

Die Unternehmerhaftung im Immaterialgüterrecht

von

Assoz.Univ.-Prof. Dr. Helene Herda

Johannes Kepler Universität Linz

Wien 2017

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XXIII

I. Die Unternehmerhaftung im Immaterialgüterrecht

1. Einleitung	1
1.1. Vorbemerkungen	1
1.2. Zum Begriff Unternehmerhaftung	2
1.3. Zum Begriff Immaterialgüterrecht	3
2. Immaterialgüterrechtliche Haftungsregeln im Völker- und Europarecht	20
2.1. Vorbemerkungen	20
2.2. Völkerrecht	20
2.2.1. Ältere völkerrechtliche Verträge	20
2.2.1.1. Die Pariser Verbandsübereinkunft zum Schutz des gewerblichen Eigentums (PVÜ) 1883	20
2.2.1.2. Die (Revidierte) Berner Übereinkunft zum Schutz von Werken der Literatur und Kunst (BÜ/RBÜ) 1886	21
2.2.1.3. Das Welturheberrechtsabkommen (WUA) 1952	22
2.2.1.4. Patent Cooperation Treaty (PCT), Patent Law Treaty (PLT) und Europäisches Patentübereinkommen (EPÜ)..	22
2.2.1.5. Das Madrider Abkommen über die internationale Registrierung von Marken (MMA) und das Protokoll zum Madrider Abkommen (MMP)	23
2.2.1.6. Das Haager Abkommen über die internationale Hinterlegung gewerblicher Muster und Modelle (HMA).	25
2.2.1.7. Das internationale Übereinkommen zum Schutz von Pflanzenzüchtungen (UPOV-Übereinkommen)	25
2.2.1.8. Das Abkommen von Cartagena und das North American Free Trade Agreement (NAFTA)	26
2.2.1.9. Sonstige ältere Abkommen	26
2.2.2. Das TRIPS-Abkommen	27
2.2.2.1. Allgemeines	27
2.2.2.2. Art 45 TRIPS-Abkommen: Schadenersatz	30
2.2.2.3. Art 46 TRIPS-Abkommen: Sonstige Abhilfemaßnahmen	30

2.2.2.4. Art 47 TRIPS-Abkommen: Recht auf Auskunft	31
2.2.2.5. Art 48 TRIPS-Abkommen: Entschädigung des Antragsgegners	31
2.2.2.6. Art 61 TRIPS-Abkommen: Strafverfahren	31
2.2.3. WIPO-Urheberrechtsvertrag (WCT) und WIPO-Vertrag über Darbietungen und Tonträger (WPPT) 1996 sowie die WIPO-Verträge von Peking 2012 und Marrakesch 2013	32
2.2.4. Canada-EU Comprehensive Economic and Trade Agreement (CETA) und Transatlantic Trade and Investment Partnership (TTIP)	33
2.3. Europarecht	34
2.3.1. Allgemeines	34
2.3.2. Verordnungen	35
2.3.2.1. Die Unionsmarkenverordnung (UMV) 207/2009 idF 2015/2424	35
2.3.2.2. Die Gemeinschaftssortenschutzverordnung (GSV) 2100/94	40
2.3.2.3. Die Gemeinschaftsgeschmacksmusterverordnung (GGV) 6/2002	41
2.3.2.4. Die Verordnungen über ergänzende Schutzzertifikate ...	43
2.3.2.5. Die Verordnungen 1151/2012, 110/2008 und 1234/2007.	43
2.3.3. Richtlinien	46
2.3.3.1. Die Halbleiterschutz-RL 87/54/EWG	46
2.3.3.2. Die Marken(rechts)-RL 2008/95/EG	47
2.3.3.3. Die Musterschutz-RL 98/71/EG	49
2.3.3.4. Die RL 2009/24/EG, 2001/29/EG und 96/9/EG	49
2.3.3.5. Die Rechtsdurchsetzungs-RL 2004/48/EG	50
2.3.3.6. Exkurs: Der RL-Vorschlag KOM(2006) 168	57
2.3.3.7. Die RL 2012/28/EU und 2014/26/EU	57
2.3.4. Das Patentrechtspaket	58
2.3.5. Das Urheberrechtspaket 2015/2016	62
2.4. Zusammenfassung	63
3. Die urheberrechtliche Unternehmerhaftung	65
3.1. Die zivilrechtliche Haftung gem § 81 Abs 1 S 2 und § 88 UrhG	65
3.2. Die Entwicklung der Unternehmerhaftung im UrhG	67
3.3. Zivilrechtlicher Tatbestand und Ansprüche	77
3.3.1. Tatbestand	77
3.3.1.1. Allgemeines	77
3.3.1.2. Inhaber eines Unternehmens	78
3.3.1.3. Im Betrieb seines Unternehmens	79
3.3.1.4. Bedienstete und Beauftragte	80
3.3.2. Ansprüche	82
3.3.2.1. Der Unterlassungsanspruch gem § 81 UrhG	82

