



Harry Nettlau

**Die kollisionsrechtliche Behandlung
von Ansprüchen aus unlauterem
Wettbewerbsverhalten gemäß
Art. 6 Abs. 1 und 2 Rom II-VO**

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Einleitung und Gang der Darstellung.....	1
1. Teil: Grundlagen von Art. 6 Abs. 1 und 2 Rom II-VO	3
A. Bisherige Rechtslage nach autonomem deutschen Kollisionsrecht	3
I. Entwicklung der Rechtsprechung.....	4
II. Diskussion in der Literatur	8
1. In der Literatur vertretene Ansätze	8
2. Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 und 2 Rom II-VO	9
3. Streitige Themen	11
a) Bilaterale Wettbewerbsverstöße	11
b) Rechtswahl.....	12
c) Multistate-Verstöße.....	13
d) Kollisionsrechtliches Herkunftslandprinzip aus dem Unionsrecht	13
B. Entstehungsgeschichte von Art. 6 Rom II-VO	15
I. Frühere Kodifikationsvorstöße	15
1. Gesetzgebung in Deutschland.....	15
a) RefEnt 1984	16
b) RefEnt 1993	18
c) IPR-Reform 1999	19
2. Vorhaben in der Europäischen Gemeinschaft.....	19
II. Entstehung der Rom II-Verordnung	22
1. GEDIP-Entwurf und Entwurf 1999	22
2. Vorentwurf und Stellungnahmen	24
3. Einleitung des Rechtsetzungsverfahrens, Entwurf 2003.....	28
a) Inhalt und Begründung des Kommissionsentwurfs	28
b) Stellungnahme des Europäischen Wirtschafts- und Sozialausschusses.....	30
c) Stellungnahme des Europäischen Parlaments.....	31
d) Diskussionen im Rat der Europäischen Union	33
4. Entwurf 2006.....	36
a) Inhalt und Begründung des geänderten Entwurfs	36

b)	Diskussion im Rat und Gemeinsamer Standpunkt.....	37
c)	Befassung des Europäischen Parlaments mit dem Gemeinsamen Standpunkt	39
5.	Einigung im Vermittlungsausschuss	41
III.	Schlussfolgerung	42
2. Teil:	Anwendungsbereich der Art. 6 Abs. 1 und 2 Rom II-VO.....	45
C.	Begriffsbestimmung „Unlauteres Wettbewerbsverhalten“	45
I.	Bedeutung des Systembegriffs „unlauteres Wettbewerbsverhalten“	45
II.	Gang der Untersuchung.....	46
III.	Auslegung des Systembegriffs „unlauteres Wettbewerbsverhalten“	48
1.	Grammatikalisch	48
2.	Historisch	49
a)	Änderungen des Wortlauts.....	49
b)	Beachtlichkeit von sekundärem Unionsrecht.....	50
c)	Verständnis des Begriffs durch die Kommission.....	51
2.	Systematisch.....	54
a)	Sekundärrecht der Europäischen Union.....	54
aa)	UGP-RL	54
bb)	RL 2006/114/EG über irreführende und vergleichende Werbung.....	57
cc)	Sektorale Regelungen unlauterer Geschäftspraktiken	58
(1)	Verletzung unionsrechtlicher Informationspflichten / Rechtsbruch	58
(a)	Reichweite des Art. 7 Abs. 5 UGP-RL	59
(b)	Irreführung über Informationspflichten in Art. 6 UGP-RL	61
(c)	Allgemeiner Rechtsbruchtatbestand im europäischen Lauterkeitsrecht? ..	61
(2)	Sektorale Irreführungsverbote.....	63
(3)	Unerwünschte kommerzielle Kommunikation	64
(a)	Regelungen des Sekundärrechts.....	64
(b)	Systematische Zuordnung zum europäischen Lauterkeitsrecht?	66
(aa)	Schutzzweck.....	66
(bb)	Verständnis vor dem Hintergrund der UGP-RL	66
(cc)	Herleitung aus Erwägungsgrund Nr. 7 UGP-RL	71
(dd)	Art. 7 Abs. 5 UGP-RL in Verbindung mit der Datenschutz-RL.....	72
(c)	Ergebnis	73

