

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1 Grundlagen, Aufbau und Methodik | 1 |
| Sophie Luise Bings, Pedro Henrique D. Batista, Alfred Früh, Henning Grosse Ruse-Khan, Vera Haesen, Reto M. Hilty, Thomas Jaeger, Kaya Köklü, Jolanta Kostuch, Matthias Lamping, Felix Trimpke und Max Wallot | |
| 1.1 Ausgangspunkte des Projekts..... | 2 |
| 1.2 Kernfunktionen der Schutzrechtssysteme..... | 6 |
| 1.3 Regelungsgesichtspunkte neben den Kernfunktionen..... | 11 |
| 1.3.1 Binnenmarkt | 11 |
| 1.3.1.1 Immaterialgüterrechte und Binnengrenzen | 12 |
| 1.3.1.2 Maximalschutz | 16 |
| 1.3.2 Grundrechtsschutz | 20 |
| 1.3.2.1 Der Schutz von Immaterialgüterrechten als Grundrecht..... | 22 |
| 1.3.2.2 Konsolidierung von Immaterialgütern und anderen Grundrechtsschutzbereichen | 25 |
| 1.3.2.2.1 Menschenwürde (Art. 1 GRC)..... | 26 |
| 1.3.2.2.2 Meinungsäußerung und Informationsfreiheit (Art. 11 GRC)..... | 27 |
| 1.3.2.2.3 Kunstfreiheit (Art. 13 GRC)..... | 28 |
| 1.3.2.2.4 Wissenschaftsfreiheit (Art. 13 GRC)..... | 29 |
| 1.3.2.2.5 Berufsfreiheit und unternehmerische Freiheit (Art. 15 und 16 GRC)..... | 30 |
| 1.3.2.2.6 Recht auf einen wirksamen Rechtsbehelf (Art. 47 GRC)..... | 31 |
| 1.3.2.3 Fazit..... | 32 |
| 1.3.3 Ethik | 33 |
| 1.3.3.1 Die Europäische Union als Wertegemeinschaft..... | 33 |
| 1.3.3.2 Einfallstore für Ethik im gegenwärtigen Rechtssystem..... | 35 |
| 1.3.3.3 Fazit..... | 38 |
| 1.4 Struktur des Projekts und des Bandes | 38 |
| 1.4.1 Erste Stufe – Teil 2 | 39 |
| 1.4.2 Zweite Stufe – Teil 3 | 40 |
| 1.4.3 Dritte Stufe – Teil 4 | 42 |

| | | |
|-----------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2.2.2.2 | Bestand und Ausübung von Kompetenzen: Prinzip der begrenzten Einzelermächtigung, Subsidiaritätsprinzip, Verhältnismäßigkeitsprinzip..... | 88 |
| 2.2.2.2.1 | Rechtslage nach dem EG-Vertrag/EU-Vertrag..... | 88 |
| 2.2.2.2.2 | Rechtslage nach dem Verfassungsvertrag..... | 88 |
| 2.2.2.2.3 | Rechtslage nach dem Vertrag von Lissabon..... | 88 |
| 2.2.3 | Rechtsakte..... | 90 |
| 2.2.3.1 | Handlungsformen..... | 90 |
| 2.2.3.2 | Gesetzgebungsakte..... | 91 |
| 2.2.3.3 | Delegierte Rechtsakte und Durchführungsrechtsakte..... | 93 |
| 2.2.4 | Rechtssetzungsverfahren..... | 94 |
| 2.2.4.1 | Sekundärrechtssetzungsverfahren..... | 94 |
| 2.2.4.1.1 | Maßgebliche Verfahren..... | 94 |
| 2.2.4.1.2 | Abstimmungsverfahren im Rat..... | 95 |
| 2.2.4.1.3 | Beteiligung der nationalen Parlamente..... | 96 |
| 2.2.4.2 | Primärrechtssetzungsverfahren..... | 97 |
| 2.3 | Spezifische Änderungen..... | 99 |
| 2.3.1 | Binnenmarktkompetenz, Rechtstitel des „geistigen Eigentums“, Ergänzende Rechtssetzungsbefugnis..... | 99 |
| 2.3.1.1 | Binnenmarkt..... | 99 |
| 2.3.1.2 | Schaffung von Rechtstiteln des „geistigen Eigentums“..... | 99 |
| 2.3.1.2.1 | Allgemeines..... | 99 |
| 2.3.1.2.2 | Einbeziehung des Urheberrechts?..... | 100 |
| 2.3.1.2.3 | Einstimmigkeitserfordernis in der Sprachenfrage..... | 101 |
| 2.3.1.3 | Ergänzende Rechtssetzungsbefugnis, Art. 352 AEUV..... | 101 |
| 2.3.1.3.1 | Änderungen gegenüber dem Verfassungsvertrag..... | 101 |
| 2.3.1.3.2 | Änderungen gegenüber der jetzigen Rechtslage: Bezugnahme auf alle Politikbereiche..... | 102 |
| 2.3.1.3.3 | Änderungen gegenüber der jetzigen Rechtslage: prozedurale Hürden..... | 103 |
| 2.3.1.3.4 | Verbleibende Rolle des Art. 352 neben Art. 118 AEUV?..... | 104 |
| 2.3.2 | Handelspolitik..... | 105 |
| 2.3.2.1 | Allgemeines zum auswärtigen Handeln..... | 105 |
| 2.3.2.2 | Die Außenhandelskompetenz im EG-Vertrag..... | 106 |
| 2.3.2.2.1 | EWG/EG-Vertrag (Vertrag von Rom bzw. Maastricht).... | 106 |
| 2.3.2.2.2 | Vertrag von Amsterdam und Nizza..... | 108 |
| 2.3.2.3 | Außenhandelskompetenz nach dem Verfassungsvertrag..... | 110 |
| 2.3.2.4 | Außenhandelskompetenz nach dem Vertrag von Lissabon..... | 110 |
| 2.3.2.4.1 | Einbeziehung des Handels mit Dienstleistungen, der Handelsaspekte des „geistigen Eigentums“ und der ausländischen Direktinvestitionen in die Gemeinsame Handelspolitik..... | 110 |
| 2.3.2.4.2 | Abschlusserfordernisse..... | 112 |
| 2.3.2.4.3 | Entfall des Art. 133 Abs. 7 EGV..... | 113 |
| 2.3.2.4.4 | Kompetenzausübungsschranke..... | 115 |
| 2.3.2.4.5 | Rolle des Europäischen Parlaments..... | 115 |
| 2.3.2.4.6 | Wirkung des WTO-Rechts in der Unionsrechtsordnung..... | 116 |

