

Alessandro L. Celli

Internationales Kennzeichenrecht



HELBING & LICHTENHAHN



C.H. BECK

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|--------|
| Abkürzungsverzeichnis | XXI |
| Literaturverzeichnis | XXXIII |

| | |
|------------|---|
| Einleitung | 1 |
|------------|---|

Teil 1: Problem und dessen Rahmenbedingungen

1. Kapitel: Problem

| | |
|--|----|
| § 1 Kennzeichen im internationalen Spannungsfeld zwischen absolutem Individualrecht und freiem globalen Wettbewerb | 5 |
| A. Kennzeichen und Individualisierung | 6 |
| I. Unterscheidungsmerkmal des Anbieters und seines Produkts | 6 |
| II. Vorstellungsbild des Abnehmers | 8 |
| 1. Infratest-Umfragen | 10 |
| 2. Kommunikation ohne Kennzeichen | 13 |
| 3. Fehlvorstellungen | 14 |
| III. Verminderung der Suchkosten | 15 |
| B. Entwicklung der Kennzeichenverwendung | 17 |
| I. Anzeige von Besitz oder Eigentum und Hinweis auf die Herkunftsstätte | 17 |
| II. Förderung von Konsum und Absatz | 19 |
| C. Absolute Individualrechte | 20 |
| I. Erfolgsabhängiger oder erfolgsunabhängiger Schutz der Individualisierungswirkung | 20 |
| II. Individualinteressen und Interessen der Verbraucher | 22 |
| III. Gesetzliche Zuweisung von Individualrechten | 27 |
| 1. Prioritätsrechte | 27 |
| 2. Absolute subjektive Rechte | 28 |
| 3. Schutz der Wertschätzung | 29 |
| 4. Gesetzlicher Schutzpluralismus | 31 |
| D. Globaler Wettbewerb und nationale Monopolrechte | 33 |
| I. Grenzüberschreitende Ausdehnung von Angebot und Nachfrage | 33 |
| II. Territoriale Ausschlussmacht | 34 |

2. Kapitel: Rahmenbedingungen: Kennzeichen

| | | |
|------|--|----|
| § 2 | Nationale Entwicklung | 37 |
| A. | Anfänge: Privilegien | 37 |
| I. | Zeichenzwang durch das Kollektiv und Verkehrsschutz | 38 |
| II. | Gewerbeerlaubnis und Schutz des Einzelnen | 40 |
| III. | Wirtschaftslenkung | 43 |
| B. | Anglo-amerikanischer und kontinentaleuropäischer Rechtskreis | 44 |
| I. | Kennzeichen und Rechtsfortbildung durch das Common Law im anglo-amerikanischen Rechtskreis | 44 |
| 1. | Lanham Act | 49 |
| 2. | Trade Marks Act | 52 |
| II. | Kontinentaleuropäische Kennzeichengesetze | 55 |
| 1. | Produktkennzeichen | 55 |
| 2. | Persönlichkeitszeichen | 58 |
| 3. | Kennzeichen als selbständige Rechtsobjekte | 60 |
| § 3 | Rechtsvereinheitlichung | 63 |
| A. | Organisationen: WIPO und WTO | 63 |
| I. | Verbandsrecht der PVÜ und TRIPS | 64 |
| 1. | Pariser Verbandsübereinkunft zum Schutz des gewerblichen Eigentums | 64 |
| 2. | Abkommen über handelsbezogene Aspekte der Rechte des geistigen Eigentums | 66 |
| 3. | Schutzgegenstand | 68 |
| 4. | Prinzipien | 68 |
| a. | "Paris-Plus-Ansatz" | 68 |
| b. | Fremdenrecht und Inländerbehandlung | 70 |
| c. | Inländerbehandlung und IPR | 72 |
| d. | Mindestschutz | 73 |
| e. | Meistbegünstigung | 74 |
| II. | Vereinheitlichung des Sachrechts | 77 |
| 1. | Begriffsbestimmungen | 77 |
| 2. | Verfahrensregelungen | 77 |
| 3. | Fehlende Vereinheitlichung | 78 |
| III. | Anwendbarkeit der vereinheitlichten Vorschriften und Zusammenfassung | 78 |
| B. | WIPO Sonderübereinkommen | 82 |
| I. | Madriдер Abkommen über die internationale Registrierung von Marken | 82 |
| II. | Protokoll zum Madriдер Abkommen über die internationale Registrierung von Marken | 83 |
| III. | Trademark Registration Treaty | 84 |
| IV. | Trademark Law Treaty | 85 |
| V. | Abkommen von Nizza über die internationale Klassifikation von Marken | 86 |
| VI. | Madriдер Abkommen über die Unterdrückung falscher oder irreführender Herkunftsangaben | 86 |

