

Der Schutz von Geschäftsgeheimnissen im Zivilprozess

Chancen der Geschäftsgeheimnis-Richtlinie zur
Modernisierung des deutschen Verfahrensrechts

Von

Dr. iur. Florian Winzer

Carl Heymanns Verlag 2018

Inhalt

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Anlass der Untersuchung | 1 |
| Kapitel 1 Grundlagen des materiell-rechtlichen Geheimnisschutzes | 7 |
| <i>I. Geheimnisbegriff und rechtlicher Kontext</i> | 7 |
| 1. Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse in Abgrenzung zu Know-how | 7 |
| 2. TRIPS – Übereinkommen und Geschäftsgeheimnis-Richtlinie | 9 |
| 3. Verordnung über Technologie-Transfer-Vereinbarungen | 11 |
| 4. Geheimnisbegriff im deutschen materiellen Recht | 12 |
| a) Definition der Rechtsprechung | 12 |
| b) Faktisches Tatbestandsmerkmal: Unternehmensbezug | 13 |
| c) Faktisches Tatbestandsmerkmal: Fehlende Offenkundigkeit | 14 |
| aa) Zentrales Merkmal des Geheimnisschutzes | 14 |
| bb) Allgemeine Bekanntheit versus kontrollierter Personenkreises | 15 |
| cc) Leichte Zugänglichkeit | 17 |
| dd) Vergleich mit dem Neuheitsbegriff im Patentrecht | 18 |
| ee) Zwischenergebnis zum Begriff der Offenkundigkeit | 20 |
| d) Normatives Tatbestandsmerkmal: Geheimhaltungsinteresse | 20 |
| e) Fiktives Tatbestandsmerkmal: Wille an der Geheimhaltung | 21 |
| 5. Zwischenergebnis | 22 |
| <i>II. Rechtliche Rahmenbedingungen und Regelungskonzept des Geheimnisschutzes</i> | 23 |
| 1. Unionsrechtlicher Geheimnisschutz | 23 |
| 2. Verfassungsrechtlicher Geheimnisschutz | 24 |
| 3. Strafrechtlicher Geheimnisschutz | 26 |
| a) Regelungskonzept | 26 |
| b) Geheimnisverrat | 28 |
| c) Unredlicher Erwerb von Geheimnissen | 29 |
| d) Geheimnisverwertung | 31 |
| e) Schutz vor Verwertung von Vorlagen und Mustern | 31 |
| f) Strafbarkeit von Vorbereitungshandlungen und Regelbeispiele | 33 |
| g) Schutz der persönlichen Lebens- und Geheimbereiche | 33 |
| aa) Schutz der Privatsphäre | 33 |
| bb) Bekämpfung von Computerkriminalität | 34 |
| cc) Verletzung von Privatgeheimnissen | 35 |
| h) Zwischenergebnis | 36 |
| 4. Zivilrechtlicher Geheimnisschutz | 37 |
| a) Regelungskonzept | 37 |

