

Europäische Hochschulschriften



Rechtswissenschaft

Patrick Hofmann

**Die Durchsetzung von Patentrechten
in der Volksrepublik China
und der Republik Korea**

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
A. Einführung in die Thematik	1
I. Vergleichbarkeit der untersuchten Länder	2
1. Geschichte und Kultur	2
2. Politik und Wirtschaft.....	4
3. Recht.....	6
a) Späte rechtliche Entwicklung.....	6
b) Trennung Verletzungs- und Nichtigkeitsverfahren.....	7
II. Aktuelle Relevanz.....	7
III. Gang der Untersuchung.....	9
B. Durchsetzungsvorschriften in völkerrechtlichen Verträgen	11
I. PVÜ; PatKooperationsvertrag.....	11
II. EU-DRL; NAFTA.....	11
III. TRIPs	12
1. Überblick über die Durchsetzungsvorschriften (Artt. 41-61 TRIPs) .	13
a) Allgemeine Vorschriften.....	13
b) Zivil- und Verwaltungsverfahren sowie Rechtsbehelfe	14
c) Einstweilige Maßnahmen.....	16
d) Verfahren bei Grenzmaßnahmen	16
e) Strafverfahren	17
2. DSU.....	18
C. Durchsetzung von Patentrechten in China	19
I. Gegenstand des Patentschutzes	19
II. Rechtsgeschichtliche Entwicklung.....	19
III. Rechtsquellen	21
IV. Besonderheiten Chinas.....	21
1. Erfordernis der territorialen Differenzierung.....	21
2. Umfang des Patentrechtsschutzes.....	22
3. Zweispuriges System der Rechtsdurchsetzung.....	23

V.	Zivil- und verwaltungsrechtlich relevante Patentverletzungshandlungen	23
1.	Unmittelbare Patentverletzung	23
a)	Herstellen	24
b)	Gebrauch	24
c)	Verkauf	25
d)	Anbieten zum Verkauf	25
e)	Import	26
f)	Verfahrenspatente	26
2.	Die mittelbare Patentverletzung	26
a)	Schutzumfang	27
b)	Vorliegen einer unmittelbaren Patentverletzung	28
3.	Strafrechtlich relevante Patentverletzungshandlungen	28
a)	Patentanmaßung	28
b)	Verrat von Staatsgeheimnissen	29
c)	§ 91 ZollVO	29
4.	Bestimmung des Schutzzumfangs	29
VI.	Anspruchsgrundlagen	32
1.	Unterlassung	32
2.	Beseitigung	33
3.	Vernichtung	33
4.	Schadensersatz	33
a)	Voraussetzungen	33
b)	Schadensberechnung	34
aa)	Verlust des Patentinhabers	34
bb)	Gewinn des Patentverletzers	35
cc)	Fiktive Lizenzgebühr	35
dd)	Freies richterliches Ermessen	35
ee)	Strafschadensersatz	36
c)	Ersatz immaterieller Schäden	36
VII.	Verfahren zur Patentrechtsdurchsetzung	37
1.	Zivilgerichtliches Verfahren	37
a)	Separates Verletzungs- und Nichtigkeitsverfahren	37
b)	Gerichtssystem	38
c)	Sachliche Zuständigkeit	39
d)	Örtliche Zuständigkeit	41
e)	Zuständigkeit für Patentsachen, die die nationale Verteidigung betreffen	42
f)	Aktiv- und Passivlegitimation	43
aa)	Aktivlegitimation	43

bb) Passivlegitimation	43
g) Vertretung der Parteien	43
h) Verfahrensablauf	44
i) Beweiserhebung	45
aa) Grundsatz: Beibringungsgrundsatz	45
bb) Ausnahme: Beweiserhebung durch das Volksgericht	46
cc) Beweislastumkehr bei Verfahrenspatenten	47
j) Durchschnittliche Verfahrensdauer	47
k) (Vorprozessuale) einstweilige Maßnahmen	48
l) Nichtigkeitsverfahren	50
2. Strafrechtliches Verfahren	51
3. Verwaltungsbehördliches Verfahren	52
a) Aufbau der Patentverwaltungsbehörden	52
b) Entscheidungskompetenzen	52
c) Örtliche Zuständigkeit	55
d) Antragsberechtigte	55
e) Verfahrensablauf	56
f) Beweiserhebung	57
g) Durchschnittliche Verfahrensdauer	58
h) Vollstreckung	59
4. Zollbehördliches Verfahren	59
a) Sachliche und örtliche Zuständigkeit	60
b) Antragsberechtigte	60
c) Verfahrensablauf	60
d) Potentielle Gegenmaßnahmen des Verletzers	62
VIII. TRIPs-Konformität Chinas	62
D. Durchsetzung von Patentrechten in Korea	65
I. Gegenstand des Patentschutzes	65
II. Rechtsgeschichtliche Entwicklung	66
III. Rechtsquellen	67
IV. Verletzungshandlungen	67
1. Unmittelbare Patentverletzung	67
a) Herstellen	67
b) Gebrauch	68
c) Weitere Verletzungshandlungen	68
2. Mittelbare Patentverletzung	68
a) Schutzzumfang	69
b) Vorliegen einer unmittelbaren Patentverletzung	69
3. Strafrechtlich relevante Patentverletzungshandlungen	70