| | |
|---|-----|
| VII. Haager Abkommen über die internationale Hinterlegung gewerblicher Muster oder Modelle | 87 |
| VIII. Internationales Übereinkommen zum Schutz von Pflanzenzüchtungen | 87 |
| IX. Internationales Abkommen über den Gebrauch der Ursprungsbezeichnungen und der Benennung von Käse | 89 |
| C. Europäisches Einheitsrecht | 90 |
| I. Erste Richtlinie Nr. 89/104/EWG des Rates zur Angleichung der Rechtsvorschriften der Mitgliedstaaten über die Marken und Verordnung (EG) Nr. 40/94 des Rates über die Gemeinschaftsmarke | 90 |
| II. Rechtsprechung des EuGH | 91 |
| III. Wirkung der europäischen Kennzeichenordnung auf die Schweiz und TRIPS | 92 |
| D. North American Free Trade Agreement | 93 |
| E. Pan-American Convention und "Latin American Treaties" | 94 |
| F. African and Malagasy Convention | 95 |
| G. Bilaterale Spezialverträge der Schweiz | 96 |
| I. Marken | 96 |
| 1. Deutschland | 96 |
| 2. Grossbritannien | 96 |
| 3. Korea | 97 |
| 4. Liechtenstein | 97 |
| II. Unternehmenskennzeichen | 98 |
| III. Herkunftsangaben | 99 |
| H. Gemeinsame Regelungen der Kennzeichenarten | 100 |
| I. Marken | 100 |
| 1. Begriff der Marke | 100 |
| a. Unterscheidung von Ware oder Dienstleistung | 100 |
| b. Darstellbarkeit | 102 |
| c. Produktbeschaffenheit und Schutzausschlussgründe | 104 |
| 2. Marke und Ausstattung | 105 |
| 3. Notorietät, Bekanntheit und Berühmtheit | 105 |
| 4. Priorität, Gleichheit oder Ähnlichkeit | 109 |
| 5. Gegenseitige Unabhängigkeit | 110 |
| II. Unternehmenskennzeichen | 111 |
| 1. Begriff des Handelsnamens im internationalen Recht | 111 |
| 2. Begriffe der Unternehmenskennzeichen im nationalen Recht | 112 |
| III. Herkunftsangaben | 115 |
| I. Schutzwert | 117 |
| I. Eintragungsprinzip | 117 |
| II. Eintragung und Priorität | 118 |
| III. "Telle quelle"-Grundsatz | 119 |
| IV. Verkehrsgeltung | 120 |
| V. Bekanntheit und Berühmtheit | 121 |
| VI. Inzidentschutz: Unlauterer Wettbewerb | 122 |

| | |
|--|-----|
| J. Schutzuntergang | 123 |
| I. Internationale Marken | 123 |
| II. Nationale Marken | 124 |
| 1. Nichtigkeit und Löschung | 124 |
| 2. Erschöpfung | 124 |
| 3. Nichtbenutzung | 128 |
| K. Lizenzerteilung und Übertragung | 128 |
| | |
| § 4 Kennzeichengerechtigkeit | 131 |
| A. Umfassendes Kennzeichenrecht in Deutschland | 131 |
| I. Ursprung: Vorrang des Registerrechts | 131 |
| 1. Gebrauchsprinzip beim Ausstattungsschutz | 132 |
| 2. Register und loyales Wettbewerbsverhalten | 134 |
| 3. Vorrang des Wettbewerbsrechts | 135 |
| II. Bestandteilstheorie | 135 |
| 1. Register als Entwicklungsbegünstigung | 135 |
| 2. Gemeinsame Zielsetzung und verschiedene Instrumentarien | 137 |
| III. Gesetz über den Schutz von Marken und sonstigen Kennzeichen | 139 |
| 1. Schutzerwerb durch Hinterlegung, Benützung oder Verkehrsgeltung | 139 |
| 2. Hinterlegungspriorität und Gebrauchspriorität | 140 |
| 3. Marken und Benützungsrechte an anderen Kennzeichen | 142 |
| B. Schutzerwerb durch Hinterlegung oder Gebrauch sowie aufgrund der Verwechslungsgefahr als Hauptkriterium im amerikanischen Rechtskreis | 143 |
| C. Register oder Gebrauch in Dänemark | 145 |
| D. Vergleich mit der Schweiz | 147 |
| I. Umstrittene Bedeutung des markenrechtlichen Eintragungsprinzips | 147 |
| 1. Priorität aufgrund markenrechtlicher Eintragung oder aufgrund wettbewerblicher Tatsachen | 148 |
| 2. Vorrang des Staatsvertragsrechts | 150 |
| 3. Angleichung an andere Kennzeichenrechtssysteme | 154 |
| II. Zusammenfassung | 155 |
| | |
| 3. Kapitel: Rahmenbedingungen: Wettbewerb | |
| | |
| § 5 Nationales Recht | 157 |
| A. Begriff und Schutz des Wettbewerbs | 157 |
| I. Qualitätsschutz | 158 |
| II. Existenzschutz | 158 |
| B. Lauterkeitsrecht und Kartellrecht | 159 |