| | | |
|------------------|--|-----------|
| b) | Lauterkeitsrechtlicher Geheimnisschutz | 38 |
| aa) | Nachahmung aufgrund unredlich erlangter Informationen | 38 |
| bb) | Behinderung von Mitbewerbern | 39 |
| cc) | Rechtsbruchtatbestand und Generalklausel | 40 |
| dd) | Rechtsfolgen | 40 |
| c) | Deliktsrechtlicher Geheimnisschutz | 42 |
| d) | Vertraglicher Geheimnisschutz | 43 |
| aa) | Bedeutung für den Geheimnisschutz | 43 |
| bb) | Geheimhaltungsvereinbarungen | 44 |
| cc) | Nachvertragliche Wettbewerbsverbote mit Arbeitnehmern | 46 |
| dd) | Ungeschriebener Geheimnisschutz nach Vertragsbeendigung des Arbeitnehmers | 47 |
| III. | Zusammenfassung | 51 |
| Kapitel 2 | Grundlagen des zivilprozessualen Geheimnisschutzes | 53 |
| I. | Bedingungen des prozessualen Geheimnisschutzes | 53 |
| II. | Rechtsweg und Zuständigkeit | 54 |
| III. | Ausschluss der Öffentlichkeit von der mündlichen Verhandlung | 56 |
| 1. | Grundsatz der Öffentlichkeit des Verfahrens | 56 |
| 2. | Beschränkungen der Öffentlichkeit | 57 |
| a) | Schutz der öffentlichen Sicherheit und Ordnung | 57 |
| b) | Schutz der Privatsphäre und der Persönlichkeit | 58 |
| c) | Schutz von Geheimnissen | 59 |
| aa) | Bedeutung | 59 |
| bb) | Geheimnis im Sinne von § 172 GVG | 60 |
| cc) | Wichtigkeit des Geheimnisses und Schutzwürdigkeit des Individualinteresses | 61 |
| d) | Zwischenergebnis | 62 |
| 3. | Richterliche Anordnung einer Geheimhaltungspflicht | 63 |
| a) | Ergänzung durch Geheimhaltungspflicht | 63 |
| b) | Gegenstand der Geheimhaltungspflicht | 64 |
| c) | Rechtsfolgen eines Verstoßes | 64 |
| d) | Adressaten der Geheimhaltungsanordnung | 65 |
| e) | Analoge Anwendung der Schweigepflicht gegenüber der Partei | 68 |
| 4. | Zwischenergebnis | 70 |
| IV. | Beschränkung des Rechts auf Akteneinsicht | 71 |
| 1. | Das Recht auf Akteneinsicht | 71 |
| 2. | Einsichtsrecht der Prozessparteien | 72 |
| 3. | Einsichtnahme durch Dritte | 74 |
| 4. | Zwischenergebnis | 76 |
| V. | Zeugnisverweigerungsrechte zu Gunsten des Geheimnisschutzes | 77 |
| 1. | Zeugnispflicht: Grundlage und Umfang | 77 |
| 2. | Verweigerungsrecht aus persönlichen Gründen | 78 |
| a) | Zeugnisverweigerungsrecht bezüglich anvertrauter Tatsachen | 78 |
| b) | Geheimnisschutz durch richterliche Hinweispflicht? | 80 |

| | | |
|------------------|---|-----------|
| 3. | Verweigerungsrecht aus sachlichem Grund | 81 |
| a) | Sachlicher Gegenstand: Gewerbe- oder Kunstgeheimnis | 81 |
| b) | Umfang des Verweigerungsrechts | 83 |
| 4. | Zwischenergebnis | 83 |
| VI. | Zusammenfassung | 84 |
| Kapitel 3 | Geheimnisschutz bei Prozesseinleitung | 87 |
| I. | <i>Geheimnisschutzinteressen des Klägers</i> | 87 |
| 1. | Risiko der Geheimnisoffenbarung bei Klageerhebung | 87 |
| a) | Prozessrisiko: Verfahrenseinleitung | 87 |
| b) | Parteipflichten für den Tatsachenvortrag | 88 |
| aa) | Ausgangspunkt: Verhandlungsgrundsatz | 88 |
| bb) | Wahrheits- und Vollständigkeitspflicht | 89 |
| cc) | Behauptungs- und Beweislast | 90 |
| dd) | Prozessförderungspflicht | 92 |
| ee) | Zwischenergebnis | 94 |
| c) | Antragsfassung und Klageschrift | 94 |
| aa) | Bestimmtheits- und Konkretisierungsgebot | 94 |
| bb) | Allgemeine Antragsformulierungen | 97 |
| cc) | Reduzierte Substantiierungspflicht | 100 |
| dd) | Allgemeine Produktbeschreibung mit Verweis auf Skizzen oder Anlagen | 102 |
| ee) | Zwischenergebnis | 105 |
| d) | Klagezustellung und Offenkundigkeit | 106 |
| aa) | Offenkundigkeit durch Klageeinreichung | 107 |
| bb) | Offenkundigkeit durch Zustellung | 107 |
| cc) | Zwischenergebnis | 110 |
| 2. | Geheimnisschutz durch Geheimhaltungspflicht | 111 |
| a) | Schutzbedürfnis und Schutzpflicht | 111 |
| b) | Analoge Anwendung der prozessualen Geheimhaltungsverpflichtung | 113 |
| c) | Lösungsvorschlag für eine Erweiterung des § 174 GVG | 115 |
| d) | Zwischenergebnis | 116 |
| II. | <i>Geheimnisschutzinteressen des Beklagten</i> | 117 |
| 1. | Gefährdungslage | 117 |
| 2. | Geheimnisschutz bei Darlegungs- und Beweislast auf Beklagtenseite | 119 |
| a) | Geheimnisschutz bei sekundärer Darlegungslast | 119 |
| b) | Beweislastumkehr bei der Verletzung von Verfahrenspatenten | 121 |
| c) | Zwischenergebnis | 122 |
| 3. | Auskunftsansprüche | 123 |
| a) | Prozessrisiko: Anspruchssubstantiierung des Klägers | 123 |
| b) | Akzessorischer Auskunftsanspruch | 124 |
| aa) | Anwendungsbereich | 124 |
| bb) | Inhalt und Umfang des Auskunftsanspruchs | 125 |
| cc) | Grenzen des Auskunftsanspruchs | 126 |
| dd) | Wirtschaftsprüfervorbehalt als Geheimnisschutzmaßnahme | 127 |
| ee) | Zwischenergebnis | 129 |

