

Inhaltsübersicht

Literaturverzeichnis — XVII

- A. Einführung — 1**
- B. Vorgerichtliches Verfahren — 3**
 - I. Geltendmachung des Anspruchs — 3
 - II. Unterwerfung — 42
- C. Auseinandersetzung vor Gericht — 69**
 - I. Zuständigkeit — 69
 - II. Streitwert — 84
 - III. Streitgegenstand und Antragsfassung — 98
 - IV. Einstweiliges Verfügungsverfahren — 122
 - V. Hauptsacheverfahren — 238
- D. Verfahren bei Zuwiderhandlung — 264**
 - I. Verstoß gegen den Unterlassungsvertrag — 264
 - II. Ordnungsmittelverfahren — 271

Normenverzeichnis — 279

Stichwortverzeichnis — 284

Inhalt

Literaturverzeichnis — XVII

A. Einführung — 1

B. Vorgerichtliches Verfahren — 3

I. Geltendmachung des Anspruchs — 3

1. Zügiges Vorgehen — 3

2. Abmahnung — 4

a) Wesen der Abmahnung — 4

b) Form und Inhalt — 5

aa) Identität, § 13 Abs. 2 Nr. 1 UWG — 6

bb) Vollmacht — 7

cc) Aktivlegitimation, § 13 Abs. 2 Nr. 2 UWG — 9

dd) Angaben zu Aufwendungen, § 13 Abs. 2 Nr. 3, 5 UWG — 10

ee) Beanstandetes Verhalten, § 13 Abs. 2 Nr. 4 UWG — 11

ff) Forderung einer Unterlassungserklärung — 12

gg) Fristsetzung — 13

hh) Androhung gerichtlicher Schritte — 14

c) Zugang — 14

3. Abmahnkosten — 15

a) Berechtigte und inhaltlich korrekte Abmahnung — 16

b) Ausschluss des Kostenersatzes, § 13 Abs. 4 UWG — 17

c) Erstattungsanspruch aus Geschäftsführung ohne Auftrag — 18

d) Erstattungsanspruch aus Schadensersatz — 18

e) Erforderlichkeit der Kosten — 20

aa) Grundsatz — 20

bb) Anwaltliche Selbstbeauftragung — 20

cc) Tatsächliche Aufwendungen — 21

dd) Qualifizierte Einrichtungen und Wirtschaftsverbände — 23

f) Kein Anerkenntnis durch Unterlassungserklärung — 24

g) Gerichtliche Geltendmachung — 24

h) Weitere Abmahnung durch einen anderen Gläubiger — 25

i) Weitere Abmahnung durch denselben Gläubiger — 25

j) „Schubladenverfügung“ — 26

k) Unklarer Vorwurf — 26

l) Teilweise berechtigte Abmahnung — 27

- m) Kosten des „zu Unrecht“ Abgemahnten — **27**
 - aa) Gegenansprüche bei Abmahnungen unter Verstoß gegen § 13 Abs. 2, 4 UWG — **28**
 - bb) Gegenansprüche bei rechtsmissbräuchlichen Abmahnungen, § 8c Abs. 3 UWG — **29**
- 4. Rechtsmissbrauch — **30**
 - a) Generalklausel, § 8c Abs. 1 UWG — **31**
 - b) Fallgruppen mit Indizwirkung, § 8c Abs. 2 UWG — **31**
 - aa) Einnahmeerzielungs- und Kostenbelastungsinteresse, § 8c Abs. 2 Nr. 1 UWG — **31**
 - bb) „Serienabmahnungen“, § 8c Abs. 2 Nr. 2 UWG — **33**
 - cc) Unangemessen hoher Gegenstandswert, § 8c Abs. 2 Nr. 3 UWG — **34**
 - dd) Offensichtlich überhöhte Vertragsstrafen, § 8c Abs. 2 Nr. 4 UWG — **34**
 - ee) Zu weit gefasstes Unterlassungsverlangen, § 8c Abs. 2 Nr. 5 UWG — **35**
 - ff) Mehrfachabmahnungen, § 8c Abs. 2 Nr. 6 UWG — **35**
 - gg) Getrennte Verfolgung mehrerer Verantwortlicher, § 8c Abs. 2 Nr. 7 UWG — **36**
 - c) Rechtsmissbrauch durch qualifizierte Einrichtungen und Wirtschaftsverbände — **36**
- 5. Berechtigungsanfrage — **37**
- 6. Reaktionsmöglichkeiten des Schuldners — **37**
 - a) Unterlassungserklärung — **37**
 - aa) Gegenüber dem Gläubiger — **37**
 - bb) Gegenüber einem Dritten — **38**
 - b) Beseitigung der Erstbegehungsfahr durch einen „actus contrarius“ — **39**
 - c) Zurückweisung des Anspruchs — **39**
 - d) Gegenabmahnung und negative Feststellungsklage — **40**
 - e) Schweigen — **41**
 - f) Schutzschrift — **42**
- II. Unterwerfung — **42**
 - 1. Rechtsnatur des Unterlassungsvertrags — **42**
 - 2. Zustandekommen des Unterlassungsvertrags — **43**
 - a) Vertragsangebot des Gläubigers — **43**
 - b) Vertragsangebot des Schuldners — **44**
 - 3. Form und Zugang der Unterlassungserklärung — **45**
 - 4. Inhalt und Umfang der Unterlassungserklärung — **47**
 - a) Formulierung und Auslegung der Unterlassungsverpflichtung — **48**
 - aa) Zulässige Einschränkungen — **50**

