



## Inhaltsübersicht

|  |             |
|--|-------------|
| <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>   | <b>XI</b>   |
| <b>Literaturverzeichnis.....</b>   | <b>XIII</b> |
| <br>   |             |
| <b>Kapitel 1: Einleitung .....</b>   | <b>1</b>    |
| A. Problemstellung .....   | 1           |
| B. Gegenstand der Untersuchung.....  | 4           |
| C. Verlauf der Untersuchung.....   | 5           |
| <br>   |             |
| <b>Kapitel 2: Die Schutzrechtsverwarnung im gewerblichen Rechtsschutz.....</b> | <b>7</b>    |
| A. Allgemeines .....   | 7           |
| I. Rechtsgeschichtliche Entwicklung .....                                      | 7           |
| II. Definitionen und Abgrenzung zur Abmahnung.....                             | 9           |
| 1. Definitionen der Schutzrechtsverwarnung und der<br>Abmahnung .....          | 9           |
| 2. Abgrenzung zur Abmahnung .....  | 10          |
| III. Rechtsgrundlage .....   | 12          |
| 1. § 59 Abs. 2 PatG .....  | 12          |
| 2. § 12 Abs. 1 S. 1 UWG .....  | 13          |
| a) Unmittelbare Anwendung auf die<br>Schutzrechtsverwarnung.....               | 14          |
| b) Analoge Anwendung auf die Schutzrechtsverwarnung.....                       | 15          |
| 3. § 97 a Abs. 1 S. 1 UrhG.....  | 16          |



|      |  |    |
|------|--|----|
| 4.   | Rechtliche Legitimierung „extra legem“ .....                         | 17 |
| 5.   | Zwischenergebnis.....  | 18 |
| IV.  | Sinn und Zweck.....  | 18 |
| 1.   | Außergerichtliche Streitbeilegung als Hauptzweck.....                | 18 |
| 2.   | Vermeidung der Kostenlast im gerichtlichen Verfahren.....            | 19 |
| 3.   | Inkenntnissetzung des Verletzers .....                               | 20 |
| V.   | Rechtsnatur .....  | 21 |
| 1.   | Rechtspflicht oder Obliegenheit .....                                | 21 |
| 2.   | Willenserklärung oder geschäftsähnliche Handlung.....                | 22 |
| a)   | Abhängigkeit von der vorformulierten<br>Unterlassungserklärung ..... | 22 |
| b)   | Kritik in der Rechtsprechung und in der Literatur .....              | 23 |
| 3.   | Zugangserfordernis und Vollmachtvorlage .....                        | 24 |
| a)   | Zugang gem. § 130 Abs. 1 S. 1 BGB .....                              | 25 |
| b)   | Vollmachtvorlage gem. § 174 BGB .....                                | 26 |
| 4.   | Zwischenergebnis.....  | 28 |
| VI.  | Arten von Schutzrechtsverwarnungen .....                             | 28 |
| 1.   | Hersteller- und Abnehmerschutzrechtsverwarnungen.....                | 29 |
| a)   | Bedeutung der Unterscheidung.....                                    | 29 |
| b)   | Abgrenzungskriterien .....   | 30 |
| 2.   | Sonderfall: Vorbeugende Schutzrechtsverwarnung .....                 | 32 |
| 3.   | Differenzierung berechtigt/unberechtigt.....                         | 32 |
| VII. | Zusammenfassung.....   | 33 |
| B.   | Die berechtigte Schutzrechtsverwarnung .....                         | 34 |
| I.   | Voraussetzungen .....  | 34 |
| 1.   | Inhalt .....   | 34 |
| a)   | Verletzungsvorwurf.....  | 34 |
| b)   | Ernsthaftes und endgültiges Unterlassungsbegehren.....               | 35 |
| c)   | Fristsetzung.....  | 37 |
| d)   | Androhung gerichtlicher Schritte .....                               | 39 |
| 2.   | Form .....   | 40 |