- 2.3.3 Justizielle Zusammenarbeit in Zivil- und Strafsachen 118
 - 2.3.3.1 Zusammenarbeit in Zivilsachen 118
 - 2.3.3.2 Zusammenarbeit in Strafsachen 119
 - 2.3.3.2.1 Zusammenarbeit auf dem Gebiet des
Strafverfahrensrechts 120
 - 2.3.3.2.2 Zusammenarbeit auf dem Gebiet des
materiellen Strafrechts 121
 - 2.3.3.2.3 Zusammenarbeit auf dem Gebiet der
Kriminalprävention 122
 - 2.3.3.3 Europäische Staatsanwaltschaft 123
 - 2.3.3.4 Verfahrensaspekte der Zusammenarbeit
in Zivil- und Strafsachen 123
- 2.3.4 Wettbewerbspolitik und Wettbewerbsrecht 124
 - 2.3.4.1 Ziel des freien und unverfälschten Wettbewerbs 124
 - 2.3.4.2 Kompetenz zum Erlass von Wettbewerbsregeln 127
 - 2.3.4.3 Materielle Änderungen im Kartellrecht 128
 - 2.3.4.4 Materielle Änderungen im Beihilferecht 130
- 2.3.5 Gerichtsorganisation und Zuständigkeiten 131
 - 2.3.5.1 Grundlagen 131
 - 2.3.5.2 Fachgerichte 132
 - 2.3.5.3 Erweiterte Gerichtszuständigkeiten im Zivil- und Strafrecht 133
 - 2.3.5.4 Sprachenfrage 135
 - 2.3.5.5 Sonstiges 137
- 2.3.6 Klagearten 138
 - 2.3.6.1 Klagen wegen Schutzrechtsverletzungen 138
 - 2.3.6.2 Nichtigkeitsklagen und Individualrechtsschutz 139
 - 2.3.6.3 Sonstiges 143
- 3 Analyse Sekundärrecht 145**

Arpi Abovyan, Seyavash Amini, Pedro Henrique D. Batista, Michael Dorner,
Oliver Fischer, Alfred Früh, Adrian Gautschi, Frauke Henning-Bodewig,
Reto M. Hilty, Thomas Jaeger, Roland Knaak, Kaya Köklü, Robert Kordić,
Jolanta Kostuch, Annette Kur, Matthias Lamping, Silke von Lewinski,
Moritz Lichtenegger, Iza Razija Mešević-Kordić, Thomas Petz,
Peter Picht, Meike C.L. Possin, Marcin Rodek, Peter Slowinski,
Max Wallot und Andrea Wechsler

 - 3.1 Fehlstellungen mit Bezug auf die Voraussetzungen, die Reichweite und die
Begrenzungen einzelner Schutzrechte 146
 - 3.1.1 Problemstellung 146
 - 3.1.2 Patentrecht 147
 - 3.1.2.1 Funktionen und Hypothesen 147
 - 3.1.2.2 Schutzvoraussetzungen 154
 - 3.1.2.2.1 Internationaler Rechtsrahmen 155
 - 3.1.2.2.2 Schutzvoraussetzungen im Einzelnen 156
 - 3.1.2.2.2.1 Die technische Erfindung 156
 - 3.1.2.2.2.2 Stand der Technik 158
 - 3.1.2.2.2.3 Materielle Schutzvoraussetzungen 159
 - 3.1.2.2.2.3.1 Neuheit 159
 - 3.1.2.2.2.3.2 Erfinderische Tätigkeit 160
 - 3.1.2.2.2.3.3 Anwendbarkeit 165

