

# Die einstweilige Verfügung in Wettbewerbssachen

begründet von

**Prof. Wilhelm Berneke**

Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht a.D.

bearbeitet von

**Erfried Schüttpelz**

Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht Düsseldorf

3., völlig neu bearbeitete Auflage 2015



Zitierweise: Berneke/Schüttpelz, Die einstweilige Verfügung in Wettbewerbssachen, 3. A.

© 2015 Verlag C. H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München  
Druck: Druckhaus Nomos  
In den Lissen 12, 76547 Sinzheim

Satz: Druckerei C. H. Beck Nördlingen  
(Adresse wie Verlag)

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

## Inhaltsübersicht

Vorwort zur dritten Auflage .....	V
Vorwort zur ersten Auflage .....	VII
Inhaltsverzeichnis .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XV
Literaturverzeichnis .....	XIX
<b>A. Einleitung</b> .....	1
I. Bekämpfung des unlauteren Wettbewerbs .....	1
II. Unterlassungsanspruch .....	2
III. Klageweg .....	6
IV. Vorläufiger Rechtsschutz .....	7
V. Beschränkung auf die einstweilige Verfügung .....	9
VI. Überblick über den Gang des Verfügungsverfahrens .....	9
<b>B. Die Grundlagen</b> .....	15
I. Die Arten der einstweiligen Verfügung .....	15
II. Das Rechtsschutzbedürfnis und der Verfügungsgrund .....	30
III. Die Dringlichkeitsvermutung des § 12 Abs. 2 UWG .....	37
IV. Der Streitgegenstand, die Rechtshängigkeit, die Rechtskraft .....	67
V. Die Glaubhaftmachung .....	70
<b>C. Das Verfahren auf Erlass der einstweiligen Verfügung</b> .....	77
I. Das zuständige Gericht .....	77
II. Der Verfügungsantrag .....	84
III. Die Schutzschrift .....	88
IV. Die Entscheidung auf Grund mündlicher Verhandlung oder ohne mündliche Verhandlung .....	91
V. Das Urteilsverfahren .....	95
VI. Das Beschlussverfahren .....	109
VII. Das Verfahren vor dem AG als Gericht der belegenen Sache .....	125
VIII. Die Berufung .....	127
IX. Besondere Verfahrensgestaltungen .....	132
<b>D. Die Aufhebung der einstweiligen Verfügung wegen Versäumung der Klageerhebung zur Hauptsache</b> .....	145
I. Die Anordnung der Klageerhebung .....	145
II. Die Klageerhebung .....	148
III. Die Aufhebung .....	150
<b>E. Die Aufhebung der einstweiligen Verfügung wegen veränderter Umstände</b> .....	153
I. Die veränderten Umstände .....	154
II. Die Aufhebung .....	157
III. Die Entscheidung .....	159
IV. Die Kostenentscheidung .....	161
V. Das Anerkenntnis .....	163
<b>F. Die Vollziehung der einstweiligen Verfügung</b> .....	165
I. Das Vollziehungserfordernis .....	165
II. Der Lauf der Vollziehungsfrist .....	169
III. Die Vollziehungsmaßnahmen .....	172
IV. Die Versäumung der Vollziehungsfrist .....	181

<b>G. Die Klage zur Hauptsache und das Verfügungsverfahren</b> .....	183
I. Die Klage des Antragstellers .....	183
II. Die Abschlusserklärung .....	186
III. Das Abschlussschreiben .....	190
IV. Die Klage des Antragsgegners .....	195
<b>H. Der Streitwert, die Gebühren, die Kostenerstattung</b> .....	197
I. Der Streitwert .....	197
II. Die Gebühren .....	201
III. Die Kostenerstattung .....	205
IV. Die Kosten des Abschlussschreibens .....	210
<b>I. Der Schadensersatzanspruch nach § 945 ZPO</b> .....	213
I. Die Voraussetzungen des Anspruchs .....	213
II. Der zu ersetzende Schaden .....	217
III. Das mitwirkende Verschulden .....	219
IV. Die Verjährung .....	220
<b>J. Die einstweilige Verfügung auf einigen anderen Rechtsgebieten</b> .....	221
I. Die einstweilige Verfügung in Kennzeichensachen .....	221
II. Die einstweilige Verfügung in Patent- und Gebrauchsmustersachen .....	225
III. Die einstweilige Verfügung in Urheberrechtssachen .....	230
IV. Die einstweilige Verfügung in Geschmacksmuster-/Designsachen .....	231
V. Die einstweilige Verfügung in Kartellsachen .....	233
<b>Sachregister</b> .....	235

## Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b> .....	1
<b>I. Bekämpfung des unlauteren Wettbewerbs</b> .....	1
<b>II. Unterlassungsanspruch</b> .....	2
<b>III. Klageweg</b> .....	6
<b>IV. Vorläufiger Rechtsschutz</b> .....	7
<b>V. Beschränkung auf die einstweilige Verfügung</b> .....	9
<b>VI. Überblick über den Gang des Verfügungsverfahrens</b> .....	9
<b>B. Die Grundlagen</b> .....	15
<b>I. Die Arten der einstweiligen Verfügung</b> .....	15
1. Die Sicherungs- und die Regelungsverfügung .....	15
2. Die Leistungsverfügung .....	16
a) Die Unterlassungsverfügung .....	18
b) Die einstweilige Verfügung auf Beseitigung .....	19
c) Die einstweilige Verfügung auf Belieferung .....	21
d) Die einstweilige Verfügung auf Auskunftserteilung .....	24
e) Sonstige einstweilige Verfügungen .....	26
3. Einstweilige Maßnahmen nach dem TRIPS-Abkommen .....	28
<b>II. Das Rechtsschutzbedürfnis und der Verfügungsgrund</b> .....	30
1. Das Rechtsschutzbedürfnis .....	30
2. Der Verfügungsgrund .....	31
a) Die Interessenabwägung .....	33
b) Frühere Entscheidungen .....	36
<b>III. Die Dringlichkeitsvermutung des § 12 Abs. 2 UWG</b> .....	37
1. Der Inhalt des § 12 Abs. 2 UWG .....	37
2. Der Anwendungsbereich des § 12 Abs. 2 UWG .....	38
3. Die Widerlegung der Dringlichkeitsvermutung .....	41
a) Die zeitgebundenen Wettbewerbsverstöße .....	41
b) Das Zuwarten mit der Rechtsverfolgung .....	43
c) Die Unkenntnis des Antragstellers .....	53
d) Die Verfolgung von Allgemeininteressen, der Verfügungsantrag von Verbänden .....	54
e) Frühere Wettbewerbsverstöße. Verhalten Dritter .....	55
f) Das gerichtliche Vorgehen .....	58
<b>IV. Der Streitgegenstand, die Rechtshängigkeit, die Rechtskraft</b> .....	67
1. Der Streitgegenstand .....	67
2. Die Rechtshängigkeit .....	68
3. Die Rechtskraft .....	69
<b>V. Die Glaubhaftmachung</b> .....	70
1. Das Erfordernis der Glaubhaftmachung .....	71
2. Die Mittel der Glaubhaftmachung .....	72
a) Die eidesstattliche Versicherung .....	73
b) Das Sachverständigengutachten .....	74
3. Die Glaubhaftmachungslast .....	75