| | | |
|------------------|--|------------|
| c) | Selbständiger Auskunftsanspruch nach den Sonderschutzgesetzen | 129 |
| aa) | Anwendungsbereich | 129 |
| bb) | Geheimnisschutz des Auskunftspflichtigen | 130 |
| (1) | Vertrauliche Informationen des auskunftspflichtigen Verletzers . . | 130 |
| (2) | Geheimhaltungsinteressen eines Dritten | 131 |
| cc) | Zwischenergebnis | 132 |
| d) | Selbständiger Auskunftsanspruch bei wettbewerbsrechtlichen Ansprüchen, insbesondere Geschäftsgeheimnisverletzungen | 132 |
| aa) | Regelungsbedarf und Anwendungsbereich | 132 |
| bb) | Rechtsgrundlage | 132 |
| cc) | Grenzen des selbständigen Auskunftsanspruchs | 133 |
| dd) | Zumutbarkeit der Mitteilung des Geheimnisverrätters | 133 |
| ee) | Zumutbarkeit der Nennung des Empfängers | 135 |
| e) | Zwischenergebnis | 136 |
| 4. | Vorlage- und Besichtigungsanspruch | 137 |
| a) | Prozessrisiko: Beweisnot | 137 |
| b) | Internationale Vorgaben | 138 |
| aa) | TRIPS-Übereinkommen | 138 |
| bb) | Durchsetzungsrichtlinie | 140 |
| cc) | Defizite der Geschäftsgeheimnis-Richtlinie | 141 |
| c) | Regelungssystematik des Vorlegungs- und Besichtigungsanspruchs im nationalen Recht | 142 |
| aa) | Materiell-rechtliche Grundlagen | 142 |
| bb) | Prozessuale Durchsetzung | 146 |
| cc) | Bestimmter Besichtigungsantrag | 147 |
| dd) | Grenze des Geheimnisschutzes | 149 |
| ee) | Geheimnisschutzmaßnahmen der Düsseldorfer Praxis | 153 |
| ff) | Zwischenergebnis | 157 |
| III. | Prozessleitende Vorlage- und Duldungspflichten | 158 |
| 1. | Instrumente der richterlichen Prozessleitung | 158 |
| 2. | Zweck prozessualer Vorlage- und Duldungspflichten | 159 |
| 3. | Keine Gefahr allgemeiner Ausforschungshandlungen | 159 |
| 4. | Grenze der Zumutbarkeit und Geheimnisschutz der Parteien | 161 |
| 5. | Verweigerungsrechte analog für die Parteien? | 162 |
| 6. | Vorlagepflicht und Inaugenscheinnahme aufgrund materiell-rechtlicher Ansprüche | 164 |
| 7. | Zwischenergebnis | 165 |
| IV. | Zusammenfassung | 166 |
| Kapitel 4 | Geheimnisschutz in der mündlichen Verhandlung | 169 |
| I. | Prozessuale Geheimnisschutzmaßnahmen in der Verhandlung | 169 |
| 1. | Risiko: Mündliche Verhandlung | 169 |
| 2. | Strafrechtliche Ermittlungen als Alternative | 170 |
| 3. | Umfassendes Nutzungsverbot | 170 |
| 4. | Konfliktvermeidung durch Verfahrenssplittung und Stufenklage? | 171 |
| 5. | Nachweis der Verletzungshandlung und Beweislastumkehr | 174 |

