

## Inhalt

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Einleitung.....</b>   | <b>1</b>  |
| <b>§ 1 Entstehung u. Bedeutung der gewerberechtlichen Entgeltvorschriften .....</b>    | <b>21</b> |
| <b>1. Teil: Die Geschichte der Entlohnung der Arbeitnehmer .....</b>                   | <b>21</b> |
| A. Die Gesellschaft und die Arbeit im Wandel.....                                      | 21        |
| I. Die Gesellschafts- und Wirtschaftsordnung bis zum Beginn des 19. Jahrhunderts..     | 21        |
| II. Der Wandel der Gesellschaftsordnung im 19. Jahrhundert und deren Folgen .....      | 22        |
| III. Die arbeitsrechtlichen Rahmenbedingungen im 19. Jahrhundert.....                  | 23        |
| B. Mißstände in der Lohnzahlung .....  | 26        |
| C. Reaktionen auf das Trucksystem.....   | 29        |
| I. Die Ursprünge des Truckverbots .....  | 29        |
| II. Die Verbreitung des Truckverbots auf andere Länder.....                            | 30        |
| III. Deutschland im besonderen.....  | 30        |
| D. Die wesentlichen Gesetzesänderungen der Truckvorschriften von 1869 bis heute....    | 34        |
| <b>2. Teil: Das Arbeitsrecht in der zweiten Hälfte des 19. Jahrhunderts .....</b>      | <b>37</b> |
| A. Entgeltsysteme.....   | 37        |
| B. Sonstige Rechtsbeziehungen .....  | 38        |
| <b>3. Teil: Das moderne Arbeitsrecht.....</b>  | <b>38</b> |
| A. Moderne Entgeltsysteme .....  | 38        |
| I. Geläufige Lohnbestandteile des 20. Jahrhunderts.....                                | 38        |
| II. Neue Entgeltbestandteile .....   | 39        |
| 1. Variable Vergütungsbestandteile.....  | 39        |
| 2. Das Cafeteria-Modell .....  | 40        |
| 3. Die arbeitnehmerfinanzierte betriebliche Altersvorsorge.....                        | 43        |
| 4. Virtuelle und echte Mitarbeiterbeteiligung als Vergütungsbestandteil .....          | 45        |
| a) Aktien und Aktienoptionen .....   | 45        |
| b) Virtuelle Aktien- und Aktienoptionsprogramme .....                                  | 47        |
| c) Long term incentives .....  | 48        |
| d) Andere Beteiligungsformen .....   | 48        |
| 5. Zukunftsvisionen .....  | 48        |
| III. Wege zur Gestaltung dieser neuen Entgeltsysteme.....                              | 49        |
| 1. Die Gehaltsumwandlung .....   | 49        |
| a) Definition.....   | 49        |
| b) Arten der durch die Gehaltsumwandlung neu geschaffenen Vergütungsbestandteile ..... | 50        |
| c) Anerkennung durch die Finanzverwaltung und die Finanzgerichtsbarkeit.....           | 50        |
| d) Formen der Gehaltsumwandlung .....  | 51        |
| e) Auswirkungen der Gehaltsumwandlung .....  | 52        |
| 2. Gehaltserhöhungen .....   | 52        |
| 3. Sonderfall: Cafeteria-Modelle .....   | 52        |
| B. Die Mitarbeiterbeteiligung .....  | 53        |
| I. Die Entwicklung der Mitarbeiterbeteiligung .....                                    | 53        |
| 1. Geschichtlicher Abriß über praktizierte Beteiligungsformen.....                     | 53        |
| 2. Der Wandel in der Beurteilung von Sinn und Zweck der Mitarbeiterbeteiligung .....   | 54        |
| 3. Die heutigen Motive für die Einführung einer Mitarbeiterbeteiligung .....           | 55        |
| 4. Die Mitarbeiterbeteiligung in Zahlen .....  | 56        |

|  |           |
|--|-----------|
| II. Abgrenzung der Erfolgsbeteiligung von der Kapitalbeteiligung .....             | 56        |
| III. Die Formen der Kapitalbeteiligung .....                                       | 57        |
| IV. Die Beteiligungsmodelle aus der Praxis.....                                    | 59        |
| 1. Darlehen .....  | 59        |
| 2. Belegschaftsaktien .....  | 60        |
| 3. Genußrechte.....  | 61        |