| | | |
|---------------|---------------------------------------------------------------|-----|
| 3.1.2.2.2.4 | Offenbarung der Erfindung..... | 165 |
| 3.1.2.2.3 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 166 |
| 3.1.2.2.3.1 | Die untechnische Erfindung..... | 166 |
| 3.1.2.2.3.1.1 | Geschäftsmethoden..... | 167 |
| 3.1.2.2.3.1.2 | Computerprogramme..... | 168 |
| 3.1.2.2.3.2 | Ethik als Innovationshindernis?..... | 170 |
| 3.1.2.2.3.3 | Patentschutz nach Klassen?..... | 172 |
| 3.1.2.2.3.4 | Ergänzender Leistungs- und Investitionsschutz..... | 174 |
| 3.1.2.2.4 | Fazit..... | 175 |
| 3.1.2.3 | Schutzreichweite..... | 176 |
| 3.1.2.4 | Schutzbeschränkungen..... | 177 |
| 3.1.2.4.1 | Internationaler Rechtsrahmen..... | 178 |
| 3.1.2.4.2 | Schutzbeschränkungen im Einzelnen..... | 182 |
| 3.1.2.4.2.1 | Beschränkungen der Wirkung des Patents..... | 182 |
| 3.1.2.4.2.1.1 | Gesetzliche Schranken..... | 182 |
| 3.1.2.4.2.1.2 | Zwangslizenzen..... | 185 |
| 3.1.2.4.2.2 | Beschränkung von Ansprüchen aus der Verletzung..... | 188 |
| 3.1.2.4.2.3 | Verwirkung von Rechten aus dem Patent..... | 190 |
| 3.1.2.4.3 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 191 |
| 3.1.2.4.3.1 | Schranken..... | 192 |
| 3.1.2.4.3.2 | Zwangslizenzen..... | 192 |
| 3.1.2.4.3.3 | Unterlassung..... | 196 |
| 3.1.2.4.4 | Fazit..... | 200 |
| 3.1.2.5 | Erkenntnisse..... | 201 |
| 3.1.3 | Urheberrecht..... | 203 |
| 3.1.3.1 | Funktionen und Hypothesen..... | 203 |
| 3.1.3.1.1 | Urheberrecht im engeren Sinne..... | 204 |
| 3.1.3.1.2 | Urheberrechtliche Investitionsschutzrechte..... | 206 |
| 3.1.3.2 | Schutzvoraussetzungen..... | 207 |
| 3.1.3.2.1 | Normativer Bezugsrahmen..... | 208 |
| 3.1.3.2.1.1 | Internationale Verträge und europäisches Recht..... | 208 |
| 3.1.3.2.1.2 | Kontinentaleuropäisches Recht (Beispiel: Deutschland)..... | 209 |
| 3.1.3.2.1.3 | Common Law (Beispiel: Großbritannien).... | 209 |
| 3.1.3.2.1.4 | Herausforderungen für das europäische Recht..... | 210 |
| 3.1.3.2.2 | Schutzvoraussetzungen im Einzelnen..... | 211 |
| 3.1.3.2.2.1 | Eigene geistige Schöpfung..... | 211 |
| 3.1.3.2.2.2 | Neuheitserfordernis..... | 212 |
| 3.1.3.2.3 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 213 |
| 3.1.3.2.3.1 | Rechtsprechung des EuGH..... | 213 |
| 3.1.3.2.3.2 | Präziserungsansätze?..... | 217 |
| 3.1.3.2.3.3 | Registerpflicht als Alternative?..... | 220 |
| 3.1.3.2.4 | Fazit..... | 221 |
| 3.1.3.3 | Schutzreichweite..... | 222 |
| 3.1.3.3.1 | Anwendungsbeispiele..... | 222 |
| 3.1.3.3.2 | Fazit..... | 223 |

| | | |
|-------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.1.3.4 | Schutzbeschränkungen..... | 224 |
| 3.1.3.4.1 | Normativer Bezugsrahmen..... | 224 |
| 3.1.3.4.2 | Schutzbeschränkungen im Einzelnen..... | 226 |
| 3.1.3.4.2.1 | Terminologisches..... | 226 |
| 3.1.3.4.2.2 | Auslegung von Schrankenbestimmungen..... | 227 |
| 3.1.3.4.2.3 | Verbindlichkeit der Schrankenbestimmungen..... | 228 |
| 3.1.3.4.3 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 231 |
| 3.1.3.4.3.1 | Mangelnde Flexibilität..... | 231 |
| 3.1.3.4.3.2 | Wirkung technischer Schutzmaßnahmen ... | 232 |
| 3.1.3.4.3.3 | Werkverbreitungen über Internet..... | 233 |
| 3.1.3.4.4 | Fazit..... | 235 |
| 3.1.3.5 | Erkenntnisse | 239 |
| 3.1.4 | Designrecht..... | 239 |
| 3.1.4.1 | Funktionen und Hypothesen | 239 |
| 3.1.4.2 | Schutzvoraussetzungen | 241 |
| 3.1.4.2.1 | Normativer Bezugsrahmen..... | 241 |
| 3.1.4.2.1.1 | Internationales Recht | 241 |
| 3.1.4.2.1.2 | Europäisches Recht..... | 242 |
| 3.1.4.2.2 | Schutzvoraussetzungen im Einzelnen | 242 |
| 3.1.4.2.2.1 | Neuheit..... | 242 |
| 3.1.4.2.2.2 | Eigenart..... | 243 |
| 3.1.4.2.2.3 | Prüfung der Schutzvoraussetzungen..... | 243 |
| 3.1.4.2.3 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 244 |
| 3.1.4.2.3.1 | Abstand zum vorbekannten Formenschatz.... | 244 |
| 3.1.4.2.3.2 | Qualitative Schutzwelle..... | 245 |
| 3.1.4.2.3.3 | Ungenügender Prüfumfang..... | 246 |
| 3.1.4.3 | Schutzreichweite | 247 |
| 3.1.4.3.1 | Angleichung von Nutzungsbefugnissen im Verhältnis Urheberrecht-Designrecht | 248 |
| 3.1.4.3.1.1 | Ungleichlauf der Nutzungsbefugnisse..... | 248 |
| 3.1.4.3.1.2 | Fehlstellung | 248 |
| 3.1.4.3.2 | Wechselseitige Prioritätswirkung von Marken- und Designrecht, insbesondere beim Einsatz in verschiedenen Marktsektoren..... | 249 |
| 3.1.4.3.2.1 | Wechselseitige Prioritätswirkung | 249 |
| 3.1.4.3.2.2 | Fehlstellung | 249 |
| 3.1.4.3.3 | Designschutz für Ersatzteile..... | 249 |
| 3.1.4.3.3.1 | Gegenwärtige Rechtslage | 249 |
| 3.1.4.3.3.2 | Fehlstellung | 250 |
| 3.1.4.3.4 | Zeitliche Dauer und Verlängerung des Schutzes..... | 251 |
| 3.1.4.3.4.1 | Schutzdauer | 251 |
| 3.1.4.3.4.2 | Verlängerungsgebühren | 252 |
| 3.1.4.4 | Beschränkungen des Schutzes..... | 253 |
| 3.1.4.4.1 | Normativer Bezugsrahmen..... | 253 |
| 3.1.4.4.2 | Fehlstellungen im europäischen Recht..... | 254 |
| 3.1.4.4.2.1 | Angleichung von Nutzungsbefugnissen im Verhältnis Urheberrecht-Designrecht | 254 |

