

Dear client,

The current issue of our quarterly client newsletter **German Business Law news** covers the latest legal developments in important areas of German business law - one of our legal specializations.

If you have any questions regarding the cited decisions in this newsletter or if you need more information regarding the covered issues and this area of law in general please do not hesitate to contact us. We will be happy to answer your questions and assist you with our expertise.

Please note that this newsletter contains general information on the law and is not legal advice. We hope you will understand that we cannot assume any liability.

Enjoy reading!

Sincerely yours,



Stefan Winheller
German Attorney at Law & Tax Lawyer, LL.M. Tax (USA)

Sehr verehrte Mandantin,
sehr verehrter Mandant,

unser aktueller Mandanten-Newsletter **German Business Law news** enthält wieder einige interessante Entwicklungen im Bereich des deutschen Wirtschaftsrechts.

Sicherlich können Sie den einen oder anderen Hinweis auch in Ihre persönliche Planung miteinbeziehen. Wir stehen Ihnen jederzeit gerne mit Rat und Tat zur Seite und klären für Sie ab, ob und inwieweit dies möglich und/oder erforderlich ist.

Erlauben Sie uns wie immer den kurzen Hinweis, dass der Newsletter nur Ihrer grundlegenden Information dient und keine individuelle Rechtsberatung im Einzelfall ersetzt. Eine Haftung kann daher trotz sorgfältiger Bearbeitung nicht übernommen werden.

Viel Spaß bei der Lektüre!

Mit besten Grüßen

Ihr



Stefan Winheller
Rechtsanwalt, Fachanwalt für Steuerrecht, LL.M. Tax (USA)

German Tax Law / Steuerrecht

Genuineness of EC importers' import licenses must be provable

A banana importer imported fruits from Ecuador. In order to take advantage of the reduced quota tariff rate, the importer presented the import licenses required by European Community regulations. The German Central Customs Bureau became suspicious that the Spanish licenses were counterfeit, and thus presented the importer with a Tax Adjustment Notice for the difference between the quota tariff rate and the third-country rate. The importer

Echtheit der Einfuhrlizenz von EG-Importeuren muss bewiesen werden können

Ein Bananenimporteur führte Früchte aus Ecuador ein. Um den ermäßigten Kontingentzollsatz in Anspruch nehmen zu können, legte er nach den Bestimmungen europäischen Gemeinschaftsrechts erforderliche Einfuhrlizenzen vor. Das deutsche Hauptzollamt schöpfte den Verdacht, dass die spanischen Lizenzen gefälscht seien und forderte mit Steueränderungsbescheid den Differenzbetrag zwischen dem gewährten Kontingentzollsatz und

challenged this decision before the Finance Court. This court held that the Defendant Central Customs Bureau bore the burden of demonstrating that counterfeit and thus invalid import licenses had been issued. The Federal Finance Court, however, held that under general principles of national and Community law, a person who wishes to assert rights stemming from a certain document is required to prove its authenticity. Nor did the fact that there was considerable evidence that the Plaintiff had relied on the documents' validity justify a reasonable-reliance exception to the imposition of taxes. This result is determined by Art. 904 letter c of the Customs Code Implementation Ordinance.

Federal Finance Court, Judgment of 22 April 2009, file no. VII R 29/06

Tax declaration on diskettes impermissible

At the present time, an electronic, internet-based process (the so-called ELSTER process) for submitting income tax declarations has been introduced all over Germany. Alternatively, paper tax declarations are still accepted.

However, it is not permissible to submit the declaration on a computer diskette. According to § 150, para. 1, sentence 1, as well as § 87a of the Tax Code, in connection with §§ 1 ff. of the Regulation on Electronic Delivery of Tax Declarations and other Data Necessary to the Taxation Process (StDÜV), these two above-named procedures are the only available means of submitting tax declarations. When evaluating a citizens' tax claims, it is "generally not permissible" to open documents on a foreign data-storage device, since this introduces too great a risk of "infecting" the agency's computer network with a virus.