| 4. Schuldverschreibungen.....  | 62        |
| 5. Aktienoptionen .....  | 63        |
| 6. Stille Beteiligung.....   | 64        |
| 7. Zwischenschaltung einer Beteiligungsgesellschaft .....                          | 64        |
| 8. GmbH-Gesellschafter .....   | 65        |
| 9. Ergebnis .....  | 65        |
| <b>C. Sonstige Vereinbarungen zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....</b>      | <b>66</b> |
| I. Neue Formen der Einbehaltung von Arbeitslohn.....                               | 66        |
| 1. Erscheinungsformen .....  | 66        |
| a) Langfristige Zeitkonten .....   | 66        |
| b) Gutschriften.....   | 67        |
| 2. Einzelne Ausgestaltungen .....  | 67        |
| a) Flexible Zeitmodelle.....   | 67        |
| b) Zeitwertpapiere .....   | 67        |
| II. Die vom Arbeitgeber geförderte, externe Vermögensanlage .....                  | 68        |
| III. Darlehen des Arbeitgebers an den Arbeitnehmer.....                            | 68        |
| IV. Sachleistungen aufgrund zusätzlicher Verträge .....                            | 69        |
| V. Abnahme- und andere Verpflichtungen des Arbeitnehmers .....                     | 69        |
| <b>4. Teil: Die gewerberechtlichen Entgeltvorschriften – ein Überblick.....</b>    | <b>69</b> |
| <i>A. Die wesentlichen Ge- und Verbote der §§ 115 ff GewO.....</i>                 | <i>69</i> |
| I. Die Verbote des § 115 I GewO (Truckverbot).....                                 | 69        |
| II. Das Verbot des § 115 II GewO (Kreditierungsverbot).....                        | 70        |
| III. Das Verbot des § 117 II GewO (Verbot sog. Lohnverwendungsabreden).....        | 70        |
| 1. Die Regelung des § 117 I GewO in Abgrenzung zur Regelung des § 117 II GewO..... | 70        |
| 2. Die Regelung des § 117 II GewO.....   | 71        |
| a) Die Regelung des § 117 II 1. Halbsatz GewO .....                                | 71        |
| b) Die Regelung des § 117 II 2. Halbsatz GewO .....                                | 72        |
| IV. Andere Meinungen zum Regelungsgehalt der §§ 115 ff GewO .....                  | 72        |
| V. Ergebnis .....  | 73        |
| <i>B. Rechtsfolgen der Verstöße gegen §§ 115 ff GewO .....</i>                     | <i>73</i> |
| I. Verstoß gegen das Truckverbot, § 115 I GewO.....                                | 74        |
| 1. Verstoß gegen das Verbot der Leistung an Erfüllungs Statt .....                 | 74        |
| 2. Abschluß eines dem § 115 I GewO zuwiderlaufenden Verpflichtungsgeschäfts        | 75        |
| II. Verstoß gegen das Kreditierungsverbot, § 115 II GewO.....                      | 75        |
| III. Verstoß gegen § 117 II GewO, Treffen von Lohnverwendungsabreden .....         | 77        |
| <i>C. Heute noch anzuwendendes Recht.....</i>                                      | <i>78</i> |
| <i>D. Die Regelung des § 115 a GewO.....</i>                                       | <i>79</i> |
| I. Geltung des § 115 a GewO .....  | 80        |
| II. Ausgenommene Arbeitnehmergruppen .....   | 80        |
| III. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen § 115 a GewO .....                         | 81        |
| <b>5. Teil: Die Rechtsnatur einzelner Rechtsgeschäfte.....</b>                     | <b>81</b> |
| <i>A. Die Rechtsnatur der Gehaltsumwandlung .....</i>                              | <i>81</i> |

|   |            |
|---|------------|
| <b>I. Darstellung des Meinungsstands.....</b>   | <b>82</b>  |
| 1. Die Vereinbarung von Sachlohn .....  | 82         |
| 2. Die Lohnverwendungsabrede.....   | 82         |
| 3. Je nach Ausgestaltung der vertraglichen Abrede .....   | 83         |
| 4. Die Vereinbarung einer Leistung an Erfüllungs Statt .....  | 83         |
