

Inhalt

Literaturverzeichnis — XVII

A. Einführung — 1

B. Vorgeordnetes 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 berechnete 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 Erstbegehungsgefahr 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) Abschlusschreiben 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) Sechsmonatige 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