

# Gewerblicher Rechtsschutz

Patent-, Gebrauchsmuster-, Geschmacksmuster-  
und Markenrecht

EIN STUDIENBUCH

von

**Dr. Horst-Peter Götting, LL. M.**

o. Professor an der Technischen Universität Dresden  
Richter am Oberlandesgericht  
Honorarprofessor an der Universität Leipzig

9., neu bearbeitete Auflage  
des von Heinrich Hubmann  
begründeten Werkes



Verlag C. H. Beck München 2010

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XV
-----------------------------	----

## Erster Abschnitt. Grundlagen

<b>1. Kapitel. Die Entwicklung des gewerblichen Rechtsschutzes .....</b>	<b>1</b>
§ 1. Begriff, Rechtsquellen und Literatur .....	1
I. Der Begriff .....	1
II. Die einzelnen Rechtsgebiete und Rechtsquellen .....	3
III. Literatur .....	7
§ 2. Die Geschichte des gewerblichen Rechtsschutzes .....	11
I. Die Antike .....	12
II. Das mittelalterliche Zunftwesen .....	13
III. Das Privilegienwesen .....	15
IV. Die Monopoltheorie .....	17
V. Die Theorie vom geistigen Eigentum .....	18
VI. Die Entwicklung in den deutschen Einzelstaaten .....	21
VII. Die Bestrebungen für und gegen die gewerblichen Schutzrechte .....	23
VIII. Die Reichsgesetzgebung .....	24
IX. Zwischen dem Kriege 1914/18 und der friedlichen Revolution 1989 .....	25
X. Die deutsche Einheit .....	28
XI. Die deutsche Gesetzgebung nach 1990 .....	33
§ 3. Die internationale Entwicklung .....	35
I. Die Notwendigkeit eines internationalen Rechtsschutzes .....	35
II. Die ersten internationalen Abkommen und die PVÜ .....	36
III. Die Nachkriegsentwicklung .....	38
IV. Internationale Reformbestrebungen nach dem Zweiten Weltkrieg .....	38
<b>2. Kapitel. Theorie und System des gewerblichen Rechtsschutzes .....</b>	<b>43</b>
§ 4. Der Schutzgegenstand .....	43
I. Allgemeines .....	44
II. Die erfinderische Leistung .....	45
III. Die ästhetisch-gewerbliche Leistung .....	47
IV. Die Werbeleistung .....	48
§ 5. Das Wesen der gewerblichen Schutzrechte .....	51
I. Gemeinsame Wesensmerkmale .....	51
II. Die technischen Schutzrechte .....	54
III. Das Geschmacksmusterrecht .....	58
IV. Das Markenrecht .....	59
V. Die zeitliche Begrenzung der gewerblichen Schutzrechte .....	63
VI. Das Verhältnis der gewerblichen Schutzgesetze untereinander .....	64
§ 6. Die Stellung des gewerblichen Rechtsschutzes im Rechtssystem .....	65
I. Das Verhältnis zur Verfassung .....	65
II. Das Verhältnis zum Verwaltungsrecht .....	68
III. Das Verhältnis zum bürgerlichen Recht .....	68
IV. Das Verhältnis zum Handelsrecht .....	73
V. Das Verhältnis zum Wettbewerbsrecht .....	73
VI. Das Verhältnis zum Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen und zum Europäischen Kartellrecht .....	76