| | |
|---|-----|
| C. Konkurrenzkampf des Einzelnen mit Kennzeichen und Allgemeininteresse | 160 |
| I. Lauterkeit und Marktstörung | 160 |
| II. Kennzeichenmonopol und Marktstörung | 160 |
| III. Interessenausgleich durch Generalklauseln | 168 |
| 1. Täuschung und Verwechslung | 169 |
| 2. Behinderung | 171 |
| 3. Wettbewerbsorientiertes Kennzeichenrecht | 173 |
| II. Problemstellung für das IPR | 182 |
| § 6 Verbandsrecht | 185 |

Teil 2: Internationales Recht der Kennzeichenbenutzung

4. Kapitel: Internationales Immaterialgüterrecht

| | |
|---|-----|
| § 7 Kennzeichenkollisionsrecht | 187 |
| A. Ubiquität der Kennzeichen | 187 |
| I. Grenzüberschreitende Lebenserscheinung | 187 |
| II. Grenzüberschreitende Kommunikation | 188 |
| B. Nationales Recht | 190 |
| I. Eigenes Recht und Privilegien | 190 |
| II. Rechtszersplitterung und eigenes Recht | 192 |
| 1. Ubiquitäre Verletzung | 195 |
| a. Schutz der Persönlichkeit | 195 |
| b. Verweisung auf die lex fori | 197 |
| 2. Territoriale Sachverhaltsaufspaltung | 198 |
| III. Schutzlandregel | 201 |
| 1. Anknüpfung und Verweisung | 201 |
| 2. Universalitätsprinzip oder Schutzlandregel | 202 |
| IV. Nationales IPR | 209 |
| 1. Bestand und Schutz | 210 |
| 2. Auslandssachverhalt | 211 |
| C. Inländerbehandlung | 216 |
| I. IPR-Frage | 216 |
| II. Verweisungsgehalt | 218 |
| 1. Einseitige Verweisung | 218 |
| 2. Frage der allseitigen Verweisung | 220 |
| a. Vorfrage der Gültigkeit | 222 |
| b. Prioritätsregelung | 226 |
| c. "Telle quelle"-Marke | 226 |
| 3. Vorfrageweise und allseitige Anerkennung | 227 |