3.3.2.1.1. Allgemeines	82
3.3.2.1.2. Aktivlegitimation	82
3.3.2.1.3. Passivlegitimation	84
3.3.2.1.4. Die Regelung des § 81 Abs 1 S 2 UrhG	86
3.3.2.1.5. Die Regelung des § 81 Abs 1 a UrhG	86
3.3.2.2. Der Beseitigungsanspruch gem § 82 UrhG	88
3.3.2.3. Der Anspruch auf Urteilsveröffentlichung gem § 85 UrhG	89
3.3.2.4. Der Anspruch auf angemessenes Entgelt gem § 86 UrhG	90
3.3.2.5. Der Anspruch auf Schadenersatz gem § 87 Abs 1-3 UrhG und der Anspruch auf Herausgabe des Gewinnes gem § 87 Abs 4 UrhG	92
3.3.2.6. Der Rechnungslegungsanspruch gem § 87 a UrhG	95
3.3.2.7. Der Auskunftsanspruch gem § 87 b UrhG	95
3.3.2.8. Sonstiges	96
3.4. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit gem §§ 91-93 UrhG	98
3.5. Die Rechtslage in Deutschland	101
3.5.1. Einführung	101
3.5.2. Der Tatbestand der Unternehmerhaftung gem § 99 dUrhG...	104
3.5.2.1. Inhaber eines Unternehmens	104
3.5.2.2. In einem Unternehmen	107
3.5.2.3. Arbeitnehmer und Beauftragte	109
3.5.3. Ansprüche	111
3.5.3.1. Ansprüche gem § 99 dUrhG	111
3.5.3.2. Ansprüche aus anderen gesetzlichen Vorschriften gem § 102 a dUrhG	112
3.5.3.3. Die übrigen Ansprüche nach dem dUrhG	112
3.5.4. Verwirkung	113
3.5.5. Exkurs: Mittelbare Immaterialgüterrechtsverletzungen und Störerhaftung	114
4. Die markenrechtliche Unternehmerhaftung	123
4.1. Einführung	123
4.2. Die Entwicklung der Unternehmerhaftung im MSchG	124
4.2.1. Die Rechtslage vor dem UWG 1923	124
4.2.2. Die Rechtslage zwischen 1923 und 1977	128
4.2.3. Die Rechtslage ab 1977	134
4.3. Tatbestand und Ansprüche	135
4.3.1. Der Tatbestand des § 54 MSchG	135
4.3.1.1. Allgemeines	135
4.3.1.2. Inhaber eines Unternehmens	137
4.3.1.3. Im Betrieb seines Unternehmens	137
4.3.1.4. Bedienstete und Beauftragte	138

4.3.2. Ansprüche	139
4.3.2.1. Der Unterlassungsanspruch gem § 51 MSchG	139
4.3.2.2. Der Beseitigungsanspruch gem § 52 MSchG	142
4.3.2.3. Die Ansprüche in Geld gem § 53 MSchG	145
4.3.2.4. Die Ansprüche auf Rechnungslegung und Urteilsveröffentlichung gem § 55 MSchG	147
4.3.2.5. Der Auskunftsanspruch gem § 55 a MSchG	149
4.3.2.6. Einstweilige Verfügungen gem § 56 MSchG und die Verwirkung gem § 58 MSchG	150
4.4. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit gem §§ 60-62 MSchG	152
4.5. Verbandsmarken	154
4.6. Konzernmarken	156
4.7. Geographische Angaben und Ursprungsbezeichnungen gem VO 1151/2012	158
4.8. Unionsmarken und IR-Marken	160
4.9. Die Rechtslage in Deutschland	161
4.9.1. Die Rechtslage nach dem deutschen Warenzeichengesetz	161
4.9.2. Die Rechtslage nach dem deutschen Markengesetz	163
4.9.2.1. Allgemeines	163
4.9.2.2. Die Betriebsinhaberhaftung gem § 14 Abs 7 MarkenG ...	165
4.9.2.3. Sonstiges	167
5. Kennzeichenschutz und Unternehmerhaftung gemäß UWG	169
5.1. Vorbemerkung und historischer Hintergrund	169
5.2. Der Kennzeichenschutz gem § 9 UWG	171
5.2.1. Einführung	171
5.2.2. Schutzzfähige Kennzeichen iSd § 9 UWG	173
5.2.2.1. Name	173
5.2.2.2. Firma, Firmenschlagwort und Firmenabkürzung	173
5.2.2.3. Die besondere Bezeichnung eines Unternehmens (Etablissementbezeichnung)	174
5.2.2.4. Domain-Namen	174
5.2.2.5. Titel von Druckwerken	174
5.2.2.6. Ausstattung und sonstige Geschäftsabzeichen	174
5.2.3. Schutzvoraussetzungen	175
5.2.4. Das Verhältnis des UWG zu anderen Rechtsvorschriften	175
5.3. Die Unternehmerhaftung gem § 18 UWG	178
5.3.1. Allgemeines	178
5.3.2. Tatbestand	179
5.3.2.1. Inhaber eines Unternehmens	179
5.3.2.2. Im Betrieb seines Unternehmens	180
5.3.2.3. Von einer anderen Person	182
5.3.3. Ansprüche	183
5.3.3.1. Der Unterlassungs- und der Schadenersatzanspruch	183

