

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis   | 13 |
| Kapitel 1: Einführung und Gang der Untersuchung   | 15 |
| A. Begriff und Funktionen von Domains   | 15 |
| I. Begriff  | 16 |
| II. Die Adressfunktion einer Domain   | 17 |
| III. Die Domain als Vermögenswert   | 18 |
| B. Der Technische Hintergrund einer Domainregistrierung   | 18 |
| I. Die Internet-Protokoll-Adresse (IP-Adresse)  | 18 |
| II. Das Domain-Name-System  | 19 |
| C. Der Ablauf eines Registrierungsverfahrens für.de – Domains   | 20 |
| I. Die DENIC eG   | 20 |
| II. Anwendung des Prioritätsgrundsatzes   | 21 |
| D. Praktische Bedeutung und Gang der Untersuchung   | 21 |
| I. Praktische Bedeutung   | 21 |
| II. Gang der Untersuchung   | 21 |
| Kapitel 2: Die Rechtsqualität einer Internetdomain  | 23 |
| A. Die Domain als originäres Eigentum   | 23 |
| I. Die Domain als absolutes Recht   | 23 |
| 1. Die technische Ausschließlichkeit als Hinweis auf die<br>Rechtsnatur der Domain als absolutes Recht                  | 23 |
| 2. Die Domain als Recht sonstiges Recht im Sinne des § 823<br>Abs. 1 BGB beziehungsweise als Rechtsinstitut sui generis | 26 |
| 3. Zwischenergebnis   | 27 |
| II. Schutz des Nutzungsrechts an der Domain als originäres Eigentum   | 28 |
| B. Eigentumsschutz durch Erstreckung  | 29 |
| I. Markenrechtlicher Eigentumsschutz  | 29 |
| 1. Markenschutz der Second-Level-Domain   | 30 |
| 2. Markenschutz der Domain  | 31 |
| 3. Markenschutz durch Eintragung in das Markenregister  | 31 |
| a) Markenschutz durch Benutzung im geschäftlichen Verkehr<br>kraft Verkehrsgeltung                                      | 32 |
| b) Schutz als Unternehmenskennzeichen oder Werktitel  | 33 |

|  |        |
|--|--------|
| II. Schutz der Domain als Teil eines eingerichteten und ausgeübten<br>Gewerbebetriebs                                    | 35     |
| C. Zwischenergebnis  | 35     |
| <br>Kapitel 3: Mögliche Rechtsverletzungen durch die Verwendung von<br>Domains   | <br>37 |
| A. Marken- und Kennzeichenrechtsverletzung   | 37     |
| I. Benutzung im geschäftlichen Verkehr   | 37     |
| 1. Handeln im geschäftlichen Verkehr   | 37     |
| 2. Kennzeichenmäßige Benutzung   | 38     |
| II. Verwechslungsgefahr  | 39     |
| 1. Zeichenidentität und -ähnlichkeit   | 40     |
| 2. Waren- und Dienstleistungsähnlichkeit/Branchennähe  | 41     |
| III. Kein prioritätsälterer Schutz der Domain  | 42     |
| B. Verletzung von Namensrechten  | 42     |
| I. Unterscheidungskraft des Namens   | 42     |
| II. Namensleugnung oder Namensanmaßung   | 43     |
| 1. Unberechtigter Namensgebrauch   | 43     |
| 2. Gleichnamigkeit   | 44     |
| 3. Interessenverletzung  | 45     |
| C. Wettbewerbsverstöße   | 46     |
| I. Domain-Grabbing/Cybersquatting  | 46     |
| II. Domain-Backorder-Systeme   | 47     |
| III. Tippfehlerdomains   | 47     |
| IV. Umlautdomains  | 48     |
| V. Irreführende Domainbezeichnung  | 49     |
| <br>Kapitel 4: Lösungsanspruch und Übertragungsanspruch als mögliche<br>Rechtsfolgen bei unberechtigter Domainverwendung | <br>50 |
| A. Der Domainlöschungsanspruch   | 50     |
| I. Der markenrechtliche Lösungsanspruch  | 50     |
| 1. Anspruchsgrundlage  | 50     |
| 2. Voraussetzungen des markenrechtlichen Lösungsanspruchs  | 51     |
| 3. Darstellung der bisherigen instanzgerichtlichen<br>Rechtsprechung zum markenrechtlichen Lösungsanspruch               | 52     |
| 4. Die höchstrichterliche Rechtsprechung zum<br>kennzeichenrechtlichen Lösungsanspruch                                   | 54     |
| a) Die „Euro Telekom“-Entscheidung des BGH   | 54     |
| b) Die „Metrosex“-Entscheidung des BGH   | 55     |

|      |  |    |
|------|--|----|
| c)   | Die „ahd.de“-Entscheidung des BGH  | 56 |
| d)   | Der Beschluss des BVerfG zu „ad-acta.de“   | 56 |