| <b>II. Stellungnahme .....</b>  | <b>83</b>  |
| 1. Zur Vereinbarung einer Leistung an Erfüllungs Statt .....  | 83         |
| 2. Zwischenergebnis .....   | 86         |
| 3. Zum Vorliegen einer Lohnverwendungsabrede .....  | 86         |
| 4. Weitere Stellungnahme .....  | 87         |
| a) Formale oder wirtschaftliche Sicht?.....   | 87         |
| b) Auslegung je nach Einzelfall?.....   | 87         |
| c) Zwischenergebnis.....  | 89         |
| d) Abgrenzung zur sog. Lohnverwendungsabrede.....   | 89         |
| 5. Subsumtion der in der Praxis vorkommenden Formen der Gehaltsumwandlung                           | 89         |
| <b>III. Ergebnis.....</b>   | <b>90</b>  |
| <b>B. Die Rechtsnatur des sog. Vereinbarungsdarlehens .....</b>                                     | <b>90</b>  |
| <b>I. Der Meinungsstreit.....</b>   | <b>91</b>  |
| 1. Die Novation als Unterfall der Leistung an Erfüllungs Statt .....                                | 91         |
| 2. Die Novation als eigenständiger Vertragstypus .....  | 91         |
| <b>II. Stellungnahme .....</b>  | <b>91</b>  |
| 1. Zur Identität des Leistungsgegenstands.....  | 91         |
| 2. Zum Merkmal „Aufhebung der alten Schuld, nicht aber Befriedigung“ .....                          | 92         |
| <b>III. Ergebnis.....</b>   | <b>94</b>  |
| <b>IV. Abgrenzung des Vereinbarungsdarlehens von sonstigen Darlehen .....</b>                       | <b>94</b>  |
| <b>C. Die Rechtsnatur von Zeitwertpapieren.....</b>   | <b>94</b>  |
| <b>§ 2 Das Gebot der Barzahlung – das Truckverbot, § 115 I GewO .....</b>                           | <b>95</b>  |
| <b>1. Teil: Der persönliche Geltungsbereich des § 115 I GewO.....</b>                               | <b>95</b>  |
| <b>A. Der Adressatenkreis nach der GewO.....</b>  | <b>95</b>  |
| <b>I. Der verpflichtete Personenkreis .....</b>   | <b>95</b>  |
| 1. Die selbständigen Gewerbetreibenden .....  | 95         |
| a) Gewerbe.....   | 95         |
| b) Selbständig .....  | 97         |
| c) Der Anwendungsbereich unter Berücksichtigung von § 6 GewO .....                                  | 98         |
| d) Keine Beschränkung auf das produzierende Gewerbe.....  | 99         |
| 2. Ausdehnung auf andere Personen .....   | 100        |
| <b>II. Der geschützte Personenkreis .....</b>   | <b>100</b> |
| 1. Die gewerblichen Arbeitnehmer.....   | 101        |
| a) Definition.....  | 101        |
| b) Der kaufmännische Arbeitnehmer .....   | 101        |
| c) Sonstige Arbeitnehmer .....  | 104        |
| 2. Einschränkungen des geschützten Arbeitnehmerkreises.....   | 105        |
| 3. Erweiterungen des geschützten Arbeitnehmerkreises .....  | 105        |
| <b>III. Erweiterungen des Anwendungsbereichs.....</b>   | <b>106</b> |
| <b>B. Verfassungsmäßigkeit des Adressatenkreises der GewO.....</b>                                  | <b>106</b> |
| <b>I. Differenzierung zwischen gewerblichen und anderen Arbeitgebern .....</b>                      | <b>106</b> |
| <b>II. Differenzierung zwischen gewerblichen und insbesondere kaufmännischen Arbeitnehmern.....</b> | <b>107</b> |

|   |            |
|---|------------|
| III. Folgen für die Geltung der §§ 115 ff GewO .....                                      | 109        |
| V. Ergebnis .....   | 110        |
| <b>2. Teil: Der Schutzgegenstand des § 115 I GewO .....</b>                               | <b>110</b> |
| A. Das Arbeitsentgelt im Arbeitsrecht .....   | 111        |
| B. Der Begriff des Entgelts im Sinne des § 115 I GewO .....                               | 112        |
| I. Die Bestandteile des Entgelts .....  | 113        |
| II. Übertragung auf § 115 I GewO .....  | 113        |
| III. Das Kriterium der Freiwilligkeit .....   | 114        |
| IV. Das Kriterium der Gegenleistung .....   | 115        |
