

## Inhaltsübersicht

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Einleitung</b>   | <b>25</b> |
| <b>Erster Teil: Die gesetzlichen Wettbewerbsbeschränkungen vor und nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> | <b>30</b> |
| A. Das Wettbewerbsverbot im bestehenden Arbeitsverhältnis   | 30        |
| I. Die Rechtsgrundlagen des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis                                | 30        |
| II. Der Inhalt des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis   | 32        |
| III. Die Dauer des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis   | 37        |
| IV. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das Wettbewerbsverbot im bestehenden Arbeitsverhältnis                   | 44        |
| V. Zusammenfassung  | 53        |
| B. Nachvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen auf gesetzlicher Grundlage  | 54        |
| I. Einführung   | 54        |
| II. Nachvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen auf der Grundlage der nachwirkenden Treuepflicht                 | 55        |
| III. Weitere gesetzliche nachvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen   | 57        |
| IV. Zusammenfassung   | 62        |
| <b>Zweiter Teil: Der Grundsatz der bezahlten nachvertraglichen Karentz</b>                                      | <b>63</b> |
| A. Einführung   | 63        |
| B. Verfassungsrechtlicher Hintergrund   | 64        |
| I. Einführung   | 64        |
| II. Die grundsätzliche Vereinbarkeit nachvertraglicher Wettbewerbsverbote mit den Wertungen des Grundgesetzes   | 65        |

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| III.  | Die Erfüllung der staatlichen Schutzpflichten aus Art. 12 GG im Bereich der nachvertraglichen Wettbewerbsverbote         | 72  |
| IV.   | Zusammenfassung  | 76  |
| C.    | Inhaltliche Reichweite des Grundsatzes der bezahlten Karenz  | 77  |
| I.    | Für eine teleologische Reduzierung der §§ 74 ff. HGB bei Bagatellbeschränkungen  | 77  |
| II.   | Für eine Anwendung der §§ 74 ff HGB auch bei Bagatellbeschränkungen  | 78  |
| III.  | Eigene Stellungnahme   | 78  |
| D.    | Pflicht zur Zahlung einer erhöhten Karenzentschädigung in Ausnahmefällen   | 80  |
| I.    | Besonders schwerwiegende Wettbewerbsbeschränkungen   | 80  |
| II.   | Besonderheiten bei Teilzeitarbeitnehmern   | 80  |
| III.  | Rechtsfolge bei Missachtung  | 81  |
| E.    | Rechtsfolgen einer unzureichenden Karenzentschädigungszusage nach § 74 Abs. 2 HGB  | 82  |
| I.    | Die Definition der unzureichenden Karenzentschädigung  | 82  |
| II.   | Die Unverbindlichkeit der Wettbewerbsanrede als Rechtsfolge eines unzureichenden Karenzentschädigungsvorschlags          | 85  |
| III.  | Die Pflichten des Arbeitnehmers im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes                                   | 87  |
| IV.   | Die Pflichten des Arbeitgebers im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes                                    | 89  |
| V.    | Voraussetzungen der Pflicht zur Zahlung einer Karenzentschädigung im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes | 94  |
| VI.   | Höhe der zu zahlenden Karenzentschädigung  | 109 |
| VII.  | Rechtsfolgen einer vollständig fehlenden Karenzentschädigungszusage  | 112 |
| VIII. | Lösungsmöglichkeit des Arbeitgebers durch Verzicht auf das Wettbewerbsverbot   | 114 |
| IX.   | Zusammenfassung  | 115 |
| F.    | Sonstige Ansprüche des Arbeitnehmers bei fehlender oder unzureichender Karenzentschädigungszusage                        | 117 |
| I.    | Schadensersatzansprüche  | 118 |
| II.   | Bereicherungsansprüche nach §§ 812 Abs. 1 Satz 1 Alt. 1, 818 Abs. 2 BGB  | 122 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>III. Zusammenfassung</b>  | 125 |
| <br>   |     |
| <b>Dritter Teil: Die sogenannten indirekten Wettbewerbsverbote</b>   | 127 |
| A. Einführung  | 127 |
| B. Die Inhaltskontrolle indirekter Wettbewerbsverbote  | 128 |
| I. Direkte Anwendung der §§ 74 Abs. 2, 74a, 74b und 74c HGB  | 128 |
| II. Analoge Anwendung der §§ 74 Abs. 2, 74a HGB auf indirekte Wettbewerbsbeschränkungen                              | 133 |
| III. Das Umgehungsverbot des § 75d Satz 2 HGB  | 135 |
| IV. Das Verbot von Kündigungserschwerungen nach § 622 Abs. 6 BGB   | 140 |
| V. Die Inhaltskontrolle nach den §§ 305 ff. BGB  | 141 |
| VI. Sittenwidrigkeitskontrolle nach § 138 BGB  | 156 |
| VII. Zusammenfassung   | 158 |
| C. Die Möglichkeiten der Vertragsgestaltung im Einzelnen   | 160 |
| I. Inaussichtstellen von Vorteilen für den Fall der nachvertraglichen Wettbewerbsenthaltung                          | 160 |
| II. Mandanten- und Kundenübernahmeklauseln   | 169 |
| III. Rückzahlungsklauseln  | 213 |
| IV. Wettbewerbsbeschränkende Widerrufs- und Verfallklauseln in Vereinbarungen zur betrieblichen Altersversorgung     | 274 |
| V. Wettbewerbsbeschränkende Rückgabe,- Rückzahlungs- und Verfallklauseln in Mitarbeiterkapitalbeteiligungsprogrammen | 308 |
| <br>   |     |
| <b>Wesentliche Ergebnisse der Arbeit</b>   | 354 |
| I. Die gesetzlichen Wettbewerbsbeschränkungen vor und nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses                       | 354 |
| II. Der Grundsatz der bezahlten nachvertraglichen Karenz   | 354 |
| III. Rechtsfolgen der Vereinbarung einer unzureichenden Karenzentschädigung  | 355 |
| IV. Die Abgrenzung indirekter Wettbewerbsbeschränkungen von herkömmlichen Wettbewerbsverboten                        | 357 |
| V. Die Inhaltskontrolle indirekter Wettbewerbsbeschränkungen   | 358 |

