

Inhaltsverzeichnis

Vorwort — V

Abkürzungsverzeichnis — XXI

Literaturverzeichnis — XXV

Kapitel 1

Markenstrafrecht

- I. Strafbare Kennzeichen- und Gemeinschaftsmarkenverletzung nach § 143 und § 143a MarkenG — 1
 1. Die allgemeinen Voraussetzungen des objektiven Tatbestands — 2
 - a) Das Zeichen: Bestand einer älteren Marke — 3
 - aa) Hoheitszeichen und Kennzeichen internationaler Organisationen — 5
 - bb) Bindung an die Eintragung — 6
 - cc) Praxishinweis — 6
 - dd) Kollision zweier eingetragener Zeichen — 7
 - b) Handeln im geschäftlichen Verkehr — 8
 - c) Widerrechtlich: Schutzschranken als negative Tatbestandsmerkmale — 9
 - aa) Zustimmung — 9
 - bb) Grundsatz der Erschöpfung — 11
 - (1) Parallelimporte — 11
 - (2) Veränderung des Originalzustands der Ware — 13
 - (3) Veränderung der Verpackung — 15
 - (4) Umpacken von Arzneimitteln — 15
 - (5) Umetikettierung von Waren — 16
 - (6) Verletzung von Vertriebslizenzen — 17
 - cc) Verwirkung gem. § 21 MarkenG bzw. Art. 54 UMV — 18
 - dd) Bestandskraft der Eintragung der jüngeren Marke gem. § 22 MarkenG bzw. Art. 13a UMV — 18
 - ee) Markennennung (§ 23 MarkenG bzw. Art. 12 UMV) — 19
 - ff) Mangelnde Benutzung eingetragener Marken gem. §§ 25, 26 MarkenG bzw. Art. 15 UMV — 21
 - d) Markenmäßige Benutzung — 22
 - e) Exkurs: Die „Abmahnmarke“ — 24
 2. Die besonderen Voraussetzungen der Markenverletzung — 25
 - a) Verwechslungsgefahr, § 14 Abs. 1 Nr. 2 — 26

- aa) Die Ähnlichkeit von Wortmarken — **28**
 - bb) Ähnlichkeit von Wortmarken und Bildmarken — **30**
 - b) Rufausbeutung — **31**
 - 3. Die tatbestandsmäßigen Handlungen nach § 143 — **35**
 - a) Benutzung auf Waren — **35**
 - b) Benutzung von Kennzeichnungsgegenständen — **38**
 - c) Erfordernis geschäftlicher Verkehr — **39**
 - d) Marken- und zollrechtliche Aspekte der Einfuhr — **39**
 - e) Vollendung der Einfuhr — **40**
 - aa) Reiseverkehr — **40**
 - bb) Steuerhinterziehung — **41**
 - cc) Internationaler Fracht- oder Postverkehr — **42**
 - dd) Einfuhr zum Zwecke der Durchfuhr — **42**
 - f) Durchfuhr — **43**
 - g) Verkauf von nicht handelbaren Produkten, z.B. Parfümtester — **44**
 - 4. Subjektiver Tatbestand — **45**
 - a) Irrtum über Echtheit der Ware — **45**
 - b) Irrtum über Herkunft der Ware — **45**
 - 5. Initialermittlungen: Die Grenzbeschlagnahme — **46**
 - a) Ziel der Verordnung — **48**
 - b) Verfahren bei Frachtsendungen — **52**
 - c) Verfahren bei Postsendungen — **53**
 - d) Verfahren im Reiseverkehr — **54**
 - e) Verfahren bei Verdacht für geschäftlichen Verkehr — **54**
 - f) Verfahrensweise bei Überschreiten der Grenzmenge — **56**
 - g) Verfahrensweise unterhalb der Grenzmenge — **57**
 - h) Verbleib der Waren — **59**
 - 6. Die Grenzbeschlagnahme als Auslöser weiterer Ermittlungen — **60**
 - a) Verkäufe aus dem Ausland — **62**
 - b) Tatumfang und Tatnachweis — **62**
 - c) Verkäufe unter verschiedenen Ebay-Accounts — **64**
- II. Strafbare Benutzung eines geografischen Herkunftszeichens (§ 144 Abs. 2) — 66**
- Tathandlungen — 70**
- 1. Reichweite des Schutzes — **73**
 - 2. Überwachung der Spezifikation — **73**
 - 3. Aspekte des Ermittlungsverfahrens — **74**
- III. Anhang — 74**
- Anhang 1 – Artikel 13 der Verordnung 1151/2012 — **74**
 - Anhang 2 – DPMA-Register — **75**
 - Anhang 3 – Mögliche Formulierung der wesentlichen Ergebnisse der Ermittlungen: — **80**

