

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| Vorwort | V |
| Verzeichnis der Autorinnen und Autoren | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| Literaturverzeichnis | XXV |
| Materialienverzeichnis | XXXV |

1. Teil: Firmenrecht

1. Kapitel: Grundlagen

| | |
|---|---|
| I. Drei Teilrevisionen des Firmenrechts bis 1. Januar 2017 | 2 |
| II. Firma, Geschäftsbezeichnung und Enseigne | 3 |
| III. Die Firma – Persönlichkeitsrecht, Vermögensrecht und/oder Immaterialgüterrecht? | 6 |
| IV. Inhaber von Firmenrechten | 7 |
| V. Historisch und sachlich bedingte Eigenheiten des Firmenrechts | 8 |

2. Kapitel: Bildung, Eintragung und Gebrauch von Firmen

| | |
|--|----|
| I. Grundsätze der Firmenbildung | 11 |
| 1. Firmenwahrheit und Firmenklarheit | 12 |
| 2. (Unveränderte) Firmenbildungsregeln bei Einzelunternehmen | 13 |
| 3. Neue einheitliche Firmenbildung bei allen Gesellschaftsfirmen | 14 |
| a) Grundsatz: Freie Bildung von Gesellschaftsfirmen | 14 |
| b) Rechtsformangabe als notwendiger Firmenzusatz | 15 |
| c) Freie Aufnahme, Verwendung und Beibehaltung von Familiennamen in der Firma von Gesellschaftsfirmen | 15 |
| 4. Besonderheiten bei Zweigniederlassungen | 17 |
| a) Zweigniederlassungen schweizerischer Unternehmen | 17 |
| b) Zweigniederlassungen ausländischer Unternehmen | 17 |
| 5. Kein Firmenschutz aber Namensschutz für einfache Gesellschaften | 19 |
| 6. Verbot unsittlicher, insbesondere täuschender oder wahrheitswidriger Firmen | 19 |
| a) Verbot unsittlicher Firmen im engeren Sinn | 19 |
| b) Verbot unsittlicher Firmen im weiteren Sinn: täuschende bzw. wahrheitswidrige Firmen | 19 |
| 7. Zulässigkeit von geografischen Bezeichnungen | 23 |
| a) Grundsatz | 24 |
| b) Sitzangaben in der Firma | 27 |

| | |
|--|----|
| c) Diskrepanz zwischen Firmenrecht, Marken- und «Swissness-Recht» | 28 |
| 8. Zulässigkeit von werbeähnlichen Zusätzen und Slogans | 28 |
| a) Allgemeines | 28 |
| b) Zulässigkeit von Slogans | 29 |
| c) Kombinationen von reklamehaften Bezeichnungen mit Sachbezeichnungen | 30 |
| 9. «Reine Sachbezeichnungen» | 30 |
| a) Grundsatz | 30 |
| b) Zur Praxis vor 1975 und zwischen 1975–1998 | 32 |
| c) Zulässigkeit von Kombinationen reiner Sachbezeichnungen mit geographischen Angaben | 33 |
| d) Wortschöpfungen und Fantasiebezeichnungen mit Sachassoziationen | 33 |
| e) Warnung: Von der Wahl beschreibender Firmen wird dringend abgeraten | 34 |
| 10. Übersetzungen und fremdsprachige Firmen | 35 |
| 11. Schreibweise und figurative Firmenelemente | 35 |
| 12. Buchstaben und Akronyme als Firmen | 37 |
| 13. Prüfung des Verbots identischer Firmen durch das EHRA | 37 |
| 14. Spezialgesetzliche Bestimmungen bezüglich Firmenbildung | 42 |
| a) Wappenschutzgesetz | 42 |
| b) Namen und Abkürzungen zwischenstaatlicher Organisationen | 44 |
| c) Rot-Kreuz-Gesetz | 45 |
| d) Bankengesetz | 45 |
| e) HFKG: «Bezeichnungsrecht» für Universität, Fachhochschule u.Ä. | 46 |
| f) Kollektivanlagengesetz | 46 |
| II. Änderung der tatsächlichen oder rechtlichen Verhältnisse und Firmenanpassung | 47 |
| 1. Anpassung der Firma bei Änderung des Firmenzwecks | 47 |
| 2. Änderung der Rechtsform | 48 |
| 3. Änderung der Firma wegen Verlegung des Firmensitzes oder aus anderen Gründen | 49 |
| 4. Gesetzliche oder behördliche Namensänderung | 50 |
| III. Verfahrensrechtliche Aspekte der Firmeneintragung und Firmenanpassung | 50 |
| 1. Vorprüfungsverfahren und Firmenrecherche | 50 |
| 2. Eintragungsverfahren und Zuteilung einer Identifikationsnummer | 51 |
| 3. Vernehmlassungsverfahren | 52 |
| 4. Verfahrensrechtliche Aspekte der Firmenanpassung | 52 |
| IV. Firmengebrauchsrecht und -pflicht | 53 |
| 1. Firmengebrauchsrecht und rechtsgeschäftliche Verfügungen betreffend Firmenbezeichnungen | 53 |
| 2. Firmengebrauchspflicht | 54 |