Saarland Finance Court, Judgment of 7 February 2008, file no. 2219/06

dem Drittlandszollsatz nach. Dagegen erhob der Importeur Klage zum FG. Dieses vertrat die Auffassung, das beklagte Hauptzollamt trage die Beweislast dafür, dass unechte und damit ungültige Einfuhrlicenzen ausgestellt worden seien. Der BFH jedoch urteilte, dass es nach allgemeinen nationalen und auch im Gemeinschaftsrecht geltenden Grundsätzen demjenigen obliege, die Echtheit der Urkunde zu beweisen, der aus einer Urkunde Rechte für sich herleiten wolle. Auch die Tatsache, dass viel dafür spreche, dass der Kläger auf die Echtheit der Dokumente vertraut habe, rechtfertige es nicht, von der Abgabenerhebung aus Gründen des Vertrauensschutzes abzusehen. Dies ergebe sich aus Art. 904 Buchst. c der Zollkodexdurchführungsverordnung.

Bundesfinanzhof, Urteil v. 22.04.2008, Az. VII R 29/06

Steuererklärung auf Diskette unzulässig

Mittlerweile ist in Deutschland flächendeckend ein elektronisches und internetbasiertes Verfahren zur Abgabe der Einkommenssteuererklärung eingeführt worden (sog. ELSTER-Verfahren). Daneben ist alternativ auch weiterhin die Einreichung in Papierform möglich.

Nicht zulässig ist allerdings die Abgabe der Steuererklärung auf einer Computerdiskette. Zur Verfügung stehen nach §§ 150 Abs. 1 S. 1, 87a Abs. 6 AO i. V. m. §§ 1 ff. der Verordnung zur elektronischen Übermittlung von Steuererklärungen und sonstigen für das Besteuerungsverfahren erforderlicher Daten (StDÜV) allein die oben genannten Verfahren. Im Rahmen der Sachverhaltsermittlung sei es einer Behörde „generell nicht zumutbar“, auf einem fremden Datenträger befindliche Dokumente zu öffnen, da das damit verbundene Risiko, das behördliche Netzwerk mit einem Computervirus zu „infizieren“, zu groß sei.

Finanzgericht des Saarlandes, Urteil v. 07.02.2008, Az. 2 K 2219/06

Labor & Employment Law / Arbeitsrecht

No right to legally-mandated severance payment in relation to a dismissal due to operational requirements

When an employee is dismissed "due to urgent operational requirements" according to § 1 para. 2 KSchG [Dismissal Protection Law], the employee may, after the dismissal period is over, file a claim for a severance payment according to § 1a, para. 2, sentence 1 of the KSchG, if he has not previously challenged the dismissal according to § 1a, sentence 1 of the KSchG. The prerequisite is that the employer has expressly conditioned the dismissal on the grounds of urgency. Further, in the dismissal

Kein Anspruch auf gesetzliche Mindestabfindung bei betriebsbedingter Kündigung

Bei einer betriebsbedingten Kündigung „wegen dringender betrieblicher Erfordernisse“ nach § 1 Abs. 2 S. 1 KSchG hat der Arbeitnehmer nach Ablauf der Kündigungsfrist Anspruch auf eine Abfindung gem. § 1a Abs. 2 S. 1 KSchG, wenn er nicht zuvor Kündigungsschutzklage erhoben hat, § 1a Abs. 1 S. 1 KSchG. Voraussetzung ist, dass der Arbeitgeber die Kündigung auf die Dringlichkeit ausdrücklich gestützt hat. Außerdem muss er in der Kündigung auf die Notwendigkeit des Verstreichen-

documents themselves, he must have pointed expressly to the necessity of permitting the limitations period for a complaint against dismissal to lapse.

If the employer does provide this information, however, this fact alone cannot justify a conclusion that the employer also intended to provide the severance payment envisioned by law. This conclusion must, instead, be reached by interpretation. If the employer, however, does provide the named information, but wishes not to provide the minimum severance payment, he must say this unmistakably clearly, to protect the employee.