| | | |
|-------------|-------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.1.4.4.2 | Beschränkung der wechselseitigen Prioritätswirkung von Marken- und Designrecht..... | 255 |
| 3.1.4.4.3 | Flächendeckende Einführung einer Reparaturklausel..... | 255 |
| 3.1.4.5 | Erkenntnisse..... | 255 |
| 3.1.5 | Markenrecht..... | 256 |
| 3.1.5.1 | Funktionen und Hypothesen..... | 256 |
| 3.1.5.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 259 |
| 3.1.5.3 | Das Gebot der Wettbewerbsneutralität..... | 262 |
| 3.1.5.3.1 | Beurteilung der Schutzvoraussetzungen..... | 262 |
| 3.1.5.3.2 | Warenformmarken als Sonderfall..... | 266 |
| 3.1.5.3.3 | Schutzumfang und Schranken..... | 272 |
| 3.1.5.4 | Markenfunktionen..... | 274 |
| 3.1.5.5 | Fazit..... | 283 |
| 3.1.6 | Gesamtfazit..... | 285 |
| 3.2 | Fehlstellungen mit Bezug auf Schutzdefizite und Überschutz im materiellen Recht..... | 287 |
| 3.2.1 | Einleitende Bemerkungen..... | 287 |
| 3.2.2 | Konstellationen potenzieller Schutzdefizite..... | 288 |
| 3.2.2.1 | Geschäftsmethoden..... | 289 |
| 3.2.2.1.1 | Problemstellung und Hypothesen..... | 289 |
| 3.2.2.1.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 290 |
| 3.2.2.1.2.1 | Internationales, europäisches und EPÜ-Recht..... | 290 |
| 3.2.2.1.2.2 | Rechtsanwendung durch die Beschwerdekammern des EPA..... | 291 |
| 3.2.2.1.2.3 | Kritik..... | 293 |
| 3.2.2.1.3 | Funktionsanalyse..... | 294 |
| 3.2.2.1.4 | Erkenntnisse..... | 298 |
| 3.2.2.2 | Tonträgerhersteller..... | 300 |
| 3.2.2.2.1 | Problemstellung und Hypothesen..... | 300 |
| 3.2.2.2.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 301 |
| 3.2.2.2.3 | Funktionsanalyse..... | 302 |
| 3.2.2.2.3.1 | Funktionsbestimmung..... | 302 |
| 3.2.2.2.3.2 | Argumente für die Schutzfristverlängerung.... | 302 |
| 3.2.2.2.3.3 | Gegenargumente..... | 303 |
| 3.2.2.2.4 | Erkenntnisse..... | 304 |
| 3.2.2.2.4.1 | Verlängerte Schutzdauer..... | 304 |
| 3.2.2.2.4.2 | Bisherige Schutzdauer..... | 305 |
| 3.2.2.3 | Sui generis Schutz von Datenbanken..... | 306 |
| 3.2.2.3.1 | Problemstellung und Hypothesen..... | 306 |
| 3.2.2.3.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 306 |
| 3.2.2.3.3 | Funktionsanalyse..... | 307 |
| 3.2.2.3.4 | Erkenntnisse..... | 309 |
| 3.2.2.4 | Verleger..... | 310 |
| 3.2.2.4.1 | Problemstellung und Hypothesen..... | 310 |
| 3.2.2.4.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 312 |

