

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 9. Auflage .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXV
Literaturverzeichnis .....	XXXI

## § 1 Geschichtliche Entwicklung

I. Gesetzgebung .....	1
II. Verbreitung .....	2
III. Kosten-/Nutzenrelation .....	3

## § 2 Rechtsquellen

I. Nationale Gesetzgebung .....	5
1. Arbeitsrechtliche Vorschriften .....	5
a) §§ 74ff. HGB .....	5
b) §§ 110, 133f. GewO .....	5
c) §§ 12, 26 BBiG .....	6
2. Sozialversicherungsrechtliche Vorschriften .....	6
3. Vollstreckungsrechtliche Vorschriften .....	6
4. Arbeitnehmerüberlassungsrecht .....	6
5. Geschäftsgeheimnisgesetz .....	6
6. „Cooling-Off“-Regelungen .....	7
7. Muster-Berufsordnung für Ärzte (MBO-Ä) .....	7
8. Grundgesetz .....	7
II. EU-Recht .....	7
III. Tarifvertragliche Regelungen .....	8
IV. Betriebsvereinbarungen .....	10
V. Richtlinien nach dem SprAuG .....	10
VI. Einzelvertragliche Vereinbarungen .....	10
1. Allgemeines .....	10
2. AGB-Recht .....	11

## § 3 Zustandekommen von Wettbewerbsverboten

I. Gesetz .....	13
1. §§ 4, 23 Abs. 1 GeschGehG (früher § 17 Abs. 1 UWG) .....	14
2. §§ 4, 23 Abs. 2 GeschGehG (früher § 17 Abs. 2 UWG) .....	14
3. §§ 4, 23 Abs. 3 GeschGehG (früher § 18 UWG) .....	14
4. § 3 UWG .....	15
5. §§ 241 Abs. 2, 242 BGB .....	16
a) Allgemeine nachvertragliche Treuepflicht .....	16
b) Überwechseln in den Ruhestand .....	16
c) Bezug von Betriebsrente .....	17
d) Bezug von Übergangsgeld/Vorrustandsleistungen .....	17
e) Vorzeitiges Ausscheiden auf Wunsch des Arbeitnehmers .....	18
6. § 826 BGB .....	18
7. Inanspruchnahme einer Arbeitnehmererfindung .....	19
8. Fehlende Freigabe einer Arbeitnehmererfindung .....	19
II. Kollektivvertrag .....	19

III. Einzelvertrag .....	20
1. Verbindung mit Arbeitsvertrag .....	20
2. Rechtsnatur als gegenseitiger Vertrag .....	20
3. Wille zum Vertragsschluss/Unklarheiten .....	20
4. Abhängigkeit des Wettbewerbsverbots von der Wirksamkeit des Arbeitsvertrages .....	23
5. Wettbewerbsverbot als überraschende Klausel .....	24
6. Anfechtung des Wettbewerbsverbots .....	25
7. Einfluss von Wettbewerbsverboten auf Sozialauswahl .....	25
8. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	26

#### **§ 4 Geltungsbereich der §§ 74 ff. HGB**

I. Persönlicher Geltungsbereich .....	27
II. Zeitlicher Geltungsbereich .....	28
1. Vor Abschluss des Arbeitsvertrages .....	28
2. Während des Arbeitsverhältnisses .....	28
3. Vor Ablauf der Kündigungsfrist .....	29
4. Nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	29
5. Aufhebungsvertrag/Vergleich im Kündigungsschutzprozess .....	29
a) Sofortiges Ausscheiden .....	29
b) Rückwirkendes Ausscheiden .....	30
c) Zukünftiges Ausscheiden .....	31
d) Vorzeitiges Ausscheiden auf Wunsch des Arbeitnehmers .....	31
e) Vergleich im Kündigungsschutzprozess .....	32
f) Abfindung als Karenzentschädigung .....	33
g) Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB .....	35
h) Unwirksamkeit des gesamten Aufhebungsvertrages? .....	35
6. Bei Weiterbeschäftigung .....	35
7. Wettbewerbsverbot im Ruhestand .....	36
8. Vergleich bei Streit über Wirksamkeit von Wettbewerbsbeschränkungen .....	36
III. Räumlicher Geltungsbereich .....	36
IV. Rechtswahl .....	37
1. Wahl ausländischen Arbeitsrechts .....	37
2. Teilrechtswahl .....	38
V. Zusammentreffen mehrerer Wettbewerbsverbote .....	39
VI. Umgehung durch andere vertragliche Wettbewerbsverbote .....	42
VII. Bagatelfälle .....	43
VIII. Mandantenschutzklauseln .....	44
1. Beschränkte Mandantenschutzklauseln .....	44
2. Allgemeine Mandantenschutzklauseln .....	45
3. Mandantenübernahmeklauseln .....	47
IX. Geheimhaltungsklauseln .....	47
1. Allgemeines .....	47
2. Rechtsprechung .....	48
3. Abgrenzung .....	49
X. Untersagung von Vorbereitungshandlungen zur Existenzgründung .....	50
XI. Verschärfung gesetzlicher Wettbewerbsverbote .....	51
XII. Untersagung der Abwerbung von Mitarbeitern .....	51
XIII. Andienungspflichten/Optionsrechte bzw. Erfindungen .....	52

