



Amina-Viviana Malmström

Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen im Zivilprozess

unter besonderer Berücksichtigung
des Geheimnisschutzes inter partes

Inhaltsverzeichnis

1 Einführung in das Thema	29
1.1 Anlass und Ziel der Dissertation	29
1.2 Vorgehensweise	32
 2 Begriffsbestimmung und Definition für Betriebs- und Geschäfts- geheimnisse	 35
2.1 Begriffsbestimmung	35
2.1.1 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse	35
2.1.2 Know-how	37
2.1.3 Wirtschafts-, Unternehmens- oder Gewerbegeheimnisse	38
2.2 Definition aus zivilprozessualer Sicht	38
2.2.1 Übertragbarkeit der zum UWG entwickelten Definition auf den zivilprozessualen Begriff	39
2.2.2 Die einzelnen Definitionsmerkmale	40
2.2.2.1 Unternehmensbezogenheit	40
2.2.2.2 Geheimnis	41
2.2.2.2.1 Nichtoffenkundigkeit	41
2.2.2.2.1.1 Allgemeine Bekanntheit	41
2.2.2.2.1.2 Allgemeine Zugänglichkeit	43

2.2.2.2.2 Geheimhaltungswille	44
2.2.2.2.3 Berechtigtes Geheimhaltungsinteresse	45
2.2.2.2.3.1 Problem illegaler Geheimnisse	47
2.2.2.2.3.2 Besonderheiten für den Zivilprozess	49
2.2.3 Ergebnis	50
2.3 Rechtsnatur	50
2.4 Zusammenfassung von Teil 2	51
3 Materielle Schutzwürdigkeitsüberlegungen	53
3.1 Prinzipielle Schutzwürdigkeit von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen	53
3.1.1 Materielle Gründe für eine prinzipielle Schutzwürdigkeit von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen	53
3.1.2 Verfassungsrechtliche Grundlagen	57
3.1.2.1 Eigentumsfreiheit gemäß Art. 14 Abs. 1 GG	58
3.1.2.1.1 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als eigenständige vermögenswerte Rechtspositionen	59
3.1.2.1.2 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als Teil des Unternehmens	62
3.1.2.1.3 Zwischenergebnis	65
3.1.2.2 Berufsfreiheit gemäß Art. 12 Abs. 1 GG	66
3.1.2.3 Recht auf informationelle Selbstbestimmung des Geheimnisinhabers gemäß Art. 2 Abs. 1 GG i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG	68
3.1.2.4 Allgemeines Persönlichkeitsrecht gemäß Art. 2 Abs. 1 GG	

i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG _____	69
3.1.2.5 Wettbewerbsfreiheit als Teil der allgemeinen Handlungsfreiheit gemäß Art. 2 Abs. 1 GG _____	70
3.1.2.6 Ergebnis _____	71
3.2 Systematische Stufen von Geheimnisschutz – Absoluter und relativer Schutz _____	72
3.3 Schutzzumfangsbegrenzungen wegen Konkurrenz zum gewerblichen Rechtsschutz _____	74
3.3.1 Verhältnis zwischen gewerblichem Rechtsschutz und Geheimnis- schutz _____	75
3.3.2 Konkurrenzsituation zum Patentrecht _____	76
3.3.2.1 Teleologische Reduktion des Schutzbereiches hinsichtlich patentierfähiger Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse? _____	76
3.3.2.2 Begrenzung des zeitlichen Schutzzumfanges von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen? _____	81
3.3.3 Ergebnis _____	83
3.4 Zusammenfassung von Teil 3 _____	84
 4 Gesetzlicher Status quo des Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen _____	 85
4.1 Materiell-rechtlicher Schutz _____	86
4.1.1 Strafrechtlicher Schutz _____	86