## *Inhaltsübersicht*

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| VI.   | Inaussichtstellen von Vorteilen für den Fall der nachvertraglichen Wettbewerbsenthaltung                          | 359 |
| VII.  | Mandanten- oder Kundenübernahmeklauseln   | 360 |
| VIII. | Rückzahlungsklauseln  | 361 |
| IX.   | Wettbewerbsbeschränkende Widerrufs- und Verfallklauseln in Vereinbarungen zur betrieblichen Altersversorgung      | 363 |
| X.    | Wettbewerbsbeschränkende Rückgabe-, Rückzahlungs- und Verfallklauseln in Mitarbeiterkapitalbeteiligungsprogrammen | 365 |
|       | Fazit   | 368 |
|       | Literaturverzeichnis  | 371 |

# Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| Einleitung   | 25 |
| Erster Teil: Die gesetzlichen Wettbewerbsbeschränkungen vor und nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 30 |
| A. Das Wettbewerbsverbot im bestehenden Arbeitsverhältnis  | 30 |
| I. Die Rechtsgrundlagen des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis                         | 30 |
| II. Der Inhalt des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis                                  | 32 |
| 1. Grundsätze  | 32 |
| 2. Vorbereitungshandlungen   | 33 |
| 3. Nicht wettbewerbsrelevante Tätigkeiten bei Konkurrenzunternehmen                                      | 33 |
| III. Die Dauer des Wettbewerbsverbotes im bestehenden Arbeitsverhältnis                                  | 37 |
| 1. Grundsätze  | 37 |
| 2. Besonderheiten während der Freistellung von der Arbeitspflicht  | 37 |
| 3. Besonderheiten während des laufenden Kündigungsschutzprozesses  | 38 |
| 1) Keine Fortgeltung des Wettbewerbsverbotes   | 39 |
| 2) Grundsätzliche Fortgeltung des Wettbewerbsverbotes  | 39 |
| 3) Vermittelnde Auffassungen und Reaktion des Bundesarbeitsgerichts                                      | 41 |
| 4) Eigene Stellungnahme  | 42 |
| IV. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das Wettbewerbsverbot im bestehenden Arbeitsverhältnis            | 44 |
| 1. Entgeltansprüche des Arbeitnehmers  | 44 |
| 2. Ansprüche des Arbeitgebers aus § 61 HGB   | 44 |
| 1) Der Schadensersatzanspruch aus § 61 Abs. 1 HGB  | 45 |
| 2) Das Eintrittsrecht aus § 61 Abs. 1 HGB  | 46 |
| 3) Auskunftsansprüche des Arbeitgebers   | 46 |

