation..... | 111 |
| 3. Verfügungsanspruch..... | 112 |
| 4. Verfügungsgrund | 113 |
| a) Konformität mit europarechtlichen Voraussetzungen | 113 |
| b) Dringlichkeit | 115 |
| aa) Die Dringlichkeit im Markenrecht..... | 116 |
| bb) Die Dringlichkeit im Urheberrecht..... | 117 |

| | | |
|-----|--|-----|
| cc) | Die Dringlichkeit im Patent- und Gebrauchsmusterrecht..... | 118 |
| dd) | Die Dringlichkeit im Geschmacksmusterrecht | 119 |
| ee) | Der maßgebliche Zeitpunkt für das Vorliegen der Dringlichkeit | 120 |
| ff) | Widerlegung der Dringlichkeit..... | 120 |
| 5. | Interessenabwägung..... | 122 |
| a) | Die Interessenabwägung als Voraussetzung für den Erlass einstweiliger Verfügungen..... | 122 |
| b) | Standort der Prüfung | 123 |
| c) | Sinn und Zweck der Interessenabwägung..... | 124 |
| d) | Kriterien für die Interessenabwägung | 124 |
| aa) | Erfolgsaussichten in der Hauptsache | 125 |
| bb) | Schutzbedürftigkeit der Parteien..... | 125 |
| cc) | Schutzwürdigkeit der Parteien..... | 126 |
| 6. | Schlüssigkeit..... | 127 |
| 7. | Glaubhaftmachung..... | 128 |
| a) | Inhalt der Glaubhaftmachung..... | 129 |
| b) | Gegenstand der Glaubhaftmachung | 129 |
| c) | Glaubhaftmachungsmittel | 130 |
| d) | Die Verteilung der Glaubhaftmachungslast | 131 |
| II. | Der Erlass einstweiliger Unterlassungsverfügungen im Immaterialgüterrecht | 131 |
| 1. | Patentrecht | 132 |
| a) | Das Verfahren der Patenterteilung..... | 133 |
| b) | Die Rechtsprechung im Patentrecht | 134 |
| aa) | Die Rechtsprechung bis 1990..... | 134 |
| bb) | Die Rechtsprechung in den 1990er Jahren..... | 138 |
| cc) | Aktuellere Entwicklungen in der Rechtsprechung | 140 |
| (1) | Entscheidung OLG Hamburg Spannbacke | 140 |
| (2) | Entscheidung LG Düsseldorf NMR-Kontrastmittel | 141 |
| (3) | Rechtliche Stellungnahme | 142 |

| | | |
|------|--|-----|
| (4) | Entscheidung OLG Düsseldorf Kleinleistungsschalter | 144 |
| (5) | Rechtliche Stellungnahme | 145 |
| (6) | OLG Düsseldorf Entscheidung Olanzapin | 146 |
| (7) | Rechtliche Stellungnahme | 147 |
| (8) | OLG Düsseldorf Entscheidung Harnkatheterset | 148 |
| (9) | Rechtliche Stellungnahme | 150 |
| (10) | Entscheidung OLG Frankfurt a.M. <i>Eilbedürfnis in Patentsachen</i> | 151 |
| (11) | Rechtliche Stellungnahme | 152 |
| (12) | Entscheidung des OLG Frankfurt a.M. <i>miniflexprobe</i> | 152 |
| (13) | Rechtliche Stellungnahme | 154 |
| (14) | Entscheidungen des OLG Karlsruhe | 155 |
| (15) | Rechtliche Stellungnahme | 156 |
| (16) | Entscheidungen des OLG Braunschweig | 156 |
| (17) | Rechtliche Stellungnahme | 157 |
| c) | Die Bewertung der Rechtsprechung in der Literatur | 158 |
| d) | Fazit | 166 |
| 2. | Gebrauchsmusterrecht | 168 |
| a) | Die Gebrauchsmustereintragung | 168 |
| b) | Rechtsprechung zu gebrauchsmusterrechtlichen einstweiligen Unterlassungsverfügungen | 169 |
| aa) | Entscheidungen des OLG Düsseldorf | 169 |
| bb) | Entscheidungen des OLG Karlsruhe | 171 |
| 3. | Geschmacksmusterrecht | 172 |
| a) | Aktuelle Rechtsprechung | 172 |
| b) | Stellungnahme | 174 |
| 4. | Markenrecht | 175 |
| a) | Die Rechtsprechung im Markenrecht | 176 |
| aa) | Die Rechtsprechung des LG und OLG Köln | 176 |
| bb) | Die Rechtsprechung des OLG Hamburg | 177 |
| cc) | Die Rechtsprechung des LG Düsseldorf | 178 |
| b) | Stellungnahme | 178 |