§ 7. Internationaler gewerblicher Rechtsschutz .....	81
I. Tatbestand und Rechtsquellen .....	82
II. Geltungs- und Anwendungsbereich der inländischen Gesetze .....	82
III. Die PVÜ und ihre Nebenabkommen .....	84
IV. Sonstige Abkommen .....	88
V. Das TRIPS-Übereinkommen .....	88
VI. Zum Verhältnis des deutschen Rechts zum Recht der Europäischen Union .....	90
VII. Sonstige internationale Regelungen .....	98
VIII. Internationales Privatrecht und gewerblicher Rechtsschutz .....	99
IX. Die internationale Gerichtszuständigkeit .....	102
<b>3. Kapitel. Organisatorische und verfahrensrechtliche Bestimmungen .....</b>	<b>104</b>
§ 8. Nationale Erteilungsbehörden und Gerichte, Rechtspflege .....	104
I. Das Deutsche Patent- und Markenamt (DPMA) .....	104
II. Das Bundespatentgericht .....	106
III. Der Bundesgerichtshof .....	107
IV. Die Patentanwaltschaft .....	107
§ 9. Grundlagen des Verfahrensrechts .....	108
I. Das Verfahren vor dem Patent- und Markenamt .....	108
II. Das Verfahren vor dem Bundespatentgericht .....	110
III. Das Verfahren vor dem Bundesgerichtshof .....	111
IV. Gemeinsame Vorschriften .....	112
V. Die Verfahrenskostenhilfe .....	113
<b>Zweiter Abschnitt. Patent- und Gebrauchsmusterrecht</b>	
<b>4. Kapitel. Schutzgegenstand und Schutzvoraussetzungen .....</b>	<b>115</b>
§ 10. Die Erfindung .....	115
I. Der Begriff .....	116
II. Das Gebiet der Technik .....	117
III. Nichttechnische Erfindungen .....	120
IV. Die technische Idee .....	122
§ 11. Die Patentfähigkeit .....	124
I. Der Begriff .....	125
II. Die Neuheit .....	125
III. Die erfinderische Tätigkeit .....	130
IV. Die gewerbliche Anwendbarkeit .....	134
§ 12. Die Gebrauchsmusterfähigkeit .....	136
I. Der Begriff .....	136
II. Der Schutzgegenstand .....	136
III. Die Neuheit .....	137
IV. Der erfinderische Schritt .....	138
V. Die gewerbliche Anwendbarkeit .....	139
§ 13. Ausnahmen von der Patent- und Gebrauchsmusterfähigkeit .....	139
I. Allgemeines .....	139
II. Verstoß gegen die öffentliche Ordnung oder die guten Sitten .....	140
III. Tierrassen und Tierzüchtungsverfahren .....	141
IV. Pflanzensorten und Pflanzenzüchtungsverfahren .....	142
V. Medizinische Verfahren .....	143
§ 14. Angrenzende Schutzrechte .....	143
I. Das Sortenschutzrecht .....	144
II. Der Topographieschutz .....	145
<b>5. Kapitel. Der Erfindungsberechtigte .....</b>	<b>146</b>
§ 15. Der Erfinder .....	146
I. Das Erfinderprinzip .....	146
II. Der Einzelerfinder .....	146