XIV. Indirekte Wettbewerbsverbote .....	52
1. Androhung von Nachteilen/Mandantenübernahmeklauseln .....	53
a) Grundsätzliche Zulässigkeit .....	53
b) Grenzen .....	55
aa) Höhe des abzuführenden Honoraranteils .....	55
bb) Dauer der Abführungspflicht .....	56
cc) Vermittelte Mandate .....	56
dd) Geltung für Eintritt in Sozietät als Arbeitnehmer oder Partner ..	56
ee) Grund der Vertragsbeendigung .....	57
ff) Sonstige Fragen .....	57
gg) Geltungserhaltende Reduktion .....	58
2. Inaussichtstellen von Vorteilen .....	58
3. Rückzahlungsklauseln .....	59
4. Verfallklauseln .....	60
5. Bedingungen in Aufhebungsverträgen .....	62

### § 5 Mögliche Rechtsmängel und ihre Folgen

I. Nichtigkeit/Unwirksamkeit .....	65
1. Ursachen der Nichtigkeit .....	65
2. Rechtsfolgen der Nichtigkeit .....	66
II. Unverbindlichkeit .....	67
1. Ursachen der Unverbindlichkeit .....	67
2. Rechtsfolgen der Unverbindlichkeit .....	68
a) Historische Entwicklung, Wahlrecht des Arbeitnehmers .....	68
b) Form der Ausübung des Wahlrechts, Nicht-Ausübung .....	70
c) Ausdrückliche Erklärung des Arbeitnehmers .....	73
d) Aufforderung zur Abgabe einer Erklärung .....	74
e) Kein gesetzlicher Entschädigungsanspruch .....	75
f) Verhältnis zu § 138 BGB .....	76
g) Verhältnis zu §§ 305 ff. BGB .....	76
h) Salvatorische Klauseln .....	76
III. Teilweise Unverbindlichkeit .....	76
IV. Wegfall der Geschäftsgrundlage .....	77
V. Streit über die Wirksamkeit/Verbindlichkeit .....	78
VI. Ansprüche bei Einhaltung eines unverbindlichen Verbots .....	79

### § 6 Form

I. Schriftform .....	81
1. Zweck .....	81
2. Gesonderte Urkunde oder Klausel im Arbeitsvertrag .....	81
3. Anforderungen an gesetzliche Schriftform .....	82
4. Vertretung .....	84
5. Bezugnahmen/Anlagen .....	85
6. Vollständigkeit .....	86
7. Verweisung auf gesetzliche Vorschriften/salvatorische Klauseln .....	87
8. Vertragssprache .....	88
II. Aushändigung einer Urkunde .....	88
1. Inhalt der Urkunde .....	88
2. Aushändigung .....	90
3. Zeitpunkt der Aushändigung .....	90
III. Rechtsfolgen .....	92
IV. Beweislast .....	93

V. Spätere Änderungen .....	94
VI. Verlängerung des Arbeitsvertrages .....	94
VII. Übertragung auf Dritte .....	94
VIII. Aufhebung .....	95
IX. Verpfändung des Ehrenworts .....	95

### § 7 Inhalt von Wettbewerbsverboten

I. Auslegungsgrundsätze .....	97
1. Allgemeines .....	97
2. AGB-Kontrolle .....	98
II. Typischer Inhalt von Wettbewerbsverboten .....	98
1. Tätigkeit .....	98
2. Berufliche/gewerbliche Tätigkeit .....	100
3. Tätigkeits- und unternehmensbezogene Verbote .....	100
4. Selbstständige und unselbstständige Tätigkeit .....	103
5. Begriff des Konkurrenzunternehmens .....	104
6. Wechsel zu einem Dienstleister, Berater, Zulieferer, Abnehmer, Investor etc. .....	108
7. Kapitalmäßige Beteiligung an einem Konkurrenzunternehmen .....	111
8. Direkter oder indirekter Wettbewerb .....	111
9. Unmittelbare und mittelbare Tätigkeit .....	112
10. Einbeziehung von Konzernunternehmen .....	112
a) Einbeziehung konzernverbundener Unternehmen .....	112
b) Schutz konzernverbundener Unternehmen .....	114
c) Definition „verbundene Unternehmen“ .....	114
11. Kundenschutz/Mandantenschutz .....	115
12. Räumlicher Geltungsbereich .....	116
a) Tätigkeitsbezogene Verbote .....	116
b) Unternehmensbezogene Verbote .....	118
13. Geltungsdauer des Verbots .....	119
14. Typische Formulierungen .....	120
15. Fehlende Inhaltsbestimmung .....	121
16. Nachträgliche Präzisierung des Inhalts beim Ausscheiden .....	122
17. Verhandlungsvorbehalt zugunsten des Arbeitnehmers .....	124
III. Auskunftsanspruch des Arbeitnehmers .....	124
IV. Einbeziehung Dritter .....	125
1. Verpflichtung eines Dritten anstelle des Arbeitnehmers .....	125
2. Eigene Verpflichtung eines Dritten .....	126
3. Einwirkungspflicht des Arbeitnehmers auf Dritte .....	126
4. Verpflichtung gegenüber einem dritten Unternehmen zu dessen Schutz .....	127
5. Einbeziehung der Interessen eines anderen Unternehmens .....	127
6. Verpflichtung gegenüber einem dritten Unternehmen zum Schutz des Arbeitgebers .....	127
V. Wettbewerbsverbote bei mehreren parallelen Dienstverhältnissen .....	127
VI. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Inhaltsbestimmung .....	129