5.3.3.2. Der Beseitigungsanspruch gem § 15 UWG	185
5.3.3.3. Der Anspruch auf Urteilsveröffentlichung gem § 25 UWG	186
5.3.3.4. Der Bereicherungsanspruch	186
5.3.3.5. Der Rechnungslegungs- und der Auskunftsanspruch	186
5.3.3.6. Sonstiges	187
5.4. Die strafrechtlichen und die verwaltungsstrafrechtlichen Sanktionen	187
5.5. Der Schutz geographischer Angaben nach § 8 UWG	188
5.6. Die Rechtslage in Deutschland	189
6. Die patentrechtliche Unternehmerhaftung	197
6.1. Einführung	197
6.2. Die Entwicklung der Unternehmerhaftung im PatG	198
6.3. Tatbestand und Ansprüche	204
6.3.1. Der Tatbestand des § 152 PatG	204
6.3.2. Ansprüche	205
6.3.2.1. Der Unterlassungsanspruch gem § 147 PatG	205
6.3.2.2. Der Beseitigungsanspruch gem § 148 PatG	209
6.3.2.3. Der Anspruch auf Urteilsveröffentlichung gem § 149 PatG	209
6.3.2.4. Die Ansprüche in Geld gem § 150 PatG	210
6.3.2.5. Der Rechnungslegungsanspruch gem § 151 PatG	211
6.3.2.6. Der Auskunftsanspruch gem § 152 a PatG	212
6.3.2.7. Sonstiges	212
6.4. Europäische Patente und Europäische Patente mit einheitlicher Wirkung	212
6.5. Das Recht an der Erfindung und der einstweilige Patentschutz....	212
6.6. Die mittelbare Patentverletzung gem § 22 Abs 3-5 PatG	214
6.7. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit gem § 159 PatG	217
6.8. Die Rechtslage in Deutschland	217
6.8.1. Einführung	217
6.8.2. Die mittelbare Patentverletzung nach § 10 dPatG	219
6.8.3. Das Erfinderrecht, das Recht an der Erfindung und das Recht auf das Patent	222
6.8.4. Der einstweilige Patentschutz gem § 33 dPatG	224
6.8.5. Rechtsverletzungen und Ansprüche	225
6.8.5.1. Allgemeines	225
6.8.5.2. Der Unterlassungs- und der Schadenersatzanspruch gem § 139 dPatG	225
6.8.5.3. Die Ansprüche auf Vernichtung, Entfernung und Rückruf gem § 140 a dPatG	228
6.8.5.4. Der Auskunftsanspruch gem § 140 b dPatG	230

