

Der Schutz akustischer Marken
nach dem deutschen Markengesetz
und der europäischen
Gemeinschaftsmarkenverordnung

Von

Stephan Bahner



Duncker & Humblot • Berlin "A".

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-------------------|-----------|
| Einführung | 2t |
|-------------------|-----------|

Erster Teil

Akustische Zeichen in der Praxis **24**

| | |
|--|-----------|
| 11 Das akustische Zeichen | 24 |
| A. Sprachregelung | 24 |
| I. Tone | 25 |
| II. Klänge | 25 |
| III. Geräusche | 26 |
| IV. Ergebnis | 26 |
| B. Arten von akustischen Zeichen | 26 |
| I. Melodische oder musikalische Hörzeichen | 27 |
| II. Geräuschhafte Zeichen | 27 |
| III. Sprache | 28 |
| IV. Tonmarken | 28 |
| V. Zusammengesetzte akustische Zeichen und Kombinationszeichen | 29 |
| C. „Positionierung“ von akustischen Zeichen bzw. akustische Zeichen als Bewegungszeichen | 29 |
| § 2 Funktionen und Fähigkeiten von Kennzeichen insbesondere Hörzeichen | 30 |
| A. Funktionen von Marken | 30 |
| B. Fähigkeiten von akustischen Zeichen | 32 |

Zweiter Teil

| | |
|--|-----------|
| Kennzeichenrechtlicher Schutz von akustischen Zeichen | 36 |
| § 1 Historischer Überblick über die rechtliche Schutzfähigkeit verschiedener Zeichenformen. | 36 |
| § 2 Die Schutzfähigkeit von akustischen Zeichen vor dem 1. Januar 1995. | 39 |
| § 3 Die Funktionenlehre im Markenrecht | 40 |
| A. Herkunftsfunktion. | 41 |
| B. Vertrauensfunktion. | 42 |
| C. Werbefunktion! | 42 |
| D. Kommunikationsfunktion. | 43 |
| | v |
| E. Rechtsprechung des EuGH. | 43 |
| F. Die Funktionenlehre im Geltungsbereich des MarkenG. | 44 |
| G. Die Funktionen einer akustischen Kennzeichnung. | 45 |
| § 4 Der formale Zeichenschutz von akustischen; Zeichen im Geltungsbereich des Markengesetzes von 1995 und der Gemeinschaftsmarkenverordnung | 47 |
| A. Markenfähigkeit akustischer Zeichen gemäß § 3 MarkenG. | 48 |
| I. Abstrakte Unterscheidungsfähigkeit | 48 |
| 1. Melodische und musikalische Zeichen. | 52 |
| 2. Töne und Tonfolgen. | 53 |
| 3. Klänge und Klangfolgen. | 53 |
| 4. Geräusche. | 54 |
| 5. Menschliche bzw. modulierte Stimme. | 55 |
| 6. Akustische Positions,- bzw. Richtungszeichen und Bewegungszeichen | 56 |
| a) Begriffsregelung, Positionsmarke. | 56 |
| b) Akustische Richtungszeichen. | 58 |
| c) Akustische Bewegungszeichen | 60 |

| | |
|---|-----|
| 7. Zusammengesetzte akustische Zeichen und Kombinationszeichen | 62 |
| 8. Zusammenfassung | 62 |
| II. Selbständigkeit | 63 |
| 1. Waren mit akustischem Gehalt | 67 |
| a) Geräusche | 68 |
| b) Einzelne Töne, Tonfolgen oder Sweeps | 72 |
| c) Melodien oder Akkorde | 73 |
| 2. Dienstleistungen mit akustischem Gehalt | 73 |
| a) Melodien oder Akkorde | 74 |
| b) Beispiel für fehlende Selbständigkeit: Gesangssolo | 75 |
| c) Geräusche | 75 |
| 3. Akustische Bewegungszeichen | 76 |
| 4. Zusammengesetzte akustische Zeichen und Kombinationszeichen | 77 |
| 5. Zusammenfassung | 77 |
| III. Einheitlichkeit | 78 |
| 1. Pausen im Zeichen | 79 |
| 2. Zusammengesetzte akustische Zeichen und Kombinationszeichen | 80 |
| 3. Zeitliche Länge des Zeichens | 81 |
| 4. Einheitlichkeit bestimmter Geräuscharten | 83 |
| IV. Graphische Darstellbarkeit | 86 |
| 1. Graphische Darstellbarkeit als Kriterium der Markenfähigkeit | 86 |
| 2. Graphische Darstellbarkeit akustischer Zeichen | 87 |
| a) Funktion und Zweckmäßigkeit der graphischen Darstellung | 89 |
| a) Funktion der graphischen Darstellbarkeit | 90 |
| b) Anforderungen an die Form der graphischen Darstellung | 92 |
| (1) Graphische Darstellung | 92 |
| (2) Bestimmtheit der graphischen Darstellung | 97 |
| c) Zusammenfassung | 101 |