| | |
|---|-----|
| D. Meistbegünstigung | 228 |
| E. Kollisionsrechtsangleichung und IPR-Gesetz der Schweiz | 229 |
| I. Allseitige Schutzlandregel | 229 |
| 1. Entstehungsstatut | 232 |
| 2. Schutzstatut | 233 |
| a. Qualifikationsfrage | 233 |
| aa. Verweisung und Anknüpfung | 233 |
| bb. "Immaterialgut" und "unlauterer Wettbewerb" | 234 |
| cc. Export- und Importsituationen | 237 |
| dd. Frage der Auslegung nach dem Sachrecht | 237 |
| b. Schutzstatut gemäss PVÜ, TRIPS und IPR-Gesetz | 239 |
| aa. Hinterlegte Marken | 239 |
| bb. "Name" und "Firma" | 239 |
| cc. Unlauterer Wettbewerb | 242 |
| dd. Persönlichkeitsrecht | 244 |
| II. Mehrfachanknüpfung | 247 |
| III. Auslandssachverhalte | 249 |
| F. Internationales Prozessrecht | 254 |
| I. Entscheidungs- und Anerkennungszuständigkeit | 254 |
| 1. IPR-Gesetz und nationales Prozessrecht | 256 |
| 2. Staatsverträge | 257 |
| a. Pariser Verbandsübereinkunft | 258 |
| b. Madrider Markenschutzabkommen und übrige WIPO-Abkommen | 259 |
| c. Bilaterale Abkommen | 259 |
| d. TRIPS-Abkommen über handelsbezogene Aspekte der Rechte des geistigen Eigentums | 259 |
| f. Fehlende Gerichtsstandsregeln in speziellen staatsvertraglichen Regelungen | 260 |
| g. Lugano-Übereinkommen | 260 |
| 3. Klagearten | 262 |
| a. IPR-Gesetz und materielles Recht | 262 |
| aa. Bestandesklagen | 262 |
| bb. Verletzungsklagen | 263 |
| cc. Feststellungsklagen | 263 |
| dd. Gültigkeit als Vorfrage | 265 |
| b. Lugano-Übereinkommen | 265 |
| II. Entscheidungszuständigkeit | 265 |
| 1. Lugano-Übereinkommen | 265 |
| a. Bestandesklagen | 265 |
| b. Verletzungsklagen | 267 |
| aa. Wohnsitz des Beklagten | 267 |
| bb. Ort des Eintritts des schädigenden Ereignisses | 267 |
| 2. IPR-Gesetz | 269 |
| a. Bestandesklagen | 269 |
| b. Verletzungsklagen | 271 |
| aa. Wohnsitz des Beklagten | 271 |
| bb. Aufenthaltsort oder Niederlassung | 272 |

| | |
|---|-----|
| cc. Ort des Schutzlandes | 273 |
| dd. Ort des Vertreters oder der Registerbehörde | 274 |
| cc. Handlungs- und Erfolgsort | 275 |
| c. Abgrenzungsfragen | 276 |
| aa. Frühere Rechtsprechung | 277 |
| bb. Art. 129 Abs. 2 IPRG | 279 |
| cc. Art. 109 Abs. 1 IPRG | 279 |
| dd. Auslegung | 282 |
| 3. Gerichtsstandsvereinbarungen | 289 |
| 4. Schiedsgerichtsbarkeit | 291 |
| III. Anerkennungszuständigkeit | 295 |
| 1. Urteile ordentlicher Gerichte | 295 |
| 2. Schiedsurteile | 299 |
| G. Sachrecht im IPR | 299 |
| I. Inlandsschutz | 299 |
| 1. Interessen | 299 |
| 2. Eigenes Sachrecht | 300 |
| 3. Auslandssachverhalte | 302 |
| a. Verfahrens unabhängige und verfahrensgebundene Tatsachen | 302 |
| b. Anwendungsbereitschaft | 304 |
| c. Auslandssachverhalt und -recht als "Datum" | 305 |
| d. Schutzhaltung gegenüber Ausländern | 308 |
| e. Territorialität | 310 |
| f. Extraterritorialität | 311 |
| II. Einzelfragen | 311 |
| 1. Schutzerwerb | 312 |
| a. Hinterlegungsfragen | 312 |
| aa. Verkehrsgeltung im Ausland | 312 |
| bb. Ausländische Monopolstellung | 313 |
| cc. Fehlendes Freihaltebedürfnis im Ausland | 314 |
| b. Nicht hinterlegte Zeichen | 315 |
| aa. Verkehrsauffassung im Ausland | 315 |
| bb. Schädigungserfolg im Ausland | 316 |
| cc. Absicht des Markteintritts | 317 |
| dd. Werbewebotschaft im Inland | 317 |
| 2. Schutzverweigerung | 318 |
| 3. Beinahe universelles Verständnis beim Schutz und Begründungshilfe bei der Schutzverweigerung | 318 |
| 4. Vergleich mit der Situation in Deutschland | 320 |
| a. Inländische Verkehrsgeltung und Freihaltebedürfnis nach dem Warenzeichengesetz | 320 |
| b. Inländische Verkehrsgeltung nach dem Markengesetz | 322 |
| 5. "Goodwill"- und "Passing Off"-Konzept im anglo-amerikanischen Recht | 323 |
| a. Inländische Kundenbeziehung | 323 |
| b. Grenzüberschreitende Wertschätzung | 325 |
| c. Absicht des Markteintritts | 326 |
| d. Zukünftige Verwechslungsgefahr | 327 |
| e. Potentielle Schädigung | 327 |

