

Die Bestimmung der Herkunft «Schweiz» im rechtlichen, historischen und wirtschaftlichen Spannungsfeld

Swissness – zwischen Selbsterhalt und
Selbsterstörung

DISSERTATION

der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich

zur Erlangung der Würde einer Doktorin der Rechtswissenschaft

vorgelegt von

Birgit Weil

aus

Deutschland

genehmigt auf Antrag von

Prof. Dr. Rolf H. Weber

und

Prof. Dr. Andreas Heinemann

Schulthess Juristische Medien AG, Zürich

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
| Literaturverzeichnis | XXIII |
| Materialien | XXXVII |
| Rechtsprechungsverzeichnis | XLIX |
| Internetquellen | LV |
| 1. Teil: Einleitung | 1 |
| A. Problembeschreibung | 3 |
| B. Gegenstand | 6 |
| C. Gliederung | 8 |
| 2. Teil: Swissness de lege lata | 9 |
| A. Generelle Bedeutung der Swissness | 11 |
| B. Bedeutung der Swissness in der Uhrenindustrie | 16 |
| I. Uhren und die Schweiz | 16 |
| II. Die Schweiz und Uhren | 18 |
| C. Herkunftsangabe Swissness | 22 |
| I. Geografische Herkunftsangabe | 22 |
| II. Abgrenzung | 24 |
| 1. Gattungsbezeichnungen | 25 |
| 2. Pseudo-Herkunftsangaben | 26 |
| 3. Unbekannte Herkunftsangaben | 26 |
| 4. Fantasiebezeichnungen | 27 |
| 5. Durchgesetzte Kennzeichen | 27 |
| 6. Untaugliche Herkunftsangaben | 27 |
| 7. Typenbezeichnungen | 27 |
| 8. Dekorative Zwecke | 28 |
| III. Warenursprung | 28 |
| 1. Nichtpräferenziieller Warenursprung | 30 |
| a) Wertzuwachsregel | 31 |

| | | |
|-----------|---|-----------|
| b) | Wechsel der Nomenklatur | 34 |
| c) | Listenregelung gemäss Anhang 2 | 35 |
| d) | Uhren | 35 |
| e) | Anwendung | 36 |
| 2. | Präferenzialer Warenursprung | 36 |
| a) | Kriterien der Ursprungsbestimmung | 37 |
| b) | Toleranzregel | 39 |
| c) | Kumulierung | 39 |
| d) | Uhren | 40 |
| 3. | Entwicklungsländer | 41 |
| a) | Allgemein | 41 |
| b) | Uhren | 42 |
| 4. | Zwischenergebnis | 42 |
| D. | Rechtliche Vorgaben Schweiz | 44 |
| I. | Bundesgesetz über den Schutz von Marken und Herkunftsangaben | 44 |
| II. | Bundesgesetz zum Schutz öffentlicher Wappen und anderer öffentlicher Zeichen | 49 |
| III. | Verordnung über die Benützung des Schweizer Namens für Uhren | 51 |
| 1. | Uhr und Uhrwerk | 52 |
| 2. | Uhrenbestandteile | 54 |
| 3. | Verordnung über die Benützung des Schweizer Namens für Uhren 1992 | 56 |
| 4. | Verordnung über die Benützung des Schweizer Namens für Uhren 1995 | 57 |
| 5. | Gesetzeskonformität | 57 |
| IV. | Suisse Garantie – Garantiemarke | 59 |
| V. | Swiss Label – Kollektivmarke | 62 |
| VI. | Bundesgesetz gegen den unlauteren Wettbewerb | 67 |
| 1. | Unrichtige oder irreführende Angaben über wettbewerbsrelevante Verhältnisse – Art. 3 lit. b UWG | 68 |
| 2. | Schaffung einer Verwechslungsgefahr – Art. 3 lit. d UWG | 68 |
| 3. | Unlauterer Vergleich – Art. 3 lit. e UWG | 70 |
| 4. | Aktivlegitimation | 70 |
| 5. | Bestimmung Herkunftsangabe | 71 |
| VII. | Firmenname – Art. 944 Abs. 2 OR/HRegV | 73 |
| VIII. | Lebensmittelrecht | 76 |
| 1. | Deklarationspflicht | 76 |
| 2. | Ursprungsbezeichnungen und geografische Angaben | 78 |