4.	Bestimmung des Schutzzumfangs.....	71
V.	Anspruchsgrundlagen.....	72
1.	Unterlassung.....	73
2.	Herausgabe der ungerechtfertigten Bereicherung.....	73
3.	Vernichtung.....	73
4.	Schadensersatz.....	74
a)	Voraussetzungen.....	74
b)	Schadensberechnung.....	74
aa)	Verlust des Rechtsinhabers und Verletzergewinn.....	75
bb)	Fiktive Lizenzgebühr.....	76
cc)	Freies richterliches Ermessen.....	77
dd)	Strafschadensersatz.....	77
c)	Ersatz immaterieller Schäden.....	78
5.	Vorlage von Geschäftsunterlagen.....	78
VI.	Verfahren zur Patentrechtsdurchsetzung.....	80
1.	Zivilrechtliches Verfahren.....	80
a)	Separates Verletzungs- und Nichtigkeitsverfahren.....	80
b)	Gerichtssystem.....	81
c)	Sachliche Zuständigkeit.....	81
d)	Örtliche Zuständigkeit.....	82
e)	Aktiv- und Passivlegitimation.....	82
aa)	Aktivlegitimation.....	82
bb)	Passivlegitimation.....	82
f)	Vertretung der Parteien.....	83
g)	Abmahnung.....	83
h)	Verfahrensablauf und Rechtsmittel.....	83
i)	Beweiserhebung.....	84
aa)	Grundsatz: Beibringungsgrundsatz.....	85
bb)	Beweislastumkehr.....	86
j)	Durchschnittliche Verfahrensdauer.....	86
k)	Besonderheiten.....	87
aa)	Turnusmäßige Versetzung der Richter.....	87
bb)	Technische Mitarbeiter.....	87
l)	(Vorprozessuale) einstweilige Maßnahmen.....	88
m)	Nichtigkeitsverfahren.....	89
aa)	IPT.....	89
bb)	Patentgericht.....	90
(1)	Entstehungsgeschichtlicher Hintergrund.....	90
(2)	Zusammensetzung.....	91
(3)	Einführung eines technischen Richtersystems?.....	92

2. Strafrechtliches Verfahren	95
VII. TRIPs-Konformität Koreas	96
E. Defizite der Patentrechtsdurchsetzung in China.....	97
I. Rechtliche Defizite	97
1. Zivilgerichtsverfahren	97
a) Allgemeine Verfahrensdefizite	97
aa) Verlust einer gerichtlichen Instanz.....	98
bb) Hohe Anforderungen an Beweismittel	98
cc) Mangelnde Veröffentlichung von Gerichtsentscheidungen	99
dd) Qualifikation der Entscheidungsträger und Sach- verständigenauswahl	100
(1) Richter	100
(2) Auswahl der Sachverständigen	101
ee) Geringe Bedeutung einstweiliger Maßnahmen	102
b) Verletzungsverfahren	104
aa) Aussetzung bei Einleitung des Nichtigkeitsverfahrens	104
(1) Gesetzliche Grundlagen	104
(2) Gerichtliche und verwaltungsbehördliche Praxis	106
bb) Probleme im Rahmen der Schadensersatzberechnung	107
(1) Niedrige Schadensersatzsummen	107
(2) Uneinheitliche Berechnungsstandards.....	108
(3) Zusammengesetzte Erzeugnisse	109
c) Nichtigkeitsverfahren.....	109
aa) Unklare gesetzliche Regelung zur Rechtsnatur	110
bb) Einordnung als Verwaltungsverfahren	110
(1) Patentüberprüfungsausschuss als Klagegegner	111
(2) Zirkel der Klageerhebungen	111
(a) Grafik	113
(b) Beispielsfall Yu vs. Shandong Laiwu.....	113
2. Strafgerichtsverfahren	116
a) Keine strafrechtliche Relevanz von Patentverletzungs- handlungen.....	116
b) Hohe Schwellenwerte zur Begründung „ernsthafter Umstände“	117
3. Behördliches Verfahren	117
a) Mangelnde Verfahrensvorschriften	117
b) Mangelnde Weiterleitung an Strafverfolgungsbehörden	118
c) Mangelnder Sachverstand	118