3. Kapitel: Der Rechtsschutz im Verwaltungsverfahren

| | |
|--|----|
| I. Kantonales Rechtsmittel gegen Entscheide der kantonalen Handelsregisterämter | 57 |
| II. Beschwerde gegen Verfügungen des EHRA an das Bundesverwaltungsgericht | 58 |
| III. Die Beschwerde in Zivilsachen an das Bundesgericht | 58 |
| IV. Keine Beschwerdemöglichkeit gegen die durch das EHRA elektronisch erfolgende Beanstandung eines kantonalen Handelsregistereintrags | 59 |
| V. Schriftlicher Einspruch (Registersperre) | 60 |
| VI. Wiedererwägungsgesuch | 61 |

4. Kapitel: Zivilrechtlicher Firmenschutz

| | |
|--|----|
| I. Firmenrechtlicher Schutz nur von <i>registrierten</i> Firmen und Firmenbestandteilen | 62 |
| II. Firmenrechtlicher Schutz nur bei <i>firmenmässigem</i> Gebrauch des verletzenden Kennzeichens? | 63 |
| 1. Probleme | 63 |
| a) Wann liegt ein firmenmässiger Gebrauch vor? | 63 |
| b) Je nach Anspruchsgrundlage unterschiedliche Zuständigkeit | 64 |
| c) Je nach Anspruchsgrundlage unterschiedlicher Schutzzumfang . . . | 64 |
| d) Je nach Anspruchsgrundlage unterschiedliche Priorität | 65 |
| e) Insbesondere: Unsicherheiten der lauterkeitsrechtlichen Anspruchsgrundlage | 65 |
| 2. Einfacher Lösungsansatz | 66 |
| III. Lauterkeitsrechtliche, namensrechtliche und markenrechtliche Anspruchsgrundlagen | 67 |
| IV. Beurteilung von Kollisionsfällen | 68 |
| 1. Welche Firma hat das ältere Recht (Priorität)? | 68 |
| a) Hinterlegungspriorität bei rein firmen- (und marken-)rechtlichen Kollisionen | 68 |
| b) Gebrauchspriorität im übrigen Kennzeichenrecht | 68 |
| c) Berührungspunkte zwischen Hinterlegungs- und Gebrauchspriorität | 69 |
| d) Ausnahme von der Priorität (Treu und Glauben) | 70 |
| e) Gebrauchs- oder Hinterlegungspriorität bei Domain-Namen? . . . | 70 |
| 2. Vereinheitlichter Umfang des Firmenschutzes bei Gesellschaftsfirmen (Art. 951 OR) | 71 |
| 3. Kein Branchenprinzip im Firmenrecht | 72 |
| 4. Beurteilung der Verwechslungsgefahr (Art. 956 i.V.m. Art. 946 und 951 OR) | 74 |
| a) Allgemeines zur firmenrechtlichen Verwechslungsgefahr | 74 |
| b) Bundesgerichtliche Rechtsprechung | 74 |