| V. Ergebnis .....   | 115        |
| C. Lohnvorschüsse .....   | 116        |
| <b>3. Teil: Die Abgrenzung des Regelungsinhalts des § 115 I GewO .....</b>                | <b>116</b> |
| A. Gebot der sofortigen Zahlung? .....  | 116        |
| I. Der Zeitpunkt der Zahlung als Regelungsinhalt des § 115 I GewO .....                   | 116        |
| II. Subsumtion moderner Fallgruppen .....   | 118        |
| B. Die Person des Leistungsempfängers .....   | 118        |
| C. Rechtshemmende Einreden und ähnliches .....  | 119        |
| D. Erfüllungssurrogate .....  | 120        |
| I. Die Aufrechnung .....  | 120        |
| II. Erlöschen der Schuld durch Vereinbarungen zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer ..... | 121        |
| 1. Der Erlaßvertrag .....   | 121        |
| 2. Die Aufrechnungsvereinbarung .....   | 122        |
| 3. Die Anrechnungsvereinbarung .....  | 123        |
| E. Die Leistung erfüllungshalber .....  | 123        |
| I. Erörterung der Problematik hinsichtlich Scheck und Wechsel .....                       | 124        |
| II. Stellungnahme .....   | 124        |
| III. Die Leistung erfüllungshalber in sonstigen Fällen .....                              | 126        |
| IV. Ergebnis .....  | 126        |
| F. Die bedingte Erfüllung .....   | 126        |
| G. Ergebnis .....   | 126        |
| H. Subsumtion moderner Fallgruppen .....  | 127        |
| <b>4. Teil: Das Verbot der Leistung an Erfüllungs Statt .....</b>                         | <b>127</b> |
| A. Überblick über das Verbot der Leistung an Erfüllungs Statt .....                       | 127        |
| I. Fallgruppen der Leistung an Erfüllungs Statt .....                                     | 127        |
| II. Zulässige Ausnahmen .....   | 128        |
| B. Die Art der Erfüllung .....  | 128        |
| C. Sonderfall der Leistung an Erfüllungs Statt: die Novation .....                        | 130        |
| D. Verwandte Formen .....   | 131        |
| I. Die Ersatzungsbefugnis des Arbeitgebers .....  | 131        |
| II. Die Ersatzungsbefugnis des Arbeitnehmers .....  | 131        |
| E. Ausnahmen nach dem Schutzzweck .....   | 132        |
| I. Zeiten der erschweren Beschaffungsmöglichkeit von Waren .....                          | 132        |
| II. Der Arbeitgeber in der Insolvenz .....  | 132        |
| <b>5. Teil: Die Zulässigkeit von Sachlohnvereinbarungen .....</b>                         | <b>133</b> |
| A. Zulässige Sachbezüge nach den gewerberechtlichen Vorschriften .....                    | 134        |
| I. Die in § 115 II 2 GewO genannten Güter .....   | 134        |
| II. Subsumtion moderner Fallgruppen .....   | 134        |
| B. Zulässige Sachbezüge nach den gesetzlichen Vorschriften .....                          | 134        |

|  |            |
|--|------------|
| <b>C. Der Meinungsstreit.....</b>  | <b>136</b> |
| I. Die Zulässigkeit der Vereinbarung von Sachlohn .....  | 136        |
| II. Die Unzulässigkeit der Vereinbarung von anderem als dem gesetzlich zugelassenen Sachlohn .....   | 138        |
| <b>D. Stellungnahme .....</b>  | <b>138</b> |
| E. Ergebnis .....  | 142        |
| <b>6. Teil: Die Auslegung des Sachlohnverbots im Rahmen der heutigen Rechtsordnung sowie im Rahmen der heutigen tatsächlichen Lebensverhältnisse .....</b> | <b>142</b> |
| A. <i>Teleologische Reduktion des § 115 II 2 GewO.....</i>   | 143        |
| I. Aktualität der in § 115 II 2 GewO genannten Güter.....  | 143        |
| II. Ergebnis .....   | 144        |
| B. <i>Teleologische Extension des § 115 II 2 GewO .....</i>  | 145        |
| I. Aus § 115 II 2 GewO ableitbare Kriterien.....   | 146        |
| 1. Der eigene Bedarf.....  | 146        |
| 2. Die Preisgestaltung.....  | 146        |
| 3. Ergebnis .....  | 147        |