| | | |
|---------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.2.2.4.3 | Funktionsanalyse..... | 315 |
| 3.2.2.4.4 | Erkenntnisse | 318 |
| 3.2.2.4.4.1 | Vergütungsanspruch..... | 318 |
| 3.2.2.4.4.2 | Verbotsrecht | 319 |
| 3.2.2.4.4.3 | Ergebnis | 320 |
| 3.2.2.5 | Leistungsschutzrecht für Sportveranstaltungen | 320 |
| 3.2.2.5.1 | Problemstellung und Hypothesen | 320 |
| 3.2.2.5.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 321 |
| 3.2.2.5.2.1 | Unionsrecht..... | 321 |
| 3.2.2.5.2.2 | Recht der Mitgliedstaaten..... | 322 |
| 3.2.2.5.2.3 | Inhalt eines eventuellen (nationalen) Ausschließlichkeitsrechts | 324 |
| 3.2.2.5.3 | Funktionsanalyse..... | 325 |
| 3.2.2.5.4 | Bewertung | 327 |
| 3.2.2.6 | Gesamtfazit | 328 |
| 3.2.3 | Konstellationen potenziellen Überschutzes..... | 329 |
| 3.2.3.1 | Schutzkumulationen..... | 329 |
| 3.2.3.1.1 | Problemstellung und Hypothesen | 329 |
| 3.2.3.1.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 332 |
| 3.2.3.1.3 | Funktionsanalyse..... | 335 |
| 3.2.3.1.3.1 | Vorbemerkung..... | 335 |
| 3.2.3.1.3.2 | Kumulationen im weiteren Sinne; insbesondere: Marken und zeitlich begrenzte Schutzrechte (Patente)..... | 336 |
| 3.2.3.1.3.3 | „Mittlere“ Formen der Kumulation | 341 |
| 3.2.3.1.3.3.1 | Ausgangsüberlegungen | 341 |
| 3.2.3.1.3.3.2 | Schutzvoraussetzungen: Der Schutz von Warenformen im Markenrecht | 341 |
| 3.2.3.1.3.3.3 | Inhalt und Umfang des Schutzes | 348 |
| 3.2.3.1.3.3.4 | Computerprogramme (Urheber- und Patentschutz).... | 363 |
| 3.2.3.1.3.4 | Kumulationen im engeren Sinne | 365 |
| 3.2.3.1.3.4.1 | Überblick..... | 365 |
| 3.2.3.1.3.4.2 | Design- und Urheberrecht..... | 367 |
| 3.2.3.1.3.5 | Immaterialgüterrecht und UWG..... | 375 |
| 3.2.3.1.4 | Erkenntnisse | 381 |
| 3.2.3.1.4.1 | Allgemeines | 381 |
| 3.2.3.1.4.2 | Die wichtigsten Einzelergebnisse im Überblick | 381 |
| 3.2.3.2 | Schlüsselgegenstände | 382 |
| 3.2.3.2.1 | Problemstellung und Hypothesen | 382 |
| 3.2.3.2.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 385 |
| 3.2.3.2.2.1 | Beispiele punktueller Regelungen..... | 385 |
| 3.2.3.2.2.2 | Kartellrechtliche Handlungsoptionen..... | 387 |
| 3.2.3.2.3 | Funktionsanalyse..... | 388 |

- 3.2.3.2.3.1 Immaterialgüterrechtlicher Schutz von Schlüsselgegenständen ist dysfunktional.... 388
 - 3.2.3.2.3.1.1 Grundsatz 388
 - 3.2.3.2.3.1.2 Einschränkung..... 390
 - 3.2.3.2.3.1.3 Fazit..... 390
- 3.2.3.2.3.2 Indizien zur Bestätigung der Hypothese..... 390
 - 3.2.3.2.3.2.1 Regelungsbezogene Schlüsselgegenstände..... 391
 - 3.2.3.2.3.2.2 Wissenschaftsbezogene Schlüsselgegenstände..... 394
 - 3.2.3.2.3.2.3 Technische bzw. ästhetische Schlüsselgegenstände..... 396
- 3.2.3.2.4 Erkenntnisse 397
 - 3.2.3.2.4.1 Mögliche Maßnahmen 397
 - 3.2.3.2.4.2 Maßnahmen für regelungsbezogene Schlüsselgegenstände 399
 - 3.2.3.2.4.2.1 De iure-Standards und privat vereinbarte Standards 399
 - 3.2.3.2.4.2.2 Gesetzliche Normen und de facto-Standards 401
 - 3.2.3.2.4.3 Maßnahmen für wissenschaftsbezogene Schlüsselgegenstände 402
 - 3.2.3.2.4.4 Maßnahmen für technische bzw. ästhetische Schlüsselgegenstände..... 404
 - 3.2.3.2.4.4.1 Existenz einer vorgelagerten Grundentscheidung 405
 - 3.2.3.2.4.4.2 Fehlen einer vorgelagerten Grundentscheidung 406
- 3.2.3.3 **Stoffschutz**..... 407
 - 3.2.3.3.1 Problemstellung und Hypothesen 407
 - 3.2.3.3.2 Normativer Bezugsrahmen..... 412
 - 3.2.3.3.2.1 Internationale Rechtsentwicklung 412
 - 3.2.3.3.2.2 Übereinkommen über die handelsbezogenen Aspekte der Rechte des Geistigen Eigentums (TRIPS) 413
 - 3.2.3.3.2.3 Europäisches Patentübereinkommen (EPÜ) 415
 - 3.2.3.3.2.4 Richtlinie 98/44/EG über den rechtlichen Schutz biotechnologischer Erfindungen (BioPatRL)..... 417
 - 3.2.3.3.2.5 Europäisches Patent mit einheitlicher Wirkung und Einheitliches Patentgericht 420
 - 3.2.3.3.3 Grundrechtliche Dimension des Stoffschutzes 421
 - 3.2.3.3.4 Funktionsanalyse..... 427
 - 3.2.3.3.5 Erkenntnisse 429
- 3.2.3.4 **Lebenswissenschaften** 433
 - 3.2.3.4.1 Problemstellung und Hypothesen 433