### § 8 Inhaltliche Grenzen von Wettbewerbsverboten

I. Berechtigtes geschäftliches Interesse des Arbeitgebers .....	131
1. Allgemeines .....	131
2. Sachliche Reichweite .....	131
a) Allgemeines .....	132

b) Freie Berufe/Berater .....	134
c) Vertriebsmitarbeiter .....	135
d) Kundenschutz/Mandantenschutz .....	136
e) Gewerbliche Arbeitnehmer .....	136
f) Branchen ohne Betriebs- oder Geschäftsgeheimnisse .....	136
g) Beschränkung des Verbots auf bestimmte Konkurrenzunternehmen .....	137
h) Kurze Laufzeit des Verbots .....	137
i) Unternehmensbezogene Verbote .....	137
j) Konzernweite Verbote .....	138
k) Verbot des Wechsels zu Geschäftskunden .....	139
l) Verbot der Tätigkeit für potentielle Investoren .....	139
m) Verbote zugunsten Dritter .....	140
n) Fehlen einer Konkurrenzsituation/Stilllegung/Insolvenz .....	140
o) Fehlender Erwerb von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen .....	140
p) Wegfall des Geheimhaltungsinteresses .....	141
q) Ausreichender Schutz durch Geheimniswahrungsverpflichtung .....	141
r) Verbote Tätigkeiten .....	141
s) Vorvertrag .....	141
3. Örtliche Reichweite .....	142
4. Zeitliche Reichweite .....	142
5. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	142
6. Darlegungs- und Beweislast .....	143
7. Rechtsfolgen .....	144
II. Unbillige Erschwerung des Fortkommens des Arbeitnehmers .....	147
1. Einbeziehung der Arbeitgeberinteressen? .....	147
2. Maßstäbe für die Billigkeit der Fortkommenserschwerung .....	147
3. Verhältnis zu § 74a Abs. 1 S. 1 HGB (berechtigtes geschäftliches Interesse) .....	149
4. Verhältnis zu § 138 BGB .....	150
5. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	150
6. Beweislast und Rechtsfolgen .....	150
III. AGB-rechtliche Inhaltskontrolle .....	151
1. Unangemessene Benachteiligung .....	151
2. Transparenzgebot .....	153
IV. Höchstdauer von zwei Jahren .....	153
V. § 9 Abs. 1 Ziff. 4 AÜG .....	154
VI. Recht der freien Berufe .....	155
VII. Kartellverbot .....	155
VIII. IVV/VersVV .....	156
1. Anwendbarkeit von IVV/VersVV auf Karenzentschädigungen? .....	156
2. Einzelfragen zu IVV/VersVV .....	157
IX. Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB .....	158
X. Grundrecht auf Berufsfreiheit .....	158
XI. Art. 45 AEUV .....	159

## § 9 Karenzentschädigung

I. Berechnung der Karenzentschädigung .....	161
1. „Vertragsmäßige Leistungen“ .....	162
a) Bezug zum beendeten Arbeitsverhältnis .....	162
b) Leistungen Dritter .....	162

c) Zu berücksichtigende Vergütungsbestandteile .....	162
aa) Sozialleistungen .....	163
bb) Erfindervergütungen/Verbesserungsvorschläge .....	163
cc) Betriebliche Altersversorgung .....	164
dd) Urlaubsabgeltung/Urlaubsgeld .....	165
ee) Abfindungen .....	165
ff) Spesen und sonstige Aufwandsentschädigungen .....	165
gg) Boni (Signing Bonus, Halteprämie) .....	166
hh) Steuern und Sozialversicherung .....	167
ii) Sachleistungen, insbesondere Dienstwagen .....	167
jj) Versicherungen .....	169
kk) Mitarbeiterbeteiligungen/Gewinne aus Beteiligungen/Aktienoptionen .....	170
ll) Leistungen ohne Rechtsanspruch .....	171
mm) Nicht realisierte Ansprüche .....	171
nn) Schwarzgeld .....	172
oo) Fortlaufende Ansprüche nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	172
2. Berechnung .....	172
a) Feste Vergütung .....	172
aa) Allgemeines .....	172
bb) Anzusetzende Vergütung .....	173
cc) Zeiten ohne Vergütung .....	175
dd) Teilzeit/wechselnde Arbeitszeit .....	175
ee) Berücksichtigung künftiger Veränderungen? .....	176
b) Variable Gehaltsbestandteile .....	176
aa) Unregelmäßig anfallende Vergütungsbestandteile .....	177
bb) Laufende Leistungen in wechselnder Höhe .....	180
cc) Wechsel des Vergütungssystems .....	180
II. Abgeltung der Karenzentschädigung durch andere Bezüge .....	181
III. Zahlungszeitpunkt .....	183
IV. Person des Zahlungspflichtigen .....	184
V. Zusage der Karenzentschädigung .....	184
1. Zeitpunkt der Zusage .....	184
2. Wortlaut der Zusage .....	184
a) Fehlen einer ausdrücklichen Entschädigungszusage .....	185
aa) Verweisung auf die gesetzlichen Vorschriften .....	185
bb) Verweisung auf § 74 Abs. 2 HGB .....	186
cc) Salvatorische Klauseln .....	187
dd) Form .....	187
b) Zusage unter Vorbehalten .....	188
c) Ausreichende Höhe der Karenzentschädigung .....	189
d) Anrechnungs-/Aufrechnungsklauseln .....	194
3. Abweichende Berechnungsmethoden .....	195
a) Zulässigkeit .....	195
4. Ausreichende Karenzentschädigung im Zusagezeitpunkt .....	196
VI. Rechtsfolgen einer unzureichenden Entschädigungszusage .....	197
1. Fehlen einer Entschädigungszusage .....	197
2. Nicht ausreichende Entschädigung .....	198
3. Zu weitgehende Anrechnung anderweitigen Erwerbs oder anderer Leistungen .....	199
4. Abweichender Zahlungszeitpunkt .....	200
VII. Mitbestimmung nach § 87 BetrVG? .....	201