Kapitel 2

Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb

- I. Strafbare Werbung — 83
 1. Objektiver Tatbestand — 83
Verweis auf § 5 UWG (Irreführende geschäftliche Handlungen) — 84
 - a) Angaben über wesentliche Merkmale der Ware am Beispiel der Pkw-Werbung — 86
 - aa) Neuheit — 86
 - bb) Kraftstoffverbrauch — 86
 - b) Angaben über den Anlass des Verkaufs — 88
 - aa) Insolvenzverkauf — 88
 - bb) Totalausverkauf — 88
 - c) Angaben über den Warenvorrat — 89
 - d) Angaben über die Preisbemessung — 90
 - aa) Unwahre Angaben über die Preisbemessung — 91
 - bb) Beweislastumkehr — 92
 2. Subjektiver Tatbestand — 93
 3. Tätereigenschaft — 94
 4. Rechtsfolgen — 94
 5. Praxisproblem: Werbung für scheinbar kostenlose Leistungen — 95
Werbung für Verkaufsfahrten — 95
- II. Progressive Kundenwerbung (§ 16 Abs. 2) — 96
 1. Erscheinungsformen — 97
 - a) Schneeballsysteme — 97
 - b) Ponzi-Systeme — 98
 - c) Pyramidensystem — 99
 - d) Schenkkreise — 100
 - e) Kettenbriefsysteme — 101
 - f) Multi-Level-Marketing — 101
 2. Täter und Opfer — 102
 3. Tathandlung — 103
 - a) Handeln im geschäftlichen Verkehr — 103
 - b) Besondere Vorteile für die erfolgreiche Kundenwerbung — 104
 4. Subjektiver Tatbestand — 106
 5. Zivilrechtliche Rechtsfolgen — 106
- III. Verrat von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen (§ 17 UWG) — 106
 1. Geschäftsgeheimnis — 107
 - a) Beispiele — 108
 - b) Offenkundigkeit — 109
 - c) Geheimhaltungsinteresse — 111

- 2. Mitteilung und Täter nach Abs. 1 — **112**
 Rechtswidrigkeit — **113**
- 3. Betriebsspionage (Abs. 2 Nr. 1) — **113**
 - a) Tathandlungen — **113**
 - b) Rechtswidrigkeit — **115**
 - c) Subjektiver Tatbestand — **116**
- 4. Verwertung (§ 17 Abs. 2 Nr. 2) — **116**
 - a) Verwertungshandlungen — **117**
 - b) Subjektiver Tatbestand — **118**
 - c) Konkurrenzen — **118**
 - d) Einzelfälle — **119**
- 5. Qualifikation (§ 17 Abs. 4) — **119**
- 6. § 17 Abs. 5 – Strafantrag — **120**
- 7. Nebenklage — **121**
- 8. Typische Problemfälle — **121**
 - a) Nutzung rechtmäßig erlangter Daten — **121**
 - aa) Verwertungshandlungen ohne festgestellte Aufzeichnungen — **123**
 - bb) Aufzeichnungen ohne festgestellte Verwertungshandlungen — **124**
 - b) Verwertung von Geheimnissen im Gerichtsverfahren — **126**
 - c) Verwertung von Kundendaten nach Unternehmensverkauf — **128**
 - d) Verwertung von Mandanten- oder Patientendaten nach Praxisübernahme — **129**
 - e) Verwertung betriebsinternen Erfahrungswissens — **131**
- 9. Probleme des Ermittlungsverfahrens — **133**
 - a) Prüfung des Anfangsverdachts — **133**
 - b) Prüfung des hinreichenden Tatverdachts — **134**
 - c) Fragen der örtlichen Zuständigkeit — **135**
 - d) Die Beteiligung des Geschädigten an Durchsuchungen — **137**
 - e) Auswertung von elektronischen Speichermedien — **139**
 - aa) Lösung: Privatklageweg — **139**
 - bb) Lösung: Selbständiges Beweisverfahren nach § 485 ZPO — **141**
 - cc) Lösung: Einführung in anhängigen Arbeitsrechtsstreit — **142**
 - f) Darstellung von Datenauswertungen — **143**
- IV. Verwertung von Vorlagen (§ 18 UWG) — **144**
- V. Verleitung und Erbieten zum Verrat (§ 19 UWG) — **145**