|   |    |
|---|----|
| 4) Verjährung der Ansprüche nach § 61 Abs. 2 HGB  | 47 |
| 3. Unterlassungsanspruch des Arbeitgebers   | 47 |
| 4. Kündigungsrecht des Arbeitgebers   | 48 |
| 1) Außerordentliche Kündigung   | 48 |
| 2) Ordentliche Kündigung  | 51 |
| 5. Wettbewerbsrechtliche Folgen beim Verrat von<br>Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen  | 52 |
| V. Zusammenfassung  | 53 |
| <br>B. Nachvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen auf gesetzlicher<br>Grundlage   | 54 |
| I. Einführung   | 54 |
| II. Nachvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen auf der<br>Grundlage der nachwirkenden Treuepflicht                                    | 55 |
| 1. Grundsatz der nachvertraglichen Wettbewerbsfreiheit  | 55 |
| 2. Ausnahmen bei grob unredlichem Verhalten des<br>Arbeitnehmers  | 56 |
| III. Weitere gesetzliche nachvertragliche<br>Wettbewerbsbeschränkungen  | 57 |
| 1. § 17 Abs. 2 UWG („Betriebsspionage“)   | 58 |
| 2. §§ 1 UWG, 826 BGB  | 59 |
| 3. Allgemeiner deliktsrechtlicher Schutz  | 60 |
| IV. Zusammenfassung   | 62 |
| <br>Zweiter Teil: Der Grundsatz der bezahlten nachvertraglichen<br>Karenz   | 63 |
| A. Einführung   | 63 |
| B. Verfassungsrechtlicher Hintergrund   | 64 |
| I. Einführung   | 64 |
| II. Die grundsätzliche Vereinbarkeit nachvertraglicher<br>Wettbewerbsverbote mit den Wertungen des<br>Grundgesetzes                   | 65 |
| 1. Ausnahmslose Verfassungswidrigkeit von<br>nachvertraglichen Wettbewerbsverboten unabhängig<br>von ihrer inhaltlichen Ausgestaltung | 65 |
| 2. Grundsätzliche Vereinbarkeit von nachvertraglichen<br>Wettbewerbsverboten mit der Berufsfreiheit                                   | 66 |
| 1) Rechtsprechung   | 66 |

|  |    |
|--|----|
| 2) Literaturansichten  | 69 |
| 3. Eigene Stellungnahme  | 70 |
| <b>III. Die Erfüllung der staatlichen Schutzpflichten aus Art. 12 GG im Bereich der nachvertraglichen Wettbewerbsverbote</b> | 72 |
| 1. Staatliche Schutzpflichten nach Art. 12 GG  | 72 |
| 2. Erfüllung der staatlichen Schutzpflichten durch die Schutzbefreiungen der § 74 ff HGB                                     | 73 |
| <b>IV. Zusammenfassung</b>   | 76 |
| <b>C. Inhaltliche Reichweite des Grundsatzes der bezahlten Karenz</b>  | 77 |
| I. Für eine teleologische Reduzierung der §§ 74 ff. HGB bei Bagatellbeschränkungen   | 77 |
| II. Für eine Anwendung der §§ 74 ff HGB auch bei Bagatellbeschränkungen  | 78 |
| III. Eigene Stellungnahme  | 78 |
| <b>D. Pflicht zur Zahlung einer erhöhten Karenzentschädigung in Ausnahmefällen</b>   | 80 |
| I. Besonders schwerwiegende Wettbewerbsbeschränkungen  | 80 |
| II. Besonderheiten bei Teilzeitarbeitnehmern   | 80 |
| III. Rechtsfolge bei Missachtung   | 81 |
| <b>E. Rechtsfolgen einer unzureichenden Karenzentschädigungszusage nach § 74 Abs. 2 HGB</b>                                  | 82 |
| I. Die Definition der unzureichenden Karenzentschädigung   | 82 |
| 1. Unterschreitung der 50-Prozent-Grenze des § 74 Abs. 2 HGB   | 82 |
| 2. Übermäßige Anrechnung anderweitigen Erwerbs   | 84 |
| II. Die Unverbindlichkeit der Wettbewerbsanrede als Rechtsfolge eines unzureichenden Karenzentschädigungsversprechens        | 85 |
| III. Die Pflichten des Arbeitnehmers im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes                                  | 87 |
| 1. Wegfall der Karenzpflicht   | 87 |
| 2. Aufrechterhaltung der Karenzpflicht unter Festsetzung einer Entschädigungspflicht   | 87 |
| 3. Stellungnahme   | 88 |