<b>C. Das Verfahren auf Erlass der einstweiligen Verfügung</b> .....	77
<b>I. Das zuständige Gericht</b> .....	77
1. Das Gericht der Hauptsache .....	79
2. Die Anrufung eines unzuständigen Gerichts .....	81
3. Die Zuständigkeit des Vorsitzenden und des Einzelrichters .....	83
4. Das Schiedsgericht .....	84
<b>II. Der Verfügungsantrag</b> .....	84
1. Der Inhalt des Antrags .....	86
2. Die Bestimmtheit des Antrags .....	87
<b>III. Die Schutzschrift</b> .....	88
<b>IV. Die Entscheidung auf Grund mündlicher Verhandlung oder ohne mündliche Verhandlung</b> .....	91
1. Die Voraussetzungen einer Entscheidung ohne mündliche Verhandlung .....	91
a) Die dringenden Fälle des § 937 Abs. 2 ZPO .....	91
b) Die Zurückweisung des Verfügungsantrags .....	93
c) Die Entscheidung des Vorsitzenden nach § 944 ZPO .....	93
2. Die Entschließung, nicht ohne mündliche Verhandlung zu entscheiden .....	94
<b>V. Das Urteilsverfahren</b> .....	95
1. Die Terminbestimmung .....	95
2. Die mündliche Verhandlung .....	96
3. Die Antragsänderung, der Gegenantrag, der Übergang in das Klageverfahren ..	99
4. Die Aussetzung des Verfahrens .....	100
a) Die Aussetzung wegen der Vorgeflichkeit einer anderen Entscheidung ..	100
b) Die Aussetzung wegen der Vorlage an ein Verfassungsgericht .....	100
c) Die Aussetzung wegen der Vorlage an den Europäischen Gerichtshof .....	101
5. Die gerichtliche Prüfung .....	102
a) Die Bindung des Gerichts an den Verfügungsantrag .....	103
b) Die Zulässigkeit und die Begründetheit des Verfügungsantrags .....	104
6. Die Urteilsverfügung .....	105
a) Die Gewährung einer Aufbrauchsfrist .....	106
b) Die Ordnungsmittellandrohung .....	107
c) Der Neubeginn der Verjährung .....	108
7. Die Zurückweisung des Verfügungsantrags durch Urteil .....	109
<b>VI. Das Beschlussverfahren</b> .....	109
1. Die Beteiligung des Antragsgegners .....	109
2. Die Beschlussverfügung .....	110
3. Die Zurückweisung des Verfügungsantrags durch Beschluss .....	112
4. Die sofortige Beschwerde gegen den zurückweisenden Beschluss .....	112
5. Die Rechtsbeschwerde .....	115
6. Der Widerspruch .....	115
a) Die Zulässigkeit .....	116
b) Die mündliche Verhandlung .....	118
c) Die Entscheidung .....	119
d) Die Einstellung der Zwangsvollstreckung .....	120
7. Der Kostenwiderspruch .....	121
a) Die Entscheidung über die Kosten .....	123
b) Die Anfechtung des Kostenurteils .....	124
<b>VII. Das Verfahren vor dem AG als Gericht der beleagerten Sache</b> .....	125
<b>VIII. Die Berufung</b> .....	127
1. Die Zulässigkeit .....	127
2. Die Antragsänderung .....	128
3. Die Entscheidung .....	129
4. Die Einstellung der Zwangsvollstreckung .....	131