4.1.1.1 §§ 17-19 UWG	87
4.1.1.2 StGB	89
4.1.2 Zivilrechtlicher Schutz	90
4.1.2.1 Anspruchsgrundlagen	90
4.1.2.1.1 Vertragliche Ansprüche	90
4.1.2.1.2 Außervertragliche Ansprüche	93
4.1.2.2 Anspruchsinhalte	95
4.1.2.2.1 Unterlassungsanspruch	95
4.1.2.2.2 Beseitigungsanspruch	97
4.1.2.2.3 Schadensersatzanspruch	98
4.1.3 Ergebnis zum materiell-rechtlichen Schutz	100
4.2 Zivilprozessualer Schutz	101
4.2.1 Zivilprozessualer Geheimnisschutz für Dritte	102
4.2.1.1 Zeugnisverweigerung aus persönlichen Gründen gemäß § 383	
Abs. 1 Nr. 6 ZPO	103
4.2.1.2 Zeugnisverweigerung aus sachlichen Gründen gemäß § 384	
Nr. 3 ZPO	105
4.2.1.3 Ergebnis	107
4.2.2 Zivilprozessualer Geheimnisschutz für die Prozessparteien	108
4.2.2.1 Schutz der Prozessparteien gegenüber der Öffentlichkeit	108
4.2.2.1.1 Ausschluss der Öffentlichkeit und Folgeregelungen	110
4.2.2.1.1.1 Ausschluss der Öffentlichkeit von der Verhandlung gemäß	
§ 172 Nr. 2 GVG und seinen Folgeregelungen	110
4.2.2.1.1.1.1 Ausschluss der Öffentlichkeit gemäß § 172 Nr. 2	
GVG	111
4.2.2.1.1.1.2 Auferlegung von Verschwiegenheitspflichten ge-	
mäß § 174 Abs. 3 GVG	112

4.2.2.1.1.2.1	Erstreckung der Verschwiegenheitspflicht auf die von der Ver-handlung abwesende Partei analog § 174 Abs. 3 GVG _____	113
4.2.2.1.1.2.2	Verschwiegenheitspflicht des Prozess- vertreters auch gegenüber des von ihm ver- tretenen, von der Verhandlung abwesenden Mandanten _____	114
4.2.2.1.1.3	Strafbarkeit gemäß § 353 d Nr. 2 StGB _____	116
4.2.2.1.2	Ausschluss der Öffentlichkeit von der Urteilsverkündung gemäß § 173 Abs. 2 GVG _____	117
4.2.2.1.1.2.1	Problem der öffentlichen Verlesung des Tenors _	118
4.2.2.1.1.2.2	Lösungsansätze _____	119
4.2.2.1.1.2.2.1	Schriftliches Verfahren mit Zustellung des Urteils nach § 128 Abs. 2 ZPO i.V.m. § 310 Abs. 3 ZPO analog _____	119
4.2.2.1.1.2.2.2	Parteidisposition über die Verlesung des Tenors _____	121
4.2.2.1.1.2.2.2.3	Analoge Anwendung von § 172 Nr. 2 GVG für die Verkündung der Urteilsformel _____	122
4.2.2.1.2	Beschränkung des Akteneinsichtsrechts Dritter _____	123
4.2.2.1.3	Beschränkung der Beschreibung von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen in den schriftlichen Urteilsgründen _	124
4.2.2.1.4	Ergebnis _____	125
4.2.2.2	Schutz der Prozessparteien inter partes _____	126
4.3	Zusammenfassung von Teil 4 _____	128

5 Die Problematik fehlenden zivilprozessualen Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen inter partes	131
5.1 Zivilprozessuale Ursachen	131
5.1.1 Verhandlungsmaxime	132
5.1.2 Darlegungs- und Beweislast	133
5.1.2.1 Grundsätze der Darlegungs- und Beweislast	135
5.1.2.2 Darlegungs- und Beweislastverteilung bei Aufklärung über Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse	135
5.1.2.2.1 Beweiserleichterung gemäß § 139 Abs. 3 PatG	136
5.1.2.2.2 Beweiserleichterungen im Sinne einer sekundären Behauptungslast oder allgemeinen prozessualen Aufklärungspflicht der nicht beweisbelasteten Partei	137
5.1.2.2.2.1 Allgemeine prozessuale Aufklärungspflicht	139
5.1.2.2.2.2 Sekundäre Behauptungslast	143
5.1.2.2.2.3 Stellungnahme	144
5.1.2.2.2.3.1 Ablehnung der Konzeption einer allgemeinen prozessualen Aufklärungspflicht	145
5.1.2.2.2.3.2 Gemischter materiell-rechtlicher/prozessualer Ansatz	153
5.1.2.2.3 Beweislasterkehr	155
5.1.2.3 Ergebnis	158
5.1.3 Aufklärungs- und Mitwirkungspflichten	159
5.1.3.1 Prozessuale Informationsbeschaffung	160
5.1.3.1.1 Prozessuale Aufklärung gemäß § 138 ZPO	160
5.1.3.1.2 Mitwirkungspflichten bei der Beweisführung	162
5.1.3.1.2.1 Vorlagepflichten gem. §§ 420 ff., 142 Abs. 1 Satz 1 ZPO	162
5.1.3.1.2.1.1 Urkundenvorlage gemäß §§ 420 ff. ZPO	162