| | |
|---|-----|
| f. Subjektive Elemente | 327 |
| g. "Soft Line Approach" | 328 |
| III. Zusammenfassende allgemeine Regeln | 328 |
| 1. Transnationales Recht | 328 |
| 2. Von Formalakten befreite Zeichen | 331 |
| 3. Formell monopolisierbare Zeichen | 334 |
| H. Weiterentwicklung des Kennzeichenrechts: Erschöpfung | 337 |
| I. Europäischer Wirtschaftsraum | 337 |
| 1. Warenverkehrsfreiheit und territoriale Schutzrechte | 339 |
| a. Spezifischer Gegenstand der Schutzrechte | 339 |
| aa. Marken | 340 |
| bb. Patente | 348 |
| cc. Urheberrechte | 351 |
| dd. Sonstige Immaterialgüter | 353 |
| b. Vergleich zwischen Marken und Patenten | 353 |
| 2. Euroweite Erschöpfung nach Innen und Abschottung nach Aussen | 354 |
| a. Euroweit eingeschränktes Erschöpfungsprinzip | 354 |
| aa. EU | 354 |
| bb. EWR/EFTA | 358 |
| b. Freihandelsabkommen Schweiz – EU | 359 |
| II. GATT-/WTO-Recht | 362 |
| 1. Ausklammerung der Erschöpfungsfrage | 362 |
| 2. Meistbegünstigung und regionale Erschöpfung | 364 |
| § 8 Ausländisches IPR zum Recht der Kennzeichenbenutzung | 367 |
| A. Bestandesfrage oder Schutztatbestände | 367 |
| I. Gesetzestexte | 367 |
| 1. Argentinien (Entwurf) | 367 |
| 2. Brasilien (Entwurf) | 367 |
| 3. Frankreich (Entwurf) | 368 |
| 4. Italien | 368 |
| 5. Kuwait | 368 |
| 6. Liechtenstein | 369 |
| 7. Österreich | 369 |
| 8. Paraguay | 370 |
| 9. Peru | 370 |
| 10. Portugal | 371 |
| 11. Rumänien | 371 |
| 12. Spanien | 372 |
| 13. Ungarn | 372 |
| II. Vergleich der Verweisungs- und Anknüpfungsbegriffe | 372 |
| 1. Formelle oder materielle Entstehung | 374 |
| 2. Eingriffs- und Verletzungsort | 375 |
| a. Lokalisierung der Eingriffe | 375 |
| b. Statutistische Auslegung | 376 |

| | |
|---|-----|
| B. Schutzland und Zuständigkeit | 378 |
| C. Anerkennung territorialer oder universeller Rechte | 381 |