## § 10 Bedingte Wettbewerbsverbote

I.	Abhängigkeit vom Willen des Arbeitgebers .....	203
1.	Vorvertrag .....	204
2.	Vorbehalt des Gebrauchmachens .....	206
3.	Freigabeklauseln/Verzichtsklauseln .....	207
a)	Freigabeklauseln .....	207
b)	Verzichtsklauseln .....	209
4.	Variables Inkrafttreten .....	211
II.	Abhängigkeit vom Willen des Arbeitnehmers .....	212
1.	Übergang in den Ruhestand .....	212
2.	Bestimmte berufliche Entscheidungen .....	213
3.	Eigene Kündigung/verschuldete außerordentliche Arbeitgeberkündigung .....	214
III.	Objektive Bedingungen .....	214
1.	Allgemeines .....	214
2.	Altersgrenzen .....	215
3.	Rentenbezug/Dienstunfähigkeit .....	216
4.	Ablauf der Probezeit/Wartezeit .....	216
5.	Tatsächlicher Dienstantritt .....	217
6.	Inkrafttreten erst bei Ausscheiden beim Folgearbeitgeber .....	217
7.	Einschränkung von Wahlrechten des Arbeitnehmers .....	218
IV.	Salvatorische Klauseln .....	218

## § 11 Pflicht zum Abschluss eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots

I.	Pflicht des Arbeitnehmers/Organmitglieds .....	219
1.	Vorvertrag .....	219
2.	Verändertes Schutzbedürfnis des Arbeitgebers .....	219
3.	Nachträglich unwirksam gewordenes Verbot .....	220
4.	Salvatorische Klauseln .....	221
II.	Pflicht des Arbeitgebers .....	221
1.	Kartellvermeidung .....	221
2.	Geheimhaltungsbedürfnis .....	221

## § 12 AGB-Recht

I.	Geltungsbereich .....	223
II.	Wirksame Vereinbarung eines Wettbewerbsverbots .....	223
III.	Rechtsfolgen von Gesetzesverstößen .....	224
IV.	Auslegung von Wettbewerbsverboten/Inhaltskontrolle .....	224
V.	Zusage der Karenzentschädigung .....	224
VI.	Bedingte Wettbewerbsverbote .....	224
VII.	Vertragsstrafen .....	225
VIII.	Übertragung des Wettbewerbsverbots auf Dritte .....	225
IX.	Wettbewerbsverbote mit Organmitgliedern .....	225

## § 13 Besondere Arbeitnehmergruppen

I.	Außerhalb Europas tätige Arbeitnehmer .....	227
II.	Hochbesoldete gem. § 75b S. 2 HGB .....	227
III.	Minderbesoldete .....	228
IV.	Minderjährige .....	229
V.	Auszubildende .....	230
VI.	Praktikanten/Volontäre .....	230

## § 14 Verzicht des Arbeitgebers gem. § 75a HGB

I.	Überblick	231
II.	Zeitpunkt der Verzichtserklärung	232
III.	Form und Inhalt der Erklärung	232
1.	Schriftform	232
2.	Inhalt der Erklärung	233
3.	Zugang	235
4.	Teilverzicht	235
5.	Zustimmung	236
IV.	Rücknahme der Verzichtserklärung	236
V.	Rechtsfolgen	236
VI.	Abweichende Vereinbarungen	238
VII.	Auskunftspflichten	239
VIII.	Taktische Möglichkeiten des Arbeitgebers	240
IX.	Verzicht nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	242

