



Das Schreckgespenst Abmahnung

Wie vermeide ich die Gefahr?

Marcus Hehn, BWV Rheinland-Nassau
Bernkastel-Kues, 07. Januar 2021

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn



Bedeutung von Abmahnungen

- Ein Unternehmer soll keinen unlauteren Vorteil gegenüber dem Verbraucher im Vergleich zu anderen Unternehmern haben
- Ziel des Gesetzgebers: Überwachung des lautereren Wettbewerbs durch die Konkurrenten (also nicht durch eine Behörde)
- Abmahnungen sind kein Einzelfall
- Mehrfach pro Monat Anfragen bei Kreisgeschäftsstellen und Hauptgeschäftsstelle
- In 2020: ca. 40 Fälle beim BWV
- Spezialmaterie mit unüberschaubaren Einzelfragen
- Ziel der nächsten 30 Minuten: **Sensibilisierung für die Abmahn-Hotspots und Tipps zum Umgang mit Abmahnungen**

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Warum sind vor allem Winzer betroffen?



- Direktvermarktung ist gerade bei Winzern wichtig
- Betriebe unterhalten einen Hofladen und verschicken Informationsschreiben an Verbraucher
- viele Betriebe haben zusätzlich eine eigene Homepage mit einem Online-Shop (oder zumindest pdf-Preisliste)
- viele Landwirte und Winzer betreiben Homepages mit Informationen über Betrieb, Unterbringungsmöglichkeiten, Weine, Brände und andere Produkte
- Das Wettbewerbsrecht schützt vor allem den Verbraucher
- Missbrauch der Abmahnmöglichkeiten
- Über Suchmaschinen sind Fehler leicht auffindbar
- Aber: Abmahngefahr auch außerhalb des Internets

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Hintergrund für Abmahnungen



- viele rechtliche Besonderheiten sind zu beachten
- Einfluss von EU-Recht - insbesondere Verbraucherschutz
- unüberschaubare Rechtsprechung, insbesondere zum Thema „Unlauterer Wettbewerb“ und „Markenrecht“
- Homepages sind häufig „selbstgebastelt“ oder „kopiert“
- fehlendes Bewusstsein über Risiken, die mit wettbewerbsrechtlichen Aspekten verbunden sind

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Gefahrenquelle: Direktmarketing



- seit 01. September 2012: Schutz des Verbrauchers vor Datenmissbrauch; 2018: Datenschutzgrundverordnung
- Zusendung von Werbung ist grundsätzlich nur mit Einwilligung möglich (gilt auch bei Telefonaten!)
- Bei Bestandskunden: Information über Produkte wenn die Kontaktdaten rechtmäßig erhoben wurden (aber kein neuer Geschäftszweig!)
- weiter Begriff der „Werbung“ alles, was den Betrieb in gutem Licht erscheinen lässt (Preislisten, Infos über betriebliche Entwicklungen, etc.)
- Falsche Behauptungen (z.B. „Das Messer, das nichts stumpf wird!“)
- Anmeldung von newsletters so einfach wie die Anmeldung gestalten (1 Klick, keine Nachfragen!)

Bei Verstoß: Bußgeld und Gefahr von Abmahnungen

Abmahn-Hotspot: Marken/Urheberrecht



- Unzulässige Verwendung von Marken (z.B. „Sommerwind“, „Filius“)
- Grund: Sogwirkung einer bekannten Marke, um davon zu profitieren, ohne eigene Anstrengungen zu unternehmen
- Prüfung von Marken/Bezeichnungen beim Deutschen Patent- und Markenamt in München (www.dpma.de)
- Kosten für deutschen und EU-weiten Markenschutz sind überschaubar, Procedere ist einfach

Abmahn-Hotspot: AGB



- Versuch, im Geschäftsverkehr eigene, gegenüber den gesetzlichen Regelungen meist günstigere Bedingungen zu vereinbaren
- im B2B - Bereich unproblematisch und möglich
- im B2C Bereich problematisch, weil: Verbraucherschutz
- Risiko von Abmahnungen z.B. wegen
 - Widersprüchlichen Angaben (z.B. Lieferbedingungen und AGB)
 - Vereinbarung eines Gerichtsstandes/Erfüllungsortes
 - Ersatzlieferung bei ausverkauften Jahrgängen
 - Risikoverteilung beim Versandkauf
 - Rückpflichten bei Fehlern
 - falsche/fehlende Widerrufsbelehrung
 - (- Datenschutzerklärung/Cookie-Banner)

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Abmahn-Hotspot: Produktbeschreibung



- Unzulässige Verwendung von Bildern, Kartenausschnitten und Texten (durch copy & paste) auf Printmedien oder im Internet bzw. bei Werbemails
- Gesundheitsbezogene Beschreibungen bei alkoholischen Getränken (z.B. bekömmlich, magenschonend, für Diabetiker geeignet)
- Fehlende Hinweise auf Allergene (seit 2015, Sulfite, Nüsse, Ei, etc.)
- Fehlende/falsche Grundpreisangaben bei Wein, Spirituosen, Marmelade, etc.