| e)   | Die Entscheidung des Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR) zur Eigentumsfähigkeit von Internetdomains | 58 |
| f)   | Zwischenergebnis   | 59 |
| 5.   | Bewertung des kennzeichenrechtlichen Domainlöschungsanspruchs aus verfassungsrechtlicher Sicht                     | 59 |
| a)   | Verstoß gegen Art. 14 Abs. 1 GG  | 59 |
| aa)  | Schutzbereich  | 60 |
| bb)  | Eingriff durch Regelungen des MarkenG  | 60 |
| (1)  | Regelungen des MarkenG als Inhalts- und Schrankenbestimmung oder Enteignung  | 61 |
| (2)  | Zwischenergebnis   | 63 |
| cc)  | Verfassungsrechtliche Rechtfertigung   | 63 |
| (1)  | Gesetz im Sinne des Art. 14 Abs. 1 S. 2 GG   | 63 |
| (2)  | Legitimes Regelungsziel  | 65 |
| (3)  | Erforderlichkeit eines kennzeichenrechtlichen Löschungsanspruchs   | 66 |
| (a)  | Hinweis auf einer vorgeschalteten Website  | 66 |
| (b)  | Unterlassungsanspruch als milderes Mittel  | 67 |
| (4)  | Verhältnismäßigkeit des markenrechtlichen Domainlöschungsanspruchs   | 68 |
| (a)  | Verwechslungsfälle   | 68 |
| (b)  | Nutzungsänderung oder Nutzungsaufnahme nach Abmahnung beziehungsweise Klage  | 70 |
| (aa) | Analoge Anwendung der §§ 49, 55 MarkenG  | 71 |
| (bb) | Kritik an einer Analogie zu §§ 49, 55 MarkenG  | 72 |
| (c)  | Domain-Grabbing  | 78 |
| (d)  | Bekannte Marken oder geschäftliche Bezeichnungen   | 81 |
| (aa) | Bekanntes Kennzeichen  | 81 |
| (bb) | Unlautere Rufausbeutung oder Verwässerung  | 82 |
| (cc) | Verhältnismäßigkeit des kennzeichenrechtlichen Domainlöschungsanspruchs  | 84 |
| b)   | Zwischenergebnis   | 84 |
| 6.   | Bewertung des kennzeichenrechtlichen Domainlöschungsanspruchs aus zivilrechtlicher Sicht                           | 86 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| a)   | Reichweite des Domainlöschungsanspruch als Beseitigungsanspruch                  | 86  |
| b)   | Erforderlichkeit des Löschungsanspruchs  | 88  |
| c)   | Kausalität zwischen Verletzungshandlung und tatsächlicher Verletzung             | 88  |
| 7.   | Zwischenergebnis   | 90  |
| II.  | Der namensrechtliche Domainlöschungsanspruch                                     | 91  |
| 1.   | Anwendungsbereich des namensrechtlichen Löschungsanspruchs                       | 91  |
| 2.   | Unbefugte Namensanmaßung   | 93  |
| 3.   | Interessenabwägung   | 93  |
| a)   | Domainregistrierung als erster Schritt der Benutzung als Unternehmenskennzeichen | 94  |
| b)   | Entstehung des Kennzeichen- bzw. Namensrechts nach Domainregistrierung           | 96  |
| III. | Der wettbewerbsrechtliche Domainlöschungsanspruch                                | 99  |
| 1.   | Anwendungsbereich des wettbewerbsrechtlichen Domainlöschungsanspruchs            | 99  |
| a)   | Anwendung des Wettbewerbsrechts nach der Rechtsprechung des BGH                  | 99  |
| b)   | Verhältnis der Vorschriften nach der UWG-Novelle 2008                            | 101 |
| c)   | Praktische Konsequenzen  | 103 |
| 2.   | Gezielte Behinderung oder Irreführung  | 104 |
| a)   | Domain-Grabbing  | 104 |
| b)   | Irreführung durch Begründung einer Verwechslungsgefahr                           | 105 |
| aa)  | Irreführung durch Registrierung und Benutzung einer Domain                       | 105 |
| bb)  | Praktische Konsequenzen  | 108 |
| IV.  | Zwischenergebnis   | 109 |
| B.   | Der Domainübertragungsanspruch   | 110 |
| I.   | Darstellung der Rechtsprechung zum Übertragungsanspruch                          | 111 |
| 1.   | Die Rechtsprechung der Instanzgerichte bis zum Jahr 2002                         | 111 |
| a)   | Die „krupp.de“ – Entscheidung des OLG Hamm                                       | 111 |
| b)   | Die „shell.de“ – Entscheidung des OLG München                                    | 112 |
| 2.   | Die „shell.de“ – Entscheidung des BGH  | 113 |