|      |  |    |
|------|--|----|
| 3.   | Zwischenergebnis.....  | 40 |
| II.  | Rechtsfolgen .....   | 41 |
| 1.   | Antwortpflicht des Verwarnten .....  | 41 |
| a)   | Herleitung.....  | 42 |
| b)   | Umfang.....  | 44 |
| c)   | Folgen eines Pflichtverstoßes .....  | 45 |
| aa)  | Ersatzanspruch des Schutzrechtsinhabers .....  | 45 |
| bb)  | Prozessrechtliche Durchsetzung in<br>Ausnahmefällen .....                                  | 45 |
| d)   | Rechtsnatur .....  | 48 |
| e)   | Die Antwortpflicht aus anderen Schuldverhältnissen .....                                   | 50 |
| aa)  | Berechtigte GoA .....  | 50 |
| bb)  | Vorvertragliche Schuldverhältnisse .....   | 52 |
| 2.   | Abgabe einer Unterlassungserklärung .....  | 53 |
| 3.   | Kostenerstattungsanspruch des Schutzrechtsinhabers.....                                    | 54 |
| 4.   | Zwischenergebnis.....  | 55 |
| III. | Zusammenfassung.....   | 55 |
| C.   | Die unberechtigte Schutzrechtsverwarnung .....   | 56 |
| I.   | Definition „unberechtigt“ .....  | 56 |
| II.  | Rechtsfolgen .....   | 57 |
| 1.   | Antwortpflicht des Verwarnten .....  | 58 |
| a)   | Wegen Fehlens einer Schutzrechtsverletzung<br>unberechtigte Schutzrechtsverwarnungen ..... | 58 |
| aa)  | Existenz anderer Schuldverhältnisse.....   | 59 |
| bb)  | Rechtliche Sonderverbindung in Ausnahmefällen .....  | 60 |
| b)   | Aus inhaltlich-formalen Gründen unberechtigte<br>Schutzrechtsverwarnungen.....             | 62 |
| c)   | Zwischenergebnis .....   | 64 |
| 2.   | Ersatzansprüche des Verwarnten.....  | 64 |
| a)   | Unberechtigte GoA.....   | 65 |
| aa)  | Auch-fremdes Geschäft .....  | 65 |
| bb)  | Widerspruch zum wirklichen oder mutmaßlichen   |    |



|   |    |
|---|----|
| Willen .....  | 67 |
| cc) Zwischenergebnis.....   | 68 |
| b) Bereicherungsrecht .....   | 68 |
| aa) Leistungskondiktion .....   | 69 |
| (1) <i>Leistung</i> .....   | 69 |
| (2) <i>Ohne rechtlichen Grund</i> .....                                       | 71 |
| (3) <i>Rechtsfolgenseite</i> .....  | 74 |
| bb) Eingriffskondiktion.....  | 75 |
| cc) Zwischenergebnis.....   | 75 |
| c) § 823 Abs. 1 BGB.....  | 76 |
| aa) Vorbemerkung .....  | 76 |
| (1) <i>Vorlagefrage des I. Zivilsenats des BGH</i> .....                      | 77 |
| (2) <i>Der Beschluss des Großen Senats für<br/>Zivilsachen beim BGH</i> ..... | 78 |
| bb) Eingriff in den Gewerbebetrieb .....                                      | 80 |
| cc) Rechtswidrigkeit.....   | 81 |
| (1) <i>Indizierung der Rechtswidrigkeit</i> .....                             | 81 |
| (2) <i>Rechtswidrigkeit unberechtigter<br/>Schutzrechtsverwarnungen</i> ..... | 83 |
| dd) Verschulden.....  | 85 |
| ee) Umfang .....  | 88 |
| ff) Zwischenergebnis.....   | 89 |
| d) Weitere Ansprüche wegen unerlaubter Handlung.....                          | 90 |
| aa) § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. §§ 186, 187, 263 StGB .....                       | 91 |
| (1) <i>Die Schutzrechtsverwarnung als<br/>Tatsachenbehauptung?</i> .....      | 92 |
| (2) <i>Ganzheitliche Betrachtung</i> .....                                    | 92 |
| bb) § 824 BGB .....   | 94 |
| cc) § 826 BGB .....   | 94 |
| dd) Zwischenergebnis.....   | 96 |
| e) Wettbewerbsrechtliche Haftungsgrundlagen.....                              | 96 |
| aa) Vorbemerkung .....  | 96 |
| bb) §§ 9, 3, 4 Nr. 10 UWG .....   | 97 |