| | | |
|--------------------|---|------------|
| c) | Mittelbare/unmittelbare Verwechslungsgefahr und tatsächliche Verwechslungen | 75 |
| d) | Massgeblichkeit des Handelsregistereintrags | 75 |
| e) | Zeichenmässiger Schutzzumfang starker und schwacher Firmenbestandteile | 75 |
| f) | «Gesamteindruck» – Klang, Bild, Sinngehalt | 76 |
| g) | Fallgruppenweise», normativ-wertende Beurteilung der Verwechslungsgefahr | 79 |
| h) | Verwechslungsgefahr bei Einzelfirmen (Art. 946 OR) | 92 |
| i) | Verwechslungsgefahr bei Zweigniederlassungen | 93 |
| 5. | Die Beurteilung von Firmenkollisionen mitbeeinflussende Begleitumstände | 93 |
| a) | «Besondere» Strenge bei geographischer Nähe und/oder bei vorliegendem Wettbewerbsverhältnis | 93 |
| b) | Abstellen auf das Erinnerungsvermögen | 94 |
| c) | «Verkehrsdurchsetzung»: Stärkung des Firmenschutzes | 94 |
| d) | Verwirkung: Verlust des Firmenschutzes inter partes | 95 |
| e) | Keine Einrede älterer (und jüngerer) Drittfirmen und keine Akzeptanz der «Abstandstheorie» | 97 |
| 6. | Exkurs: Rufausbeutung anstelle einer Verwechslungsgefahr | 97 |
| V. | Prozessuale Aspekte des Firmenschutzes | 98 |
| 1. | Firmenrechtliche Ansprüche | 98 |
| a) | Leistungsklage | 98 |
| b) | Grundsätzlich keine Feststellung oder Einrede der Firmennichtigkeit | 98 |
| c) | Ausnahmsweise blosser Feststellung der Verletzung | 99 |
| d) | Schadenersatz | 100 |
| e) | Genugtuung | 100 |
| f) | Urteilspublikation | 100 |
| 2. | Ordentliches Verfahren: Kantonale, sachliche Zuständigkeit | 101 |
| 3. | Firmenschutz im summarischen Verfahren | 102 |
| a) | Vorsorgliche Massnahmen | 102 |
| b) | Rechtsschutz in klaren Fällen | 102 |
| 4. | Zivilrechtlicher Firmenschutz bei Verletzung von objektiven Vorschriften des Firmenrechts? | 103 |
| 5. | Beschwerde in Zivilsachen | 104 |
| 6. | Vergleichsweise Firmenabgrenzung und Schiedsverfahren? | 104 |
| VI. | Internationale Sachverhalte | 104 |
| 1. | Schutz schweizerischer Firmen gegen Verletzungen durch ausländische Firmen | 105 |
| 2. | Schutz von Zweigniederlassungen von Unternehmen mit Sitz im Ausland | 105 |
| 3. | Schutz ausländischer Handelsnamen | 105 |
| 5. Kapitel: | Firmenstrafrecht | 107 |

2. Teil: Der Schutz nicht registrierter Kennzeichen

1. Kapitel: Begriffliches und Vorbemerkungen

| | |
|---|-----|
| I. Marke, Ausstattung und Kennzeichen | 111 |
| II. Überblick über die Kennzeichenkategorien | 114 |
| III. Gründe für die unterbliebene Registrierung | 114 |