|  |            |
|--|------------|
| <b>IV. Die Pflichten des Arbeitgebers im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes</b>                                   | <b>89</b>  |
| 1. „Wahlrechtsmodell“ des Bundesarbeitsgerichts  | 89         |
| 2. Kritik am „Wahlrechtsmodell“ aus der Literatur  | 90         |
| 3. Stellungnahme   | 91         |
| <b>V. Voraussetzungen der Pflicht zur Zahlung einer Karenzentschädigung im Falle der Unverbindlichkeit des Wettbewerbsverbotes</b> | <b>94</b>  |
| 1. Frühere Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts  | 94         |
| 2. Aktuelle Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts   | 95         |
| 3. Lösungsansatz von Wertheimer  | 96         |
| 4. Lösungsansatz von Hadding/Hammen  | 96         |
| 5. Eigene Stellungnahme  | 97         |
| 1) Rechtsunsicherheiten beim Lösungsmodell des Bundesarbeitsgerichts   | 97         |
| 2) Benachteiligung des rechtsunkundigen Arbeitnehmers beim Lösungsansatz von Wertheimer  | 99         |
| 3) Lösungsansatz von Hadding/Hammen  | 101        |
| 4) Eigener Lösungsansatz   | 101        |
| a) Wahlrecht des Arbeitnehmers als Gestaltungsrecht  | 101        |
| b) Verwirkung des Wahlrechts   | 103        |
| c) Rechtsfolgen der Ausübung des Wahlrechts  | 103        |
| d) Rechtsfolgen einer Nichtausübung des Wahlrechts   | 106        |
| <b>VI. Höhe der zu zahlenden Karenzentschädigung</b>   | <b>109</b> |
| <b>VII. Rechtsfolgen einer vollständig fehlenden Karenzentschädigungszusage</b>  | <b>112</b> |
| <b>VIII. Lösungsmöglichkeit des Arbeitgebers durch Verzicht auf das Wettbewerbsverbot</b>  | <b>114</b> |
| <b>IX. Zusammenfassung</b>   | <b>115</b> |
| <b>F. Sonstige Ansprüche des Arbeitnehmers bei fehlender oder unzureichender Karenzentschädigungszusage</b>                        | <b>117</b> |
| I. Schadensersatzansprüche   | 118        |
| II. Bereicherungsansprüche nach §§ 812 Abs. 1 Satz 1 Alt. 1, 818 Abs. 2 BGB  | 122        |
| III. Zusammenfassung   | 125        |