| | | |
|------|---|-----|
| 5. | Urheberrecht..... | 179 |
| a) | Der Erwerb des Urheberrechts..... | 180 |
| b) | Rechtsprechung im Urheberrecht..... | 180 |
| aa) | Rechtsprechung des LG Köln..... | 180 |
| bb) | Rechtsprechung des OLG und des LG Hamburg..... | 181 |
| cc) | Rechtsprechung des OLG Karlsruhe..... | 182 |
| dd) | Rechtsprechung des OLG Celle..... | 183 |
| ee) | Rechtsprechung des KG Berlin..... | 183 |
| ff) | Rechtliche Stellungnahme..... | 184 |
| 6. | Ökonomische Analyse einstweiliger Unterlassungsverfügungen..... | 184 |
| a) | Die Bewertung der patentrechtlichen Rechtsprechung..... | 187 |
| b) | Die Bewertung der gebrauchsmusterrechtlichen Rechtsprechung..... | 189 |
| c) | Die Bewertung der geschmacksmusterrechtlichen Rechtsprechung..... | 189 |
| d) | Die Bewertung der markenrechtlichen Rechtsprechung..... | 190 |
| e) | Die Bewertung der urheberrechtlichen Rechtsprechung..... | 190 |
| f) | Fazit..... | 191 |
| III. | Das Hauptsacheverfahren..... | 191 |
| 1. | Zuständigkeit..... | 192 |
| a) | Sachliche Zuständigkeit..... | 192 |
| b) | Örtliche Zuständigkeit..... | 192 |
| 2. | Allgemeine Voraussetzungen..... | 193 |
| a) | Parteien..... | 193 |
| b) | Klageanspruch..... | 194 |
| 3. | Weitere Voraussetzungen des Unterlassungsanspruchs..... | 194 |
| a) | Verhältnismäßigkeitsgesichtspunkte..... | 194 |
| b) | Anwendung des kartellrechtlichen Missbrauchsverbotes..... | 199 |
| c) | Spezialgesetzliche Einwendungen gegen den Unterlassungsanspruch..... | 201 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| d) | Allgemeiner Einwand des Rechtsmissbrauchs | 202 |
| e) | Übertragung der US-amerikanischen Rechtsprechung | 209 |
| aa) | Die Rechtsprechung in den USA | 210 |
| bb) | Die Lage in Deutschland und Europa – Unterschiede zum amerikanischem Patentsystem | 214 |
| cc) | Fazit | 218 |
| dd) | Mögliche Mittel gegen Patent-Trolle in Deutschland | 218 |
| 4. | Substantiierung und Beweis | 220 |
| 5. | Inhalt der endgültigen Unterlassungsverfügung | 222 |
| 6. | Ökonomische Analyse der endgültigen Unterlassungsverfügung | 222 |
| E. | Rechtsfolgen | 227 |
| I. | Reichweite des Titels | 227 |
| 1. | Räumliche Reichweite | 227 |
| 2. | Personelle Reichweite | 228 |
| II. | Vollziehung | 228 |
| 1. | Vollziehung einstweiliger Unterlassungsverfügungen | 228 |
| 2. | Vollziehung endgültiger Unterlassungsverfügungen | 229 |
| 3. | Rechtsmittel und Rechtsbehelfe | 229 |
| a) | Rechtsmittel und Rechtsbehelfe gegen einstweilige Unterlassungsverfügungen | 229 |
| aa) | Rechtsmittel und Rechtsbehelfe bei einstweiliger Verfügung durch Beschluss | 229 |
| (1) | Widerspruch, § 924 ZPO | 230 |
| (2) | Aufhebung, § 926, § 927 ZPO | 230 |
| (3) | Aufhebung wegen veränderter Umstände, § 927 ZPO | 233 |
| (4) | Sofortige Beschwerde, § 567 Abs. 1 Nr. 2 ZPO | 233 |
| bb) | Rechtsmittel bei einstweiliger Verfügung durch Urteil | 234 |
| b) | Rechtsmittel gegen endgültige Unterlassungsverfügungen | 234 |
| aa) | Berufung | 234 |
| bb) | Revision | 235 |

| | |
|--|------------|
| III. Schadensersatz | 235 |
| 1. Schadensersatzansprüche aufgrund einstweiliger Unterlassungsverfügungen..... | 235 |
| 2. Schadensersatzansprüche aufgrund endgültiger Unterlassungsverfügungen..... | 237 |
| IV. Fazit | 238 |
| Literaturverzeichnis..... | 241 |