

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b> .....	1
I. Einführung .....	1
II. Ziele und Gang der Arbeit.....	3
<b>B. Rechtliche und theoretische Grundlagen .....</b>	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

<b>C. Voraussetzungen der materiell-rechtlichen Unterlassungsansprüche .....</b>	<b>71</b>
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) Parteabezogene 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
<b>E. Rechtsfolgen .....</b>		<b>227</b>
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
<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>241</b>