

Österreichische Blätter für

GEWERBLICHEN RECHTSSCHUTZ UND URHEBERRECHT

ÖB1

Herausgeber Österreichische Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz
und Urheberrecht

Redaktion Rainer Beetz, Reinhard Hinger, Christian Schumacher
Ständige fachliche Mitarbeit Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig

Juli 2018

4a

145 – 204

Lothar Wiltschek zum 70. Geburtstag

Mit Beiträgen von

- Daniel Alge ➔ 148
Walter Barfuß ➔ 149
Rainer Beetz ➔ 150
Silke Graf ➔ 155
Irmgard Griss ➔ 156
Christian Handig ➔ 157
Christian Hauer ➔ 158
Reinhard Hinger ➔ 159
Walter Holzer ➔ 164
Michael Horak ➔ 172
Gerhard Jelinek ➔ 173
Gottfried Korn ➔ 174
Guido Kucsko ➔ 176
Katharina Majchrzak ➔ 177
Heinz Mayer ➔ 181
Gottfried Musger ➔ 182
Alfred J. Noll ➔ 183
David Plasser ➔ 184
Ernst Ploil ➔ 189
Christof Pöchlhacker und Lutz Riede ➔ 189
Lucas Prunbauer ➔ 190
Marcella Prunbauer-Glaser ➔ 191
Christian Schumacher ➔ 192
Hannes Seidelberger ➔ 197
Helmut Sonn ➔ 198
Hellwig Torggler ➔ 200
Manfred Vogel ➔ 201

Festheft

→ Editorial 145
Lothar Wiltschek zum 70. Geburtstag!
Von Heinz Korntner und dem MANZ-Team

Beiträge

→ Erfindung und Sprache – das Streben nach mehr (fachmännischer) Kompetenz in der Äquivalenz 148
Von Daniel Alge

→ „Urheberrecht“ und „Normenwesen“: Eine „mystisch“ gewordene Begegnung 149
Von Walter Barfuß

→ Ka=Na – das neue Bicalutamid? 150
Von Rainer Beetz

→ Der stetige Wandel 155
Von Silke Graf

→ Das Lauterkeitsrecht – ein Richter- und Anwaltsrecht 156
Von Irmgard Griss

→ Graffitis auf „Leiberln“ und „Häferln“ 157
Von Christian Handig

→ Lebensmittelkennzeichnung und mündiger Verbraucher 158
Von Christian Hauer

→ Die Flut nützen 159
Von Reinhard Hinger

→ Marcel Duchamp und *sein* geistiges Eigentum 164
Von Walter Holzer

→ Das Kreuz mit der internationalen Zuständigkeit im Immaterialgüterrecht 172
Von Michael Horak

→ Von Hoppalas zur Augenhöhe 173
Von Gerhard Jelinek

→ Urteilsveröffentlichung und „Rechtsschutzbedürfnis“ 174
Von Gottfried Korn

→ Konvergenz mit Stil 176
Von Guido Kucsko

→ Der „Champagner“ in der jüngsten EuGH-Judikatur 177
Von Katharina Majchrzak

→ Die Verfassung ist kein Lesebuch. 181
Von Heinz Mayer

→ Tempora mutantur	182
<i>Von Gottfried Musger</i>	
→ Der Anachronismus der Lauterkeit	183
<i>Von Alfred J. Noll</i>	
→ Ein Reisebericht: BIRPI knapp versäumt, Einheitliches Patentgericht schon in Sicht	184
<i>Von David Plasser</i>	
→ Wer darf das Zeichen <i>Long</i> verwenden?	189
<i>Von Ernst Ploil</i>	
→ Planmäßiges Ausspannen von Arbeitnehmern in der Unternehmenskrise	189
<i>Von Christof Pöchlhacker und Lutz Riede</i>	
→ Rechtsgebühr beim Abschluss von gerichtlichen oder außergerichtlichen Vergleichen	190
<i>Von Lucas Prunbauer</i>	
→ Wie nahe darf man sich – nach dem UWG – kommen?	191
<i>Von Marcella Prunbauer-Glaser</i>	
→ „Nicht unerhebliche“ Irreführung und Kennzeichenbeeinträchtigung	192
<i>Von Christian Schumacher</i>	
→ Wiltschek und das UWG	197
<i>Von Hannes Seidelberger</i>	
→ Abstufung bei der Erfindervergütung von Dienstnehmern	198
<i>Von Helmut Sonn</i>	
→ Wettbewerbsrecht und gesellschaftsrechtliche Wettbewerbsverbote	200
<i>Von Hellwig Torggler</i>	
→ Einzelfallentscheidung und Rechtssicherheit – ein Widerspruch?	201
<i>Von Manfred Vogel</i>	