III. Der Doppelerfinder .....	147
§ 16. Die Erfindermehrheit .....	148
I. Miterfinder .....	148
II. Die Erfindergemeinschaft .....	150
III. Die Gesellschafts- und die Gesellschaftererfindung .....	151
§ 17. Der Arbeitnehmer als Erfinder .....	151
I. Historisches .....	152
II. Diensterfindungen .....	153
III. Freie Erfindungen .....	155
IV. Technische Verbesserungsvorschläge .....	156
V. Erfindungen im öffentlichen Dienst .....	156
VI. Verfahrensvorschriften .....	157
6. Kapitel. Die Entstehung des Patent- und Gebrauchsmusterrechts .....	157
§ 18. Das Erfinderrecht .....	157
I. Der originäre Erwerb .....	157
II. Der Inhalt des Erfinderrechts .....	158
§ 19. Die Patentanmeldung .....	160
I. Die Bedeutung der Anmeldung .....	161
II. Der Anmelder .....	161
III. Form und Inhalt der Anmeldung .....	162
IV. Altersrang und Priorität .....	164
V. Die widerrechtliche Entnahme .....	166
VI. Die erfinderrechtliche Vindikation .....	166
§ 20. Die Patenterteilung .....	167
I. Prüfungssystem mit verschobener Prüfung .....	168
II. Die rechtliche Bedeutung der Patenterteilung .....	171
III. Die Kundmachung des Patents .....	172
IV. Widerruf nach Einspruch .....	173
V. Die Patentgestaltung .....	174
§ 21. Die Gebrauchsmusteranmeldung und -eintragung .....	176
I. Überblick .....	176
II. Form und Inhalt der Anmeldung .....	177
III. Die beschränkte Prüfung der Anmeldung .....	178
IV. Die Eintragung .....	178
V. Das Verhältnis von Patent und Gebrauchsmuster .....	179
§ 22. Besonderheiten des Verfahrens in Patent- und Gebrauchsmustersachen .....	181
I. Das Verfahren vor dem Deutschen Patent- und Markenamt .....	181
II. Das Verfahren vor dem Bundespatentgericht .....	183
III. Das Verfahren vor dem Bundesgerichtshof .....	184
7. Kapitel. Inhalt und Grenzen des Patent- und Gebrauchsmusterrechts .....	186
§ 23. Die Benutzungsbefugnisse .....	186
I. Allgemeines .....	186
II. Die Befugnisse zur unmittelbaren Benutzung .....	187
III. Die Erschöpfung von Benutzungsbefugnissen .....	190
IV. Die mittelbare Benutzung .....	192
§ 24. Der Schutzzumfang des Patent- und Gebrauchsmusterrechts .....	193
I. Das Problem .....	194
II. Die Bindung an die Patenterteilung .....	195
III. Die Auslegungsgrundsätze .....	196
IV. Arten des Patenteingriffs .....	198
V. Einschränkungen .....	202
§ 25. Die Beschränkungen der technischen Schutzrechte .....	202
I. Das Vorbenutzungsrecht .....	203
II. Erlaubte Benutzungshandlungen .....	205

III. Die Freiheit des internationalen Verkehrs .....	205
IV. Beschränkungen für Zwecke der Allgemeinheit .....	206
V. Die Zwangslizenz .....	206
VI. Gesetzliche Lizenzen .....	208
VII. Die Lizenzbereitschaftserklärung .....	209
<b>8. Kapitel. Patent- und Gebrauchsmusterrecht im Rechtsverkehr .....</b>	<b>209</b>
§ 26. Vererbung und Verfügungen .....	209
I. Die Vererbung .....	209
II. Die Übertragung .....	210
III. Lizenzen .....	212
IV. Die Belastung von Schutzrechten .....	214
V. Die Zwangsvollstreckung .....	214
§ 27. Verwertungsverträge .....	215
I. Rechtsnatur .....	216
II. Die Pflichten des Veräußerers oder Lizenzgebers .....	216
III. Die Pflichten des Erwerbers oder Lizenznehmers .....	219
IV. Wettbewerbsbeschränkende Vereinbarungen .....	219
<b>9. Kapitel. Die Beendigung des Patent- und Gebrauchsmusterrechts .....</b>	<b>220</b>
§ 28. Das Erlöschen .....	220
I. Allgemeines .....	220
II. Die Schutzdauer .....	221
III. Die Nichtzahlung der Jahres- bzw. Aufrechterhaltungsgebühren .....	222
IV. Der Verzicht .....	223
V. Erlöschen des Patents durch Nichtabgabe von Erklärungen .....	223
VI. Die Zurücknahme des Patents .....	223
§ 29. Widerruf, Nichtigserklärung und Löschung .....	223
I. Widerruf und Nichtigserklärung des Patents .....	224
II. Die Löschung des Gebrauchsmusters .....	225
<b>10. Kapitel. Rechtsverletzungen .....</b>	<b>226</b>
§ 30. Zivilrechtliche Folgen .....	226
I. Die Verletzungshandlungen .....	227
II. Der Unterlassungsanspruch .....	228
III. Der Beseitigungsanspruch .....	229
IV. Der Vernichtungsanspruch .....	229
V. Der Auskunftsanspruch .....	229
VI. Vorlageansprüche .....	230
VII. Der Veröffentlichungsanspruch .....	231
VIII. Der Schadensersatzanspruch .....	231
IX. Der Entschädigungsanspruch .....	234
X. Die Bereicherungshaftung .....	234
XI. Die Geltendmachung der Ansprüche .....	234
XII. Die Patent- und Gebrauchsmusterberührung .....	235
XIII. Das Verfahren in Patent- und Gebrauchsmusterstreitsachen .....	236
§ 31. Strafrechtliche Folgen .....	237
I. Die Straftatbestände .....	237
II. Der Strafantrag .....	238
III. Die Geltendmachung von Schadensersatz .....	238
IV. Rechtsvereinheitlichende Bestrebungen .....	238
<b>11. Kapitel. Europäisches und Gemeinschaftsrecht .....</b>	<b>238</b>
§ 32. Das Europäische Patentübereinkommen .....	238
I. Der Zweck des Europäischen Patentübereinkommens .....	239
II. Die Europäische Patentorganisation .....	240
III. Die Amts- und Verfahrenssprachen .....	241
IV. Allgemeine Verfahrensvorschriften .....	242