<b>IX. Besondere Verfahrensgestaltungen</b> .....	132
1. Die Rücknahme des Verfügungsantrags .....	132
2. Der Verzicht .....	133
3. Das Anerkenntnis .....	134
4. Die Erledigung der Hauptsache .....	136
a) Die erledigenden Ereignisse .....	137
b) Die Unterlassungserklärung .....	138
c) Die Verjährung des Verfügungsanspruchs .....	140
5. Der Vergleich .....	141
6. Die Sicherheitsleistung .....	141
a) Die einstweilige Verfügung gegen Sicherheitsleistung .....	141
b) Die Aufhebung der einstweiligen Verfügung gegen Sicherheitsleistung .....	143
<b>D. Die Aufhebung der einstweiligen Verfügung wegen Versäumung der Klageerhebung zur Hauptsache</b> .....	145
<b>I. Die Anordnung der Klageerhebung</b> .....	145
<b>II. Die Klageerhebung</b> .....	148
<b>III. Die Aufhebung</b> .....	150
<b>E. Die Aufhebung der einstweiligen Verfügung wegen veränderter Umstände</b> .....	153
<b>I. Die veränderten Umstände</b> .....	154
1. Das mit der einstweiligen Verfügung übereinstimmende Urteil zur Hauptsache .....	155
2. Das den Verfügungsanspruch verneinende Urteil zur Hauptsache .....	156
3. Die Nichtigerklärung einer der einstweiligen Verfügung zugrunde liegenden Norm .....	156
<b>II. Die Aufhebung</b> .....	157
1. Das besondere Aufhebungsverfahren und das Widerspruchs- und Berufungsverfahren .....	157
2. Der Aufhebungsantrag .....	157
<b>III. Die Entscheidung</b> .....	159
<b>IV. Die Kostenentscheidung</b> .....	161
<b>V. Das Anerkenntnis</b> .....	163
<b>F. Die Vollziehung der einstweiligen Verfügung</b> .....	165
<b>I. Das Vollziehungserfordernis</b> .....	165
1. Die Gebots- und die Verbotsverfügung .....	166
2. Die abgeänderte einstweilige Verfügung .....	167
3. Die nach einer Aufhebung bestätigte einstweilige Verfügung .....	169
<b>II. Der Lauf der Vollziehungsfrist</b> .....	169
<b>III. Die Vollziehungsmaßnahmen</b> .....	172
1. Die Fristwahrung .....	172
2. Die Parteizustellung der einstweiligen Verfügung .....	173
a) Die Beschlussverfügung und die Urteilsverfügung .....	173
b) Die Zustellungsmängel und ihre Heilung .....	175
<b>IV. Die Versäumung der Vollziehungsfrist</b> .....	181
<b>G. Die Klage zur Hauptsache und das Verfügungsverfahren</b> .....	183
<b>I. Die Klage des Antragstellers</b> .....	183
1. Das Rechtsschutzbedürfnis .....	183
2. Die Prozesshandlungen des Verfügungsverfahrens .....	185
3. Das Anerkenntnis .....	186
<b>II. Die Abschlusserklärung</b> .....	186
<b>III. Das Abschlusschreiben</b> .....	190
1. Das Erfordernis eines Abschlusschreibens .....	190
2. Der Inhalt des Abschlusschreibens .....	193
<b>IV. Die Klage des Antragsgegners</b> .....	195

<b>H. Der Streitwert, die Gebühren, die Kostenerstattung</b> .....	197
<b>I. Der Streitwert</b> .....	197
1. Das Verfahren auf Erlass der einstweiligen Verfügung .....	197
2. Die Verfahren auf Aufhebung der einstweiligen Verfügung .....	200
3. Die Minderung und die Herabsetzung des Streitwerts .....	200
<b>II. Die Gebühren</b> .....	201
1. Die Gerichtsgebühren .....	201
a) Das Verfahren erster Instanz .....	201
b) Das Verfahren zweiter Instanz .....	202
2. Die Rechtsanwaltsgebühren .....	203
a) Das erstinstanzliche und das zweitinstanzliche Verfahren .....	203
b) Die einzelnen Gebühren .....	204
<b>III. Die Kostenerstattung</b> .....	205
1. Die Kosten der Beratung und der vorsorglichen Rechtsverteidigung .....	205
2. Die Kosten mehrerer Rechtsanwälte, Reisekosten .....	207
3. Die Kosten des Patentanwalts .....	207
4. Die Kosten der Partei selbst .....	208
<b>IV. Die Kosten des Abschlusschreibens</b> .....	210
<b>I. Der Schadensersatzanspruch nach § 945 ZPO</b> .....	213
<b>I. Die Voraussetzungen des Anspruchs</b> .....	213
1. Die von Anfang an ungerechtfertigte einstweilige Verfügung .....	214
2. Die nach § 926 Abs. 2, § 936 ZPO oder § 942 Abs. 3 ZPO aufgehobene einstweilige Verfügung .....	216
<b>II. Der zu ersetzende Schaden</b> .....	217
<b>III. Das mitwirkende Verschulden</b> .....	219
<b>IV. Die Verjährung</b> .....	220
<b>J. Die einstweilige Verfügung auf einigen anderen Rechtsgebieten</b> .....	221
<b>I. Die einstweilige Verfügung in Kennzeichensachen</b> .....	221
<b>II. Die einstweilige Verfügung in Patent- und Gebrauchsmustersachen</b> .....	225
<b>III. Die einstweilige Verfügung in Urheberrechtssachen</b> .....	230
<b>IV. Die einstweilige Verfügung in Geschmacksmuster-/Designsachen</b> .....	231
<b>V. Die einstweilige Verfügung in Kartellsachen</b> .....	233
<b>Sachregister</b> .....	235