| | | |
|---------------|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.2.3.4.2 | Normative Bezugsrahmen | 434 |
| 3.2.3.4.2.1 | Internationale Rechtsentwicklung | 434 |
| 3.2.3.4.2.2 | Schranken | 434 |
| 3.2.3.4.2.3 | Zwangslizenzen | 435 |
| 3.2.3.4.3 | Funktionsanalyse..... | 436 |
| 3.2.3.4.3.1 | Anforderungen an den Patentschutz im Bereich der Lebenswissenschaften..... | 436 |
| 3.2.3.4.3.2 | Schranken | 437 |
| 3.2.3.4.3.3 | Zwangslizenzen | 439 |
| 3.2.3.4.3.4 | Dysfunktionalitäten | 439 |
| 3.2.3.4.4 | Erkenntnisse | 440 |
| 3.2.3.5 | Verwaiste Werke (Orphan Works)..... | 442 |
| 3.2.3.5.1 | Problemstellung und Hypothesen | 442 |
| 3.2.3.5.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 443 |
| 3.2.3.5.3 | Funktionsanalyse..... | 444 |
| 3.2.3.5.4 | Erkenntnisse | 446 |
| 3.2.4 | Gesamtfazit..... | 447 |
| 3.3 | Spezifische Fehlstellungen mit Bezug auf den Binnenmarkt..... | 451 |
| 3.3.1 | Koexistenz von nationalen und Unionsschutzsystemen..... | 451 |
| 3.3.1.1 | Problemstellung und Hypothesen | 451 |
| 3.3.1.2 | Bestehende Unionsschutzsysteme..... | 453 |
| 3.3.1.2.1 | Sekundärrecht..... | 453 |
| 3.3.1.2.2 | Verhältnis der Schutzsysteme..... | 454 |
| 3.3.1.2.2.1 | Koexistenz oder abschließender Charakter der supranationalen Systeme | 454 |
| 3.3.1.2.2.2 | Rechtliche Rahmenbedingungen der Koexistenzmodelle..... | 455 |
| 3.3.1.2.2.3 | Funktion der nationalen Schutzsysteme bei bestehenden älteren Rechten | 457 |
| 3.3.1.2.3 | Verhältnis der Schutzrechte..... | 458 |
| 3.3.1.2.3.1 | Gleichrangigkeit der Schutzrechte..... | 458 |
| 3.3.1.2.3.2 | Doppelschutz | 459 |
| 3.3.1.2.4 | Unionsschutzsysteme und nationales Recht..... | 460 |
| 3.3.1.2.4.1 | Sanktionen | 460 |
| 3.3.1.2.4.2 | Gerichtsbarkeit..... | 461 |
| 3.3.1.2.5 | Zwischenergebnis..... | 461 |
| 3.3.1.3 | Weiterentwicklungen?..... | 464 |
| 3.3.1.3.1 | Patentrecht..... | 464 |
| 3.3.1.3.1.1 | Historischer Rückblick | 465 |
| 3.3.1.3.1.1.1 | Europäisches Patentübereinkommen..... | 465 |
| 3.3.1.3.1.1.2 | Gemeinschaftspatent | 466 |
| 3.3.1.3.1.1.3 | Verstärkte Zusammenarbeit.... | 470 |
| 3.3.1.3.1.2 | Problemstellung | 473 |
| 3.3.1.3.1.3 | Funktionsanalyse | 475 |
| 3.3.1.3.1.3.1 | Koexistenz der Systeme..... | 475 |
| 3.3.1.3.1.3.2 | Koexistenz der Institutionen.... | 481 |
| 3.3.1.3.1.3.3 | Demokratische Legitimität.... | 486 |
| 3.3.1.3.1.3.4 | Zwischenbemerkungen | 489 |

| | | |
|---------------|----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.3.1.3.1.4 | Optionen | 490 |
| 3.3.1.3.1.4.1 | Kurzfristige Möglichkeiten | 491 |
| 3.3.1.3.1.4.2 | Langfristige Lösungen | 492 |
| 3.3.1.3.1.5 | Schlussbemerkungen | 497 |
| 3.3.1.3.2 | Urheberrecht..... | 498 |
| 3.3.1.3.2.1 | Problemstellung | 498 |
| 3.3.1.3.2.2 | Funktionsanalyse | 500 |
| 3.3.1.3.2.3 | Optionen | 502 |
| 3.3.1.3.2.3.1 | Verdrängung des nationalen Urheberrechts durch ein Unionsurheberrecht..... | 503 |
| 3.3.1.3.2.3.2 | Koexistenz von nationalem und Unionsrechtstitel | 505 |
| 3.3.1.3.2.4 | Konsequenzen für die nationalen Urheberrechtssysteme..... | 510 |
| 3.3.1.3.2.4.1 | Konkrete Alternativität von nationalem und Unionsurheberrecht..... | 510 |
| 3.3.1.3.2.4.2 | Abstrakte Alternativität von nationalem und Unionsurheberrecht..... | 514 |
| 3.3.1.3.2.5 | Ergebnisse..... | 523 |
| 3.3.1.4 | Erkenntnisse | 526 |
| 3.3.2 | Inhaberschaft und Rechtsverkehr | 530 |
| 3.3.2.1 | Problemstellung und Hypothesen | 530 |
| 3.3.2.2 | Arbeitnehmererfindungen | 531 |
| 3.3.2.2.1 | Problemstellung und Hypothese | 531 |
| 3.3.2.2.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 532 |
| 3.3.2.2.3 | Funktionsanalyse..... | 533 |
| 3.3.2.2.4 | Erkenntnisse | 534 |
| 3.3.2.3 | Open Innovation..... | 536 |
| 3.3.2.3.1 | Problemstellung und Hypothesen | 536 |
| 3.3.2.3.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 538 |
| 3.3.2.3.3 | Funktionsanalyse..... | 538 |
| 3.3.2.3.3.1 | Inhaberschaft | 541 |
| 3.3.2.3.3.2 | Rechtsverkehr | 542 |
| 3.3.2.3.4 | Erkenntnisse | 545 |
| 3.3.2.4 | Urhebervertragsrecht..... | 546 |
| 3.3.2.4.1 | Problemstellung und Hypothesen | 546 |
| 3.3.2.4.2 | Problemfelder | 548 |
| 3.3.2.4.2.1 | Das Schöpferprinzip | 548 |
| 3.3.2.4.2.2 | Aushöhlung des Schöpferprinzips und seine Angemessenheit..... | 549 |
| 3.3.2.4.2.3 | Unionsrechtliche Lösungen | 551 |
| 3.3.2.4.2.4 | Fehlstellung verursachender Funktionswiderspruch | 553 |
| 3.3.2.4.3 | Die Vertragsfreiheit im Urhebervertragsrecht..... | 553 |
| 3.3.2.4.3.1 | Schutz des Schwächeren..... | 554 |
| 3.3.2.4.3.2 | Unionsrechtliche Lösung..... | 555 |