Kapitel 3

Urheberrecht

- I. Eingriffe in Urheberrechte — 147
 1. Die tatbestandlichen Voraussetzungen des § 106 — 147
 - a) Voraussetzungen der Schutzfähigkeit: Werksqualität — 147
 - b) Schutz von Homepage oder Web-Seite — 149
 2. Die Tathandlung des Vervielfältigens — 150
 - a) Fragen der Werknutzung — 152
 - b) Computerprogramme — 152
 - c) Streaming — 153
 - d) Unzulässige Mehrfachnutzung — 154
 3. Die Tathandlung des Verbreitens — 154
 - a) Tatobjekte — 155
 - b) Inverkehrbringen — 155
 - c) Anbieten — 159
 - d) Grundsatz der Erschöpfung — 160
 - aa) Erschöpfung beim Online-Erwerb — 161
 - bb) Erschöpfung bei Produktschlüsseln (Product Keys) — 163
 - cc) Erschöpfung bei sonstigen digitalen Werken — 163
 - e) Vermietrecht — 164
 4. Die Tathandlung der öffentlichen Wiedergabe — 164
 - a) Allgemeines (§ 15) — 165
 - b) Vortragsrecht — 166
 - c) Aufführungsrecht — 167
 - d) Vorführungsrecht — 169
 - e) Recht der öffentlichen Zugänglichmachung (§ 19a) — 170
 - aa) Tathandlung — 170
 - bb) Verlinken auf andere Internetseiten — 172
 - f) Senderecht (§ 20) — 173
 - g) Recht der Wiedergabe durch Bild- oder Tonträger (§ 21) — 174
 - h) Recht der Wiedergabe von Funksendungen und von öffentlicher Zugänglichmachung (§ 22) — 175
 5. Weitere Voraussetzungen, subjektiver Tatbestand — 176
 6. Gewerbsmäßige unerlaubte Verwertung (§ 108a) — 176
 7. Bearbeitungen von geschützten Werken — 178
 - a) Zulässigkeit der Umgestaltung — 178
 - b) Freie Benutzung (§ 24) — 180
 - aa) Ausnahmen von der freien Bearbeitung — 181
 - bb) Einzelfälle: (Lebens-)geschichtliche Daten — 182
- II. Strafrechtliche Probleme mit Computerprogrammen — 183
 1. Verkauf von Sicherungs-CD — 183

2. Verkauf gebrauchter Lizenzen — **186**
3. Verkauf von Updates anstelle der Vollversion — **188**
4. Verkauf von OEM-Software mit fremden Echtheitszertifikaten — **190**
 - a) Urheberrechtsverletzung — **191**
 - b) Kennzeichenverletzung — **191**
 - c) Urkundenfälschung — **192**
 - d) Betrug — **193**
5. Verkauf von Lizenzschlüsseln (Product Keys) — **193**
6. Verkauf von Testversionen — **196**
7. Installieren eines Programms durch Werkstätte ohne Übergabe des Datenträgers — **197**
- III. Typische Ermittlungsprobleme im Urheberrecht — **198**
 1. Erwerb oder Besitz von illegalen Datenträgern mit urheberrechtlich geschützten Inhalten — **198**
 - a) Strafbarkeit wegen Geldwäsche (§ 261 Abs. 1 Nr. 4b, Abs. 2 StGB) — **198**
Subjektiver Tatbestand — **203**
 - b) Strafbarkeit nach dem Urheberrechtsgesetz — **203**
Ausnahme — **205**
 2. Anbieten von geschützten Werken über File-Hoster zum Download — **206**
 - a) Strafbarkeit wegen Veröffentlichen des Downloadlinks — **209**
 - b) Ermittlungen gegen Anbieter von Downloads oder Linksammlungen — **210**
 3. Strafbarkeit der Nutzer von Streaming-Angeboten — **213**
- IV. Unzulässiges Anbringen der Urheberbezeichnung (§ 107) — **215**
§ 107 Abs. 1 Nr. 2 UrhG — **216**
- V. Eingriffe in verwandte Schutzrechte (§ 108 UrhG) — **217**
 1. Verwertung wissenschaftlicher Ausgaben (Abs. 1 Ziff. 1) — **217**
 2. Verwertung eines nachgelassenen Werkes (§ 108 Abs. 1 Nr. 2) — **218**
 3. Verwertung eines Lichtbildes (§ 108 Abs. 1 Nr. 3) — **220**
 - a) Schutzgegenstand — **220**
 - b) Rechte am Fotoobjekt — **222**
 - c) Fragen der (strafrechtlichen) Praxis — **222**
 - d) Prüfung des Anfangsverdachts — **223**
 4. Verwertung der Darbietung eines ausübenden Künstlers (§ 108 Abs. 1 Nr. 4) — **224**
 - a) Schutzgegenstand — **225**
 - b) Verwertungshandlungen — **227**
 - c) Zusammenfassung — **229**
 5. Verwertung eines Tonträgers (§ 108 Abs. 1 Nr. 5) — **229**
 - a) Schutzgegenstand und Entstehung — **230**