## § 15 Lösung vom Wettbewerbsverbot gem. § 75 HGB

I.	Überblick	243
II.	Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitnehmer	244
1.	Wichtiger Grund zur Kündigung	245
2.	Andere Beendigungstatbestände	246
3.	Berechnung der Monatsfrist	248
4.	Form und Inhalt der Lösungserklärung	249
5.	Rechtsfolgen der Lösungserklärung	249
6.	Widerruf/Rücknahme	249
7.	Unwirksame Lösungserklärung	250
8.	Weitergehender Schadensersatz	250
9.	Verzicht auf Lösungsrecht	250
III.	Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitgeber	251
1.	Verfassungswidrigkeit des § 75 Abs. 3 HGB	251
2.	Erforderlicher Kündigungsgrund	252
3.	Andere Beendigungstatbestände	253
4.	Form und Frist der Lösungserklärung	253
5.	Inhalt der Erklärung	254
6.	Entbehrlichkeit der Lösungserklärung	254
7.	Weitergehende Ansprüche	254
IV.	Ordentliche Kündigung des Arbeitgebers	255
1.	Überblick	255
2.	Ordentliche Kündigung	255
3.	Erheblicher Anlass in der Person des Arbeitnehmers	256
a)	Personen- oder verhaltensbedingte Kündigung	256
b)	Beweislast	257
c)	Auswirkungen eines Kündigungsschutzverfahrens	257
4.	Angebot erhöhter Karenzentschädigung	258
5.	Lösungserklärung des Arbeitnehmers	260
V.	Abweichende Regelungen/Verbote nur für bestimmte Beendigungstatbestände	260
1.	Erweiterung der Lösungsrechte des Arbeitnehmers	260
2.	Ausschluss der Lösungsrechte des Arbeitnehmers	260
3.	Verbote nur für bestimmte Beendigungstatbestände	261

## § 16 Inkrafttreten und Wegfall des Wettbewerbsverbots

I.	Inkrafttreten des Wettbewerbsverbots .....	263
1.	Freistellung .....	263
2.	Zweifelhafte Kündigung .....	263
3.	Fehlender Vollzug des Arbeitsverhältnisses .....	264
4.	Beendigung des Arbeitsverhältnisses in der Probezeit .....	265
5.	Ablauf einer Befristung .....	266
6.	Anschließendes neues Dienstverhältnis mit dem gleichen Arbeitgeber .....	266
7.	Konzerninterner Wechsel .....	267
8.	Vorzeitige Freigabe .....	268
II.	Wegfall des Wettbewerbsverbots .....	268
1.	Objektive Unmöglichkeit der Konkurrenzfähigkeit .....	268
2.	Subjektive Unmöglichkeit der Konkurrenzfähigkeit .....	269
3.	Fehlende Behinderung des beruflichen Fortkommens des Arbeitnehmers .....	269
4.	Altersteilzeit/Freistellung .....	270
5.	Eintritt in den Ruhestand .....	270
6.	Tod des Arbeitnehmers .....	270

## § 17 Aufhebung von Wettbewerbsverböten

I.	Ausdrückliche Aufhebung .....	271
II.	Altersteilzeitvertrag .....	272
III.	Ausgleichsquittungen/Erlidigungsklauseln .....	272
1.	Allgemeines .....	272
2.	Grundsatz der „weiten Auslegung“? .....	273
3.	Parteiwillige/Interessenlage .....	274
4.	Wortlaut der Erlidigungsklausel .....	276
5.	Sonstiger Inhalt des Aufhebungsvertrags .....	277
6.	Begleitumstände .....	277
7.	Unwirksamkeit/Anfechtbarkeit .....	278
IV.	Konkludente Aufhebung .....	279
V.	Änderungskündigung .....	280
VI.	Aufhebung in Sozialplänen .....	280
VII.	Kündigung des Wettbewerbsverbots aus wichtigem Grund .....	280

## § 18 Auszahlung der Karenzentschädigung

I.	Fälligkeit .....	283
II.	Pfändung, Abtretung etc. ....	283
III.	Aufrechnung .....	284
IV.	Verjährung .....	284
V.	Ausschlussfristen .....	285
1.	Geltung .....	285
2.	Form .....	286
3.	Geltendmachung .....	286
VI.	Verwirkung .....	287
VII.	Zahlungsverzug/Rücktritt .....	287
VIII.	Umsatzsteuerpflicht .....	288
IX.	Gerichtliche Geltendmachung .....	289
X.	Abfindung der Karenzentschädigung .....	290

