

# 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**