- b) Herstellerbegriff — **231**
- c) Bearbeitungen alter Aufnahmen — **232**
- d) Verwertungsrechte — **232**
- e) Fragen der Strafbarkeit — **233**
- f) Fragen der Erschöpfung — **235**
- g) Unkörperliche Verwertung — **237**
- 6. Verwertung von Funksendungen (§ 108 Abs. 1 Nr. 6) — **238**
 - a) Rechtsentstehung — **238**
 - b) Rechteinhaber — **239**
 - c) Schutzgegenstand — **239**
 - d) Inhalt der Schutzrechte — **240**
 - e) Strafbare Verwertungshandlungen — **242**
 - aa) Unbefugte Signal-Übernahme (Signal-Piraterie) zum Nachteil inländischer Sendeunternehmen — **242**
 - bb) Unbefugte Signal-Übernahme (Signal-Piraterie) zum Nachteil ausländischer Sendeunternehmen — **243**
 - (1) Schutz des Senderechtes — **244**
 - (2) Schutz aus dem Vervielfältigungsrecht — **244**
 - (3) Urheberschutz als Filmwerk — **245**
 - cc) Übernahme von ausländischen und im Inland unter Lizenz ausgestrahlten Sendungen — **247**
 - f) Ermittlungsverfahren und Anfangsverdacht — **249**
 - aa) Öffentliche Wiedergabe der Liveübertragungen von Sportereignissen — **250**
 - bb) Wiedergabe ohne Erlaubnis — **252**
 - cc) Umgehung von Schutzmaßnahmen — **253**
 - g) Schutzrechte an Sportveranstaltungen — **254**
- 7. Verwertung eines Bild- oder Bild- und Tonträgers (§ 108 Abs. 1 Nr. 7) — **255**
 - a) Entstehung des Schutzrechtes — **256**
 - b) Filmbegriff — **257**
 - c) Schutzgegenstand — **258**
 - d) Hersteller — **259**
 - e) Rechteleumfang — **259**
 - f) Fragen der Strafbarkeit — **260**
 - g) Relevanz der Unterscheidung zwischen §§ 94, 95 UrhG — **260**
 - h) Probleme mit illegalen Ton- und Bildträgern ausländischer Herkunft — **261**
 - Teilnahme am Verkäuferhandeln — **264**
 - i) Vertrieb von Bild- und Tonträgern mit Videomaterial ausländischer Sender — **264**
 - Nichtanwendbarkeit des Rom-Abkommens — **266**
 - Zusammenfassung — **269**