d)	Mangelnde Durchsetzbarkeit behördlicher Entscheidungen	119
4.	Zollbehördliches Verfahren	119
a)	Mangelnde Überleitung an Strafverfolgungsbehörden	119
b)	Hohe Kostenlast	119
c)	Weitergabe patentverletzender Waren an soziale Einrichtungen	120
II.	Sozioökonomische Defizite	121
1.	Fehlende Erfahrung im Umgang mit Patenten	121
2.	Divergierendes Eigentumsverständnis	122
a)	Gesetzliches Eigentumsverständnis	122
b)	Konfuzianisch geprägtes Eigentumsverständnis	123
c)	Auswirkung des Konfuzianismus auf die Patentrechts- durchsetzung	124
3.	Fehlendes Unrechtsbewusstsein	125
a)	Hersteller	127
b)	Groß- und Einzelhändler	127
c)	Kunden	128
d)	Chinesische Gesellschaft	128
4.	Patentrecht als Mittel zur Steuerung der Wirtschaftspolitik	129
5.	Größe des Landes	130
6.	Protektionismus, mangelnde Ressourcen, Korruption	131
7.	Mangelnde Rechtsstaatlichkeit und fehlende gerichtliche Unabhängigkeit	134
8.	Diffuse Rechtssetzungsbefugnis	136
9.	Geschicktes Vorgehen der Patentverletzer	136
F.	Lösungsansätze zur verbesserten Durchsetzung von Patenten in China	139
I.	Lösungsansätze für rechtliche Defizite	139
1.	Zivilgerichtsverfahren	140
a)	Allgemeine Verfahrensdefizite	140
aa)	Erhalt der gerichtlichen Instanz	140
bb)	Legalisierung und Beglaubigung beweisbarer Dokumente	140
cc)	Verstärkte Veröffentlichung von Gerichts- entscheidungen	140
dd)	Qualifikation der Richter und Sachverständigen- auswahl	141
(1)	Richter	141
(2)	Auswahl der Sachverständigen	143
(3)	Technische Sachverständige und Fachberater	143

ee)	Stärkung einstweiliger Maßnahmen.....	144
b)	Verletzungsverfahren.....	145
aa)	Aussetzung bei Einleitung des Nichtigkeitsverfahrens	145
(1)	Lösungsansatz 1: Verfahrenszusammenführung.....	146
(2)	Lösungsansatz 2: Generelle Nichtaussetzung des Verfahrens.....	147
bb)	Schadensberechnung.....	148
(1)	Erhöhung der Schadensersatzsummen.....	148
(2)	Konkretisierung der Berechnungsstandards.....	150
(3)	Zusammengesetzte Erzeugnisse.....	152
(4)	Einführung von punitive damages?.....	152
cc)	Einführung eines Auskunfts- und Herausgabe- anspruchs.....	154
c)	Nichtigkeitsverfahren.....	155
aa)	Konkretisierung der unklaren gesetzlichen Grundlage.....	155
bb)	Bestimmung der Rechtsnatur des Nichtigkeits- verfahrens.....	155
(1)	Einordnung als Zivilverfahren.....	155
(2)	Einordnung als besonders ausgestaltetes Verwaltungsverfahren.....	157
(a)	Abschaffung des Patentüberprüfungs- ausschusses als Beklagte.....	158
(b)	Durchbrechung des „Zirkels der Klage- erhebungen“.....	158
(aa)	Erweiterung des gerichtlichen Prüfungsumfangs.....	159
(bb)	Einführung eines Patentgerichts.....	159
(cc)	Diskussion.....	159
(dd)	Ausgestaltung des Patentgerichts im Einzelnen.....	161
2.	Strafrechtliches Verfahren.....	163
a)	Erweiterung der Strafbarkeit auf Patentverletzungs- handlungen.....	163
b)	Herabsetzung der Schwellenwerte.....	163
3.	Behördliches Verfahren.....	164
a)	Abschaffung des behördlichen Verfahrens?.....	164
b)	Einführung von Verfahrensvorschriften; Erhöhung des Sachverstands.....	168
4.	Zollbehördliches Verfahren.....	169
a)	Schaffung klarer Verweisungsvorschriften.....	169

b)	Absenkung der Lagerkosten und der Sicherheitsleistung	170
c)	Ausschluss patentverletzender Waren vom Markt.....	170
II.	Lösungsansätze für sozioökonomische Defizite.....	171
1.	Stärkung des Bewusstseins zum Schutz von technischen Erfindungen	171
2.	Verbesserung der Gesetzgebungstechnik	173
3.	Einführung rechtsstaatlicher Grundsätze	175
4.	Wirtschaftspolitischer Umdenkungsprozess	175
5.	Förderung eigener F&E-Tätigkeit.....	176
6.	Ausländische Maßnahmen.....	182
a)	Allgemeine Maßnahmen zur Sensibilisierung/Aufklärung	183
b)	Maßnahmen auf WTO-Ebene/DSU	184
c)	Regionale Freihandelsabkommen	185
d)	Änderung der Unternehmensstrategie.....	186
G.	Zusammenfassung und Ausblick	187
I.	Zusammenfassung.....	187
II.	Ausblick	189
	Literaturverzeichnis	191
A.	Bücher und Aufsätze	191
B.	Vorträge und Interviews.....	214