- bb) Unzulässige Einschränkungen — 52
- b) Vertragsstrafeversprechen — 54
 - aa) Maßgebliche Kriterien, § 13a Abs. 1 UWG — 55
 - bb) Vereinbarung einer fixen Vertragsstrafe — 56
 - cc) Vereinbarung einer variablen Vertragsstrafe — 56
 - dd) Anforderungen beim Verstoß gegen bereits abgegebene Unterlassungserklärung — 57
 - ee) Ausschluss der Vertragsstrafe, § 13a Abs. 2 UWG — 58
 - ff) Deckelung der Vertragsstrafe, § 13a Abs. 3 UWG — 59
 - gg) Angemessenheitskontrolle, § 13a Abs. 4 UWG — 60
 - hh) Einigungsstellenvorbehalt, § 13a Abs. 5 UWG — 61
- c) Nichtigkeitsgründe — 61
- 5. Vorbeugende Unterlassungserklärung — 62
- 6. Drittunterwerfung — 63
- 7. Wirkungen einer Unterlassungserklärung — 64
- 8. Notarielle Unterwerfungserklärung — 66

C. Auseinandersetzung vor Gericht — 69

- I. Zuständigkeit — 69
 - 1. Internationale Zuständigkeit — 70
 - a) Grundsatz — 70
 - b) Vorrangige Verordnungen und Abkommen — 71
 - 2. Örtliche Zuständigkeit — 73
 - a) Allgemeiner Gerichtsstand — 74
 - b) Begehungsort — 74
 - c) „Fliegender Gerichtsstand“ — 75
 - d) Einzelfälle — 79
 - aa) Printmedien — 79
 - bb) Funk, Fernsehen, Internet — 79
 - cc) Schreiben, Telefonate, E-Mails, SMS — 80
 - e) Ansprüche aus dem UKlaG — 80
 - f) Markenrechtliche Verstöße — 80
 - 3. Sachliche Zuständigkeit — 81
 - 4. Funktionelle Zuständigkeit — 81
 - 5. Besonderheiten im einstweiligen Verfügungsverfahren — 82
 - a) Zuständigkeit bei nicht anhängiger Hauptsacheklage — 82
 - b) Zuständigkeit bei anhängiger Hauptsacheklage — 83
 - c) Zuständigkeit bei anhängiger negativer Feststellungsklage — 83
 - d) Zuständigkeit bei im Ausland anhängiger Klage — 84
 - e) Gerichtsort des einstweiligen Verfügungsverfahrens nicht bindend — 84

II. Streitwert — 84

1. Bemessung des Gebührenstreitwerts — 84

- a) Unterlassung und Beseitigung — 85
 - aa) Bedeutung der Sache für den Gläubiger — 85
 - bb) Indizielle Bedeutung der Streitwertangabe des Gläubigers — 86
 - cc) Objektive Bewertungsmaßstäbe — 87
 - dd) Erheblich geringere Bedeutung für den Schuldner — 89
 - ee) Auffangstreitwert von 1 000 Euro — 89
- b) Abschlag im einstweiligen Verfügungsverfahren — 90
- c) Ordnungsmittel — 92
- d) Schadensersatzfeststellung und Auskunft — 92
- e) Rechtsanwaltskosten — 93
- f) Negative Feststellungsklage — 93
- g) Objektive und subjektive Klagehäufung — 93
- h) Haupt- und Hilfsantrag — 94
- i) Erledigung in der Hauptsache — 94