|  |  |            |
|--|--|------------|
| cc)  | Verhältnis zu den Ansprüchen aus BGB .....   | 100        |
| dd)  | Zwischenergebnis .....   | 102        |
| f)   | Zusammenfassung .....  | 103        |
| 3.   | Unterlassungsansprüche des Verwarnten .....  | 104        |
| a)   | Allgemeines Zivilrecht .....   | 105        |
| b)   | Wettbewerbsrecht .....   | 106        |
| c)   | Zwischenergebnis .....   | 108        |
| 4.   | Feststellungsklage des Verwarnten .....  | 108        |
| a)   | Grundsätzliche Möglichkeit .....   | 108        |
| b)   | Subsidiarität der Feststellungsklage .....   | 109        |
| c)   | Zwischenergebnis .....   | 111        |
| 5.   | Ansprüche des Herstellers im Falle der<br>Schutzrechtsverwarnung an den Abnehmer ..... | 111        |
| a)   | Ersatzansprüche des nicht verwarnten Herstellers .....                                 | 112        |
| aa)  | § 823 Abs. 1 BGB .....   | 112        |
| bb)  | § 826 BGB .....  | 114        |
| cc)  | §§ 9, 3, 4 Nr. 10 bzw. Nr. 7 UWG .....   | 114        |
| b)   | Unterlassungsansprüche des nicht verwarnten<br>Herstellers .....                       | 117        |
| c)   | Feststellungsklage des nicht verwarnten Herstellers .....                              | 118        |
| d)   | Zwischenergebnis .....   | 119        |
| III.   | Zusammenfassung .....  | 120        |
| D.   | Ergebnis und Stellungnahme .....   | 122        |
| I.   | Ergebnis .....   | 122        |
| II.  | Stellungnahme .....  | 123        |
| <br>   |  |            |
| <b>Kapitel 3: Die Berechtigungsanfrage im Vorfeld der<br/>Schutzrechtsverwarnung .....</b> |  | <b>126</b> |
| A.   | Allgemeines .....  | 126        |
| I.   | Rechtsgeschichtliche Entwicklung .....   | 126        |