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Grundpreisangaben



- Preisangaben-Verordnung verlangt grundsätzlich Angabe des Lieferpreises pro üblicher Grundeinheit (z.B. Liter, Meter, kg)
- Grund: Vergleichbarkeit von Leistungen für den Verbraucher sicherstellen (Preiswahrheit und Preisklarheit)
- gilt nicht für kleine Direktvermarkter sowie kleine Einzelhandelsgeschäfte, bei denen die Waren überwiegend im Wege der Bedienung ausgegeben werden (§ 9)
→ **Das ist im Internet nicht der Fall!**
- Aber: gerichtliche Klärung ist teuer und Ausgang unsicher
- Tipp: Grundpreis als Service für Kunden verstehen!

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Besonderheiten im Internet Onlinehandel und Gestaltung von Homepages



Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Abmahn-Hotspot: Homepagegestaltung



- Gestaltung der Homepage mit eigenen Materialien
 - > **wenn Homepages/Shops von Dritten gestaltet werden: Zusicherung des Designers einholen, dass alles o.k. ist**
- Cookie-Banner
- Fehlende/fehlerhafte Datenschutzerklärung (streitig)
- Fehlerhaftes Impressum

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Impressum



- Jeder Betreiber einer Homepage ist zur Bereitstellung verschiedener Informationen verpflichtet (ähnlich wie „V.i.S.d.P.“ bei Presseprodukten)
- Sonderregelung bei gewerblicher Tätigkeit (Registereintragen, Elektrogesetz, Batteriegesetz)
- für Winzer besonders: Rechtsform (mit vertretungsberechtigten Organen), Adresse (kein Postfach!) mit Telefonnummer und E-Mailadresse, Ausbildung, zuständige Aufsichtsbehörde (LWK und MWVLW), falls erteilt: UmSt. - ID
- Impressum muss von jeder Seite – barrierefrei - mit 1 Klick erreichbar sein (kein „Pop-up“!)
- (klickbarer Hinweis auf online EU-Streitschlichtung)
- bei Nichteinhaltung: **Bußgeld, Abmahnung**

Abmahn-Hotspot: Fernabsatz/Webshop



- Unzureichende gesetzlich zwingend vorgeschriebene Hinweise
- Fehlende/falsche Widerrufsbelehrung
- Fehlerhafter Bestellvorgang
 - Button-Lösung
 - Übersichtsseite mit Warenkorbfunktion
- Keine Bestellung einfach nur „per Mail“

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Widerrufsbelehrung/Widerrufsformular



- Verträge, die ausschließlich über Fernkommunikationsmittel (Internet, Fax, E-Mail) abgeschlossen werden, müssen in der Regel eine Widerrufsbelehrung nach gesetzlichem Muster enthalten
- Muster ändert sich hin und wieder in Ansehung der Rechtsprechung (BMJ – Homepage, aktuelles Muster: BGBl. I 2013, S. 3663-3670)
- Widerrufsbelehrung und Widerrufsformular müssen dem Kunden (z.B. per E-Mail) dauerhaft zur Verfügung gestellt werden

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Hinweispflichten im Onlinehandel



- Seit 13. Juni 2014 sind besondere Hinweispflichten zu beachten (EU-Verbraucherrechterichtlinie), z.B.
- Hinweis auf die das Bestehen einer (ges.) Mängelgewährleistung
- Hinweis auf Zahlungsmöglichkeiten (z.B. Überweisung, PayPal, Barzahlung) zu Beginn des Bestellvorganges (ab dann, wenn ein Produkt in den Warenkorb gelegt werden kann) notwendig
- Vorsicht: Mindestens eine kostenlose Zahlungsmöglichkeit ist erforderlich (z.B. SEPA-Lastschrift, nicht aber Kreditkarte)
- Angabe von „konkreten“ Lieferterminen: **„die Lieferung erfolgt circa 3 – 5 Werktage nach Zahlungseingang, spätestens aber nach 10 Tagen nach Zahlungseingang“** – nicht mehr „in der Regel“ oder „voraussichtlich“
- Neu seit 2016: [klickbarer](#) Hinweis auf online-Streitschlichtung

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

„Button – Lösung“



- Internetnutzer sollen vor Kostenfallen geschützt werden (outlet-center, Datenbanken, download-Center, etc.)
- Abzocker-Methoden haben viele unbedarfte Internetnutzer getroffen
- zwingendes Recht seit 1. August 2012
- Vertrag kommt nur noch zustande, wenn der Verbraucher ausdrücklich durch Anklicken einer hervorgehobenen Schaltfläche („Button“) die Bestellung und die anfallenden Kosten positiv bestätigt hat (eindeutige Formulierung: „zahlungspflichtig bestellen“)
- Informationspflicht für alle relevanten Kostenfaktoren (auch Versandkosten, Steuern, Zölle etc.)
- bei Nichtbeachtung: Kein Vertragsschluss, Abmahngefahr