6.8.5.5. Die Vorlage- und Besichtigungsansprüche gern § 140 c dPatG	230
6.8.5.6. Die Sicherungsansprüche gern § 140 d dPatG	230
6.8.5.7. Der Anspruch auf Urteilsbekanntmachung gern § 140 e dPatG	231
6.8.5.8. Sonstiges	231
6.8.6. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit gern § 142 dPatG	232
6.8.7. Verwirkung	232
7. Die Unternehmerhaftung in den sonstigen Materiengesetzen..	234
7.1. Das Geschmacksmusterrecht	234
7.1.1. Die Entwicklung des Geschmacksmusterrechts	234
7.1.2. Die aktuellen Regelungen über die Rechtsdurchsetzung	237
7.1.3. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit	238
7.1.4. Die Rechtslage in Deutschland	238
7.2. Das Gebrauchsmusterrecht	241
7.2.1. Die Entwicklung des Gebrauchsmusterrechts	241
7.2.2. Die aktuellen Regelungen über die Rechtsdurchsetzung und die mittelbare Gebrauchsmusterverletzung	244
7.2.3. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit	246
7.2.4. Die Rechtslage in Deutschland	246
7.3. Das Schutzzertifikatsrecht	249
7.4. Das Halbleiterschutzrecht	249
7.4.1. Die Entwicklung des Halbleiterschutzrechts	249
7.4.2. Die aktuellen Regelungen über die Verletzung von Halbleiterschutzrechten	250
7.4.3. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit	250
7.4.4. Die Rechtslage in Deutschland	251
7.5. Das Sortenschutzrecht	251
7.5.1. Die Entwicklung des Sortenschutzrechts	251
7.5.2. Die aktuellen Regelungen im Sortenschutzgesetz	252
7.5.3. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit	252
7.5.4. Die Rechtslage in Deutschland	253
8. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen Kapitel 3-7	254
 II. Andere Zurechnungsmodelle für fremdes Verhalten	
1. Der Verband im Straf recht	265
1.1. Vorbemerkungen	265
1.2. Das Verbandsverantwortlichkeitsgesetz (VbVG) 2005	265
1.3. Der neue Verbandsbegriff im StGB	277
2. Exkurs: Das deutsche Gesetz über Ordnungswidrigkeiten (OWiG) und die Entwürfe eines Verbandsstrafgesetzbuches ...	279

3. Verwaltungsstrafrecht	285
3.1. Verwaltungsstrafgesetz (VStG) und Gewerbeordnung (GewO)....	285
3.2. Diverse EU-Rechtsakte und ihre Umsetzung in nationales Verwaltungsstrafrecht	288
4. Europäisches und nationales Wettbewerbsrecht und die RL 2014/104/EU	291
5. Die RL 2005/29/EG und der gespaltene Unternehmensbegriff ..	299
6. Zivilrechtliche Zurechnungsmodelle	301
6.1. Organhaftung und Repräsentanten- und Machthaberhaftung gem §§ 26, 337 ABGB	301
6.2. Gehilfenhaftung	308
6.2.1. Allgemeines	308
6.2.2. Erweiterte Gehilfenhaftung und Leut haftung	313
6.3. Gefährdungshaftung	314
6.4. Strict Liability und Enterprise Liability	315
6.5. Die im Zuge der Schadenersatzreform geplante Unternehmerhaftung	316
7. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen	324
III. Organhaftung, Gesellschafterhaftung und Konzernhaftung im Immaterialgüterrecht	
1. Organhaftung und Organaußenhaftung	329
1.1. Der Begriff der Organhaftung	329
1.2. Organaußenhaftung und Eigenhaftung der Organe	334
1.3. Organhaftung und Organaußenhaftung in Deutschland	343
2. Gesellschafterhaftung	352
3. Konzernhaftung	361
3.1. Allgemeines	361
3.2. Konzernbegriffe	362
3.3. Konzernhaftung	363
3.4. Konzernrecht und Konzernhaftung in Deutschland	365
IV. Systematisierungs- und Reformvorschläge	
1. Vorbemerkungen	369
2. Vereinheitlichung der Verfahrens- und der Rechtsdurchsetzungsregelungen	372
2.1. Allgemeines	372
2.2. Ausklammerung des UrhG und des Sortenschutzgesetzes	373

2.3. Die Rechtsdurchsetzung im deutschen Modellgesetz für Geistiges Eigentum	375
2.4. Ein neues Immaterialgüterrechtsgesetzbuch	378
3. Normierung eines Allgemeinen Teils und Schließung von Lücken	385
3.1. Inhalt eines Allgemeinen Teils	385
3.2. Weitere Rechtsvereinheitlichung und Schließung von Lücken	387
3.2.1. Dienstfindungsrecht iwS	387
3.2.2. Konzernsachverhalte	389
3.2.3. Register und Gutgläubenserwerb	391
3.2.4. Übertragung und Verpfändung	394
3.2.5. Lizenzen und Lizenzvertragsrecht	396
3.2.5.1. Eintragungswirkung und Aktivlegitimation	396
3.2.5.2. Sonstige Lücken im Lizenzvertragsrecht	399
3.2.6. Registerprinzip und Publizität	401
3.2.7. Erschöpfung	403
3.2.8. Urheberrecht und Urhebervertragsrecht	405
 V. Zusammenfassung	 407
Stichwortregister	413