Standards

→ Impressum	145
→ Die Autoren dieses Heftes	202

Österreichische Blätter für

GEWERBLICHEN RECHTSSCHUTZ UND URHEBERRECHT

ÖB1

Herausgeber Österreichische Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz
und Urheberrecht

Chefredakteur Christian Schumacher

Redaktion Rainer Beetz, Reinhard Hinger

Ständige fachliche Mitarbeit Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig

Juli 2018

04

205 – 252

Lebensmittel im Lauterkeits- und Markenrecht

**Blickfangjudikatur und der mündige Verbraucher im
Lebensmittelrecht** *Andreas Natterer und Iliyana Sirakova* ☎ 208

Markenrecht und Dual-Quality
Barbara Kuchar ☎ 214

Beitrag

**BKA/BWB: Leitfaden zur Transaktionswert-Schwelle für
Zusammenschlüsse** *Dieter Hauck* ☎ 217

Aktuelle Entwicklungen

EU-Rechtsentwicklung ☎ 222

Rechtsprechung des EuGH/EuG in EUIPO-Verfahren ☎ 224

Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ☎ 228

Rechtsprechung des OLG Wien in Registerverfahren ☎ 230

Leitsätze

Nr 22 – 26 ☎ 231

Rechtsprechung

**Einkaufszentrum Verkaufsfläche – Beweislast beim Vorwurf
des Rechtsbruchs** *Martina Grama* ☎ 235

Mozartkugeln – Vertrieb ähnlich verpackter Mozartkugeln
Dominik Hofmarcher ☎ 238

Doceram – kein Musterschutz bei technischer Bedingtheit
Bernd Terlitzka ☎ 241

Durchführungsverbot – Zeitpunkt Zusammenschluss-Durchführung
Raoul Hoffer ☎ 244

**Klausel Amazon – Urheberrecht an Inhalten auf Website des
Versandhändlers** *Christian Handig* ☎ 249

→ Editorial 205
Entwürfe für einen heißen Sommer
Von Christian Schumacher

Schwerpunkt Lebensmittel im Lauterkeits- und Markenrecht

→ Blickfangjudikatur und der mündige Verbraucher im Lebensmittelrecht 208
sowie zum EuGH-Urteil „Himbeer-Vanille-Abenteurer“

Ein Lebensmittel muss nach Unionsrecht eine lange Liste an Pflichtinformationen tragen, damit der „normal informierte, angemessen aufmerksame und verständige Durchschnittsverbraucher“ eine aufgeklärte Kaufentscheidung treffen kann. Anders als nach der Judikatur des EuGH liest derselbe Verbraucher nach österr Rsp diese Informationen aber gar nicht, weil alleinig blickfangartig angebrachte Teile der Aufmachung seinen Eindruck allein bestimmen. Das Spannende: Österr Gerichte begründen diese Sichtweise mit der offensichtlich anders lautenden EuGH-Judikatur.

Von Andreas Natterer und Iliyana Sirakova

→ Markenrecht und Dual-Quality 214
Die Pläne der EU zur Bekämpfung der Nutella®-Kränkung

Haben die Markeninhaber in der Vergangenheit Marken dazu verwendet, um Konsumenten, vor allem jene in den Visegrád-Staaten, über die Qualität ihrer Produkte zu täuschen? Die Kommission will das nicht ausschließen. Aber: Wie messbar ist (guter) Geschmack und was bedeutet dies für die Handlungsfreiheit von Markeninhabern?