|   |     |
|---|-----|
| Dritter Teil: Die sogenannten indirekten Wettbewerbsverbote   | 127 |
| A. Einführung   | 127 |
| B. Die Inhaltskontrolle indirekter Wettbewerbsverbote   | 128 |
| I. Direkte Anwendung der §§ 74 Abs. 2, 74a, 74b und 74c HGB   | 128 |
| II. Analoge Anwendung der §§ 74 Abs. 2, 74a HGB auf indirekte Wettbewerbsbeschränkungen                           | 133 |
| III. Das Umgehungsverbot des § 75d Satz 2 HGB   | 135 |
| 1. Einführung   | 135 |
| 2. Sinn und Zweck der Norm  | 135 |
| 3. Tatbestand   | 136 |
| 4. Häufige Umgehungstatbestände   | 138 |
| 5. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das Umgehungsverbot   | 140 |
| IV. Das Verbot von Kündigungserschwerungen nach § 622 Abs. 6 BGB  | 140 |
| V. Die Inhaltskontrolle nach den §§ 305 ff. BGB   | 141 |
| 1. Die AGB-rechtliche Inhaltskontrolle „herkömmlicher“ nachvertraglicher Wettbewerbsverbote im Sinne des § 74 HGB | 142 |
| 1) Rechtsprechung   | 144 |
| 2) Literaturansichten   | 145 |
| a) Gegen eine AGB-rechtliche Inhaltskontrolle herkömmlicher Wettbewerbsverbote                                    | 145 |
| b) Für eine AGB-rechtliche Inhaltskontrolle herkömmlicher Wettbewerbsverbote                                      | 147 |
| 3) Stellungnahme  | 147 |
| 2. Die AGB-rechtliche Inhaltskontrolle indirekter Wettbewerbsbeschränkungen                                       | 150 |
| 3. Unklarheitenregel, Überraschungsschutz und Transparenzgebot  | 151 |
| a) Die Unklarheitenregel des § 305c Abs. 2 BGB  | 151 |
| b) Überraschungsschutz nach § 305c Abs. 1 BGB   | 153 |
| c) Transparenzgebot nach § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB  | 155 |
| VI. Sittenwidrigkeitskontrolle nach § 138 BGB   | 156 |
| VII. Zusammenfassung  | 158 |

|   |            |
|---|------------|
| <b>C. Die Möglichkeiten der Vertragsgestaltung im Einzelnen</b>   | <b>160</b> |
| I. Inaussichtstellen von Vorteilen für den Fall der nachvertraglichen Wettbewerbsenthaltung             | 160        |
| 1. Einführung   | 160        |
| 2. Rechtliche Einordnung  | 160        |
| 3. Rechtliche Zulässigkeit  | 161        |
| 1) Rechtsprechung   | 161        |
| 2) Literaturansichten   | 161        |
| 3) Eigene Stellungnahme   | 162        |
| a) Vereinbarkeit mit § 74 HGB   | 162        |
| b) Vereinbarkeit mit § 75d Satz 2 HGB   | 162        |
| c) Vereinbarkeit mit den §§ 305 ff. BGB   | 164        |
| d) Vereinbarkeit mit § 138 Abs. 2 BGB   | 165        |
| 4. Praktische Aspekte   | 165        |
| 5. Zusammenfassung  | 166        |
| 6. Formulierungsvorschläge  | 167        |
| II. Mandanten- und Kundenübernahmeklauseln  | 169        |
| 1. Einführung   | 169        |
| 2. Rechtliche Einordnung  | 173        |
| 1) Mandanten- und Kundenübernahmeklauseln als aufschiebend bedingte Teilpraxis- oder Unternehmenskäufe  | 173        |
| 2) Mandanten- und Kundenübernahmeklauseln als selbständige Strafversprechen im Sinne von §§ 339 ff. BGB | 174        |
| 3. Rechtliche Zulässigkeit  | 176        |
| 1) Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts   | 176        |
| a) BAG, Urteil vom 10. Dezember 1985 - 3 AZR 242/84   | 176        |
| b) BAG, Urteil vom 07. August 2002 - 10 AZR 586/01  | 178        |
| 2) Instanzgerichtliche Rechtsprechung   | 180        |
| a) LAG Düsseldorf, Urteil vom 28. Juni 2001 - 11 Sa 532/01  | 180        |
| b) LAG Köln, Urteile vom 24. August 2007 - 11 Sa 241/07 und vom 14. April 2008 – 5 Sa 413/08            | 181        |
| 3) Literaturansichten   | 181        |