| | |
|---|-----|
| VII. Verstoß gegen die öffentliche Ordnung, § 8 Abs. 2 Nr. 5 MarkenG. | 190 |
| 1. Werke als akustische Marken. | 190 |
| 2., Menschliche Stimme. | 194 |
| VIII. Verstoß gegen § 8 Abs. 2 Nr. 6 MarkenG. | 194 |
| D. Absolute Eintragungshindernisse gemäß Art. 7 Abs. 1 GMV. | 195 |
| I. Nicht gemeinschaftsmarkenfähige Zeichen, Art. 7 Abs. 1 lit. a) GMV | 195 |
| II. Fehlende Unterscheidungskraft, Art. 7 Abs. 1 lit. b) GMV. | 195 |
| III. Beschreibende Angaben, Art. 7 Abs. 1 lit. c) GMV. | 198 |
| IV. Üblich.gewordene Bezeichnungen, Art. 7 Abs. 1 lit. d) GMV. | 203 |
| V. Überwindung der Eintragungshindernisse, Art. 7 Abs. 3 GMV. | 205 |
| VI. Sonstige Eintragungshindernisse. | 208 |
| VII. Zusammenfassung | 209 |
| J | |
| E. Relative Eintragungshindernisse gemäß § 9 Abs. 1 MarkenG bzw. Art. 8 GMV | 210 |
| I. §9 Abs. 1 MarkenG. | 210 |
| II. Art. 8 GMV | 210 |
| 1. Verwechslungsgefahr gemäß Art. 8 Abs. 1 lit. b) GMV. | 211 |
| 2. Bekanntheitsschutz gemäß Art. 8 Abs. 5 GMV. | 212 |
| F. Anmelde- und Eintragungsverfahren | 212 |
| I. Anmelde- und Eintragungsverfahren für nationale Marken. | 213 |
| 1. Allgemeines. | 213 |
| 2. Anmeldetag. | 213 |
| a) Der Begriff der Wiedergabe gem. § 32 Abs. 2 Nr. 2 MarkenG. | 214 |
| b) Einreichung divergierender graphischer und klanglicher Wiedergaben. | 217 |
| II. Anmelde- und Eintragungsverfahren für Gemeinschaftsmarken | 219 |
| 1. Allgemeines | 219 |
| 2. Wiedergabe der akustischen Gemeinschaftsmarke und Anmeldetag_____ | 220 |

| | |
|--|-----|
| G., Inhalt des Kennzeichenschutzes § 14 MarkenG | 222 |
| I. Einführung..... | 222 |
| II. Identitätsschutz gemäß § 14 Abs.,2 Nr. 1 MarkenG | 223 |
| III. Verwechslungsschutz gemäß § 14 Abs. 2 Nr. 2 MarkenG | 226 |
| 1. Zeichenähnlichkeit | 227 |
| a) Musikalische bzw. melodische Marken | 229 |
| b) Geräuschhafte Marken | 233 |
| c) Akustische Bewegungsmarke..... | 235 |
| d) Zusammengesetzte akustische Marke und Kombinationsmarke. . . . | 235 |
| 2. Kennzeichnungskraft | 236 |
| a) Originäre Kennzeichnungskraft akustischer Marken | 237 |
| aa) Musikalische bzw. melodische Marken..... | 239 |
| bb) Geräuschhafte Marken | 240 |
| (1) Psychoakustische Aspekte | 241 |
| (2) Anlehnung an schutzausschließende Gestaltungen | 243 |
| cc) Menschliche bzw. modulierte Stimme | 245 |
| b) Gesteigerte Kennzeichnungskraft aufgrund von Benutzung der Marke..... | 245 |
| 3. Produktidentität oder -ähnlichkeit | 247 |
| 4. Verwechslungsgefahr | 248 |
| 5. Zusammenfassung | 249 |
| IV. Bekanntheitsschutz gemäß §14 Abs. 2.Nr. 3 MarkenG | 249 |
| V. Unzulässige Benutzungshandlungen | 253 |
| VI. Zusammenfassung..... | 258 |
| H. Inhalt des Kennzeichenschutzes gemäß Art. 9 GMV..... | 259 |
| I. Identitätsschutz gemäß Art. 9 Abs. 1 lit. a) GMV..... | 259 |
| II. Verwechslungsschutz gemäß Art. 9 Abs. 1 lit. b) GMV..... | 260 |
| 1. Regionaler Bezug der Verwechslungsgefahr und der ihr zugrunde liegenden Kennzeichnungskraft der älteren Marke | 262 |
| 2. Regionale Unterschiede bei der Verwechslungsgefahr zwischen akustischen Marken..... | 264 |

| | |
|--|-----|
| III. Bekanntheitsschutz gemäß Art. 9 Abs. 1 lit. c) GMV..... | 264 |
| IV. Zusammenfassung..... | 266 |
| I. Rechtserhaltende Benutzung gem. § 26 MarkenG | 266 |
| I. Art der Benutzung' | 267 |
| II. Form der Benutzung | 269 |
| 1. Grundlagen..... | 270 |
| 2. Benutzungsformen akustischer Marken | 273 |
| a) Veränderungen innerhalb der Marke..... | 273 |
| b) Hinzufügen oder Weglassen von Bestandteilen..... | 275 |
| c) Förmübergreifende Benutzung..... | 276 |
| III. Zusammenfassung | 277 |
| J. Rechtserhaltende Benutzung gemäß Art. 15 GMV | 278 |
| I. Ernsthaftigkeit und territorialer Bezug der Benutzung | 278 |
| II. Form der Benutzung | 280 |

Dritter Teil

| | |
|-----------------------------------|-----|
| Schlussbetrachtung | 282 |
| Literaturverzeichnis | 285 |
| Stichwortverzeichnis | 294 |