(4) Medienspezifische Regelungen kommerzieller Kommunikation	74
(a) Gebot der Erkennbarkeit	74
(b) Weitere Informationspflichten im elektronischen Geschäftsverkehr.....	75
b) Betrachtung internationaler Übereinkommen.....	76
aa) Relevanz für unionsrechtlich-autonome Auslegung	76
bb) Inhalt der Regelungen	78
(1) PVÜ.....	78
(2) TRIPS-Abkommen.....	80
(3) WIPO Model Provisions und Cambridge Resolution	81
(a) WIPO Model Provisions	81
(b) Cambridge Resolution.....	83
4. Teleologisch	85
IV. Abgrenzung	90
1. Internationales Kartellprivatrecht	90
a) Allgemeine Abgrenzung	92
aa) Funktionale Abgrenzung.....	93
bb) Vorrang europäischen Kartellrechts?.....	96
(1) Verhältnis auf Ebene des Sachrechts	96
(2) Beurteilung auf Ebene des internationalen Kollisionsrechts	98
(3) Ergebnis	99
cc) Anwendbarkeit nebeneinander.....	99
dd) Ergebnis	100
b) Besondere Abgrenzungsfälle	101
aa) Boykott.....	101
(1) Boykott oder Boykottaufruf?	101
(2) Unternehmer oder Verbraucher/Allgemeinheit als Adressat?	102
(3) Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung?	103
(4) Funktionale Abgrenzung.....	103
(5) Schlussfolgerung.....	104
bb) Missbrauch von Nachfragemacht.....	104
(1) Schutz der Handelspartner	105
(2) Schutz der Wettbewerber	106
(3) Schlussfolgerung.....	108

cc) Preiskampf	108
(1) Abgrenzung individuelle Behinderung und allgemeine Marktbehinderung..	
.....	109
(2) Individuelle Behinderung.....	110
(3) Allgemeine Marktbehinderung	110
dd) Weitere Fälle allgemeiner Marktstörung	112
2. Internationales Immaterialgüterrecht	112
a) Unterscheidung nach Schutzfunktion	114
b) Lauterkeitsrechtlicher Irreführungsschutz	114
c) Ergänzender lauterkeitsrechtlicher Leistungsschutz	116
d) Schutz geografischer Angaben.....	119
3. Allgemeine Deliktskollisionsnorm	120
a) Unberechtigte Schutzrechtsverwarnung	121
b) Verwendung missbräuchlicher Bestimmungen in AGB	
(Unterlassungsanspruch durch einen Verbraucherschutzverband)	123
c) Rechtsbruch.....	127
aa) Rechtsbruch im nationalen und europäischen Lauterkeitsrecht.....	127
bb) Kollisionsrechtliche Zuordnung.....	128
cc) Verwendung missbräuchlicher Bestimmungen in AGB (Rechtsbruch) ..	129
4. Vertragliche Schuldverhältnisse	130
a) Allgemeine Abgrenzung	131
b) Gewinnzusage	132
V. Schlussfolgerungen.....	134
1. Allgemeine Folgerungen.....	135
2. Zusammenfassung der Fallgruppen	135
a) Erfasste Fallgruppen	136
b) Nicht erfasste Fallgruppen	137
c) Fallgruppen, bei denen zu differenzieren ist.....	137
3. Möglichkeit einer Definition von „unlauterem Wettbewerbsverhalten“.	137
a) Art. 10bis Abs. 2 PVÜ	138
b) UGP-RL	138
c) Definition von Mankowski	139
d) Definition von Dethloff.....	139

e)	Schlussfolgerung.....	140
D.	Vorrangige Kollisionsnormen.....	141
I.	Vorrangige Kollisionsnormen des Unionsrechts.....	141
1.	Das Herkunftslandprinzip.....	142
2.	Primärrecht als Kollisionsrecht.....	143
3.	Kollisionsnormen des Sekundärrechts.....	145
a)	Richtlinie über audiovisuelle Mediendienste.....	146
b)	E-commerce-RL.....	148
aa)	Kollisionsrechtliche Auslegung.....	150
bb)	Sachrechtliche Auslegung.....	152
cc)	EuGH-Vorabentscheidungsverfahren eDate Advertising / Martinez.....	156
(1)	Schlussanträge des Generalanwalts.....	157
(2)	Urteil des EuGH.....	159
dd)	Entstehung des Art. 27 Rom II-VO.....	160
ee)	Bewertung.....	164
c)	UGP-RL.....	168
4.	Ergebnis.....	169
II.	Vorrangige Kollisionsnormen des Völkerrechts.....	169
3. Teil:	Anwendung von Art. 6 Abs. 1 und 2 Rom II-VO.....	173
E.	Die Grundanknüpfungsregel in Art. 6 Abs. 1 Rom II-VO.....	173
I.	Interessenkollisionslösung oder Auswirkungslehre?.....	175
1.	Autonomes deutsches Kollisionsrecht.....	175
a)	Interessenkollisionslösung.....	175
b)	Auswirkungslehre.....	177
c)	Streitstand.....	177
aa)	Dogmatische Grundlagen.....	178
(1)	Deliktsrechtliche Wurzeln der Interessenkollisionslösung.....	178
(2)	Gleichlauf von Lauterkeitsrecht und Kartellrecht.....	179
(3)	Allseitiger Ausbau des Auswirkungsprinzips.....	181
(4)	Konsequenzen aus der Annäherung der beiden Ansätze.....	181
(5)	Tendenzen in der Rechtsprechung und ausländisches Kollisionsrecht....	183
bb)	Berücksichtigung der betroffenen Interessen.....	183
cc)	Praktikabilität der Anknüpfungskriterien.....	185