|      |  |     |
|------|--|-----|
| II.  | Definition und Abgrenzung .....  | 127 |
| 1.   | Berechtigungsanfrage und Schutzrechtshinweis .....                       | 128 |
| 2.   | Berechtigungsanfrage und Schutzrechtsverwarnung .....                    | 129 |
| a)   | Entscheidendes Abgrenzungskriterium .....                                | 129 |
| b)   | Kritik in der Literatur .....  | 131 |
| c)   | Stellungnahme .....  | 132 |
| aa)  | Die Existenzberechtigung der<br>Berechtigungsanfrage .....               | 132 |
| bb)  | Das Abgrenzungskriterium .....   | 133 |
|      | (1) <i>Das Unterlassungsbegehren als richtiger<br/>Ansatzpunkt</i> ..... | 135 |
|      | (2) <i>Rechtsunsicherheit durch den<br/>Empfängerhorizont</i> .....      | 135 |
|      | (a) <i>Der Horizont des Herstellers</i> .....                            | 136 |
|      | (b) <i>Der Horizont des Abnehmers</i> .....                              | 137 |
|      | (3) <i>Eigener Alternativvorschlag</i> .....                             | 139 |
| cc)  | Zusammenfassung und Konsequenzen .....                                   | 140 |
| III. | Rechtsgrundlage .....  | 142 |
| IV.  | Sinn und Zweck .....   | 143 |
| 1.   | Entschärfungsfunktion als Hauptzweck .....                               | 143 |
| 2.   | Schaffung von Aufklärungsmöglichkeiten als weiterer<br>Hauptzweck .....  | 144 |
| 3.   | Außergerichtliche Streitbeilegung .....                                  | 145 |
| 4.   | Kenntnisnahme auf Adressatenseite .....                                  | 146 |
| 5.   | Vermeidung der Kostenlast im gerichtlichen Verfahren .....               | 146 |
| a)   | Meinungsstreit in Rechtsprechung und Literatur .....                     | 147 |
| b)   | Entscheidung des Meinungsstreits .....                                   | 148 |
| V.   | Rechtsnatur .....  | 149 |
| 1.   | Rechtspflicht oder Obliegenheit .....                                    | 149 |
| a)   | Die Berechtigungsanfrage als Rechtspflicht .....                         | 150 |
| b)   | Die Berechtigungsanfrage als Obliegenheit .....                          | 150 |
| 2.   | Willenserklärung oder geschäftsähnliche Handlung .....                   | 152 |
| VI.  | Arten von Berechtigungsanfragen .....                                    | 155 |



|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Berechtigungsanfragen an Hersteller und Abnehmer.....                                   | 155 |
| 2.   | Differenzierung berechtigt/unberechtigt.....  | 157 |
| a)   | Grundsätzliche Möglichkeit einer Differenzierung .....                                  | 157 |
| b)   | Art und Weise der Differenzierung .....   | 158 |
| 3.   | Vorbeugende Berechtigungsanfragen .....   | 160 |
| VII. | Zusammenfassung und Stellungnahme.....  | 161 |
| B.   | Die berechtigte Berechtigungsanfrage .....  | 162 |
| I.   | Voraussetzungen .....   | 163 |
| 1.   | Inhalt .....  | 163 |
| a)   | Sachverhaltsdarstellung.....  | 163 |
| b)   | Einladung zum Meinungs austausch.....   | 164 |
| 2.   | Form .....  | 165 |
| 3.   | Zwischenergebnis.....   | 166 |
| II.  | Rechtsfolgen .....  | 166 |
| 1.   | Antwort- und Aufklärungspflicht des Angefragten.....                                    | 166 |
| a)   | Herleitung.....   | 168 |
| b)   | Rechtsnatur .....   | 169 |
| c)   | Umfang.....   | 171 |
| d)   | Folgen von Verstößen gegen die Obliegenheit.....  | 172 |
| 2.   | Kostenerstattungsanspruch des Schutzrechtsinhabers.....                                 | 173 |
| a)   | Meinungsstand in der Literatur.....   | 173 |
| b)   | Stellungnahme und Entscheidung.....   | 174 |
| 3.   | Zwischenergebnis.....   | 176 |
| III. | Zusammenfassung und Stellungnahme.....  | 176 |
| C.   | Die unberechtigte Berechtigungsanfrage .....  | 177 |
| I.   | Definition „unberechtigt“ .....   | 177 |
| II.  | Rechtsfolgen .....  | 178 |
| 1.   | Antwort- und Aufklärungsobliegenheit.....   | 179 |
| a)   | Wegen Fehlens einer Schutzrechtsverletzung<br>unberechtigte Berechtigungsanfragen ..... | 180 |