- 8. Verwertung einer Datenbank (§ 108 Abs. 1 Nr. 8) — 269**
 - a) Leistungsschutzrecht — 271**
 - b) Tathandlung — 272**
 - c) Prüfung des Anfangs- bzw. des hinreichenden Tatverdachts — 272**
- 9. Erscheinungsformen strafbarer Internet- oder Mediennutzung — 275**
 - a) Straftaten bei der Nutzung von Youtube — 275**
 - aa) Beschreibung und Nutzungsbedingungen — 275**
 - bb) Strafrechtliche Haftung der Nutzer — 276**
 - cc) Strafrechtliche Haftung des Betreibers — 277**
 - b) Tonträgerpiraterie und Filesharing — 278**
 - aa) Schutz ausländischer Tonträger — 279**
 - bb) Verwertung von Tonträgern durch Funksendungen — 281**
 - cc) Nutzung von Tonträgern durch Web-Radios — 283**
 - dd) Teilnahme an Tauschbörsen (P2P-Netzwerken) — 287**
 - (1) Funktionsweise der Netzwerke — 287**
 - (2) Rechtliche Aspekte — 288**
 - (3) Exkurs: Strafanzeigen gegen Abmahnanwälte — 290**
 - (4) Abmahnungen wegen Streaming — 292**
 - c) Phänomen Card-Sharing — 295**
 - aa) Übertragungsverfahren bei ordnungsgemäßem Ablauf — 296**
 - bb) Rechtswidrige Nutzung des Sende-Signals — 297**
 - (1) Strafbarkeit der Beteiligten — 298**
 - (a) Urheberrechtsverletzung (§ 106 UrhG) — 298**
 - (b) Betrug (§ 263 StGB) — 299**
 - (c) Computerbetrug (§ 263a StGB) — 300**
 - (aa) Verwendung von Daten — 300**
 - (bb) Datenverarbeitungsvorgang — 300**
 - (cc) Tathandlung — 301**
 - (dd) Unbefugte Verwendung — 301**
 - (ee) Datenverarbeitungsvorgang — 302**
 - (ff) Verfügung und Schaden — 302**
 - (gg) Täter — 303**
 - (hh) Subjektiver Tatbestand — 304**
 - (ii) Zahl der Tathandlungen — 304**
 - (d) Ausspähen von Daten (§ 202a StGB) — 305**
 - (e) Umgehung von technischen Schutzmaßnahmen (§ 108b Abs. 1 Nr. 1 UrhG) — 306**
 - (aa) Nutzer — 307**
 - (bb) Serverbetreiber — 307**
 - (f) Verrat von Geschäftsgeheimnissen (§ 17 UWG) — 308**
 - (2) Strafbarkeit des Verkaufs der Hardware — 310**

- (a) Verkäufer der Receiver bzw. Aktivierungs-codes — 310
 - (b) Käufer der Receiver oder Aktivierungs-codes — 311
- VI. Umgehung von technischen Schutzmaßnahmen (§ 108b) — 312
 - 1. Tathandlungen — 313
 - a) nach § 108b Abs. 1 Nr. 1 — 313
 - b) nach § 108b Abs. 1 Nr. 2a — 314
 - c) nach § 108b Abs. 1 Nr. 2b — 314
 - d) nach § 108b Abs. 2 — 315
 - 2. Veränderungen von Zugangssperren bei Endgeräten (Jailbreak) — 317
 - a) Strafbarkeit des Vertriebs nach § 143 MarkenG — 317
 - b) Strafbarkeit des Entsperrens — 318
 - aa) § 143 MarkenG — 318
 - bb) § 303a StGB — 319
 - cc) § 269 StGB — 319
 - dd) § 108b UrhG — 320
 - ee) § 106 UrhG — 321
 - c) Zusammenfassung — 322
- VII. Anhänge — 322
 - Anhang I: Darstellung der Tathandlung beim CardSharing — 322
 - Anhang II: Darstellung der Tathandlung beim Verkauf von Aktivierungs-codes für das CardSharing — 324
 - Anhang III: Darstellung der Tathandlung beim Verkauf von manipulierten Receivern für das CardSharing — 325

Kapitel 4

Strafbare Verletzung des Rechts am eigenen Bild (§ 33 KunstUrhG)