| | | |
|---------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.3.2.4.3.3 | Fehlstellung verursachender Funktionswiderspruch | 557 |
| 3.3.2.4.4 | Lösungsmaßnahmen..... | 558 |
| 3.3.2.4.4.1 | Die bereichsspezifische Anwendung von Tool 4 und Tool 5..... | 558 |
| 3.3.2.4.4.2 | Die bereichsspezifische Anwendung von Tool 15, Tool 20 und Tool 16..... | 560 |
| 3.3.2.5 | Lizenzvertragsrecht..... | 561 |
| 3.3.2.5.1 | Problemstellung und Hypothesen | 561 |
| 3.3.2.5.2 | Normativer Bezugsrahmen..... | 563 |
| 3.3.2.5.3 | Funktionsanalyse..... | 564 |
| 3.3.2.5.4 | Erkenntnisse | 565 |
| 3.3.2.5.5 | Werkzeuge (Tools) zur Behebung der Dysfunktionalitäten de lege ferenda..... | 567 |
| 3.3.2.6 | Fazit..... | 573 |
| 3.3.3 | Die Rolle der Rechtsdurchsetzung bei der Korrektur von Fehlstellen im europäischen Immaterialgüterrecht | 575 |
| 3.3.3.1 | Problemstellung und Hypothesen | 575 |
| 3.3.3.1.1 | Die Rechtsdurchsetzung im europäischen Immaterialgüterrecht | 575 |
| 3.3.3.1.2 | Gesamthypothese, Einzelhypothesen und Gang der Darstellung | 576 |
| 3.3.3.2 | Zivilrechtliche Rechtsdurchsetzung | 578 |
| 3.3.3.2.1 | Durchsetzungsinstrumente auf Grundlage der Durchsetzungsrichtlinie..... | 578 |
| 3.3.3.2.1.1 | Einleitung und zentrale Fragestellungen | 578 |
| 3.3.3.2.1.1.1 | Zentrale Fragestellungen der Untersuchung | 578 |
| 3.3.3.2.1.1.2 | Relevanz der Untersuchung.... | 579 |
| 3.3.3.2.1.2 | Untersuchung der Hypothesen..... | 580 |
| 3.3.3.2.1.2.1 | Leitidee und Regelungsperspektive | 580 |
| 3.3.3.2.1.2.2 | Regelungen zur Bewältigung von Informationsdefiziten | 581 |
| 3.3.3.2.1.2.3 | Ex parte-Verfahren | 590 |
| 3.3.3.2.1.2.4 | Art. 10: Negatorischer Rechtsschutz | 593 |
| 3.3.3.2.1.2.5 | Zusammenfassung status quo..... | 594 |
| 3.3.3.2.1.3 | Fazit und Lösungsansätze | 594 |
| 3.3.3.2.1.3.1 | Determinierung der Rechtsdurchsetzung, Art. 6 und 7..... | 595 |
| 3.3.3.2.1.3.2 | Determinierung der Rechtsdurchsetzung bei ex parte-Verfügungen..... | 596 |

| | | | |
|-----------|---------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| | 3.3.3.2.1.3.3 | Konzentration des anwendbaren Rechts für den Auskunftsanspruch..... | 598 |
| | 3.3.3.2.1.3.4 | Determinierung der Rechtsdurchsetzung Art. 10.... | 600 |
| 3.3.3.2.2 | | Verfahren und Rechtsschutz..... | 601 |
| | 3.3.3.2.2.1 | Einleitung und Zentrale Fragestellungen..... | 601 |
| | 3.3.3.2.2.1.1 | Zentrale Fragestellungen..... | 601 |
| | 3.3.3.2.2.1.2 | Erläuterung der Hypothese | 601 |
| | 3.3.3.2.2.2 | Untersuchung der Hypothese..... | 602 |
| | 3.3.3.2.2.2.1 | Fehlende Anreize für Gerichte zur umfassenden Prüfung..... | 602 |
| | 3.3.3.2.2.2.2 | Fehlende Anreize für negative Feststellungsklagen..... | 604 |
| | 3.3.3.2.2.2.3 | Trennungsprinzip auf europäischer Ebene | 605 |
| | 3.3.3.2.2.2.4 | Undifferenzierte Verstärkung der Rechtsposition der Rechteinhaber | 606 |
| | 3.3.3.2.2.3 | Fazit und Lösungsansätze | 614 |
| | 3.3.3.2.2.3.1 | Lösungsansätze in Bezug auf zivilprozessuale Fragestellungen | 614 |
| | 3.3.3.2.2.3.2 | Lösungsansätze in Bezug auf die grundrechtliche Dimension der Durchsetzung im Internet..... | 615 |
| 3.3.3.3 | | Strafrechtliche Rechtsdurchsetzung: Dysfunktionalitäten oder Funktionswandel? | 616 |
| | 3.3.3.3.1 | Einleitung und zentrale Fragestellungen | 616 |
| | 3.3.3.3.1.1 | Positionierung der Untersuchung im juristischen Diskurs | 617 |
| | 3.3.3.3.1.2 | Zentrale Fragestellungen der Untersuchung..... | 618 |
| | 3.3.3.3.1.3 | Relevanz der Untersuchung | 618 |
| | 3.3.3.3.2 | Ein rechtstheoretischer Funktionsvergleich des Straf- und Immaterialgüterrechts | 619 |
| | 3.3.3.3.2.1 | Zur Begründung des Strafrechts | 619 |
| | 3.3.3.3.2.2 | Das Immaterialgüterrecht als Strafrecht | 622 |
| | 3.3.3.3.3 | Regelungsebenen und -kompetenzen zur strafrechtlichen Rechtssetzung | 626 |
| | 3.3.3.3.3.1 | Rechtssetzung und Diskussionsstand in der Europäischen Union | 627 |
| | 3.3.3.3.3.2 | Nationale versus supranationale Kompetenzausübung..... | 630 |