| | | |
|--|---|------------|
| IX. | Grundsatzurteile in der Rechtsprechung | 81 |
| 1. | Rechtsprechung zu Herkunftsangaben | 81 |
| 2. | Naturprodukte | 83 |
| 3. | Verarbeitete Naturprodukte | 83 |
| 4. | Industrielle Produkte | 84 |
| a) | Schweizerprodukt | 84 |
| b) | Füllfederhalter | 84 |
| c) | Fahrräder und Motorräder | 85 |
| d) | Uhren | 86 |
| e) | Kosmetikprodukte | 88 |
| 5. | Zwischenergebnis | 89 |
| X. | Lauterkeitskommission | 91 |
| 1. | Grundsätze Schweizerische Lauterkeitskommission | 91 |
| 2. | Grundsatz Nummer 2.1 | 93 |
| 3. | Bedeutung Lauterkeitskommission | 96 |
| 4. | Praxis der Lauterkeitskommission | 99 |
| a) | Pfannentrophy | 100 |
| b) | Kosmetik | 101 |
| c) | Batterien | 103 |
| E. | Ergebnis 2. Teil | 104 |
| 3. Teil: Internationaler Vergleich | | 107 |
| A. Internationale Eingliederung | | 109 |
| I. | Pariser Verbandsübereinkunft | 109 |
| II. | Madriider Abkommen | 111 |
| III. | TRIPS-Abkommen – Art. 22/Art. 23 | 112 |
| IV. | EFTA-Abkommen – Kapitel VII | 116 |
| V. | Genfer Abkommen – Art. 53 Abs. 2 | 117 |
| VI. | Bilaterale Staatsverträge | 118 |
| VII. | Landwirtschaftsabkommen mit der EU – Anhänge 7 und 8 | 119 |
| VIII. | Zwischenergebnis | 120 |
| B. Horizontaler Vergleich – Deutschland | | 121 |
| I. | Bedeutung Made in Germany | 121 |
| II. | Besonderheit des geteilten Deutschlands | 124 |
| III. | Warenursprung | 129 |
| IV. | Rechtliche Vorgaben Deutschland | 130 |
| 1. | Historischer Hintergrund | 130 |
| 2. | Markengesetz – Herkunftsangaben | 134 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 3. | Markengesetz – Hoheitszeichen | 137 |
| 4. | Solingenverordnung | 137 |
| 5. | Made in Germany – Marke | 139 |
| 6. | Solingen – Kollektivmarke | 142 |
| 7. | Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb | 143 |
| 8. | Firmenbezeichnung | 145 |
| 9. | Agrarerzeugnisse und Lebensmittel | 147 |
| 10. | Weingesetz | 148 |
| 11. | Zwischenergebnis | 150 |
| 12. | Grundsatzurteile in der Rechtsprechung | 151 |
| | a) Rechtsprechung zu Herkunftsangaben | 151 |
| | b) Reine Naturerzeugnisse | 153 |
| | c) Einfach verarbeitete Naturerzeugnisse | 153 |
| | d) Besonders verarbeitete Naturerzeugnisse | 154 |
| | e) Vertriebsbezeichnungen | 155 |
| | f) Industrieprodukte | 155 |
| | aa) Uhren | 157 |
| | bb) Farbfernseher und Videorekorder | 158 |
| | cc) Luft- und Raumreinigungsgeräte | 159 |
| | dd) Multimedia-PC | 160 |
| | ee) Anglermesser | 161 |
| | ff) Zahnersatz | 161 |
| | gg) Besteckset | 162 |
| | hh) Kondome | 164 |
| | ii) Schmiedekolben | 165 |
| | jj) Zwischenergebnis | 165 |
| 13. | Industrie- und Handelskammern | 167 |
| | a) Berechnungshöhe 45 % | 168 |
| | b) Berechnungsgrundlage Wertschöpfungsanteil | 168 |
| V. | Zwischenergebnis | 171 |
| C. | Vertikaler Vergleich – Europäische Union | 174 |
| I. | Europarecht | 175 |
| II. | Made in Germany aus europarechtlicher Sicht | 176 |
| | 1. Primärrecht | 176 |
| | 2. Zwischenergebnis | 180 |
| | 3. Sekundärrecht | 181 |
| | a) Zollkodex | 181 |
| | aa) Ursprungsregeln | 181 |
| | bb) Spezifische Regeln der Zollkodex- Durchführungsverordnung | 184 |
| | cc) Waren ohne spezifische Regeln | 185 |
| | dd) Neuer Zollkodex | 185 |
| | ee) Präferenziieller Ursprung | 186 |