5. Kapitel: Internationales Wettbewerbsrecht

| | |
|---|-----|
| § 9 Staatsverträge und deren Umsetzung | 385 |
| A. Beginn: Zeichenschutz und negative Wettbewerbswirkung | 385 |
| I. Ausschlussrechte und geographische Kontrollmacht | 385 |
| 1. Streben nach Rechtssicherheit und dauerhafter Schutzangleichung im internationalen gewerblichen Rechtsschutz | 385 |
| 2. Regelung des gesamten gewerblichen Rechtsschutzes | 386 |
| 3. Spannungsfeld zwischen Gebietsmonopolen und grenzüberschreitendem Güteraustausch | 387 |
| II. Fragestellung beim Immaterialgüterrecht und Kartellrecht | 392 |
| 1. Immaterialgüterrechtsfrage | 392 |
| a. Wirtschaftliche Interessen | 395 |
| b. Kennzeichenrechtliche Situation | 397 |
| aa. Schutz der Vertriebs- bzw. preispolitische Interessen gegenüber Freihandelsrecht | 397 |
| bb. Echte Lücke in der Gesetzgebung der Schweiz | 400 |
| 2. Kartellrechtsfrage | 406 |
| a. Immanenzlehre und Vorbehalt zugunsten der Immaterialgüterrechte | 407 |
| b. Vorbehalt zugunsten der Immaterialgüterrechte im schweizerischen Kartellgesetz | 410 |
| c. Kontrolle über immaterialgüterrechtliche Absprachen oder Eingriff in Immaterialgüterrechte | 413 |
| II. Einordnung der Immaterialgüterrechts- und Kartellrechtsfrage ins internationale Wettbewerbsrecht | 418 |
| 1. Erschöpfung als Eingriff in die Schutzrechte | 419 |
| a. Nationale Erschöpfung | 420 |
| aa. Immaterialgüterrecht | 420 |
| bb. Wettbewerbsrecht | 421 |
| b. Internationale Erschöpfung | 422 |
| aa. Immaterialgüterrecht | 425 |
| bb. Wettbewerbsrecht | 425 |
| 2. Kontrolle über gebietsabschottende Wettbewerbsabsprachen | 426 |
| B. Fortentwicklung im EU/EWR-Recht: Zeichenschutz und Warenverkehrsfreiheit | 427 |
| I. Zulässigkeit der Parallelimporte innerhalb des Europäischen Gemeinschaftsgebiets und Marktabschottung gegenüber Drittstaaten | 427 |
| 1. Lösung des Spannungsverhältnisses zwischen nationalem Kennzeichenrecht und Warenverkehrsfreiheit im Binnenmarkt | 427 |
| a. Aufhebung der geographischen Komponente | 427 |

| | | |
|------|---|-----|
| b. | Verlagerung zum Zustimmungserfordernis bei der Inverkehrsetzung der Markenware | 427 |
| c. | Verbot der vertraglichen Marktabschottung mit Hilfe von Immaterialgüterrechten innerhalb des Gemeinschaftsgebiets | 428 |
| aa. | Vertikale Gebietsaufteilung und Marktabschottung mit nationalen Markenrechten | 428 |
| bb. | Gleichsetzung der nicht vertraglich vereinbarten gebietsweisen Markenaufspaltung mit einer Kartellabrede | 430 |
| cc. | Selektiver Vertrieb und teilweiser Missbrauch der berühmten Markenstellung | 432 |
| d. | Verbot des Missbrauchs der Machtstellung des Zeichens oder Marktbherrscherung durch das Produkt | 432 |
| 2. | Markenrichtlinie und auf den Binnenmarkt beschränkte euroweite Erschöpfung und Warenverkehrsfreiheit | 433 |
| 3. | Zulässigkeit von vertraglich vereinbarten Import- und Re-Importverboten in den Binnenmarkt | 434 |
| II. | Re-Nationalisierung des Markenrechts auf regionaler Ebene | 436 |
| 1. | Supranationales Territorialitätsprinzip | 436 |
| 2. | Freihandelsabkommen Schweiz – EU | 440 |
| C. | Anstehende Weiterentwicklung im GATT/WTO-Recht | 441 |
| I. | Erschöpfungsfrage und freier Warenverkehr | 441 |
| II. | Ausblick auf ein Weltkartellrecht | 443 |
| 1. | Draft International Antitrust Code | 443 |
| a. | Grundprinzipien | 444 |
| b. | Immaterialgüterrechte und deren Ausübung | 445 |
| aa. | Allgemeiner Vorbehalt zugunsten der Immaterialgüterrechte | 445 |
| bb. | Per Se-Verbot bei horizontalen Beschränkungen | 446 |
| cc. | Dreigliedrige Stufenregelung bei vertikalen Beschränkungen | 446 |
| dd. | Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung | 447 |
| c. | Spezifische Vorschriften zur Wettbewerbsbehinderung mit Immaterialgüterrechten | 447 |
| aa. | „Vier-Felder-Theorie“ | 447 |
| bb. | Schutzrecht und Markt- oder Kennzeichenmacht | 449 |
| cc. | Ausschliessliche und gebietsweise Lizenzerteilung | 450 |
| 2. | Draft International Antitrust Code als Wegweisung und Auslegungshilfe | 450 |
| § 10 | Nationales Recht | 453 |
| A. | Kollisionsrecht | 453 |
| I. | Wettbewerbsrecht und Auswirkungsprinzip | 453 |
| 1. | Einseitige Ausrichtung | 453 |
| 2. | Allseitige Ausrichtung | 454 |
| 3. | Auslandssachverhalte und Anknüpfung | 455 |
| a. | Einseitige Anknüpfung | 455 |
| b. | Allseitige (und einseitige) Anknüpfung im Kartellrecht der Schweiz | 456 |
| aa. | Allseitige Anknüpfung im IPR-Gesetz | 456 |
| bb. | Einseitige Anknüpfung im Kartellgesetz | 457 |
| cc. | Mehrfachauswirkung und allseitige Anknüpfung | 458 |