## § 19 Anrechnung anderweitigen Erwerbs

I.	Anrechnungsgrenzen .....	291
II.	Anzurechnende Einkünfte .....	293
1.	Einkünfte aus dem beendeten Arbeitsverhältnis .....	293
2.	Einkünfte aus neuem Dienstverhältnis mit gleichem Arbeitgeber/Konzern .....	294
3.	Einkünfte aus einer früheren Beschäftigung .....	295
4.	Unselbstständige Beschäftigung .....	295
5.	Beamtenverhältnis .....	296
6.	Selbstständige Tätigkeit .....	296
7.	Einkünfte ohne Tätigkeit .....	297
8.	Nebeneinkünfte .....	298
9.	Gelegenheitsgeschäfte .....	298
10.	Betriebsrenten, Übergangsgelder etc. ....	298
11.	Arbeitslosengeld .....	299
12.	a) Anrechenbarkeit .....	299
13.	b) Umrechnung in fiktives Brutto .....	300
14.	c) Ermittlung des Anrechnungsbetrages .....	300
12.	Andere Sozialleistungen .....	301
13.	Ersparte Aufwendungen .....	301
14.	Nicht realisierte Ansprüche .....	302
III.	Böswilliges Unterlassen .....	302
1.	Begriff der Böswilligkeit .....	302
2.	Einzelfälle .....	303
3.	a) Aufnahme einer Aus- und Weiterbildung .....	303
4.	b) Aufbau einer selbstständigen Existenz .....	303
5.	c) Keine Arbeitslosmeldung/Ausschlagung angebotener Stellen .....	304
6.	d) Aufgabe einer neuen Stelle gegen Abfindung/Gehaltsverzicht .....	304
7.	e) Eigenkündigung/Angebot zur Weiterarbeit beim bisherigen Arbeitgeber .....	305
8.	f) Private Lebensführung .....	305
9.	g) Ruhestand .....	306
3.	Abweichende Vereinbarungen .....	306
IV.	Beweislast .....	306
V.	Ermittlung des Anrechnungsbetrages .....	307
1.	Berechnungsmethode .....	307
2.	Vergleichszeitraum .....	308
3.	Vergleichsgehalt (altes Gehalt) .....	309
4.	Anzurechnende neue Einkünfte .....	309
5.	a) Einmalzahlungen/unregelmäßige Einkünfte .....	309
6.	b) Regelmäßige Einkünfte in wechselnder Höhe .....	310
7.	c) Wechsel zwischen Teilzeit- und Vollzeitbeschäftigung .....	311
VI.	Abweichende Vereinbarungen .....	311
VII.	Auskunfts- und Nachweisanspruch .....	312
1.	Zeitpunkt, Umfang und Form der Auskunftserteilung .....	313
2.	Nachweispflicht .....	313
3.	Unselbstständige Beschäftigung .....	314
4.	Selbstständige Tätigkeit .....	314
5.	Durchsetzung der Auskunftspflicht .....	316
6.	Zweifel an der Richtigkeit der Auskunft/Eidesstattliche Versicherung .....	318
7.	Abweichende Vereinbarungen .....	318

## § 20 Ruhestand/Betriebsrentenbezug

I.	Pflicht zur Wettbewerbsunterlassung in besonderen Fällen auch ohne vertragliches Wettbewerbsverbot? .....	321
II.	Indirekte Wettbewerbsverbote für die Zeit des Ruhestands .....	322
III.	Auswirkungen von Ruhestand und Betriebsrentenbezug auf Höhe und Berechnung der Karenzentschädigung .....	323
IV.	Wegfall des nachvertraglichen Wettbewerbsverbots .....	323
V.	Kürzung der Karenzentschädigung bei Beendigung der aktiven Berufstätigkeit .....	324
VI.	Verrechnung von Karenzentschädigung und Betriebsrente .....	324
VII.	Anrechnung von Einkünften aus einer Konkurrenzaktivität auf Betriebsrente .....	325
VIII.	Verfall von Betriebsrentenansprüchen bei verbotener Konkurrenzaktivität ....	325

## § 21 Verletzung des Wettbewerbsverbots

I.	Auskunftsanspruch .....	327
II.	Unterlassungsansprüche .....	328
1.	Unterlassungsklage .....	329
2.	a) Zuständiges Gericht .....	329
3.	b) Klageantrag .....	330
4.	c) Rechtsschutzbedürfnis .....	333
5.	d) Verfahren .....	333
6.	e) Vollstreckung .....	334
7.	f) Konsequenzen für ein neues Arbeitsverhältnis .....	335
2.	Einstweilige Verfügung .....	336
3.	a) Örtliche Zuständigkeit .....	336
4.	b) Antragstellung .....	336
5.	c) Verfügungsanspruch .....	337
6.	d) Verfügungsgrund .....	337
7.	e) Verfahren/Gegenstandswert/Vollstreckung .....	338
3.	Unterlassungsansprüche gegen den neuen Arbeitgeber .....	339
III.	Wegfall der Entschädigungspflicht .....	339
IV.	Zurückbehaltungsrecht .....	341
V.	Schadensersatz .....	341
1.	1. Allgemeines .....	341
2.	2. Schadensberechnung .....	341
3.	3. Beweislast .....	342
4.	4. Verjährung .....	344
5.	5. Ansprüche gegen den neuen Arbeitgeber .....	344
VI.	Rücktritt/Kündigung .....	344
1.	1. Rücktritt wegen teilweiser Nichterfüllung .....	345
2.	2. Rücktritt wegen Wegfall des Erfüllungsinteresses .....	345
3.	3. Rücktritt nach Fristsetzung .....	346
4.	4. Kündigung/Rücktritt aus wichtigem Grund .....	346
VII.	Vertragsstrafe .....	346
1.	1. Allgemeines .....	346
2.	2. AGB-Recht .....	347
3.	a) Zulässigkeit von Vertragsstrafen .....	347
4.	b) Unangemessene Benachteiligung .....	348
5.	c) Transparenzgebot .....	348
6.	d) Überraschungsverbot .....	349
7.	e) Geltungserhaltende Reduktion .....	349