| II. Anforderungen, wie sie an die Hingabe von Waren zu stellen sind.....   | 147        |
| 1. Vermarktungsrisiko .....  | 148        |
| 2. Außer Mode gekommene Waren, schlechte Qualität und Luxusgegenstände ..  | 148        |
| 3. Ergebnis .....  | 149        |
| III. Anforderungen, wie sie an die Hingabe von Zahlungsmitteln zu stellen sind .....   | 149        |
| 1. Bons und Marken .....   | 149        |
| 2. Anweisungen, Schecks und Wechsel .....  | 149        |
| 3. Ergebnis .....  | 150        |
| IV. Zusammenfassung der ermittelten Kriterien .....  | 150        |
| C. <i>Die Subsumtion der Entgeltbestandteile des modernen Arbeitsrechts .....</i>  | 150        |
| I. Die Entgeltbestandteile „Endprodukte“ des modernen Arbeitsrechts .....  | 150        |
| 1. Die Frage des notwendigen Bedarfs.....  | 150        |
| a) Die Gestellung eines Kraftfahrzeugs und das Kfz-Leasing .....   | 151        |
| b) Dienstwohnung .....   | 152        |
| c) Ferienwohnung .....   | 152        |
| d) Kfz-Wartung und -Reparatur .....  | 153        |
| e) Betriebliche Altersvorsorge .....   | 153        |
| f) Versicherungen .....  | 153        |
| g) Bildungsprogramme, Vorsorge und Beratung .....  | 154        |
| 2. Die Frage der Wertgleichheit .....  | 154        |
| a) Die Preisgrenzen des § 115 II 2 GewO .....  | 155        |
| b) Wertgleichheit in § 1 V BetrAVG .....   | 155        |
| c) Definition der Wertgleichheit im Sinne des § 115 GewO.....  | 155        |
| - Vermittlung von Leistungen Dritter .....   | 155        |
| - Erbringung eigener Dienst- und Sachleistungen.....   | 156        |
| 3. Ergebnis .....  | 157        |
| II. Sonderfall: Cafeteria-Systeme .....  | 157        |
| III. Die sonstigen Entgeltbestandteile des modernen Arbeitsrechts .....  | 158        |
| 1. Verwertbarkeit für den Arbeitnehmer .....   | 158        |
| 2. Sonstige Regelungsinhalte des Beteiligungslohns .....   | 159        |
| a) Sperrfrist.....   | 159        |
| b) Kursrisiko .....  | 159        |

|   |                |
|---|----------------|
| 3. Ergebnis.....  | 160            |
| IV. Grundgehalt in bar als Mindestvoraussetzung einer zulässigen Entgeltvereinbarung?.....  | 160            |
| <b>D. Ergebnis.....</b>   | <b>161</b>     |
| <i>E. Bedeutung dieses Ergebnisses für das Verbot der Leistung an Erfüllungs Statt.....</i> | <i>161</i>     |
| <br><b>§ 3 Das Kreditierungsverbot, § 115 II 1 GewO.....</b>                                | <br><b>163</b> |
| <b>1. Teil: Schutzzweck.....</b>  | <b>163</b>     |
| <i>A. Unterstützungsfunktion .....</i>  | 163            |
| <i>B. Darüber hinausgehende Funktion? .....</i>   | 164            |
| <b>2. Teil: Der persönliche Geltungsbereich des § 115 II GewO.....</b>                      | <b>164</b>     |
| <b>3. Teil: Die Abgrenzung des Regelungsinhalts des § 115 II 1 GewO.....</b>                | <b>165</b>     |
| <i>A. Gegenstand des Kreditierens .....</i>   | 165            |
| I. Der Begriff der Waren im Sinne des § 115 II 1 GewO.....                                  | 165            |
| II. Die Zulässigkeit der Kreditierung anderer als Waren .....                               | 165            |
| 1. Überprüfung anhand von § 115 II 2 GewO .....   | 165            |
| 2. Rechtfertigung dieser Differenzierung .....  | 166            |
| III. Ergebnis.....  | 166            |
| IV. Subsumtion moderner Fallgruppen .....   | 166            |
| <i>B. Das Arbeitgeberdarlehen.....</i>  | 167            |
| I. Das „reine“ Darlehen .....   | 167            |
| II. Verbundene Rechtsgeschäfte .....  | 167            |
| III. Das zweckgebundene Darlehen.....   | 168            |
| IV. Ergebnis.....   | 168            |
| V. Subsumtion moderner Fallgruppen .....  | 168            |