| II.  | Praktisches Bedürfnis für das Bestehen eines Übertragungsanspruchs               | 114 |
| 1.   | Andere Interessenlage als bei klassischer Kennzeichenstreitigkeit                | 114 |
| 2.   | Unzureichende Absicherung durch den Dispute-Eintrag                              | 115 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| a)   | Blockierung durch bestehenden Dispute-Eintrag                                  | 116 |
| b)   | Missbräuchliche Blockierung des Dispute-Eintrags                               | 117 |
| c)   | Dispute-Eintrag als Angebot der DENIC  | 118 |
| d)   | Kein Dispute-Eintrag bei Vergabestellen für andere Top-Level-Domains           | 119 |
| 3.   | Fehlende rechtliche Grundlage für eine faktische Direktübertragung             | 121 |
| 4.   | Faktische Monopolstellung der DENIC  | 122 |
| a)   | Gleichartigen Unternehmen üblicherweise zugänglicher Geschäftsverkehr          | 123 |
| b)   | Behinderung  | 124 |
| c)   | Sachliche Rechtfertigung der Behinderung                                       | 124 |
| 5.   | Übertragungsanspruch im ADR-Verfahren  | 126 |
| a)   | Übertragungsanspruch nach Art. 22 Abs. 11 VO (EG) Nr. 874/2004                 | 127 |
| b)   | Bindungswirkung der Entscheidungen im ADR-Verfahren                            | 128 |
| c)   | Zuständigkeit deutscher Gerichte   | 128 |
| d)   | Anwendbares Recht  | 130 |
| e)   | Rechtsfolgen nach deutschem Recht  | 131 |
| f)   | Leerlauf der Verordnung  | 133 |
| 6.   | Übertragungsanspruch in anderen EU-Mitgliedsstaaten                            | 134 |
| 7.   | Zwischenergebnis   | 136 |
| III. | Rechtsgrundlagen für einen Übertragungsanspruch                                | 137 |
| 1.   | Eingriffskondiktion nach § 812 Abs. 1 S. 1 Alt. 2 BGB                          | 137 |
| a)   | Rechtsprechung des BGH   | 137 |
| b)   | Meinungsstand in der Literatur   | 138 |
| aa)  | Ablehnung der Eingriffskondiktion als Rechtsgrundlage                          | 138 |
| bb)  | Eingriffskondiktion als Rechtsgrundlage eines Domainübertragungsanspruchs      | 139 |
| c)   | Stellungnahme  | 140 |
| aa)  | Eingriff in den Zuweisungsgehalt des verletzten Kennzeichen- bzw. Namensrechts | 140 |
| bb)  | Domain als Bereicherungsgegenstand   | 142 |
| 2.   | Angemessene Eigengeschäftsführung nach § 687 Abs. 2 BGB                        | 144 |
| a)   | Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur                                  | 145 |
| b)   | Die Voraussetzungen eines Anspruchs aus angemessener Eigengeschäftsführung     | 146 |
| aa)  | Vorliegen eines objektiv fremden Geschäfts                                     | 146 |
| bb)  | Kenntnis der fehlenden Berechtigung  | 149 |

|   |         |
|---|---------|
| c) Herausgabe des aus der Geschäftsführung „Erlangten“  | 151     |
| 3. Schadensersatzanspruch nach § 823 Abs. 1 BGB bzw. §§ 14 Abs. 6, 15 Abs. 5 MarkenG  | 153     |
| a) Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur  | 153     |
| b) Domainregistrierung durch einen Dritten als Schaden des Kennzeicheninhabers  | 156     |
| c) Besserstellung des Kennzeicheninhabers als Teil des Schadensersatzes   | 157     |
| d) Hinreichende Wahrscheinlichkeit der Domainregistrierung durch den Kennzeicheninhaber   | 158     |
| 4. Analoge Anwendung des Grundbuchberichtigungsanspruchs (§ 894 BGB), des Patentvindikationsanspruchs (§ 8 S. 2 PatG) und des markenrechtlichen Übertragungsanspruchs (§§ 11, 17 MarkenG) | 161     |
| a) Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur  | 161     |
| b) Regelungslücke   | 162     |
| 5. Zwischenergebnis   | 164     |
| <br>Kapitel 5: Zusammenfassung und Ausblick   | <br>166 |
| A. Zusammenfassung  | 166     |
| B. Ausblick   | 170     |
| <br>Literaturverzeichnis  | <br>173 |
| <br>Stichwortverzeichnis  | <br>181 |