3. Sonstige Wirksamkeitsvoraussetzungen .....	349
4. Höhe der Vertragsstrafe .....	350
a) Bemessungsmethoden .....	350
b) AGB-Probleme .....	351
5. Herabsetzung der Vertragsstrafe .....	354
6. Verwirkung der Vertragsstrafe .....	356
a) Allgemeines .....	356
b) AGB-Probleme .....	359
7. Durchsetzung/Beitreibung .....	360
8. Anspruch auf Erfüllung .....	360
9. Weitergehender Schadensersatz .....	362
10. Gerichtsstand .....	362
11. Verfallklauseln .....	362
a) Allgemeines .....	362
b) Verfall/Widerruf von Betriebsrenten .....	363
12. Steuerliche Behandlung von Vertragsstrafen .....	364
VIII. Gewinnherausgabe/Eintritt in abgeschlossene Geschäfte .....	364
IX. Freistellung von Sanktionen durch Dritte .....	364
X. Ansprüche Dritter .....	365
XI. Verjährung, Ausschlussfristen .....	365

## **§ 22 Übergang des Wettbewerbsverbots auf Dritte**

I. Betriebsübergang .....	367
1. Betriebsübergang während des Arbeitsverhältnisses .....	367
a) Übergang des Wettbewerbsverbots .....	367
b) Inhalt des Wettbewerbsverbots .....	368
c) Auswirkungen der Inhaltsänderung .....	369
d) Widerspruch des Arbeitnehmers .....	370
2. Betriebsübergang nach Ausscheiden des Arbeitnehmers .....	371
II. Umwandlung .....	373
III. Vertragliche Übernahme .....	374
IV. Erbschaft .....	375
V. Abtretung .....	375
VI. Form .....	375

## **§ 23 Wettbewerbsverbot und Insolvenz**

I. Allgemeines .....	377
II. Schicksal der Karenzentschädigung .....	377
III. Anspruch auf Insolvenzgeld .....	377
IV. Lösungsrechte des Insolvenzverwalters .....	377
V. Unverbindlichkeit .....	379

## **§ 24 Wettbewerbsverbote mit Organmitgliedern und freien Mitarbeitern**

I. Begriff des Organmitglieds .....	381
II. Pflicht zur nachvertraglichen Wettbewerbsunterlassung .....	381
1. Gesetzliche Regelungen .....	381
a) § 88 AktG .....	381
b) § 85 GmbHG, § 404 AktG .....	382
2. Nachvertragliche Treuepflicht/Geschäftschancenlehre .....	382
3. Vertragliche Vereinbarung .....	383
III. Anwendbarkeit der §§ 74 ff. HGB .....	383
1. Fehlende Arbeitnehmereigenschaft .....	383

2. Entsprechende Anwendung der §§ 74ff. HGB .....	384
a) Rechtsprechung .....	384
b) Meinungsstand in der Literatur .....	385
3. Vertragliche Verweisung auf die §§ 74ff. HGB .....	386
IV. Schriftform .....	387
V. Auslegungsfragen/AGB-Recht .....	387
VI. Berechtigtes Interesse der Gesellschaft .....	388
1. Prüfungsmaßstab .....	388
2. Inhaltliche Reichweite .....	389
a) Kunden-/Mandantenschutzklauseln .....	389
b) Vollständige Tätigkeitsverbote/unternehmensbezogene Verbote .....	390
c) Konzernweite Verbote .....	392
d) Aufbau/Beteiligung an Konkurrenzunternehmen .....	392
3. Zeitliche Dauer .....	393
4. Räumlicher Geltungsbereich .....	394
5. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	394
6. Rechtsfolgen .....	395
7. Geltungserhaltende Reduktion .....	395
a) Rechtsprechung .....	395
b) Meinungsstand in der Literatur .....	396
c) Ausdrückliche Reduktionsklauseln .....	398
VII. Unbillige Fortkommenserschwerung/Karenzentschädigung .....	399
1. Kunden-/Mandantenschutzklauseln .....	400
2. Umfassende Tätigkeitsverbote .....	401
a) Notwendigkeit einer Karenzentschädigung .....	401
b) Höhe der Karenzentschädigung .....	401
c) Abhängigkeit der Karenzentschädigung von bestimmten Beendigungstatbeständen .....	404
d) Rechtsfolgen einer unzureichenden Karenzentschädigung .....	405
e) Salvatorische Klauseln .....	405
f) IVV/VersVV/§ 87 AktG .....	405
VIII. Anrechnung anderweitigen Erwerbs .....	406
IX. Verzicht auf das Wettbewerbsverbot .....	408
X. Lösung vom Wettbewerbsverbot .....	411
1. Kündigung aus wichtigem Grund .....	411
a) Rechtslage .....	411
b) Vertragliche Regelung .....	413
2. Ordentliche Kündigung .....	414
XI. Wegfall des Wettbewerbsverbots .....	414
XII. Bedingte Wettbewerbsverbote .....	415
1. Kunden-/Mandantenschutzklauseln .....	415
2. Umfassende Tätigkeitsverbote .....	415
a) Vorbehalt der Auferlegung/Geltendmachung .....	415
b) Verzichtsklauseln/Freigabeklauseln .....	416
c) Beschränkung auf Eigenkündigung .....	417
XIII. Vertragsstrafen/Verfallklauseln .....	417
1. Indirekte Wettbewerbsverbote über Verfallklauseln .....	417
2. Vertragsstrafen/Verfallklauseln zur Absicherung eines Wettbewerbsverbots .....	417
XIV. Betriebsübergang .....	418
XV. Gerichtsstand .....	419
XVI. Angaben im Jahresabschluss .....	419
XVII. Insolvenz .....	419