Federal Employment Court, Judgment of 13 Dec. 2008, file no. 2 AZR 807/06

Failure to consider a job-applicant due to pregnancy - evidence law

The Federal Labor Court recently addressed the question of when it can be assumed that gender discrimination played a role in the hiring process, when, alongside a male applicant, a pregnant female applicant was not chosen by an employer who knew of her pregnancy. Discrimination can be credibly shown when the female applicant can show facts over and above the pregnancy that permit the conclusion that discrimination took place. However, the proof required should not be excessively demanding. One could, for example, consider the Applicant's claim that she was given concrete assurances of taking over a position that would become free in the future. Also, the employer's suggestion to her that she should "be happy about her coming child" might be of relevance in this context.

Federal Employment Court, Judgment of 24 Apr. 2008, file no. 2 AZR 257/07

Internet use at the workplace in violation of a ban does not suffice for a dismissal

The duties spelled out in a work contract are not violated gravely enough to warrant dismissal, according to the State Labor Court of Rhineland-Palatinate, by an employee who stored some information with inappropriate and sexist contents when using the internet on his office computer.

To be sure, the downloading and storing of significant amounts of data from the Internet onto work-related data systems presents a ground for dismissal, since it carries with it the risk of infection with computer viruses. When illegal or pornographic data is downloaded, a further consideration is the possibility that tracing of the data to the employer could damage the employer's reputation. The private use of the employee's internet connection can also be seen as an unauthorized use of work resources, and therefore a justification for dismissal. This is particularly the case when work-time is misused for private surfing, or when the employer incurs costs because of the unauthorized use.

lassens der Frist für eine Kündigungsschutzklage hingewiesen haben.

Macht der Arbeitgeber diese Angaben, so könne daraus jedoch nicht ohne weiteres geschlossen werden, dass er auch die gesetzliche Mindestabfindung gewähren wolle. Das müsse vielmehr durch Auslegung ermittelt werden. Macht der Arbeitgeber jedoch einerseits die genannten Angaben, möchte aber andererseits von der Mindestabfindung abweichen, so muss er dies zum Schutz des Arbeitnehmers unmissverständlich und eindeutig zum Ausdruck bringen.

Federal Employment Court, Judgment of 13 Dec. 2008, file no. 2 AZR 807/06

Nichtberücksichtigung einer Bewerberin wegen Schwangerschaft - Beweisrecht

Das Bundesarbeitsgericht setzte sich mit der Frage auseinander, wann von einer geschlechtsspezifischen Benachteiligung bei Besetzung einer Stelle auszugehen ist, wenn sich neben einem männlichen Mitbewerber eine schwangere Frau beworben und sich der Arbeitgeber im Wissen um die Schwangerschaft für den männlichen Konkurrenten entschieden hat. Eine Benachteiligung sei dann glaubhaft dargelegt worden, wenn die Bewerberin neben der Schwangerschaft weitere Tatsachen vorgetragen habe, die auf eine Benachteiligung schließen ließen. Dabei seien keine allzu strengen Anforderungen an den Vortrag zu stellen. Zu berücksichtigen sei beispielsweise die Behauptung der abgelehnten Bewerberin, ihr sei die Nachfolge in eine freiwerdende Stelle konkret in Aussicht gestellt worden. Auch der bei Mitteilung der Nichtberücksichtigung getätigte Ausspruch, die Arbeitnehmerin „solle sich auf ihr Kind freuen“, sei insofern von Bedeutung.

Bundesarbeitsgericht, Urteil v. 24.04.2008, Az. 8 AZR 257/07

Internetnutzung am Arbeitsplatz trotz Verbot reicht nicht für eine Kündigung

Die arbeitsvertraglichen Pflichten sind nach Auffassung des Landesarbeitsgerichtes Rheinland-Pfalz nicht ohne Weiteres in kündigungsrelevantem Umfang verletzt, wenn bei Nutzung von Internet und Dienst-PC vereinzelt Daten mit sexistischem und anstößigem Inhalt gespeichert werden.