V. Die Unterrichtung der Öffentlichkeit .....	243
VI. Die Vertretung .....	243
VII. Das Gebührenwesen .....	243
§ 33. Die europäische Patentanmeldung .....	244
I. Die Patentierbarkeit .....	244
II. Die europäische Patentanmeldung .....	244
III. Die Wirkung der Anmeldung .....	246
§ 34. Die europäische Patenterteilung .....	247
I. Die Prüfung und Erteilung durch das EPA .....	247
II. Der Einspruch .....	249
III. Die Beschwerde .....	250
IV. Überprüfung durch die Große Beschwerdekammer .....	251
V. Die Wirkung des europäischen Patents .....	251
VI. Das Streitregelungssystem für europäische Patente .....	252
§ 35. Der Vorschlag für ein EU-Patentsystem .....	253
I. Gegenwärtiger Stand der Entwicklungen zum EU-Patent .....	254
II. Schaffung eines einheitlichen Patentgerichtssystems .....	256
III. Bemühungen um ein Gemeinschaftsgebrauchsmuster .....	257
12. Kapitel. Internationaler Patentschutz .....	258
§ 36. Der Patentrechtsabkommenvertrag .....	258
I. Zweck des Patentrechtsabkommens .....	258
II. Rechtliche Grundlagen .....	258
§ 37. Die internationale Patentanmeldung .....	259
I. Grundlagen .....	259
II. Die internationale Anmeldung .....	259
III. Der Eintritt in die nationale Phase .....	260
<b>Dritter Abschnitt. Das Geschmacksmusterrecht</b>	
13. Kapitel. Die Entstehung des Schutzrechts .....	263
§ 38. Grundlagen des europäischen Rechts .....	263
I. Die Geschmacksmusterrechtsrichtlinie .....	263
II. Die Gemeinschaftsgeschmacksmusterverordnung .....	264
§ 39. Das Geschmacksmusterreformgesetz .....	264
§ 40. Die materiellen Schutzvoraussetzungen .....	268
I. Das Muster als Schutzgegenstand .....	268
II. Die Neuheit .....	269
III. Die Eigenart .....	269
IV. Die Offenbarung .....	270
V. Die Neuheitsschonfrist .....	271
VI. Ausschluss vom Geschmacksmusterschutz .....	271
§ 41. Der Berechtigte .....	273
I. Das Recht auf das Geschmacksmuster .....	273
II. Die formelle Berechtigung .....	273
III. Ansprüche gegenüber Nichtberechtigten .....	273
IV. Die Entwerferbenennung .....	274
§ 42. Eintragungsverfahren .....	274
I. Die Anmeldung .....	274
II. Beschränkung auf formelle Prüfung .....	276
III. Die Bekanntmachung .....	276
IV. Verfahrensvorschriften, Beschwerde und Rechtsbeschwerde .....	277
14. Kapitel. Die Bedeutung des Schutzrechts .....	278
§ 43. Inhalt und Umfang des Schutzes .....	278