| | | |
|---|--|-----|
| 6. | Subsidiarität von Beweismitteln, die Geheimnisse betreffen | 175 |
| 7. | Sicherheitsleistung | 177 |
| 8. | Geheimnisschutz durch Einschaltung eines Dritten | 179 |
| | a) Der Sachverständige als Gutachter/black-box-Verfahren | 179 |
| | b) Augenscheinsgehilfe/Beweismittelvorbekalt | 181 |
| II. | <i>Zusammenfassung</i> | 183 |
| Kapitel 5 Geheimnisschutz im in camera-Verfahren | | 185 |
| I. | <i>Bedeutung und Begriff des in camera-Verfahrens</i> | 185 |
| 1. | Bedürfnis, Anwendungsbereich und Ausgestaltung | 185 |
| 2. | Begriff: in camera-Verfahren versus Geheimverfahren | 187 |
| II. | <i>Das in camera-Zwischenverfahren im Verwaltungsprozess</i> | 188 |
| 1. | Schutzzweck des Zwischenverfahrens | 188 |
| 2. | Vorgabe des Bundesverfassungsgerichts | 189 |
| 3. | Anwendungsbereich des § 99 VwGO | 190 |
| 4. | Recht zur Verweigerung einer prozessualen Offenlegung | 191 |
| 5. | Das in camera-Zwischenverfahren | 192 |
| 6. | Zwischenergebnis | 194 |
| III. | <i>Das in camera-Verfahren in diversen Beschwerdeverfahren</i> | 195 |
| 1. | Schutzzweck und Anwendungsbereich | 195 |
| 2. | Verweigerung der Einsichtnahme zwecks Geheimnisschutzes | 196 |
| 3. | In camera-Prüfung und ihre Folgen | 196 |
| 4. | Zwischenergebnis | 198 |
| IV. | <i>Das in camera-Verfahren in telekommunikationsrechtlichen Streitigkeiten</i> | 198 |
| 1. | Ausgangspunkt | 198 |
| 2. | Die Telekom-Entscheidung des BVerfG | 199 |
| 3. | Europarechtliche Modifikation des TKG | 201 |
| 4. | »Geheimnisschutz« durch bloßes Kennzeichnungsrecht bei Vorlagepflicht | 202 |
| 5. | Telekommunikationsrechtliches in camera-Verfahren | 203 |
| 6. | Zwischenergebnis | 204 |
| V. | <i>Zwischenergebnis zu öffentlich-rechtlichen in camera-Verfahren</i> | 204 |
| VI. | <i>Diskussion eines in camera-Verfahrens im Zivilprozess</i> | 205 |
| 1. | Anforderungen der Geschäftsgeheimnis-Richtlinie | 205 |
| 2. | Kritische Haltung der Rechtsprechung | 206 |
| 3. | Die Diskussion im Schrifttum | 209 |
| 4. | Kriterien für die Ausgestaltung eines in camera-Verfahrens im Zivilprozess | 213 |
| | a) Anwendungsbereich | 213 |
| | b) Effektivität des Zivilprozesses | 214 |
| | c) Wahrung des Anspruchs auf rechtliches Gehör | 215 |
| | d) Der Grundsatz der richterlichen Beweiswürdigung | 220 |
| | e) Prozessuale Waffengleichheit | 221 |
| | f) Exkurs: Prozessualer Geheimnisschutz in der Schweiz | 222 |
| 5. | »Counsel's-Eyes-Only«-Lösung | 223 |
| | a) Ausgangsfrage: Zugangsrecht des Anwalts? | 223 |