2. Streitwertbegünstigung — 94

3. Streitwertbeschwerde — 96

III. Streitgegenstand und Antragsfassung — 98

1. Streitgegenstand — 98

- a) Ältere Rechtsprechung — 99
- b) Aktuelle Rechtsprechung — 100

2. Antragsfassung — 104

- a) Bestimmtheitsgebot — 104
- b) Richterliche Hinweispflichten — 105
- c) Konkrete Verletzungsform — 107
 - aa) Einfacher Fall — 107
 - bb) Einbeziehung der gesamten Gestaltung — 108
 - cc) Fehlerquellen — 111
 - dd) Folgen eines konkreten Verbots — 112
- d) Verallgemeinerung — 114
- e) Verdeckter Handlungsantrag — 117
- f) „Insbesondere“-Antrag — 118
- g) Gesondertes Vorgehen gegen einzelne/mehrere Rechtsverletzungen — 119
- h) Besonderheiten bei Erstbegehungsgefahr — 120
- i) Handlungsempfehlung — 120
- j) Androhung von Ordnungsmitteln — 122

IV. Einstweiliges Verfügungsverfahren — 122

1. Verfahren im Allgemeinen — 122

- a) Gang des Verfahrens — 122
- b) Eignung der Verfahrensart — 127

- c) Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis — 128
 - aa) Ähnlicher Verstoß nach einstweiliger Verfügung — 129
 - bb) Verfügungsverfahren mit Auslandsbezug — 131
 - cc) Rechtsschutzbedürfnis bei behördlichen Verboten/
Genehmigungen — 132
 - dd) Rechtsmissbräuchliches Verhalten im Prozess — 132
- d) „Forum shopping“ — 133
- 2. Beteiligung des Schuldners — 134
 - a) Anhörung des Schuldners — 134
 - b) Hinterlegung einer Schutzschrift — 135
- 3. Prozessuale Waffengleichheit — 140
 - a) Einführung — 140
 - aa) Waffengleichheit als Verfassungsgrundsatz — 141
 - bb) Effektiver Rechtsschutz und Waffengleichheit — 141
 - b) Rechtsprechung des BVerfG — 142
 - aa) Grundlagen der Waffengleichheit im einstweiligen
Verfügungsverfahren — 144
 - bb) Prozessuale Waffengleichheit im
Wettbewerbsrecht — 146
 - (1) Spruchpraxis der 2. Kammer des Ersten
Senats — 146
 - (2) Kongruenz zwischen Abmahnung und
Verfügungsantrag — 146
 - (3) Kein Waffengleichheitsverstoß bei gezielter
Gehörsvereitelung — 149
 - (4) Pflicht zur ausgeglichenen und zügigen
Verfahrensführung — 149
 - c) Konsequenzen in der Praxis der Fachgerichte — 150
 - aa) Anwendungsbereich — 151
 - bb) Mündliche Verhandlung oder Anhörung — 152
 - (1) Durchführung einer mündlichen Verhandlung — 152
 - (2) Entbehrlichkeit einer mündlichen Verhandlung — 152
 - (3) Entbehrlichkeit der Anhörung — 153
 - cc) Hinweiserteilung — 157
 - dd) Anhörung — 159
 - d) Vorgehen bei Waffengleichheitsverstößen — 160
 - aa) Auswirkungen auf das instanz-/fachgerichtliche
Verfahren — 160
 - bb) Vorgehen mittels Verfassungsbeschwerde — 162
 - (1) Allgemeine Voraussetzungen — 163
 - (2) Feststellungsinteresse — 163
 - (3) Schwerer Nachteil — 165
 - (4) Vorwegnahme der Hauptsache — 166