|   |     |
|---|-----|
| 4) Eigene Stellungnahme   | 186 |
| a) Direkte Anwendbarkeit der §§ 74 ff. HGB auf Mandantenübernahmeklauseln                         | 186 |
| b) Unwirksamkeit von Mandantenübernahmeklauseln nach § 344 BGB                                    | 186 |
| c) Vereinbarkeit mit § 75d Satz 2 HGB   | 190 |
| a. Möglichkeit der karenzentschädigungsfreien Vereinbarung  | 190 |
| b. Maximal zulässige Höhe der Gewinnabführungspflicht   | 191 |
| c. Maximal zulässige Dauer der Gewinnabführungspflicht  | 193 |
| d. Sachliche Grenzen der Mandantenübernahmeklausel  | 195 |
| d) Einbeziehungs- und Inhaltskontrolle nach den §§ 305 ff. BGB                                    | 196 |
| e) Verstoß gegen § 138 BGB  | 197 |
| f) Sonderproblem bei freien Berufen: Verstoß gegen den Grundsatz der freien Arzt- und Anwaltswahl | 197 |
| g) Beurteilung beim Wechsel in ein neues Arbeitsverhältnis  | 201 |
| 4. Die Durchsetzung von Ansprüchen aus Honorarabführungsklauseln                                  | 205 |
| 1) Auskunfts- und Informationsansprüche   | 205 |
| 2) Vertragsstrafenversprechen zur Sicherung der Auskunftsverpflichtungen                          | 209 |
| 3) Prozessuale Aspekte  | 209 |
| 5. Zusammenfassung  | 210 |
| 6. Formulierungsvorschlag   | 212 |
| <b>III. Rückzahlungsklauseln</b>  | 213 |
| 1. Einführung   | 213 |
| 2. Rechtliche Einordnung  | 214 |
| 1) Grundsätze   | 214 |

|   |     |
|---|-----|
| 2) Rückzahlungsklauseln als selbständige Strafversprechen   | 216 |
| a) Für eine Einordnung von Rückzahlungsklauseln als selbständige Strafversprechen   | 216 |
| b) Gegenansicht   | 217 |
| c) Eigene Stellungnahme   | 218 |
| 3. Rechtliche Zulässigkeit  | 220 |
| 1) Entwicklung der Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts zu Rückzahlungsklauseln für Sonderzahlungen und Ausbildungskosten                           | 221 |
| a) Einführung   | 221 |
| b) Rechtsprechung der 1960er Jahre  | 223 |
| c) Rechtsprechung der 1970er, 1980 und 1990er Jahre   | 226 |
| d) Rechtsprechung nach der Schuldrechtsreform   | 231 |
| 2) Zusammenfassung der vom Bundesarbeitsgericht aufgestellten Grundsätze zu herkömmlichen Rückzahlungsklauseln  | 234 |
| a) Rückzahlungsklauseln für Aus- und Fortbildungskosten   | 235 |
| b) Rückzahlungsklauseln bei Sonderzahlungen   | 237 |
| 3) Instanzgerichtliche Rechtsprechung zur rechtlichen Zulässigkeit von Rückzahlungspflichten in Verbindung mit nachvertraglichen Wettbewerbsverboten    | 240 |
| 4) Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zur rechtlichen Zulässigkeit von Rückzahlungspflichten in Verbindung mit nachvertraglichen Wettbewerbsverboten | 241 |
| 5) Literaturansichten   | 242 |
| a) Zustimmung zu den von der Rechtsprechung aufgestellten Grundsätzen zu herkömmlichen Rückzahlungsklauseln   | 242 |
| b) Kritik an der von der Rechtsprechung in der Vergangenheit praktizierten geltungserhaltenden Reduktion und alternative Lösungsansätze                 | 244 |