Das Herunterladen und Abspeichern erheblicher Datenmengen aus dem Internet auf betriebliche Datensysteme stelle zwar grundsätzlich eine kündigungsrelevante Verletzung arbeitsvertraglicher Pflichten dar, da es mit der Gefahr der Infizierung mit Computerviren verbunden sei. Beim Download von Daten, beispielsweise strafbaren und pornographischen Inhalts, spiele ferner eine Rolle, dass es bei deren Rückverfolgung zu Rufschädigungen des Arbeitgebers kommen könne. Ebenso könne die private Nutzung eines Internetanschlusses des Arbeitgebers als eine unberechtigte Inanspruchnahme von Betriebsmitteln eine kündigungsrelevante Pflichtverletzung darstellen, vor allem, wenn die

However, grounds for termination are not presented by the current case, in which a comparatively small quantity of twenty files of inappropriate – but not illegal or pornographic – data were saved on the work-computer, no danger to the system existed, and there was no chance of damage to the employer's reputation. In any case, the employer must first give the employee a warning about conduct of which it disapproves; only in gross breaches can it act without such a prior warning.

Claim for indefinite part-time employment cannot be limited by union contract

A union contract that merely allows for the possibility of a limited work-time reduction is, according to the Federal Labor Court, not binding. This is so because, according to § 8 of the TzBfG [Law on Part-time and Temporary Work], every employee has a right to reduction and new distribution of work-time, if the employer has no operational reasons to deny such a change.

It is indeed possible to develop certain part-time work models on the basis of union contracts, and such a contract could serve as an operations-related reason for denial of a certain part-time work arrangement. However, this would not be valid in a case in which the legal claim to an unlimited part-time work arrangement is completely forbidden by law, and there are no operations-related reasons for it.

Federal Labor Court, Judgment of 24 June 2007, file no. 9 AZR 313/07

Arbeitszeit durch das „Surfen“ o. ä. zu privaten Zwecken missbraucht werde oder dem Arbeitgeber durch die private Nutzung zusätzliche Kosten entstünden.

Die Schwelle für eine verhaltensbedingte Kündigung sei jedoch noch nicht erreicht, wenn – wie im Streitfall – eine unerhebliche Menge von ca. 20 Dateien zwar anstößigen, nicht jedoch pornographischen oder strafbaren Inhalts gespeichert worden sei, eine erhöhte Gefährdung des Systems zu keinem Zeitpunkt bestanden habe und Rufschädigungen des Arbeitgebers ausgeschlossen werden könnten. In jedem Fall sei durch den Arbeitgeber bei Missbilligung des Verhaltens zunächst eine Abmahnung auszusprechen, die nur bei besonders exzessivem Verhalten unterbleiben dürfe.

Anspruch auf unbefristete Teilzeitarbeit nicht durch Betriebsvereinbarung begrenzt

Eine Betriebsvereinbarung, die lediglich die Möglichkeit einer befristeten Arbeitszeitreduzierung gewährt, sei – so das Bundesarbeitsgericht – nicht bindend. Denn gem. § 8 TzBfG steht grundsätzlich jedem Arbeitnehmer ein Anspruch auf Verringerung und Neuverteilung der Arbeitszeit zu, wenn nicht betriebliche Gründe seitens des Arbeitgebers entgegenstehen.

Es könnten zwar bestimmte Teilarbeitszeitmodelle durch Betriebsvereinbarung geregelt werden und diese Vereinbarung könnte auch einen betrieblichen Grund für die Verweigerung einer bestimmten Teilzeitgestaltung darstellen. Dies gelte jedoch nicht für den Fall, dass der gesetzliche Anspruch auf unbefristete Teilzeitarbeit gänzlich ausgeschlossen werde und betriebliche Gründe dafür nicht ersichtlich seien.

Bundesarbeitsgericht, Urteil v. 24.06.2008, Az. 9 AZR 313/07

Internet Law / Internetrecht

Banks are liable to phishing victims

The Wiesloch Administrative Court recently addressed the issue of liability in relation to damages caused by criminal third-party actors within the context of online banking.