2. Kapitel: Allgemeines zum Rechtsschutz nicht registrierter Kennzeichen

| | |
|---|-----|
| I. Generelle Schutzverweigerung nicht registrierter Kennzeichen? | 116 |
| II. Vom Firmen- und Markenschutz generell ausgeschlossene Zeichen | 117 |
| 1. Ausschluss aus tatsächlichen Gründen | 117 |
| 2. Ausschluss aus rechtlichen Gründen | 117 |
| a) Grundsatz | 117 |
| b) Relativierung des Grundsatzes | 118 |
| 3. Zusammenfassung | 118 |
| III. Priorität und Schutz nicht registrierter Zeichen allgemein | 119 |
| 1. Vorbemerkungen | 119 |
| 2. Marken-, firmen-, namens- und lauterkeitsrechtliche Priorität | 120 |
| a) Kollisionen von nicht registrierten Kennzeichen mit Registerrechten | 120 |
| b) Prioritätsverlust aufgrund nachträglicher Registrierung als Marke oder Firma? | 122 |
| c) Kollisionen von nicht registrierten Kennzeichen unter sich | 122 |
| d) Priorität durchgesetzter Kennzeichen | 122 |
| 3. Schutz nicht registrierter, durchsetzungsfähiger Zeichen | 123 |
| 4. Zeichen im Entwurfs- und Eintragungsstadium | 125 |
| 5. Schutzzumfang nicht registrierter Kennzeichen | 125 |
| 6. Exkurs: Der Sonderfall sogenannter «Positionsmarken» | 126 |
| IV. Mögliche Anspruchsgrundlagen: Lauterkeits-, Urheberrechts- und/oder Namensschutz | 127 |
| 1. Allgemeines | 127 |
| 2. Lauterkeitsrechtlicher Schutz nicht registrierter Kennzeichen | 128 |
| a) Verwechslungsgefahr | 128 |
| b) Reine Rufausbeutung | 128 |
| 3. Urheberrechtlicher Schutz nicht registrierter Kennzeichen (Verweis) | 129 |
| 4. Namensrecht (Verweis) und Spezialgesetze | 130 |

3. Kapitel: Rechtsschutz nicht registrierter Zeichen im Einzelnen

| | |
|---|-----|
| I. Nicht registrierte Marken und Ausstattungen im Einzelnen | 132 |
| 1. Der Sonderfall der notorisch bekannten Marke | 132 |
| 2. Nicht registrierte Titel von Zeitschriften, Fernseh-, Radiosendungen etc. | 135 |
| 3. Telefonnummern, Frequenzen etc. | 136 |

| | |
|---|-----|
| 4. Verpackungs- und Produkteformen | 137 |
| a) Lauterkeitsrechtlicher Kennzeichenschutz und sklavische Nachahmung | 137 |
| b) Urheberrechtlicher Schutz | 138 |
| 5. Nicht als Marken oder Firmen registrierte Domain-Namen | 138 |
| a) Rein beschreibende Domain-Namen | 139 |
| b) Kennzeichnungskräftige – aber nicht registrierte – Domain-Namen | 140 |
| 6. Schriftzüge | 140 |
| 7. Farben und Farbkombinationen | 141 |
| 8. Klang- und bewegliche Bildzeichen | 142 |
| 9. Fiktive Charaktere: Comic- und Romanfiguren etc. | 143 |
| 10. Klang-, Tast- und Geruchszeichen | 145 |
| II. Zur Kennzeichnung verwendete Namen | 146 |
| 1. Namen von lebenden natürlichen und von juristischen Personen . . . | 146 |
| 2. Namen und Abbildungen verstorbener Persönlichkeiten | 147 |
| 3. Namen und Abbildungen historischer Persönlichkeiten | 150 |
| 4. Fiktive Namen | 151 |
| 5. Faktische Firmen und Namen einfacher Gesellschaften etc. | 151 |
| 6. Schutz von Geschäftsbezeichnungen, Enseignes und ausländischen Handelsnamen (Verweis) | 153 |
| III. Geographische Bezeichnungen (Verweis) | 153 |