- (5) Erschöpfung des Rechtswegs und Subsidiarität — **167**
 - (6) Praktische Erwägungen — **167**
- 4. Verfügungsgrund — **169**
 - a) Dringlichkeit der Rechtsverfolgung — **169**
 - b) Widerlegung der Dringlichkeitsvermutung — **171**
 - aa) Zeitmoment — **172**
 - bb) Umstandsmoment — **178**
 - c) „Wiederaufleben“ der Dringlichkeit — **179**
- 5. Darlegung und Glaubhaftmachung — **180**
 - a) Verfügungsanspruch — **180**
 - b) Verfügungsgrund — **183**
 - c) Rechtzeitigkeit des Vorbringens — **183**
- 6. Vollziehung der einstweiligen Verfügung — **186**
 - a) Wirkungen und Arten der Vollziehung — **186**
 - b) Gegenstand der Zustellung — **190**
 - c) Zustellungsadressat — **193**
 - d) Vollziehungsfrist nach §§ 936, 929 Abs. 2 ZPO — **195**
 - aa) Beginn und Lauf der Frist — **195**
 - bb) Zustellung „demnächst“ — **196**
 - cc) Fristversäumnis — **197**
 - e) „Schubladenverfügung“ — **197**
- 7. Befolgungspflicht des Schuldners — **198**
 - a) Ergänzende Handlungspflichten — **198**
 - b) Einstweilige Einstellung der Zwangsvollstreckung — **201**
- 8. Schadensersatzpflicht des Gläubigers, § 945 ZPO — **202**
 - a) Anwendungsbereich — **202**
 - b) Haftungsgrund der anfänglichen Ungerechtfertigkeit — **203**
 - c) Haftungsgrund des Fristversäumnisses — **206**
 - d) Ersatzfähiger Schaden — **207**
 - e) Handeln unter Vollstreckungsdruck — **209**
 - f) Durchsetzung vor Gericht — **212**
- 9. Abschlussverfahren — **214**
 - a) Angemessene Überlegungszeit — **215**
 - b) Handlungsspielraum für den Schuldner — **216**
 - c) Abschlussschreiben des Gläubigers — **219**
- 10. Handlungsmöglichkeiten nach gerichtlicher Entscheidung — **225**
 - a) Möglichkeiten des Schuldners — **225**
 - aa) Vollwiderspruch — **225**
 - bb) Vollwiderspruch mit Unterlassungserklärung — **227**
 - cc) Kostenwiderspruch — **228**
 - dd) Klageerzwingung — **231**
 - ee) Aufhebung aufgrund veränderter Umstände — **232**

- ff) Verfassungsbeschwerde — 235
- gg) Hinnahme der Unterlassungspflicht — 236
- b) Sofortige Beschwerde als Rechtsmittel des Gläubigers — 236
- c) Berufung als Rechtsmittel beider Parteien — 237
- V. Hauptsacheverfahren — 238
 - 1. Verjährung — 239
 - a) Sechsmontatige Verjährungsfrist — 239
 - b) Beginn der Verjährungsfrist — 244
 - c) Hemmung durch Rechtsverfolgung — 248
 - 2. Unterlassungsklage und Annexansprüche — 251
 - a) Unterlassung — 251
 - b) Schadensersatz — 252
 - c) Auskunft — 254
 - d) Beseitigung — 256
 - e) Veröffentlichungsbefugnis — 257
 - f) Rechtsanwaltskosten — 258
 - 3. Negative Feststellungsklage — 258
 - a) Negatives Feststellungsinteresse — 259
 - b) Erforderlichkeit einer Gegenabmahnung — 262
 - c) Wirkungen der negativen Feststellungsklage — 262
- D. Verfahren bei Zuwiderhandlung — 264
 - I. Verstoß gegen den Unterlassungsvertrag — 264
 - 1. Anspruch auf Zahlung der Vertragsstrafe — 264
 - 2. Vertraglicher Unterlassungsanspruch — 267
 - 3. Gesetzlicher Unterlassungsanspruch — 268
 - 4. Gerichtliche Durchsetzung vertraglicher Ansprüche — 268
 - a) Sachliche Zuständigkeit — 269
 - b) Örtliche Zuständigkeit — 270
 - II. Ordnungsmittelverfahren — 271
 - 1. Verfahrensrechtliche Aspekte — 272
 - 2. Verstoß gegen den Unterlassungstitel — 274

Normenverzeichnis — 279

Stichwortverzeichnis — 284