XVIII. Freie Mitarbeiter/Arbeitnehmerähnliche .....	419
XIV. Statuswechsel .....	420
1. Wechsel aus dem Arbeitsverhältnis .....	421
2. Wechsel in ein Arbeitsverhältnis .....	421

### **§ 25 Sozialversicherungsrecht**

I. Sozialversicherungsrechtliche Behandlung der Karenzentschädigung .....	423
II. Anspruch auf ungekürztes Arbeitslosengeld trotz Wettbewerbsverbot .....	423
III. Erstattung von Arbeitslosengeld .....	424
IV. Hinzuerdienst bei vorgezogener Altersrente .....	424

### **§ 26 Steuerrecht**

I. Einkunftsart .....	425
II. Umsatzsteuerpflicht .....	425
III. Ermäßiger Steuersatz gem. §§ 24, 34 EStG .....	425
1. Progressionsnachteil .....	426
a) Zusammenballung .....	426
b) Periodenverschiebung .....	426
2. Rechtsgrundlage der Karenzentschädigung .....	427
3. Entschädigung für Aufhebung eines Wettbewerbsverbots .....	428
4. Berechnung der Fünftelung .....	428
IV. Rückstellungsbildung .....	428

### **§ 27 Datenschutz**

I. Durchführung .....	431
II. Einbeziehung Dritter .....	431
III. Mandantenübernahmeklauseln .....	432
IV. Auskunft über anderweitige Einkünfte .....	432
V. Kontrolle der Einhaltung des Verbots .....	432
VI. Gewinnabschöpfung bei Verstößen .....	432
VII. Offenbarung eines Wettbewerbsverbots gegenüber Arbeitgeber .....	433
VIII. Löschungskonzept .....	433

### **Anhang**

I. Muster .....	435
1. Wettbewerbsverbot mit Arbeitnehmern .....	435
a) Deutsche Fassung .....	435
b) Englische Fassung .....	436
2. Mandantenschutzklausel mit Arbeitnehmern .....	437
3. Wettbewerbsverbot mit Organmitgliedern .....	438
a) Deutsche Fassung .....	438
b) Englische Fassung .....	439
4. Vorvertrag auf Abschluss eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots .....	441
5. Geheimhaltungsklausel .....	441
6. Verzicht des Arbeitgebers gem. § 75a HGB .....	441
7. Lösungserklärung des Arbeitnehmers gem. § 75 Abs. 1 oder 2 HGB .....	441
8. Zusage erhöhter Karenzentschädigung gem. § 75 Abs. 2 HGB .....	441
9. Lösungserklärung des Arbeitgebers gem. § 75 Abs. 3/Abs. 1 HGB .....	442
10. Aufforderung zur Auskunft über anderweitigen Erwerb .....	442
11. Einstweilige Verfügung auf Unterlassung von Wettbewerb .....	442

12. Rücktritt des Arbeitgebers bei Verstoß des Arbeitnehmers und Wegfall des Interesses .....	442
13. Androhung des Rücktritts/der Kündigung durch den Arbeitgeber bei dauerndem Verstoß .....	443
14. Rücktritt/Kündigung des Arbeitgebers bei fortgesetztem Verstoß .....	443
15. Androhung von Rücktritt und Schadensersatz durch den Arbeitnehmer wegen Nichtzahlung der Karenzentschädigung .....	443
16. Rücktritt und Geltendmachung von Schadensersatz durch den Arbeitnehmer nach vorangegangener Rücktrittsdrohung .....	443
17. Aufhebung eines Wettbewerbsverbots gegen Entschädigung .....	444
II. Checkliste zur Prüfung des Wettbewerbsverbots mit einem Arbeitnehmer .....	445
III. Auszüge aus Gesetzen .....	446
1. Grundgesetz (GG) .....	446
2. Handelsgesetzbuch (HGB) .....	446
3. Gewerbeordnung (GewO) .....	448
4. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) .....	449
5. Berufsbildungsgesetz (BBiG) .....	455
6. Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb (UWG) .....	455
7. Insolvenzordnung (InsO) .....	456
8. Zivilprozessordnung (ZPO) .....	456
9. Geschäftsgeheimnisgesetz (GeschGehG) .....	457
10. Aktiengesetz .....	459
11. Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung (GmbHG) .....	460
12. Einkommensteuergesetz .....	461
13. Gesetz zur Regelung der gewerbsmäßigen Arbeitnehmerüberlassung (Arbeitnehmerüberlassungsgesetz – AÜG) .....	461
IV. BAG-Fundstellenverzeichnis .....	462
Sachverzeichnis .....	469