Money transfers conducted by a bank in an online-banking procedure "on behalf" of a criminal "keylogger," who illegally obtained PIN and TAN numbers of a bank customer, cannot be withdrawn from the account of the affected customer ("phishing victim"), and/or must be re-credited to his account. This is so because, in such cases, no transfer contract has been formed between the client and the bank which would entitle the bank to insulate itself from liability to the customer's disadvantage. The risk of a fraudulent online transfer, just as the risk of a

Banken haften gegenüber Phishing-Opfern

Das Amtsgericht Wiesloch hat sich kürzlich mit der Problematik der Haftungsverteilung bei durch kriminelle Dritte verursachten Schäden im Rahmen des Online-Bankings befasst.

Von einer Bank ausgeführte Überweisungen im Online-Banking-Verfahren „im Auftrag“ eines kriminellen sog. „Keyloggers“, der in unrechtmäßiger Weise an PIN- und TAN-Nummern eines Bankkunden gelangt sei, dürften nicht zu Lasten des Girokontos des betroffenen Bankkunden („Phishing-Opfer“) verbucht werden bzw. seien auf dessen Konto zurückzuerstatten. Denn zwischen dem Bankkunden und dem Geldinstitut sei in einem solchen Fall kein Überweisungsvertrag zustande gekommen, der es dem Institut erlaube, sich auf Kos-

fraudulent written transfer, is borne by the bank. The bank customer also cannot be held liable for a "consciously created" appearance of legality, since he did not know of the deception.

The bank could only have a claim for damages against the customer if the customer failed to treat his PIN and TAN codes with due care. In the case of average computer users, the requirement of due care would be satisfied by the use of some sort of security system. Whether a bank customer may have an additional duty to inform the bank about a breach of his data security was explicitly left open by the court. However, the court suggested such a duty might exist.

The court, however, hinted that a bank could require the customer to observe some minimal technical standards when participating in online-banking, in order to minimize the risk of abuse by third parties. For this purpose, the bank can rely on its statement of general conditions of business.

Note: In light of the rapid increase in internet crime, bank customers are advised to minimize the risk of liability by using current anti-virus software and firewalls, and updating them frequently.

Wiesloch Administrative Court, Judgment of 20 June 2008, 4 C 57.08

ten des Kunden schadlos zu halten. Das Risiko einer Überweisungsfälschung trage wie bei der Fälschung eines schriftlichen Überweisungsträgers die Bank. Der Bankkunde hafte mangels Kenntnis von der Täuschung auch nicht ohne Weiteres infolge eines durch ihn „bewusst gesetzten“ Rechtscheins.

Ein Schadensersatzanspruch der Bank gegen ihren Kunden bestünde allenfalls dann, wenn Sorgfaltsanforderungen im Umgang mit PIN-Code und TAN-Ziffern verletzt worden seien. Diesen Anforderungen genüge bei einem durchschnittlichen PC-Anwender ein irgendwie geartetes Sicherheitssystem. Ob ein Bankkunde, welcher Online-Banking betreibt, die Nebenpflicht hat, die Bank über einen ihm bekannten gewordenen Angriff auf seine Daten zu informieren, wurde vom Gericht explizit offen gelassen. Es zeigt jedoch Sympathie für eine solche Obliegenheit.

Das Gericht wies jedoch darauf hin, dass es den Banken grundsätzlich offenstehe, vom Kunden für die Teilnahme am Online-Banking die Einhaltung technischer Mindestvoraussetzungen zu fordern, um das Risiko eines Missbrauchs durch Dritte zu minimieren. Dazu könne die Bank sich auch allgemeiner Geschäftsbedingungen bedienen.

Hinweis: Zur Verringerung der Haftungsgefahr im Schadensfall ist angesichts der rapide ansteigenden Internetkriminalität jedem Nutzer des Online-Banking-Verfahrens dringend anzuraten, aktuelle Anti-Viren-Software zu verwenden und die Virendatenbanken regelmäßig zu aktualisieren sowie eine leistungsfähige Firewall zu installieren.