| | |
|--|-----|
| c. Wettbewerbsrecht und allseitige Anknüpfung im schweizerischen IPR zum Immaterialgüterrecht | 459 |
| II. Begriff der Extraterritorialität | 460 |
| B. Sachrecht | 461 |
| I. Zeichenschutz und Warenverkehrsfreiheit | 461 |
| 1. Rechtsprechung der Schweiz | 462 |
| a. Früheres Markenrecht | 462 |
| b. Geltendes Markenrecht | 467 |
| aa. "Zürcher Entscheid" | 469 |
| bb. "St. Galler Entscheid" | 470 |
| cc. "Berner Entscheide" | 471 |
| dd. "Chanel"-Urteil des Bundesgerichts | 472 |
| 2. Parallelimport und ausländische Rechtsprechung zum jeweiligen nationalen Kennzeichensachrecht | 476 |
| a. Deutschland | 476 |
| b. Österreich | 476 |
| c. Grossbritannien | 478 |
| d. USA | 479 |
| e. Japan | 484 |
| II. Kontrolle über Wettbewerbsbehinderungen mit Hilfe von Kennzeichenrechten | 487 |
| 1. Kartellrecht der Schweiz | 487 |
| a. Früheres Kartellrecht | 487 |
| aa. Kartellgesetz 1962 | 487 |
| bb. Kartellgesetz 1985 | 487 |
| b. Geltendes Kartellrecht | 488 |
| aa. Relevanter Markt und Erheblichkeit | 489 |
| (1) Sachlich relevanter Markt | 489 |
| (2) Räumlich relevanter Markt | 490 |
| (3) Erheblichkeit | 491 |
| bb. Effizienz und Rechtfertigung | 491 |
| cc. Marktbeherrschung | 493 |
| 2. Vorbehalt zugunsten der Immaterialgüterrechte | 497 |
| a. Ausschliessliche Immaterialgüterrechtswirkung | 497 |
| b. Ausschlussmacht und Marktzutritt bzw. Preiskontrolle | 499 |
| aa. Ortsbestimmung in der Gerichtspraxis der Schweiz | 500 |
| bb. USA | 503 |
| (1) Chicago School | 503 |
| (2) Guidelines | 505 |
| cc. EU | 507 |
| c. "Gewöhnliche" Kennzeichen | 507 |
| d. Zeichen mit besonderer Wertschätzung | 511 |
| aa. Relevanter Markt und Erheblichkeit | 512 |
| bb. Effizienz und Rechtfertigung | 514 |
| cc. Missbrauch der Marktmacht | 516 |

| | |
|--|-----|
| C. Autonomes Recht der Schweiz und Verhältnis zum EU/EWR-Recht | 518 |
| I. Zeichenschutz und Warenverkehrsfreiheit | 518 |
| 1. Internationale Erschöpfung und besondere Umstände | 518 |
| a. Grundsätzliche internationale Erschöpfung in der Schweiz | 518 |
| b. Euroweite Erschöpfung und Frage nach der Gegenseitigkeit zwischen Schweiz-EU/EWR | 522 |
| aa. Materialien zum Markenschutzgesetz | 522 |
| bb. Frage nach den wirtschaftspolitisch besonderen Umständen | 525 |
| (1) Ausgangslage "Chanel" und "Silhouette" | 525 |
| (2) Freihandelsabkommen Schweiz-EU | 525 |
| (3) Allseitige Erschöpfungswirkung und Warenverkehrsfreiheit aus der Sicht der Schweiz | 527 |
| cc. Euroweite Erschöpfung und schweizerisches IPR-Gesetz | 530 |
| c. Erschöpfung und besondere Umstände | 533 |
| aa. Unterschiedliche Produktqualität | 533 |
| bb. Veränderungen an der Originalware | 536 |
| (1) Abändern | 536 |
| (2) Umverpacken | 536 |
| (3) Grenzen zwischen Abändern und Umverpacken | 537 |
| cc. Parallelvertrieb und Frage nach der Unlauterkeit | 540 |
| d. Europakompatibilität bei den besonderen Umständen | 544 |
| 2. Übrige Schutzrechte | 544 |
| II. Zeichenschutz und Kartellrecht | 548 |
| D. Schweiz und GATT/WTO-Recht | 548 |
| I. Warenverkehrsfreiheit | 548 |
| 1. Nationale oder internationale Erschöpfung | 550 |
| 2. Meistbegünstigung und regionale Erschöpfung | 553 |
| II. Kartellrecht | 557 |