- I. Bildnisschutz — 327
 - 1. Begriff des Bildnisses — 328
 - 2. Erkennbarkeit der Person — 328
- II. Tathandlungen — 330
 - 1. Verbreiten bei digitaler Weitergabe — 330
 - 2. Verlinkung oder andersartige Verwendung einer Aufnahme — 331
- III. Fragen der Einwilligung — 332
 - 1. Gesetzliche Vermutung der Einwilligung — 333
 - 2. Konkludente Einwilligung — 334
 - 3. Einwilligung in die Anfertigung sexuell geprägter oder pornografischer Aufnahmen — 335
- IV. Ausnahmen von der Zustimmungsbedürftigkeit — 337
 - 1. Personen der Zeitgeschichte — 337
 - 2. Informationsinteresse der Öffentlichkeit — 338

- 3. Beteiligte an Strafprozessen — **339**
- 4. Beiwerk zur Landschaft — **340**
- 5. Teilnahme an Versammlungen — **341**
- 6. Kunstfreiheit — **342**
- V. Ermittlungsprobleme bei der Verbreitung von Bildnissen im Internet — **342**
 - 1. Anfrage bei den Diensteanbietern — **343**
 - a) Erhebung von Bestandsdaten — **343**
 - b) Erhebung von Nutzungsdaten — **344**
 - c) Erhebung von Nutzungsdaten in Echtzeit — **345**
- VI. Schutz gegen unbefugtes Fotografleren — **346**
 - 1. § 201 StGB — **346**
 - 2. Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts — **348**
 - 3. Bildaufnahmen von Polizeibeamten bei der Dienstausbübung — **349**
 - 4. Abwehr gegen Fotoaufnahmen — **350**
- VII. Recht am Bild der eigenen Sache — **350**
 - 1. Panoramafreiheit — **351**
 - 2. Ausnahmen von der Abbildungsfreiheit — **352**
- VIII. Anhang: Muster für Anfragen nach Nutzerdaten — **354**
 - 1. Facebook — **354**
 - 2. Deutscher Telemediendienstleister — **356**
 - 3. E-Mail-Account bei US-Dienstleister — **358**

Kapitel 5

Design- und Gemeinschaftsgeschmacksmusterstrafrecht

- I. Allgemeines — **359**
- II. Anwendungsbereich der Straftatbestände — **360**
- III. Entstehung und Dauer des Design- und Gemeinschaftsgeschmacksmusterschutzes — **362**
- IV. Voraussetzung des Design- und Gemeinschaftsgeschmacksmusterschutzes — **362**
 - 1. Geschmacksmusterfähigkeit — **362**
 - 2. Ausschluss vom Designschutz — **366**
 - 3. Neuheit — **368**
 - 4. Eigenart — **369**
 - a) Der informierte Benutzer — **370**
 - b) Der Formenschatz — **372**
 - c) Bestimmung der Eigenart und Vergleich des Gesamteindrucks — **372**
 - 5. Schutzzumfang — **375**
 - 6. Das nicht eingetragene Gemeinschaftsgeschmacksmuster — **376**

- V. Tathandlung: Die Benutzung des Design oder Geschmacksmusters im geschäftlichen Verkehr — **377**
 - 1. Bindungswirkung — **379**
 - 2. Bindungswirkung des Gemeinschaftsgeschmacksmusters — **381**
 - 3. Bestreiten des Designschutzes im Strafverfahren — **382**
- VI. Exkurs Schutzrechtsverletzungen auf Messen — **383**
 - 1. Erscheinungsformen — **383**
 - 2. Verdachtsunabhängige Kontrollen — **384**
 - 3. Anfangsverdacht und Sanktionierung — **385**
 - 4. Verletzung ausländischer Schutzrechte — **386**
 - a) Designrecht — **387**
 - b) Urheberrecht — **388**
 - 5. Fotografieren von Messe-Exponaten — **389**
 - a) Technische Erzeugnisse — **390**
 - b) Designgeschützte Produkte — **391**
 - c) Künstlerisch gestaltete zweidimensionale Produkte — **391**
 - d) Strafprozessuale Maßnahmen — **393**
- Anhang I: Muster einer Strafanzeige wegen Designverletzung — **394**
- Anhang II: Formulierungsvorschläge für den Anklagesatz — **398**

Kapitel 6

Strafbare Patentverletzung (§ 142 PatG)

- I. Die Tatbestände — **401**
- II. Definition des Patents — **402**
- III. Wirkung des Patents — **405**
- IV. Voraussetzungen der Strafbarkeit — **407**
- V. Probleme bei der Strafverfolgung — **412**
- VI. Anhang — **414**

Sachregister — 421