Amtsgericht Wiesloch, Urteil v. 20.06.2008, 4 C 57/08

Corporation Law / Gesellschaftsrecht

Duty of a private limited company's director to minimize his own salary in times of crisis

The Cologne Higher Regional Court held that a director of a private limited company may be required, pursuant to an analogy to § 87 para. 2, sentence 1 of the AktG [Law on Stock Companies] to agree to the temporary reduction of his own salary when such a reduction could serve to prevent a crisis, or at least appears not inappropriate from the outset.

A smaller business could be considered to be in crisis if, for instance, to fulfill certain conditions set by a bank (such as a reduction of credit), it would be necessary to reduce costs in light of reduced revenues, in order to avert a threat to the company's existence. If the director is a principal partner, and has been so for several years, this would argue in favor of his being required to tolerate a salary reduction. The reduction would, however, have to be within acceptable terms.

Pflicht des GmbH-Geschäftsführers zur Reduzierung des eigenen Lohns im Krisenfall

Ein GmbH-Geschäftsführer kann nach Auffassung des Oberlandesgerichtes Köln in analoger Anwendung des § 87 Abs. 2 S. 1 AktG dazu verpflichtet sein, im Fall einer Unternehmenskrise der vorübergehenden Verringerung seines eigenen Gehaltes zuzustimmen, wenn eine Gehaltsreduzierung zur Abwehr des Krisenfalls geeignet bzw. nicht von vornherein sinnlos sei.

Ein Krisenfall sei bei einem kleineren Unternehmen etwa anzunehmen, wenn zur Erfüllung bestimmter Vorgaben der Bank (Rückführung eines Kredits) eine Kostensenkung angesichts von geringer laufender Einnahmen geboten sei, um eine existenzielle Bedrohung der Gesellschaft abzuwenden. Sei der Geschäftsführer selbst Hauptgesellschafter der GmbH und übe er die Geschäftsführung seit mehreren Jahren aus, so spreche dies zusätzlich für seine Pflicht, eine Reduktion seines Gehaltes zu dulden. Die Reduktion müsse sich allerdings im Rahmen des Zumutbaren halten.

Liability of director when company claims are paid into his private account

A director's payment of claims of a private limited company into his private account does not necessarily represent an existence-threatening threat to the corporate form that would justify the director's liability pursuant to § 826 BGB [Civil Code]. In any case, this holding applies when the director had satisfied the company's obligations by these means, and also had paid large amounts of the company's debts from his own resources. In such a case, it cannot objectively be argued that an inappropriate "self-serving" action has taken place which could create or worsen an insolvency -- specifically, in the form of planned withdrawals to hide corporate resources from creditors. In addition, subjectively, cases such as this one do not involve an inappropriate malicious intent on the director's part.

Federal Supreme Court of Justice, Order of 2 June 2008, file no. II ZR 104/07

Haftung des Geschäftsführers bei Einziehung von Gesellschaftsforderungen auf Privatkonto

Die Einziehung von Forderungen einer GmbH durch ihren Geschäftsführer auf dessen privates Konto stellt nicht notwendigerweise einen existenzvernichtenden Eingriff dar, der eine Haftung des Geschäftsführers nach § 826 BGB begründet. Dies gelte jedenfalls dann, wenn der Geschäftsführer mit den Mitteln Verbindlichkeiten der Gesellschaft beglichen und zudem aus eigenen Mitteln in erheblichem Umfang weitere Gesellschaftsschulden getilgt habe. In einem solchen Fall sei bereits objektiv eine sittenwidrige, weil insolvenzverursachende bzw. -vertiefende „Selbstbedienung“ des Geschäftsführers durch planmäßige Entziehung von – den Gläubigern zustehendem – Gesellschaftsvermögen nicht gegeben. Subjektiv fehle es in diesen Fällen zumeist an einem sittenwidrigen Schädigungsvorsatz des Geschäftsführers.