Teil 3: Gesamtschau über die Grenzziehung zwischen Kennzeichenexklusivität und Wettbewerbsfreiheit

| | |
|---|-----|
| § 11 Individualrechte und Wettbewerbsfreiheit | 559 |
| A. Mehrseitiges Spannungsverhältnis | 559 |
| I. Markenrecht | 559 |
| II. Wettbewerbsrecht | 559 |
| III. Aussenhandelsrecht und ökonomische Unschärfen | 560 |
| IV. Ausgangslage und rechtlich dreiseitiges Spannungsverhältnis | 561 |
| B. Allseitige Wertung | 563 |
| C. Immaterialgüterrechtliche Statik und wettbewerbsrechtliche Dynamik | 565 |
| I. Vertragsfreie bzw. ausservertragliche Auseinandersetzungen | 565 |
| 1. National | 565 |

| | | |
|---|--|-----|
| a. | Prioritätsbedingte Vermutung der Marktstörung | 566 |
| b. | Markenmässiger Eintragungszwang und fehlende Wettbewerbsneutralität | 566 |
| c. | Ausbleiben wettbewerbsorientierter Kennzeichengerechtigkeit | 568 |
| d. | Anzustrebende umfassende Kennzeichenordnung | 569 |
| 2. | International | 572 |
| a. | Aufspaltung subjektiver Rechte und Prioritäten | 572 |
| b. | Marktgebietsweises Ausbleiben der Wettbewerbsneutralität und Kennzeichengerechtigkeit | 573 |
| c. | Ungenügende Ausrichtung der Staatsverträge auf den globalen Wettbewerb | 574 |
| d. | Anzustrebende Gesamtberücksichtigung der Auslandssachverhalte | 575 |
| II. | Vertragliches Zusammenwirken | 576 |
| 1. | National | 576 |
| a. | Bestand und Ausübung der Immaterialgüterrechte | 576 |
| b. | Vertikalvereinbarungen | 578 |
| aa. | Kontrolle bei Marktmacht | 579 |
| bb. | Prestigezeichen und Marktmacht | 581 |
| 2. | International | 583 |
| § 12 | Anerkennung von Statik und Dynamik sowie Grenzziehung im autonomen Sachrecht | 585 |
| A. | Grenzen des Kennzeichenrechts | 588 |
| I. | Einschränkung durch das Lauterkeitsrecht | 588 |
| 1. | Freier Markt für nicht als Marke eingetragene Zeichen im Binnenverhältnis | 588 |
| 2. | Marktzutritt des ausländischen Zeichens ohne inländisches Ausschliesslichkeitsrecht | 589 |
| 3. | Markteintritt des ausländischen Zeichens und abgelaufenes oder aufgehobenes eigenes inländisches Ausschliesslichkeitsrecht | 589 |
| II. | Einschränkung durch das Kartellrecht | 590 |
| 1. | Missbrauch marktbeherrschender Stellung | 590 |
| a. | Ausbeutungsmissbrauch | 590 |
| b. | Behinderungsmissbrauch | 591 |
| 2. | Fehlende Marktmacht | 591 |
| B. | Grenzen des Wettbewerbsrechts | 591 |
| I. | Schutz der absoluten Rechte | 591 |
| II. | Schutz der Vertragsfreiheit mit Zeichenmonopolen | 592 |
| 1. | Bezugs- und Qualitätsverpflichtungen | 592 |
| 2. | Bereichslizenzen bei Herstellung und Vertrieb | 592 |
| 3. | Preisbindungen | 592 |
| 4. | Nichtangriffsklauseln und zeitliche Festlegungen | 593 |
| 5. | Kündigungsvorbehalte bei Wettbewerbseintritt | 593 |
| Zusammenfassender Überblick über die wichtigsten Thesen | | 595 |
| Sachverzeichnis | | 601 |