Von Barbara Kuchar

Beitrag

→ BKA/BWB: Leitfaden zur Transaktionswert-Schwelle für Zusammenschlüsse – im Konsultationsverfahren 217

Die deutsche und die österreichische Wettbewerbsbehörde haben sich bemüht, die Anwendung eines unklaren Gesetzestextes zu erleichtern. Sie konnten nicht alle Fragen beantworten und haben ein paar neue aufgeworfen.

Von Dieter Hauck

Aktuelle Entwicklungen

→ EU-Rechtsentwicklung 222

Jüngste Entscheidungen des EuGH, anhängige Vorabentscheidungsverfahren und Gesetzgebungsinitiativen

Von Astrid Ablasser-Neuher, Rainer Beetz, Christian Handig, Dominik Hofmarcher und Christian Schumacher

→ Rechtsprechung des EuGH und EuG in EUIPO-Verfahren 224

Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken und Gemeinschaftsgeschmacksmustern im Instanzenzug vom EUIPO

Von Christoph Bartos und Katharina Majchrzak

→ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts 228

Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA

Von Matthias Brunner

→ Nationale Gesetzgebungsverfahren 229

Aktuelle nationale Begutachtungsverfahren

Von Christian Handig

→ Rechtsprechung des OLG Wien zu patentamtlichen Entscheidungen 230

Neue Entscheidungen des OLG Wien in Registerverfahren im Instanzenzug vom Österreichischen Patentamt

Von David Plasser und Rainer Beetz

ÖBI-Leitsätze

→ ÖBI-Leitsätze 2018/22–26	231
OGH 23. 1. 2018, 4 Ob 198/17 x, zuerst berichtet	231
<i>Anmerkung von Reinhard Hinger</i>	
EuG 24. 1. 2018, T-69/17, Fack Ju Göhte	231
<i>Anmerkung von Bernd Terlitzka</i>	
EuGH 20. 12. 2017, C-291/16, Schweppes	232
<i>Anmerkung von Reinhard Hinger</i>	
OLG Wien 11. 12. 2017, 133 R 107/17 h, Babytrage	233
<i>Anmerkung von Rainer Beetz</i>	
BGH 30. 3. 2017, I ZR 19/16, Loud	234
<i>Anmerkung von Reinhard Hinger</i>	

Rechtsprechung

→ Einkaufszentrum Verkaufsfläche – Zur Beweislast beim Vorwurf des Rechtsbruchs	235
OGH 21. 12. 2017, 4 Ob 231/17 z	
<i>Mit Anmerkung von Martina Grama</i>	
→ Mozartkugeln – Zum Vertrieb von ähnlich verpackten Mozartkugeln	238
OLG Linz 14. 6. 2017, 1 R 68/17 a	
<i>Mit Anmerkung von Dominik Hofmarcher</i>	
→ Doceram – Ausschluss des Musterschutzes bei technischer Bedingtheit	241
EuGH 8. 3. 2018, C-395/16	
<i>Mit Anmerkung von Bernd Terlitzka</i>	
→ Durchführungsverbot – Der Zeitpunkt der Zusammenschluss-Durchführung	244
OGH als KOG 17. 12. 2017, 16 Ok 2/17 f	
<i>Mit Anmerkung von Raoul Hoffer</i>	
→ Klausel Amazon – Urheberrecht an Inhalten, die Nutzer auf die Website des Versandhändlers stellen.	249
OGH 14. 12. 2017, 2 Ob 155/16 g	
<i>Mit Anmerkung von Christian Handig</i>	

Bericht

→ IP-Lunch zum Thema Durchsuchungshandlungen ohne Privatanklagevertreter	251
<i>Von Christian Schumacher</i>	

Standards

→ Impressum	205
→ Buchbesprechungen	251
→ Zeitschriftenübersicht	252

Beilage

- ipCompetence Vol. 19 (2018)
- Festheft Lothar Wiltschek zum 70. Geburtstag