3. Teil: Domain-Namen

1. Kapitel: Grundlagen

| | |
|---|-----|
| I. Begriff und Funktion | 156 |
| 1. Begriff des Domain-Namens | 156 |
| a) Begriff | 156 |
| b) Aufbau | 157 |
| 2. Funktion des Domain-Namens | 158 |
| a) Identifikation einer Website | 158 |
| b) Zuordnungsfunktion | 159 |
| II. Rechtsquellen | 160 |
| 1. Fernmelderechtliche Grundlagen | 161 |
| 2. Anwendung des Kennzeichenrechts | 163 |
| 3. Empfehlungen der Weltorganisation für Geistiges Eigentum | 164 |
| a) Empfehlungen im Rahmen des ersten und zweiten Domain Name Process | 164 |
| b) Gemeinsame Empfehlungen der WIPO und des Pariser Verbands | 165 |
| III. Organisation und Vergabegrundsätze | 166 |
| 1. Internationale Organisation | 166 |
| 2. Verwaltung der Domain-Namen in der Schweiz | 167 |

| | |
|--|-----|
| a) Zuständigkeit von SWITCH | 167 |
| b) Vergabegrundsätze | 167 |
| 3. Rechtsnatur der Inhaberschaft an einem Domain-Namen | 169 |

2. Kapitel: Die Verletzung fremder Kennzeichenrechte durch Domain-Namen

| | |
|--|-----|
| I. Herbeiführung einer Verwechslungsgefahr | 171 |
| 1. Abgrenzung von Verwechslungsgefahr und Rufausbeutung | 171 |
| 2. Anspruchsgrundlagen | 173 |
| 3. Einzelfragen | 175 |
| a) Zeichenähnlichkeit | 175 |
| b) Verwechslungsgefahr | 177 |
| c) Gebrauch im Verkehr | 180 |
| II. Rufausbeutung | 183 |
| 1. Berühmte Marke | 183 |
| 2. Andere Zeichen | 183 |
| III. Behinderung | 185 |
| 1. Behinderung eines anderen Kennzeicheninhabers | 185 |
| a) Namensrecht | 185 |
| b) Lauterkeitsrecht | 186 |
| 2. Behinderung durch die Registrierung von gemeinfreien Begriffen? . . | 187 |
| IV. Priorität und Gleichnamigkeit | 189 |
| 1. Priorität | 189 |
| 2. Gleichnamigkeit | 190 |
| a) Bei Verwechslungsgefahr | 190 |
| b) Bei Behinderung | 191 |

3. Kapitel: Der Schutz des Domain-Namens

| | |
|---|-----|
| I. Schutz eines gleichlautenden Zeichens als Marke, Firma oder Name . . . | 193 |
| 1. Gemeinsame Aspekte | 193 |
| 2. Schutzzoraussetzungen | 194 |
| a) Eintragungsfähigkeit als Firma | 194 |
| b) Eintragungsfähigkeit als Marke | 194 |
| c) Entstehung eines Namensrechts | 196 |
| II. Lauterkeitsrechtlicher Schutz des Domain-Namens | 196 |

4. Kapitel: Sonderprobleme aufgrund der Globalität des Internets

| | |
|--|-----|
| I. Überblick über die betroffenen Problemkreise | 198 |
| 1. Gerichtliche Zuständigkeit und anwendbares Recht – Einzelfragen . . | 198 |
| a) Internationale Sachverhalte | 198 |
| b) Bedeutung des Bezugs zur Schweiz | 199 |
| 2. Materielles Kennzeichenrecht | 200 |
| a) Rechtsbegründender und rechtserhaltender Gebrauch | 200 |