Bundesgerichtshof, Beschluss v. 02.06.2008, Az. II ZR 104/07

Trademark Law / Markenrecht

Permissibility of the use of protected trademarks in comparative advertisements

In the case O2 v. Hutchinson 3G, the European Court of Justice addressed the question under what circumstances the use of a competitor's protected trademark in comparative advertisement – which is generally prohibited – could be allowed.

According to Art. 5 para. 1 of the Trademark Guidelines (89/104), the owner of a registered trademark can only prohibit the unconsented-to commercial use of the trademark or similar trade dress by third parties when the advertisement is used to promote identical goods or services, and the use of the trademark is intended to deceive the customer about the origin of the goods or services.

Comparative advertisement is permitted under Art. 3a para. 1 of Guideline 84/450 as long as it is not deceptive, there is no danger of confusion, and the competitor's products or services are not denigrated or unfairly attacked, the competitor's reputation is not unfairly exploited, and the trademarks or goods are not imitations of the protected trademarks or goods. These guidelines incorporate the comments of Guideline 97/55. This Guideline serves the purpose of fostering competition between providers, one form of which is comparative advertising. This goal requires the desirability of comparative advertisement to trump the rights associated with the trademark.

Zulässigkeit der Verwendung geschützter Marken bei vergleichender Werbung

Im Fall O2 ./ Hutchinson 3G setzte sich der Europäische Gerichtshof mit der Frage auseinander, unter welchen Voraussetzungen die grundsätzlich unzulässige Benutzung einer geschützten fremden Marke in vergleichender Werbung zulässig sei.

Nach Art. 5 Abs. 1 der Markenrichtlinie (89/104) könne der Inhaber einer eingetragenen Marke die Benutzung der Marke oder eines ähnlichen Zeichens durch Dritte nur verbieten, wenn die Benutzung im geschäftlichen Verkehr ohne Zustimmung ihres Inhabers für identische Waren oder Dienstleistungen erfolge und die Benutzung geeignet sei, über die Herkunft der Waren oder Dienstleistungen zu täuschen.

Vergleichende Werbung sei nach Art. 3a Abs. 1 der Richtlinie 84/450 zulässig, sofern sie nicht irreführend sei, keine Verwechslungsgefahr bestehe, die Marken oder Waren eines Mitbewerbers nicht herabgesetzt oder verunglimpft würden, der Ruf eines anderen nicht in unlauterer Weise ausgenutzt werde und die beworbenen Marken oder Waren keine Nachahmung der geschützten Marken oder Waren seien. In die Richtlinie wurden Erwägungen der Richtlinie 97/55 eingearbeitet. Diese Richtlinie wiederum verfolge den Zweck, den Wettbewerb zwischen den Anbietern und damit vergleichende Werbung zu fördern. Dieser Zweck gebiete es, das Recht aus der Marke gegenüber der Zulässigkeit

In the present case, according to the ECJ, O2's claim of a danger of confusion was unconvincing. Thus, comparative advertisement could not be prohibited.

European Court of Justice, Judgment of 12 June 2008, file no. C 533/06

vergleichender Werbung zurückzustellen.

Im vorliegenden Fall war, so der EuGH, entgegen den Behauptungen von O2 eine Verwechslungsgefahr nicht zu besorgen. Die vergleichende Werbung konnte deshalb nicht untersagt werden.

Europäischer Gerichtshof, Urteil v. 12.06.2008, Az. C 533/06



Winheller Attorneys at Law

Corneliusstr. 34, D-60325 Frankfurt am Main
Geigersbergstr. 37, D-76227 Karlsruhe

Tel.: +49 (0)69 76 75 77 80
Fax: +49 (0)69 76 75 77 810

E-mail: info@winheller.com
Internet: <http://www.winheller.com>

Attorneys for German & US

- ▶ Foundation Law
- ▶ Nonprofit Law
- ▶ Entertainment Law
- ▶ Securities Class Actions
- ▶ Business Law

**For more information
please visit our website at**

www.winheller.com