| | | |
|---------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3.3.3.3.4 | Der Funktionswandel des Immaterialgüterrechts als Wirtschaftsstrafrecht | 633 |
| 3.3.3.3.4.1 | Das Wirtschaftsstrafrecht im Wandel | 633 |
| 3.3.3.3.4.2 | Immaterialgüterrecht als Wirtschaftsstrafrecht..... | 635 |
| 3.3.3.3.5 | Fazit und Lösungsansätze | 639 |
| 3.3.3.4 | Institutionelle und funktionsinhaltliche Aspekte der Rechtsdurchsetzung: Gerichtsbarkeit..... | 641 |
| 3.3.3.4.1 | Ausgangshypothese..... | 641 |
| 3.3.3.4.2 | Begründung und Falsifikation der Hypothese..... | 642 |
| 3.3.3.4.2.1 | Administrativverfahren..... | 642 |
| 3.3.3.4.2.2 | Verletzungsverfahren | 642 |
| 3.3.3.4.2.2.1 | Qualität: Inhärente Grenzen des Vorabentscheidungssystems.... | 643 |
| 3.3.3.4.2.2.2 | Effektivität: Verfahrensfragmentierung.... | 644 |
| 3.3.3.4.2.3 | Sonderbereich Patente | 645 |
| 3.3.3.4.2.4 | Zusammenfassung: Handlungsbedarf..... | 646 |
| 3.3.3.4.3 | Lösungsansätze für die Patentgerichtsbarkeit | 647 |
| 3.3.3.4.4 | Lösungsansätze für Unionsmarken und -designs..... | 650 |
| 3.3.3.4.5 | Einbeziehung weiterer harmonisierter nationaler Schutzrechte? | 652 |
| 3.3.3.4.6 | Fazit: Struktur eines verbundenen Patent- und Markengerichts..... | 655 |
| 3.3.3.4.7 | Alternativen..... | 657 |
| 3.3.3.5 | Zusammenfassung und Schlussbetrachtung..... | 658 |
| 3.3.4 | Gesamtfazit..... | 660 |
| 4 | Gesamtanalyse und Erkenntnisse | 665 |
| | Reto M. Hilty und Thomas Jaeger | |
| 4.1 | Systemische Folgerungen zum Schutzbedarf..... | 666 |
| 4.1.1 | Marktopportunitäten schaffen Anreize..... | 667 |
| 4.1.2 | Notwendigkeit von Schutzrechten..... | 667 |
| 4.1.3 | Gefahren von Schutzrechten..... | 668 |
| 4.1.4 | Wachstum und Schutzrechte..... | 670 |
| 4.1.5 | Umsetzung dieser Folgerungen | 672 |
| 4.2 | Schutzbedarf in unterschiedlichen Märkten | 672 |
| 4.2.1 | Schutzrechte auf technologiebezogenen Märkten | 673 |
| 4.2.2 | Schutzrechte auf gestaltungsbezogenen Märkten..... | 675 |
| 4.2.2.1 | Urheberrecht..... | 675 |
| 4.2.2.2 | Investitionsschutzrechte | 679 |
| 4.2.2.3 | Designrecht | 680 |
| 4.2.3 | Schutzrechte zum Zwecke der Marktordnung..... | 681 |
| 4.3 | Hauptursachen für Fehlstellungen und Handlungsoptionen | 683 |
| 4.3.1 | Schutzvoraussetzungen..... | 684 |
| 4.3.1.1 | Patentrecht..... | 684 |
| 4.3.1.2 | Urheberrecht..... | 685 |
| 4.3.1.3 | Markenrecht | 686 |

- 4.3.2 Schutzbegrenzungen 686
 - 4.3.2.1 Abschließende gesetzliche Nutzungserlaubnisse 686
 - 4.3.2.2 Ausfüllungsbedürftige gesetzliche Nutzungserlaubnisse 687
 - 4.3.2.3 Zulässigkeit 688
 - 4.3.2.4 Folgerungen 689
 - 4.3.2.5 Abgrenzung 690
- 4.3.3 Durchsetzung 691
- 4.4 Einzelfallbezogene Handlungsspielräume 692
 - 4.4.1 Konstellationen 692
 - 4.4.2 Absicherung von Nutzungserlaubnissen 695
 - 4.4.3 „Fine-Tuning“ bei der Rechtsdurchsetzung 696
- 4.5 Wirtschaftswissenschaftliche Zusammenhänge 698
 - 4.5.1 Tatsachen und Wirkungszusammenhänge 698
 - 4.5.2 Umgang mit wirtschaftswissenschaftlichen Forschungsergebnissen 699
 - 4.5.3 Wirtschaftswissenschaften und Rechtsanwendung 701
 - 4.5.4 Wirtschaftswissenschaften und Binnenmarkt 702
- Rechtsaktverzeichnis 705**
- Literatur 721**