| | |
|---|-----|
| b) Rechtsverletzender Gebrauch | 201 |
| II. Gebrauch des Domain-Namens in einem bestimmten Gebiet | 201 |
| 5. Kapitel: Rechtsschutz | |
| I. Im Allgemeinen | 204 |
| II. Anspruch auf Löschung oder Übertragung eines Domain-Namens | 205 |
| 1. Beseitigungsanspruch | 205 |
| a) Bei Verwechslungsgefahr oder Rufausbeutung | 205 |
| b) Bei Behinderung | 207 |
| 2. Schadenersatz | 207 |
| 3. Gewinnherausgabe | 208 |
| 4. Vorsorgliche Massnahmen | 209 |
| 5. Vollzug der Löschung oder Übertragung | 210 |
| III. Alternative Streitbeilegung | 210 |
| 1. Auf internationaler Ebene | 210 |
| 2. In der Schweiz | 211 |
| 4. Teil: International Nonproprietary Names (INN) | |
| 1. Kapitel: Grundlagen | |
| I. Begriff und Funktion | 214 |
| 1. Begriff des INN | 214 |
| 2. Funktion des INN | 215 |
| a) Vereinheitlichungs-und Kommunikationsinstrument | 215 |
| b) Hinweis auf die pharmakologische Klasse | 215 |
| c) Sicherstellung der öffentlichen Gesundheit | 216 |
| II. Rechtsquellen und Rechtsnatur | 216 |
| 1. Rechtsquellen | 216 |
| a) Internationale Rechtsquellen | 216 |
| b) Nationale Rechtsquellen | 217 |
| 2. Rechtsnatur | 217 |
| a) Beurteilung nach internationalem Recht | 217 |
| b) Beurteilung nach nationalem Recht | 217 |
| III. Organisation und Vergabegrundsätze | 218 |
| 1. Organisation – Der Weg zum empfohlenen INN | 218 |
| 2. Vergabegrundsätze | 218 |
| 2. Kapitel: INN und Markenrecht | |
| I. Eintragung von Marken, die einen INN (oder einen Bestandteil davon) enthalten | 220 |
| 1. Vorgaben der WHO | 220 |
| 2. Eintragungspraxis in der Schweiz | 221 |

| | |
|--|-----|
| II. Konflikte zwischen Marken, die INN (oder Bestandteile davon) enthalten | 223 |
| 1. Allgemeines | 223 |
| 2. Beurteilung der Verwechslungsgefahr | 223 |
| III. Zusammenfassung | 225 |

3. Kapitel: Folgen der Verwendung unzutreffender oder irreführender INN

| | |
|---|-----|
| I. Ansprüche aus unlauterem Wettbewerb | 226 |
| 1. Ansprüche aus der Verletzung des Wahrheits- und Klarheitsgebotes | 226 |
| 2. Ansprüche aus lauterkeitsrechtlichem Kennzeichenschutz | 227 |
| II. Regulatorische Sanktionen | 228 |
| 1. Weiter Begriff der Irreführung im regulatorischen Kontext | 228 |
| 2. Verwendung irreführender INN in der Fachwerbung | 228 |
| 3. Verwendung irreführender INN in der Arzneimittelkennzeichnung | 229 |

| | |
|--|-----|
| 4. Kapitel: Notwendigkeit eines INN-Gesetzes? | 231 |
|--|-----|

5. Teil: Die Verantwortlichkeitsmarke gemäss Edelmetallkontrollgesetz

1. Kapitel: Grundlagen

| | |
|--|-----|
| I. Begriff und Funktion der Verantwortlichkeitsmarke | 234 |
| II. Zweck und System der Edelmetallkontrolle | 235 |
| III. Gesetzliche Grundlagen | 235 |
| 1. Allgemeines und Verhältnis zu UWG und MSchG | 235 |
| 2. Völkerrechtliche Konventionen | 236 |
| IV. Zentralamt für Edelmetallkontrolle und Kontrollämter | 238 |
| V. Registrierung der Verantwortlichkeitsmarke | 239 |
| 1. Beschaffenheit der Verantwortlichkeitsmarke | 239 |
| 2. Anmeldung | 240 |
| 3. Eintragung | 240 |
| a) Voraussetzungen und Ausschlussgründe der Eintragung | 240 |
| b) Wirkungen der Eintragung | 241 |
| VI. Verwendung der Verantwortlichkeitsmarke | 242 |
| 1. Kennzeichnungspflicht | 242 |
| 2. Strafrechtliche Sanktionen | 243 |
| 3. Verwendung der Eintragungsurkunde | 243 |

2. Kapitel: Der Schutz der Verantwortlichkeitsmarke

| | |
|-------------------------------|-----|
| I. Strafbestimmungen | 245 |
| II. Zivilrechtliche Ansprüche | 245 |

| | |
|---------------------|-----|
| Sachregister | 247 |
|---------------------|-----|