| <i>C. Der Barverkauf.....</i>   | 168            |
| <i>D. Ergebnis.....</i>   | 169            |
| <i>E. Subsumtion moderner Fallgruppen .....</i>   | 170            |
| <b>4. Teil: Das Verbot der Kreditierung von Waren .....</b>                                 | <b>170</b>     |
| <i>A. Die Rechtsnatur des abgeschlossenen Rechtsgeschäfts.....</i>                          | 170            |
| I. Der Kaufvertrag .....  | 170            |
| II. Sonstige entgeltliche Verträge .....  | 170            |
| 1. Darstellung des Meinungsstreits.....   | 170            |
| 2. Stellungnahme .....  | 171            |
| III. Ergebnis.....  | 172            |
| <i>B. Formen des Kreditierens.....</i>  | 172            |
| I. Der Begriff des Kreditierens .....   | 172            |
| II. Die Hingabe von Marken oder Bons .....  | 173            |
| <i>C. Ergebnis.....</i>   | 173            |
| <b>5. Teil: Ausnahmen vom Kreditierungsverbot .....</b>                                     | <b>174</b>     |
| <i>A. Der Ausnahmenkatalog des § 115 II 2 GewO.....</i>                                     | 174            |
| I. Der Inhalt des § 115 II 2 GewO .....   | 174            |
| II. Der Zweck des § 115 II 2 GewO .....   | 174            |
| III. Die Geltung des § 394 BGB .....  | 175            |
| <i>B. Die Anordnung des Reichsarbeitsministers vom 16.1.1939 .....</i>                      | 176            |
| I. Geltendes Recht .....  | 177            |
| II. Auslegung .....   | 179            |
| 1. Die Entscheidungen des BAG betreffend Kraftfahrzeuge sowie Farbfernsehgeräte .....       | 179            |

|  |            |
|--|------------|
| 2. Stellungnahme der Literatur .....   | 180        |
| 3. Eigene Stellungnahme .....  | 181        |
| a) Gegenstände des persönlichen Bedarfs oder der Haushaltsführung .....  | 181        |
| b) Anschaffungswert .....  | 181        |
| c) Preisvereinbarung .....   | 182        |
| 4. Ergebnis .....  | 182        |
| III. Die Geltung des § 394 BGB .....   | 182        |
| C. Spezialgesetze .....  | 183        |
| <b>6. Teil: Auslegung der Ausnahmeverordnungen zu § 115 II 1 GewO im Rahmen der heutigen Rechtsordnung sowie im Rahmen der heutigen tatsächlichen Lebensverhältnisse .....</b> | <b>184</b> |
| A. Die Ausnahmeverordnung des § 115 II 2 GewO .....  | 184        |
| I. Teleologische Reduktion des § 115 II 2 GewO? .....  | 184        |
| II. Teleologische Extension des § 115 II 2 GewO? .....   | 184        |
| 1. Gleichlauf mit den Ausnahmen vom Sachlohnverbot? .....  | 185        |
| 2. Veränderungen in der sozialen Wirklichkeit in der zweiten Hälfte des 19. Jahrhunderts .....   | 185        |
| 3. Anpassung des § 115 II 2 GewO an die heutigen Verhältnisse .....  | 186        |
| a) Gegenstände des persönlichen Bedarfs .....  | 186        |
| b) Ausdehnung auf alle in § 811 Nr. 1 ZPO genannten Güter? .....   | 186        |
| c) Fahrräder und Kraftfahrzeuge .....  | 187        |
| III. Ergebnis .....  | 187        |
| B. Die Anordnung des RAM als Ausnahmeverordnung .....  | 187        |
| <b>7. Teil: Verfassungsmäßigkeit der §§ 115 II 1, 118 GewO .....</b>   | <b>188</b> |
| A. Verfassungsmäßigkeit des § 115 II 1 GewO .....  | 188        |
| B. Verfassungsmäßigkeit des § 118 GewO .....   | 189        |
| <b>8. Teil: Ergebnis .....</b>   | <b>190</b> |
| <b>§ 4 Das Verbot sog. Lohnverwendungsabreden, § 117 II GewO .....</b>   | <b>191</b> |
| <b>1. Teil: Schutzzweck .....</b>  | <b>191</b> |
| A. Der Begriff der Lohnverwendungsfreiheit .....   | 191        |
| B. Reine Unterstützungsfunction versus darüber hinausgehende, eigenständige Funktion .....   | 193        |
| I. Der Meinungsstreit .....  | 193        |
| II. Relevanz des Meinungsstreits .....   | 193        |
| III. Der Meinungsstreit im einzelnen .....   | 194        |