|    |   |     |
|----|---|-----|
| c) | Beurteilung von Rückzahlungspflichten bei<br>nachvertraglichen<br>Wettbewerbsbeschränkungen   | 247 |
| 6) | Eigener Lösungsansatz   | 251 |
| a) | Keine direkte Anwendung der §§ 74 ff. HGB<br>auf durch nachvertragliche<br>Wettbewerbstätigkeit ausgelöste<br>Rückzahlungspflichten                 | 251 |
| b) | Übertragbarkeit der dargestellten<br>Rechtsprechung auf durch nachvertragliche<br>Wettbewerbstätigkeit ausgelöste<br>Rückzahlungspflichten          | 251 |
| c) | Zulässigkeit einer Verpflichtung zur<br>Rückzahlung von Aus- und Fortbildungskosten<br>bei nachvertraglicher Aufnahme einer<br>Wettbewerbstätigkeit | 253 |
| a. | Einbeziehungskontrolle nach den §§ 305 ff.<br>BGB   | 253 |
| b. | Vereinbarkeit der Klauseln mit<br>§ 75d Satz 2 HGB  | 255 |
| c. | Vereinbarkeit der Klauseln mit<br>§ 307 Abs. 1 Satz 1 BGB   | 259 |
| d. | Vereinbarkeit mit dem Transparenzgebot<br>des § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB   | 260 |
| e. | Verstoß gegen § 138 BGB   | 261 |
| d) | Zulässigkeit einer Verpflichtung zur<br>Rückzahlung von Sonderzahlungen bei<br>nachvertraglicher Aufnahme einer<br>Wettbewerbstätigkeit             | 261 |
| a. | Einbeziehungskontrolle nach den §§ 305 ff.<br>BGB   | 262 |
| b. | Vereinbarkeit der Klauseln mit § 75d<br>Satz 2 HGB  | 262 |
| c. | Vereinbarkeit der Klauseln mit<br>§ 307 Abs. 1 Satz 1 BGB   | 263 |
| d. | Vereinbarkeit mit dem Transparenzgebot<br>des § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB   | 268 |
| e. | Verstoß gegen § 138 BGB   | 268 |
| 4. | Durchsetzung der Ansprüche  | 268 |

|  |     |
|--|-----|
| 5. Zusammenfassung   | 269 |
| 6. Formulierungsvorschläge   | 272 |
| IV. Wettbewerbsbeschränkende Widerrufs- und Verfallklauseln in Vereinbarungen zur betrieblichen Altersversorgung               | 274 |
| 1. Einführung  | 274 |
| 2. Betriebliche Altersversorgung und nachvertraglicher Wettbewerb  | 275 |
| 1) Einführung  | 275 |
| 2) Wettbewerbstätigkeit des Ruhegeldempfängers als Treuepflichtverletzung  | 276 |
| 3) Widerrufs- und Verfallklauseln für Ansprüche aus der betrieblichen Altersversorgung   | 280 |
| 4) „Ruhendstellung“ der Ansprüche aus der betrieblichen Altersversorgung   | 286 |
| 5) Andere vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten zur Regelung von nachvertraglichem Wettbewerb während des Betriebsrentenbezugs | 287 |
| a) Auflösend bedingte Vereinbarung des Wettbewerbsverbotes   | 288 |
| b) Verrechnung der Betriebsrente mit der Karenzentschädigung   | 289 |
| c) Verrechnung der Karenzentschädigung mit der Betriebsrente   | 291 |
| d) Verrechnung von Einkünften aus einer Wettbewerbstätigkeit mit der Betriebsrente   | 293 |
| e) Verzicht auf das Wettbewerbsverbot nach § 75a HGB   | 295 |
| 6) Widerrufs- und Verfallklauseln für Ansprüche auf Übergangsgeld  | 295 |
| 7) Zusammenfassung   | 302 |
| 8) Formulierungsvorschläge   | 305 |
| V. Wettbewerbsbeschränkende Rückgabe,- Rückzahlungs- und Verfallklauseln in Mitarbeiterkapitalbeteiligungsprogrammen           | 308 |
| 1. Einführung  | 308 |
| 1) Wirtschaftliche Bedeutung von Mitarbeiterkapitalbeteiligungsprogrammen  | 308 |