I. Der Schutzgegenstand .....	278
II. Rechte aus dem Geschmacksmuster und Schutzzumfang .....	279
III. Vermutung der Rechtsgültigkeit .....	280
IV. Beschränkungen der Rechte aus dem Geschmacksmuster .....	281
V. Das Vorbenutzungsrecht .....	281
§ 44. Das Geschmacksmuster im Rechtsverkehr .....	282
I. Die Rechtsnachfolge .....	282
II. Dingliche Rechte, Zwangsvollstreckung, Insolvenzverfahren .....	282
III. Lizenzen .....	283
IV. Das angemeldete Geschmacksmuster .....	284
§ 45. Die Beendigung des Schutzes .....	285
I. Dauer des Schutzes .....	285
II. Nichtigkeit und Löschung .....	285
§ 46. Rechtsverletzungen .....	286
I. Zivilrechtliche Ansprüche .....	286
II. Das Verfahren in Geschmacksmusterstreitsachen .....	290
III. Die Geschmacksmusterberührung .....	291
IV. Strafrechtliche Folgen .....	291
§ 47. Die Ersatzteilfrage .....	292
I. Wirtschaftlicher Hintergrund .....	292
II. Die Rechtslage in den Mitgliedstaaten der EU .....	292
III. Die Freeze-Plus-Regelung der Geschmacksmusterrechtsrichtlinie .....	293
IV. Der Vorschlag der EU-Kommission .....	293
15. Kapitel. Die Gemeinschaftsgeschmacksmusterverordnung (GGVO) .....	295
§ 48. Materielles Geschmacksmusterrecht .....	295
I. Allgemeines .....	296
II. Schutzformen .....	297
III. Schutzvoraussetzungen .....	298
IV. Rechtsinhaberschaft .....	299
V. Inhalt, Umfang und Schranken des Schutzes .....	299
VI. Gemeinschaftsgeschmacksmuster als Gegenstand des Vermögens .....	299
VII. Dauer und Beendigung des Schutzes .....	300
§ 49. Verfahrensrecht .....	301
I. Allgemeines .....	301
II. Anmelde- und Eintragungsverfahren .....	301
III. Zuständigkeiten, Rechtsmittel .....	302
IV. Kostenverteilung, Sprachenregelung, Verfahrensgrundsätze .....	302
V. Gemeinschaftsgeschmacksmustergerichte .....	302
16. Kapitel. Internationaler Geschmacksmusterschutz .....	304
§ 50. Das Haager Musterabkommen .....	304
I. Allgemeines .....	304
II. Besonderheiten der Genfer Akte .....	305
§ 51. Die internationale Registrierung .....	306
I. Form und Eintragung der Anmeldung .....	306
II. Wirkung der internationalen Eintragung und Schutzdauer .....	307
<b>Vierter Abschnitt. Das Markenrecht</b>	
17. Kapitel. Die Marke .....	309
§ 52. Die materiellen Schutzvoraussetzungen .....	309
I. Allgemeines .....	310
II. Zeichenfähigkeit und Zeichenformen .....	314
III. Schranken der Markenfähigkeit dreidimensionaler Marken .....	319
IV. Die Kennzeichnung von Waren oder Dienstleistungen .....	324
V. Der Rechtsinhaber .....	325