| 1. Keine über § 115 GewO hinausgehende Funktion .....  | 194        |
| 2. Eigenständige Funktion des § 117 II GewO .....  | 194        |
| IV. Stellungnahme .....  | 195        |
| V. Ergebnis .....  | 196        |
| <b>2. Teil: Der persönliche Geltungsbereich des § 117 II GewO .....</b>  | <b>196</b> |
| A. Verfügungsfreiheit der Arbeitnehmer in bezug auf den unpfändbaren Teil des Entgelts .....   | 196        |
| B. Auswirkungen auf die Verfügungsfreiheit der nicht-gewerblichen Arbeitnehmer insgesamt .....   | 197        |
| I. Meinungsstand .....   | 197        |
| II. Stellungnahme .....  | 198        |
| III. Ergebnis .....  | 198        |
| <b>3. Teil: Der Begriff der Lohnverwendungsabrede .....</b>  | <b>199</b> |

|   |     |
|---|-----|
| <i>A. Vertragsparteien</i> .....  | 199 |
| <i>B. Schuldrechtliche Verpflichtung des Arbeitnehmers</i> .....  | 200 |
| I. Eingehen einer schuldrechtlichen Verbindlichkeit .....   | 200 |
| II. Einschaltung des Arbeitgebers zur Erfüllung einer Schuld gegenüber einem Dritten.....                     | 200 |
| III. Verpflichtung zur Einschaltung des Arbeitgebers zur Erfüllung einer Schuld gegenüber einem Dritten ..... | 201 |
| IV. Verfügung des Arbeitnehmers zur Erfüllung einer Verbindlichkeit gegenüber dem Arbeitgeber .....           | 202 |
| V. Ergebnis .....   | 203 |
| <i>C. Abrede über die Verwendung</i> .....  | 203 |
| <i>D. Die Abführung von Gewerkschaftsbeiträgen durch die Arbeitgeber</i> .....                                | 204 |
| <i>E. Subsumtion moderner Fallgruppen unter den Begriff der Lohnverwendungsabrede</i> 206                     |     |
| I. Darlehen des Arbeitgebers an den Arbeitnehmer .....  | 206 |
| II. Die Mitarbeiterbeteiligung.....   | 207 |
| III. Investment-Pläne .....   | 208 |
| IV. Abschluß von Dauerrechtsgeschäften wie etwa verbilligter Versicherungen....                               | 208 |
| V. Der „Sanierungstarifvertrag“ von Holzmann .....  | 209 |
| VI. Zeitwertpapiere.....  | 210 |
| <b>4. Teil: Ausnahmen vom Verbot sog. Lohnverwendungsabreden</b> .....  | 211 |
| <i>A. Einrichtungen zur Verbesserung der Lage der Arbeitnehmer und ihrer Familien</i> ....                    | 211 |
| I. Unstreitige Fallgruppen sog. Wohlfahrtseinrichtungen .....   | 213 |
| II. Streitige Fallgruppen sog. Wohlfahrtseinrichtungen .....  | 213 |
| III. Stellungnahme .....  | 214 |
| 1. Unproblematisch zulässige Wohlfahrtseinrichtungen.....   | 214 |
| 2. Der Abschluß einzelner Verträge .....  | 215 |
| 3. Gewerkschaften .....   | 215 |
| 4. Die Gründung von Werksgemeinschaften zur Rettung des Unternehmens .....                                    | 216 |
| 5. Sparkassen .....   | 217 |
| IV. Hieraus ableitbare Kriterien .....  | 218 |
| V. Die inhaltliche Ausgestaltung von Wohlfahrtseinrichtungen.....   | 219 |
| VI. Ergebnis.....   | 220 |
| <i>VII. Subsumtion moderner Fallgruppen</i> .....   | 220 |
| 1. Mitarbeiterbeteiligung .....   | 220 |
| 2. Investment-Pläne .....   | 220 |
| 3. Zeitwertpapiere.....   | 220 |
| 4. Abschluß von Dauerrechtsgeschäften .....   | 221 |
| <i>B. Nach § 115 GewO zugelassene Gegenstände</i> .....   | 221 |
| <i>C. Spezialgesetze</i> .....  | 222 |
| I. Überblick über die steuerliche Förderung von Mitarbeiterbeteiligungen .....                                | 223 |
| 1. Das Vermögensbildungsgesetz.....   | 223 |
| a) Die Motive des Gesetzgebers .....  | 223 |
| b) Inhaltliche Änderungen.....  | 223 |
| c) Voraussetzungen für die gesetzliche Förderung nach dem 5. VermBG .....                                     | 224 |
| d) Praxisrelevanz .....   | 225 |
| 2. Zur Förderung nach § 19 a EStG.....  | 225 |
| 3. Ergebnis .....   | 226 |
| II. Das 5. VermBG als <i>lex specialis</i> für sämtliche Formen der Mitarbeiterbeteiligung .....              | 226 |