|  |     |
|--|-----|
| 2) Mitarbeiterkapitalbeteiligung durch Belegschaftsaktien  | 309 |
| 3) Mitarbeiterkapitalbeteiligung durch Aktienoptionspläne  | 310 |
| 4) Bindungsklauseln in Mitarbeiterkapitalbeteiligungsverträgen   | 311 |
| 2. Verfallklauseln für noch nicht ausgeübte Aktienoptionen bei Mitarbeiterkapitalbeteiligungsmodellen            | 313 |
| 1) Anwendbarkeit der §§ 305 ff. BGB bei Aktienoptionsvereinbarungen in Form von Allgemeinen Geschäftsbedingungen | 313 |
| a) Bereichsausnahme des § 310 Abs. 4 Satz 1 BGB  | 314 |
| b) Bereichsausnahme des § 310 Abs. 4 Satz 2 BGB  | 315 |
| c) Bereichsausnahme des § 307 Abs. 3 BGB   | 315 |
| 2) Inhaltskontrolle von Aktienoptionsgewährungsvereinbarungen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen                | 316 |
| a) Überraschungsschutz nach § 305c Abs. 1 BGB  | 316 |
| b) Angemessenheitskontrolle  | 317 |
| a. Einführung  | 317 |
| b. Generelle Unzulässigkeit des ersatzlosen Verfalls von entgeltpflichtigen Aktienoptionsrechten                 | 319 |
| c. Grundsätzliche Zulässigkeit des Verfalls von unentgeltlich gewährten Aktienoptionen                           | 319 |
| d. Aktienoptionsrechte als Entgelt im engeren Sinne  | 320 |
| e. Aktienoptionsrechte als Entgelt im weiteren Sinne   | 322 |
| f. Zulässige Bindungsdauer   | 324 |
| g. Rechtsfolge überlanger Verfallfristen   | 329 |
| h. Differenzierung nach dem Grund für die Beendigung des Arbeitsverhältnisses                                    | 331 |
| 3) Inhaltskontrolle bei individuell ausgehandelten Klauseln  | 332 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. Rückgabeklauseln für bereits ausgeübte Aktienoptionsrechte und Belegschaftsaktien           | 333 |
| 1) Gesellschaftsrechtliche Aspekte   | 334 |
| 2) Inhaltskontrolle nach den §§ 305 ff. BGB bei Allgemeinen Geschäftsbedingungen               | 337 |
| a) Entgeltlich erworbene Aktien und Aktienoptionsrechte  | 337 |
| b) Unentgeltlich erworbene Aktien und Aktienoptionsrechte als Entgelt im engeren Sinne         | 338 |
| c) Unentgeltlich erworbene Aktien und Aktienoptionsrechte als Entgelt im weiteren Sinne        | 338 |
| 3) Inhaltskontrolle bei individuell ausgehandelten Klauseln                                    | 341 |
| 4. Rückzahlungsklauseln für bereits veräußerte Belegschaftsaktien                              | 341 |
| 5. Bindungsklauseln in Aktienoptionsprogrammen als mittelbare Wettbewerbsverbote               | 342 |
| 1) Einführung  | 342 |
| 2) Literaturansichten  | 342 |
| 3) Eigene Stellungnahme  | 343 |
| a) Verfallklauseln für Aktienoptionsrechte   | 344 |
| b) Rückgabeklauseln  | 345 |
| c) Rückzahlungsklauseln  | 346 |
| 6. Zusammenfassung   | 347 |
| 7. Formulierungsvorschläge   | 350 |
| <br>Wesentliche Ergebnisse der Arbeit  | 354 |
| I. Die gesetzlichen Wettbewerbsbeschränkungen vor und nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 354 |
| II. Der Grundsatz der bezahlten nachvertraglichen Karezza                                      | 354 |
| III. Rechtsfolgen der Vereinbarung einer unzureichenden Karezzaenschädigung                    | 355 |
| IV. Die Abgrenzung indirekter Wettbewerbsbeschränkungen von herkömmlichen Wettbewerbsverboten  | 357 |
| V. Die Inhaltskontrolle indirekter Wettbewerbsbeschränkungen                                   | 358 |

|  |     |
|--|-----|
| VI. Inaussichtstellen von Vorteilen für den Fall der<br>nachvertraglichen Wettbewerbsenthaltung                            | 359 |
| VII. Mandanten- oder Kundenübernahmeklauseln   | 360 |
| VIII. Rückzahlungsklauseln   | 361 |
| IX. Wettbewerbsbeschränkende Widerrufs- und<br>Verfallklauseln in Vereinbarungen zur betrieblichen<br>Altersversorgung     | 363 |
| X. Wettbewerbsbeschränkende Rückgabe,- Rückzahlungs-<br>und Verfallklauseln in<br>Mitarbeiterkapitalbeteiligungsprogrammen | 365 |
| Fazit  | 368 |
| Literaturverzeichnis   | 371 |