|     |  |     |
|-----|--|-----|
| aa) | Bestehende Schuldverhältnisse .....  | 181 |
| bb) | Rechtliche Sonderverbindung.....   | 181 |
| b)  | Aus inhaltlich-formalen Gründen unberechtigte<br>Berechtigungsanfragen .....                                       | 184 |
| c)  | Zwischenergebnis .....   | 185 |
| 2.  | Ersatzansprüche des Angefragten .....  | 186 |
| a)  | § 823 Abs. 1 BGB.....  | 187 |
| aa) | Eingriff in den Gewerbebetrieb .....   | 187 |
| (1) | <i>Meinungsstand</i> .....   | 187 |
| (2) | <i>Entscheidung</i> .....  | 188 |
| bb) | Rechtswidrigkeit.....  | 190 |
| (1) | <i>Die wegen Fehlens einer<br/>Schutzrechtsverletzung unberechtigte<br/>Berechtigungsanfrage an Abnehmer</i> ..... | 191 |
| (a) | <i>Grundsatz</i> .....   | 191 |
| (b) | <i>Ausnahmen</i> .....   | 193 |
| (2) | <i>Die aus inhaltlich-formalen Gründen<br/>unberechtigte Berechtigungsanfrage an<br/>Abnehmer</i> .....            | 194 |
| cc) | Verschulden.....   | 196 |
| dd) | Umfang .....   | 198 |
| ee) | Zwischenergebnis .....   | 198 |
| b)  | § 826 BGB.....   | 199 |
| c)  | §§ 9, 3, 4 Nr. 10 UWG .....  | 201 |
| aa) | Subsumtion der Tatbestandsmerkmale .....   | 201 |
| bb) | Verhältnis zu den Ansprüchen aus BGB .....   | 203 |
| d)  | Zusammenfassung.....   | 204 |
| 3.  | Unterlassungsansprüche des Angefragten.....  | 205 |
| a)  | Allgemeines Zivilrecht .....   | 207 |
| b)  | Wettbewerbsrecht .....   | 209 |
| c)  | Zwischenergebnis .....   | 210 |
| 4.  | Feststellungsklage des Angefragten.....  | 210 |
| a)  | Allgemeine Vorbemerkung .....  | 210 |



|      |  |            |
|------|--|------------|
| b)   | Meinungsstreit .....   | 211        |
| c)   | Entscheidung des Meinungsstreits.....  | 212        |
| d)   | Zwischenergebnis .....   | 214        |
| 5.   | Ansprüche des Herstellers im Falle der Berechtigungsanfrage<br>an den Abnehmer ..... | 214        |
| a)   | Ersatzansprüche des nicht angefragten Herstellers.....                               | 216        |
| aa)  | § 823 Abs. 1 BGB .....   | 216        |
| (1)  | <i>Eingriff in den Gewerbebetrieb des nicht<br/>angefragten Herstellers</i> .....    | 216        |
| (2)  | <i>Rechtswidrigkeit</i> .....  | 217        |
| (3)  | <i>Verschulden</i> .....   | 219        |
| (4)  | <i>Umfang</i> .....  | 220        |
| bb)  | § 826 BGB .....  | 220        |
| cc)  | §§ 9, 3, 4 Nr. 10 bzw. Nr. 7 UWG .....   | 221        |
| b)   | Unterlassungsansprüche des nicht angefragten<br>Herstellers .....                    | 223        |
| c)   | Feststellungsklage des nicht angefragten Herstellers.....                            | 224        |
| d)   | Zwischenergebnis .....   | 225        |
| III. | Zusammenfassung.....   | 227        |
| D.   | Ergebnis und Stellungnahme.....  | 228        |
| I.   | Ergebnis .....   | 228        |
| II.  | Stellungnahme .....  | 231        |
|      | <b>Kapitel 4: Gesamtergebnis, Einordnung, Ausblick .....</b>                         | <b>234</b> |
| A.   | Gesamtergebnis .....   | 234        |
| B.   | Einordnung .....   | 237        |
| C.   | Ausblick .....   | 239        |
| I.   | Normierung der Schutzrechtsverwarnung und der  |            |



|  |     |
|--|-----|
| Berechtigungsanfrage .....                   | 239 |
| II. Umsetzung des Alternativvorschlags ..... | 241 |