| | |
|--|------------|
| b) Effiziente und vertrauensvolle Beratungstätigkeit | 224 |
| c) Delegation des rechtlichen Gehörs | 227 |
| d) Vertrauenswürdigkeit des Anwalts | 229 |
| e) Neutralität versus Abhängigkeit | 230 |
| f) Abschreckung durch verstärkte Sanktionen | 231 |
| aa) Gegenstand der Geheimhaltungspflicht | 231 |
| bb) Unzureichender Sanktionskatalog | 233 |
| cc) Undertakings als Vorbild für stärkere Sanktionen | 233 |
| g) Ausschluss beider Naturalparteien | 234 |
| h) Zwischenergebnis | 235 |
| 6. Beweislast als Kriterium für die Beschränkbarkeit des rechtlichen Gehörs | 236 |
| a) Beschränkung zu Gunsten des Beweispflichtigen | 236 |
| b) Unabhängigkeit des in camera-Verfahrens von der Beweislast | 238 |
| c) Zwischenergebnis | 240 |
| <i>VII. Rechtsgrundlage für ein zivilprozessuales in camera-Verfahren</i> | <i>241</i> |
| 1. Bedingungen eines in camera-Verfahrens | 241 |
| 2. Erforderlichkeit einer Rechtsgrundlage | 241 |
| 3. Rechtsfortbildung durch Analogie? | 243 |
| 4. Rückgriff auf Regelungen für den Verletzungsprozess | 243 |
| 5. Allgemeine zivilprozessuale Vorschriften als Analogiegrundlage | 245 |
| 6. Treu und Glauben | 246 |
| 7. Gesamtanalogie verfahrensfremder in camera-Vorschriften | 248 |
| 8. Notwendig: Kombination aus Generalklausel und Schutzkatalog | 248 |
| 9. Regelungsort: ZPO, GVG oder UWG? | 249 |
| <i>VIII. Zusammenfassung</i> | <i>249</i> |
| <i>IX. Annex: Prozessualer Geheimnisschutz im Zivilprozess – Schutzkatalog und Gesetzesvorschlag</i> | <i>251</i> |
| 1. Abstufungen des Geheimnisschutzes im Prozess | 251 |
| 2. Offenkundigkeitsschutz | 251 |
| 3. Schutz vor dem Prozessgegner | 251 |
| 4. Missbrauchsverbot und Sanktionen | 252 |
| 5. Mitteilung gegenüber einem neutralen Dritten oder Sachverständigen | 252 |
| 6. In camera-Verfahren | 252 |
| 7. Gesetzesvorschläge für den prozessualen Geheimnisschutz | 254 |
| Kapitel 6 Geheimnisschutz bei Prozessbeendigung | 257 |
| <i>I. Bedürfnis für Schutzmaßnahmen nach Urteilserlass</i> | <i>257</i> |
| <i>II. Die Urteilsverkündung</i> | <i>258</i> |
| 1. Funktion des Urteilspruchs | 258 |
| 2. Geheimnisschutz durch Formulierung des Tenors | 259 |
| 3. Mitteilung der Urteilsgründe | 261 |
| 4. Vertrauliche Urteilsfassung | 262 |
| <i>III. Geheimnisschutz in den Rechtsmittelinstanzen</i> | <i>263</i> |
| 1. Herausforderung der Rechtsmittelbegründung | 263 |
| 2. Fortbestehen der Geheimhaltungspflicht zum Schutz vor Offenkundigkeit | 264 |

| | | |
|---------------------|--|------------|
| 3. | Verschwiegenheitspflicht gegenüber der Naturalpartei | 265 |
| a) | Geheimhaltungspflicht des Prozessvertreters gegenüber der Partei | 265 |
| b) | Darlegungs- und Beweiserleichterungen | 266 |
| IV. | Zusammenfassung | 267 |
| Kapitel 7 | Geheimnisschutz im einstweiligen Rechtsschutz | 269 |
| I. | <i>Risiko: Vorläufigkeit und Eilbedürfnis</i> | <i>269</i> |
| II. | <i>Schutz von Geheimnissen des Antragstellers</i> | <i>270</i> |
| 1. | Die Risikosphären des Antragstellers | 270 |
| 2. | Schutz vor Offenkundigkeit durch Verzicht auf eine mündliche Verhandlung . . | 271 |
| 3. | Geheimnisschutz durch Glaubhaftmachung | 273 |
| 4. | Schutz des Antragstellers vor Kenntnisnahme des Antragsgegners | 275 |
| III. | <i>Schutz von Geheimnissen des Antragsgegners</i> | <i>276</i> |
| 1. | Risiko der Geheimnisoffenbarung seitens des Antragsgegners | 276 |
| 2. | Schutzschrift und deren Geheimhaltung vor dem Gegner | 277 |
| 3. | Erfolgreicher Widerspruch des Antragsgegners | 278 |
| 4. | Sicherheitsleistung und Schadensersatzanspruch | 279 |
| IV. | Zusammenfassung | 280 |
| Kapitel 8 | Zusammenfassung in Thesen | 281 |
| I. | <i>Reformbedürfnis für die Ausgestaltung des materiell-rechtlichen Geheimnisschutzes</i> | <i>281</i> |
| II. | <i>Reformbedarf für die Ausgestaltung des prozessualen Geheimnisschutzes</i> | <i>282</i> |
| 1. | Defizite des prozessualen Geheimnisschutzes | 282 |
| 2. | Geheimnisschutz bei Prozesseinleitung | 282 |
| 3. | Geheimnisschutz in der mündlichen Verhandlung | 284 |
| 4. | Geheimnisschutz im in camera-Verfahren | 285 |
| 5. | Geheimnisschutz bei Prozessbeendigung | 286 |
| 6. | Geheimnisschutz im einstweiligen Rechtsschutzverfahren | 286 |
| III. | <i>Gesetzesvorschläge für den Geheimnisschutz im deutschen Prozessrecht</i> | <i>287</i> |
| Abkürzungen | | 289 |
| Literatur | | 293 |
| Sachregister | | 313 |