VI. Der Benutzungszwang .....	326
§ 53. <b>Schutzhindernisse</b> .....	329
I. Absolute Schutzhindernisse .....	330
II. Relative Schutzhindernisse .....	338
III. Der Prioritätsgrundsatz .....	341
§ 54. <b>Anmeldung und Eintragung</b> .....	341
I. Die Anmeldung .....	342
II. Die Prüfung .....	343
III. Zurücknahme oder nachträgliche Änderung der Anmeldung .....	345
IV. Eintragung und Widerspruchsverfahren .....	346
V. Rechtsmittel .....	348
VI. Die Eintragungsbewilligungsklage .....	348
§ 55. <b>Inhalt und Umfang des Markenrechts</b> .....	349
I. Der Schutzzinhalt .....	351
II. Der Schutzzumfang .....	351
III. Unzulässige Benutzungshandlungen .....	361
IV. Schranken des Schutzes .....	361
§ 56. <b>Das Markenrecht im Rechtsverkehr</b> .....	366
I. Die Rechtsübertragung .....	367
II. Lizenzen .....	368
III. Zwangsvollstreckung und Insolvenz .....	369
§ 57. <b>Die Beendigung des Markenrechts</b> .....	369
I. Löschung wegen Nichtverlängerung oder Verzichts .....	370
II. Löschung wegen Verfalls oder Nichtigkeit .....	370
III. Nichtigkeit wegen des Bestehens älterer Rechte .....	372
IV. Das Lösungsverfahren .....	372
§ 58. <b>Die nicht eingetragene Marke</b> .....	374
I. Allgemeines .....	374
II. Schutzvoraussetzungen .....	375
§ 59. <b>Notorisch bekannte Marken und Kollektivmarken</b> .....	377
I. Notorisch bekannte Marken .....	377
II. Die Kollektivmarke .....	377
<b>18. Kapitel. Sonstige Kennzeichen</b> .....	378
§ 60. <b>Geschäftliche Bezeichnungen</b> .....	378
I. Allgemeines .....	379
II. Unternehmenskennzeichen .....	379
III. Werktitel .....	381
IV. Inhalt und Umfang des Schutzes .....	381
V. Schranken des Schutzes .....	385
VI. Übertragung und Lizenzierung von geschäftlichen Bezeichnungen .....	385
§ 61. <b>Geographische Herkunftsangaben</b> .....	386
I. Begriff und Schutzvoraussetzungen .....	387
II. Inhalt des Schutzes .....	389
§ 62. <b>Domains</b> .....	390
I. Begriff und Entstehungsvoraussetzungen .....	390
II. Inhalt und Umfang des Schutzes .....	392
III. Behinderung durch Domains .....	393
<b>19. Kapitel. Rechtsverletzungen</b> .....	395
§ 63. <b>Zivilrechtliche Folgen</b> .....	395
I. Die Verletzungshandlungen .....	396
II. Ansprüche aus der Verletzung von Marken und geschäftlichen Bezeichnungen ..	396
III. Ansprüche bei geographischen Herkunftsangaben .....	400
IV. Gerichte für Kennzeichenstreitsachen .....	400



§ 64. Strafrechtliche Folgen .....	401
I. Die Straf- und Bußgeldtatbestände .....	401
II. Die Strafverfolgung .....	402
III. Der Anspruch auf Schadensersatz .....	402
IV. Einziehung, Beseitigung und Vernichtung .....	402
V. Die Urteilsbekanntmachung .....	403
VI. Beschlagnahme .....	403
VII. Rechtsvereinheitlichende Bestrebungen .....	403
20. Kapitel. Die Gemeinschaftsmarkenverordnung (GMVO) .....	404
§ 65. Materielles Markenrecht .....	404
I. Allgemeines .....	404
II. Schutzvoraussetzungen .....	405
III. Inhalt, Umfang und Schranken des Schutzes .....	407
IV. Die Gemeinschaftsmarke als Gegenstand des Vermögens .....	408
V. Dauer und Beendigung des Schutzes .....	408
VI. Rechtsverletzungen .....	410
§ 66. Verfahrensrecht .....	410
I. Anmelde- und Eintragungsverfahren .....	411
II. Rechtsmittel .....	413
III. Die Kostenverteilung und die Sprachenregelung .....	414
IV. Das Harmonisierungsamt für den Binnenmarkt (HABM) .....	415
V. Die Gemeinschaftsmarkengerichte .....	417
21. Kapitel. Internationaler Markenschutz .....	418
§ 67. Das Madrider System .....	418
I. Allgemeines .....	418
II. Das Verhältnis zwischen MMA und PMMA .....	419
§ 68. Die internationale Registrierung .....	420
I. Form und Inhalt der Anmeldung .....	420
II. Prüfung und Eintragung der Registrierung .....	421
III. Wirkungen der Registrierung, Schutzverweigerung .....	422
Gesetzesverzeichnis .....	425
Sachverzeichnis .....	437