|   |            |
|---|------------|
| III. Das 5. VermBG als lex specialis für die durch das 5. VermBG geförderten Formen der Mitarbeiterbeteiligung.....   | 227        |
| IV. § 19 a EStG als lex specialis zu § 117 II GewO?.....  | 228        |
| V. Ergebnis .....   | 228        |
| <b>5. Teil: Die Abgrenzung des Regelungsinhalts des § 117 II GewO.....</b>  | <b>228</b> |
| <i>A. Verbot jeglichen Rechtsgeschäfts zwischen den Arbeitsvertragsparteien? .....</i>  | <i>228</i> |
| I. Einmalige Rechtsgeschäfte .....  | 228        |
| 1. Stand der Literatur .....  | 229        |
| 2. Stellungnahme .....  | 229        |
| 3. Bedeutung für den Schutz des Lohnes in seinen verschiedenen Stadien .....  | 231        |
| a) Bereits ausbezahlt Lohn .....  | 231        |
| b) Bereits fälliger, aber noch nicht ausbezahlt Lohn.....   | 232        |
| 3. Ergebnis .....   | 233        |
| II. Dauerschuldverhältnisse .....   | 234        |
| III. Die Kreditierung.....  | 234        |
| IV. Ergebnis.....   | 235        |
| <i>B. Das Verhältnis von § 117 II GewO zu § 115 II I GewO .....</i>   | <i>235</i> |
| I. Das Kreditierungsverbot als lex specialis zu § 117 II GewO .....   | 235        |
| II. Ergebnis .....  | 236        |
| <i>C. Subsumtion moderner Fallgruppen unter den Begriff der Lohnverwendungsabrede.....</i>  | <i>236</i> |
| I. Die Mitarbeiterbeteiligung .....   | 236        |
| II. Investment-Pläne .....  | 237        |
| III. Zeitwertpapiere.....   | 237        |
| IV. Abschluß von Dauerrechtsgeschäften .....  | 237        |
| <b>6. Teil: Die Auslegung des Verbots von Lohnverwendungsabreden im Rahmen der heutigen Rechtsordnung sowie im Rahmen der heutigen tatsächlichen Lebensverhältnisse .....</b> | <b>238</b> |
| <i>A. Auslegung des § 117 II GewO .....</i>   | <i>239</i> |
| I. Wortlaut.....  | 239        |
| II. Systematik.....   | 239        |
| III. Historische Auslegung.....   | 240        |
| 1. Praktizierte Wohlfahrteinrichtungen Ende des 19. und zu Beginn des 20. Jahrhunderts.....   | 240        |
| 2. Praktizierte Rechtsbeziehungen zwischen den Arbeitsvertragsparteien Ende des 19. und zu Beginn des 20. Jahrhunderts.....   | 242        |
| 3. Ergebnis .....   | 242        |
| IV. Sinn und Zweck.....   | 242        |
| 1. Schutz des Arbeitnehmers vor Druck des Arbeitgebers.....   | 243        |
| 2. Schutz des Arbeitnehmers vor sich selbst .....   | 243        |
| 3. Schutz des Arbeitnehmers vor einer Verleitung durch den Arbeitgeber.....   | 244        |
| 4. Ergebnis .....   | 245        |
| <i>B. Zwischenbilanz.....</i>   | <i>245</i> |
| <i>C. Teleologische Reduktion des § 117 II GewO.....</i>  | <i>246</i> |
| I. Voraussetzungen einer teleologischen Reduktion .....   | 246        |
| II. Die Erhaltung der Lohnverwendungsfreiheit des Arbeitnehmers .....   | 247        |
| 1. Kündigungsmöglichkeit in angemessener Frist.....   | 248        |
| 2. Kein erhebliches Eigeninteresse des Arbeitgebers .....   | 249        |
| a) Die Interessenlage im Falle der Mitarbeiterbeteiligung .....   | 250        |
| b) Die Erhaltung der Entscheidungsfreiheit des Arbeitnehmers .....  | 251        |

|   |            |
|---|------------|
| <i>III. Ergebnis</i> .....  | 251        |
| <i>D. Ergebnis</i> .....  | 252        |
| <i>E. Die Subsumtion der Lohnverwendungsabreden des modernen Arbeitsrechts</i> .....  | 252        |
| I. Versicherungen beim Arbeitgeber und andere Dauerschuldverhältnisse .....           | 252        |
| II. Investment-Pläne .....  | 253        |
| III. Mitarbeiterbeteiligung.....  | 253        |
| <i>F. Grenzen der Aufrechenbarkeit mit dem Arbeitsentgelt des Arbeitnehmers</i> ..... | 253        |
| <b>Ergebnis</b> .....   | <b>255</b> |
| <b>Literaturverzeichnis</b> .....   | <b>257</b> |