(1) Anknüpfungskriterien	185
(2) Statutenkumulation	187
2. Bewertung auf Grundlage von Art. 6 Abs. 1 Rom II-VO.....	188
a) Fortführung der Interessenkollisionslösung.....	190
aa) Wortlaut, Systematik und Telos.....	191
bb) Rechtsetzungsgeschichte.....	191
b) Übergang zur Auswirkungslehre	193
aa) Wortlaut, Systematik und Telos.....	193
bb) Rechtsetzungsgeschichte.....	195
3. Stellungnahme.....	197
II. Ermittlung des anwendbaren Rechts	206
1. Grundsätze der Anknüpfung	206
a) Maßgeblichkeit des Werbemarktes.....	208
b) Differenzierung zwischen Werbemarkt und Absatzmarkt.....	210
c) Maßgeblichkeit des Absatzmarktes	211
d) Besondere Fallkonstellationen	212
aa) „Gran Canaria“-Fälle	212
bb) Kaffeefahrten ins Ausland	214
cc) Vertrieb an Bord.....	215
(1) Vergleich zur Kaffeefahrt	215
(2) Verhalten vor der Fahrt.....	216
(3) Internationaler Transit.....	216
dd) Sondervertrieb an im Inland stationierte ausländische Streitkräfte	220
e) Fallkonstellationen außerhalb der unmittelbaren Absatzförderung.....	221
f) Rechtsbruch.....	222
aa) Getrennte Anknüpfung des Rechtsbruchs.....	222
bb) Auf den lauterkeitsrechtlichen Anspruch anwendbares Recht	223
cc) Auf den Rechtsbruch anwendbares Recht	224
g) Ermittlung des anwendbaren Rechts nach der Auswirkungslehre.....	225
2. Multistate-Verstöße.....	227
a) Übersicht	227
aa) Terminologie.....	227
bb) Problematik	228

b)	Lösungsvorschläge.....	230
aa)	Tatbestandsimmanente Konkretisierung oder separate Begrenzung?	230
bb)	Subjektive oder objektive Begrenzungskriterien?	231
cc)	Quantitative und qualitative Begrenzungskriterien.....	233
dd)	Begrenzungskriterien	234
(1)	Tatsächliche Kenntnisnahme und Verbreitung des Kommunikationsmediums	234
(2)	Sprache.....	235
(3)	Art des Produkts.....	235
(4)	Umstände des Angebots und des Anbieters.....	237
(5)	Gezieltes Vorgehen gegen einen Wettbewerber	238
(6)	Einsatz eines Disclaimers.....	238
ee)	Zusammenfassung.....	239
c)	Durchführbarkeit der Lösungsvorschläge.....	239
aa)	Kollisionsrechtliche Lösung	240
(1)	Analoge Anwendung von Art. 6 Abs. 3 lit. b Rom II-VO.....	240
(2)	Anwendung der Spürbarkeitsschwelle	240
(3)	Offensichtlich unzureichende enge Verbindung.....	242
bb)	Kritik an einer kollisionsrechtlichen Lösung	242
cc)	Stellungnahme.....	243
(1)	Art. 6 Abs. 3 lit. b Rom II-VO analog	244
(2)	Spürbarkeitsschwelle	245
dd)	Schlussfolgerung.....	248
III.	Ergebnis	248
F.	Die Ausnahmeregelung in Art. 6 Abs. 2 Rom II-VO	249
I.	Anwendbarkeit.....	249
1.	„ <i>Ausschließliche</i> “ Beeinträchtigung eines bestimmten Wettbewerbers .	251
2.	Stellungnahme.....	252
3.	Erfasste Fallgruppen	253
a)	Weitere erfasste Fallgruppen	254
b)	Nicht erfasste Fallgruppen	254
II.	Anwendung.....	255
1.	Gemeinsamer gewöhnlicher Aufenthalt.....	256

2. Ort des Schadenseintritts.....	256
3. Offensichtlich engere Verbindung	258
III. Zulässigkeit einer Rechtswahl?	259
1. Argumente für eine Rechtswahl.....	260
2. Kritik an einer Rechtswahl.....	262
3. Stellungnahme.....	262
a) Systematische Gesichtspunkte	263
b) Teleologische Gesichtspunkte.....	263
c) Schlussfolgerung.....	264
IV. Ergebnis	264
Zusammenfassung der Ergebnisse	267
Verzeichnis der europäischen Rechtsakte und Internationalen Übereinkommen	269
Verzeichnis der Rechtsetzungsmaterialien.....	275
Literaturverzeichnis.....	281