| | |
|---|-----|
| b) Zwischenergebnis | 187 |
| c) Geografische Herkunftsangabe | 187 |
| aa) Richtlinie über unlautere Geschäftspraktiken | 187 |
| bb) Einzelne Produkte | 188 |
| cc) Geschützte geografische Angaben und Ursprungsbezeichnungen | 188 |
| dd) Weinverordnung | 191 |
| ee) Spirituosenverordnung | 192 |
| ff) Textilienkennzeichnungsverordnung | 194 |
| 4. Zwischenergebnis | 194 |
| III. Bestrebungen Made in the EU | 195 |
| D. Ergebnis 3. Teil | 200 |
| 4. Teil: Swissness de lege ferenda | 201 |
| A. Ausgangspunkt Revision | |
| Markenschutzgesetz/Wappenschutzgesetz | 203 |
| I. Interpellation «Missbräuchliche Verwendung des Schweizerkreuzes» | 203 |
| II. Postulat «Schutz der Marke Schweiz» | 204 |
| III. Postulat «Verstärkung der Marke Made in Switzerland» | 205 |
| IV. Uhren | 206 |
| 1. Anfrage «Wichtigkeit eines echten «Swiss Made» für die Uhrenindustrie» | 206 |
| 2. Interpellation «Uhrenbranche. Stärkung der Herkunftsbezeichnung «Swiss Made»» | 207 |
| B. Vorentwurf/Vernehmlassung | 209 |
| I. Besondere Bedeutung der Vernehmlassung im Allgemeinen | 209 |
| II. Besondere Bedeutung der Vernehmlassung im Speziellen | 210 |
| III. Eckdaten der Vernehmlassung und allgemeine Ergebnisse | 211 |
| C. Vorentwurf Bundesgesetz über den Schutz von Marken und Herkunftsangaben | 212 |
| I. Vorentwurf – Herkunftsangabe für Waren | 212 |
| II. Vernehmlassung im Detail – Kriterien zur Bestimmung der Herkunft | 215 |
| 1. 60 %-Kriterium | 215 |
| 2. Herstellungskosten | 218 |
| 3. Forschungs- und Entwicklungskosten | 221 |

| | |
|---|-----|
| 4. Andere Komponenten | 222 |
| 5. Anfallen der Herstellungskosten | 223 |
| 6. Fabrikationsschritt | 223 |
| 7. Uhren | 224 |
| a) Prozentsatz | 224 |
| b) Herstellungskosten | 225 |
| c) Art. 48 Abs. 5 VE-MSchG | 227 |
| 8. Zwischenergebnis | 228 |
| D. Entwurf Bundesgesetz über den Schutz von Marken und Herkunftsangaben | 229 |
| I. Kriterien zur Bestimmung der Herkunft | 229 |
| II. Register für geografische Angaben | 233 |
| III. Überprüfungsverfahren | 234 |
| IV. Ständeratssitzung 10./11. Dezember 2012 | 234 |
| 1. Berechnungshöhe – Prozentsatz | 235 |
| a) Argumentation 60 % | 235 |
| b) Argumentation 50 % | 236 |
| c) Ausnahmeregelung für Uhren | 237 |
| aa) 50 % Industrieprodukte und 60 % Uhren | 237 |
| bb) Einheitliche Prozentsätze | 238 |
| 2. Berechnungsgrundlage – Herstellungskosten – Selbstkosten | 239 |
| 3. Wesentlicher Fabrikationsschritt | 239 |
| V. Beschluss Ständerat | 240 |
| VI. Differenzbereinigungsverfahren | 241 |
| VII. Zwischenergebnis | 243 |
| E. Revision Bundesgesetz zum Schutz öffentlicher Wappen und anderer öffentlicher Zeichen | 245 |
| F. Revision Ausführungsverordnungen | 246 |
| I. Ausführungsverordnungen | 246 |
| II. Verordnung über den Schutz von Marken und Herkunftsangaben | 246 |
| 1. Entstehung/Vorgeschichte | 246 |
| 2. Bestimmungen Markenschutzverordnung | 248 |
| 3. Forschungs- und Entwicklungskosten | 249 |
| 4. Materialkosten | 251 |
| a) Begriffsdefinition | 251 |
| b) Berechnung allgemein | 252 |
| c) Materialeinzelkosten | 253 |
| d) Materialgemeinkosten | 253 |

| | |
|--|------------|
| e) Berechnung spezifisch | 254 |
| aa) Rohmaterial | 254 |
| bb) Hilfsstoffe | 254 |
| cc) Halbfabrikate | 255 |
| dd) Ungenügend verfügbare Materialien | 255 |
| 5. Fertigungskosten | 256 |
| 6. Ausländische Herstellungskosten | 258 |
| G. Zwischenergebnis | 259 |
| H. Uhrenverordnung | 260 |
| I. Revision Uhrenverordnung | 260 |
| II. Verordnungsentwurf 2011 – PrOSM3 | 261 |
| 1. Definition Schweizer Uhr | 261 |
| 2. Definition Schweizer Uhrwerk | 263 |
| III. Verordnungsentwurf 2014 – PrOSM5 | 265 |
| 1. Sachlicher Anwendungsbereich | 266 |
| 2. Definition Schweizer Uhr | 267 |
| 3. Definition Schweizer Uhrwerk | 269 |
| 4. Definition Schweizerischer Bestandteil | 272 |
| 5. Definition Zusammensetzung in der Schweiz | 272 |
| 6. Definition Herstellungskosten | 273 |
| 7. Definition Schweizer Uhregehäuse | 275 |
| IV. Uhrenverordnung 2016 | 275 |
| 1. Verordnungsentwurf Vernehmlassung | 275 |
| 2. Verordnungsentwurf EJPD | 276 |
| V. Zwischenergebnis | 279 |
| I. Suisse Garantie – Garantiemarke | 281 |
| J. Swiss Label – Kollektivmarke | 282 |
| 5. Teil: Ergebnis | 283 |
| A. Zusammenfassung | 285 |
| B. Ausblick | 287 |