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn



Produktübersichtsseite mit Warenkorb

- Präsentation von Weinen etc. auf Übersichtsseite
- Problematisch, falls eine Bestellmöglichkeit besteht, ohne dass die Pflichtinformationen eingeblendet werden

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn



 <p><i>Die Seele der Mosel</i></p> <p>Steilstück Spätburgunder, Auslese 2015</p> <p>Vollmundig und kräftige Rotweine mit ... <u>weiterlesen</u></p>  <p>Pro Flasche 10,50 € 14,00 €/Liter</p>	 <p><i>Die Seele der Mosel</i></p> <p>Steilstück Spätburgunder, Auslese 2016</p> <p>Vollmundig und kräftige Rotweincuvée mit ... <u>weiterlesen</u></p> <p>Pro Flasche 10,50 € 14,00 €/Liter</p>
---	---

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Umgang mit Abmahnungen



- Unüberschaubare Einzelfragen, z.B. „I-like“, Datenschutzerklärungen, Cookie-Banner
- Briefe, Faxe, E-Mails mit Abmahnungen nicht ignorieren!
- Bemängelte Missstände möglichst sofort abstellen (auch in Faltblättern, Broschüren etc.!), falls berechtigt
- Keine voreiligen Unterlassungserklärungen abgeben
- Abmahner greifen oft hart durch
- hohes Kostenrisiko (4-stelliger €-Betrag)
- Verbandliche/anwaltliche Hilfe in Anspruch nehmen

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Unterlassungserklärung



- Text von vorgefertigten Unterlassungserklärungen genau prüfen
- Feste Vertragsstrafe vermeiden
- „Hamburger Brauch“ bei erstmaligem Verstoß
- Falls UE abgegeben: kein neuer Verstoß zugelassen, daher achten auf:
 - Werbeprospekte (eventuell Aufbrauchsfrist vereinbaren)
 - Auftritt bei facebook etc.
 - Verkauf bei Amazon, ebay und co
 - Löschungsantrag bei Suchmaschinen stellen (vor allem google und yahoo (spezielle Formulare verwenden))
- Hohes Interesse des Abmahners an regelmäßiger Überprüfung

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Umgang mit Abmahnungen beim BWV Rheinland-Nassau



- Kreisgeschäftsführer sind sensibilisiert
- Überschlägige Prüfung der Berechtigung der Abmahnung (ist meist der Fall)
- Unterlassungserklärung prüfen und gegebenenfalls modifizieren (z.B. Hamburger Brauch bei Erstfällen)
- Vorbereitung eines Antwortschreibens
- Vereinbarung einer Aufbrauchsfrist
- Merkblatt zum Umgang mit Abmahnungen
- Gegebenenfalls Kontaktaufnahme mit dem Abmahner
- Kosten im Blick behalten (Abmahnkosten, Gerichtskosten, Anwaltszwang)

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Verfahren/Kostenrisiko



- Hohe Streitwerte im Markenrecht (selten unter 20.000,-- €)
- Hohe Streitwerte im UWG (pro Verstoß ca. 5.000,-- €)
- Kurze Fristen beachten
- Zugangsvoraussetzungen für Schreiben (E-Mail, Fax, Brief) beachten
- [Fliegender Gerichtsstand für gerichtliche Streitigkeiten]
- Kosten für gegnerischen Anwalt und eigenen Anwalt plus Gerichtskosten
- Rechtsschutzversicherungen zahlen in der Regel nicht (Ausschluss, aber es gibt inzwischen besondere Angebote der RSV)

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Hoffnungsschimmer



- Gesetz zur Stärkung des fairen Wettbewerbs (seit 02.12.20)
- Erschwerung von unnötigen und missbräuchlichen Abmahnungen vor allem gegenüber kleinen und mittleren Unternehmen
- Hohe Anforderungen an Abmahnbefugnis von aktiven Mitbewerbern
- Strengere Regelungen für „Abmahnvereine“
- Finanzielle Anreize für Abmahnungen werden beschnitten
 - kein Kostenerstattungsanspruch eines Mitbewerbers bei Verstoß gegen Informations- und Kennzeichnungspflichten gegenüber kleineren Unternehmen (< 250 MA) und Verbot der Vertragsstrafe bei erstmaliger Abmahnung von Unternehmen mit weniger als 100 Mitarbeitern
 - Deckelung der Vertragsstrafe auf maximal 1.000 € bei unerheblichen Verstößen gegenüber kleineren Unternehmen (< 100 MA)
 - kein fliegender Gerichtsstand mehr

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn

Fazit



- Abmahnungen sind weit verbreitet und oft gerechtfertigt
- Internet ermöglicht die gezielte Recherche nach Opfern
- Beachtung der Hauptangriffspunkte reduziert das Abmahnrisiko enorm
- Veröffentlichungen in der Fachpresse beachten (DWZ)
- Präventive Angebote nutzen
- bei Abmahnung: Keine Zeit verlieren, Unterlassungserklärungen nicht vorschnell unterschreiben, fachkundigen Rat einholen

Weinbautag, 07.01.2021 - Marcus Hehn



... und jetzt freue ich mich auf
Ihre Fragen und Anregungen