5.1.3.1.2.1.2 Urkundenvorlage gemäß § 142 ZPO _____	163
5.1.3.1.2.2 Parteivernehmung des Gegners gemäß §§ 445 Abs. 1, 446 ZPO _____	166
5.1.3.2 Materiell-rechtliche Informationsbeschaffung _____	166
5.1.3.2.1 Gesetzlich geregelte Informationsansprüche unter besonderer Berücksichtigung von § 809 BGB _____	169
5.1.3.2.2 Informationsanspruch aus Treu und Glauben _____	173
5.1.4 Ergebnis _____	175
5.2 Praxisrelevanz nach Fallgruppen _____	177
5.2.1 Kategorisierung nach Streitgegenstand _____	178
5.2.1.1 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als unmittelbare Streitgegenstände _____	178
5.2.1.1.1 Arbeits- und gesellschaftsrechtliche Fallgestaltungen von Geheimnisverrat _____	179
5.2.1.1.1.1 Unstreitige vorprozessuale Kenntnis des Beklagten _____	179
5.2.1.1.1.2 Übrige Fälle _____	180
5.2.1.1.2 Industriespionage _____	181
5.2.1.1.3 Ergebnis _____	182
5.2.1.2 Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse als mittelbare Anknüpfungspunkte _____	183
5.2.1.2.1 Fälle auf dem Gebiet des geistigen Eigentums _____	183
5.2.1.2.2 Produkthaftungsfälle _____	183
5.2.1.2.3 Wettbewerbsverletzungen _____	184
5.2.2 Kategorisierung nach der Stellung der geheimnistragenden Partei im Prozess _____	185
5.2.3 Ergebnis zur Untersuchung der Praxisrelevanz _____	186

5.3 Zusammenfassung von Teil 5	186
6 Lösungsmöglichkeiten zur Ausgestaltung zivilprozessualen Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen inter partes	189
6.1 Untersuchung des erforderlichen Schutzniveaus für Geheimnisschutz inter partes unter verfassungsrechtlichen Aspekten	190
6.1.1 Absoluter Schutz	190
6.1.1.1 Ansicht der zivilgerichtlichen Rechtsprechung	191
6.1.1.2 Ansicht der Literatur	193
6.1.1.3 Stellungnahme	195
6.1.1.3.1 Kollision absoluten Schutzes mit dem Recht auf effektiven Rechtsschutz der beweisbelasteten Partei	196
6.1.1.3.1.1 Recht auf effektiven Rechtsschutz	196
6.1.1.3.1.2 Kollision durch Anerkennung von Weigerungsrechten	198
6.1.1.3.2 Lösung der Kollisionslage	198
6.1.1.3.2.1 Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts zum verwaltungsgerichtlichen Geheimnisschutz – BVerfGE 101, 106 ff. und BVerfGE 115, 205 ff.	199
6.1.1.3.2.2 Entscheidung des Europäischen Gerichtshofs „Mobistar“	201
6.1.1.3.2.3 Übertragbarkeit auf den Zivilprozess	202
6.1.2 Konsequenzen für das zivilprozessuale Schutzniveau inter partes	204
6.2 Relative Geheimnisschutzmöglichkeiten	205
6.2.1 Geheimverfahren auf vorprozessualer Ebene	206
6.2.1.1 Sogenanntes Düsseldorfer Verfahren	207
6.2.1.1.1 Verfahrensrechtliche Konstruktion des Düsseldorfer Verfahrens	208
6.2.1.1.2 Rechtliche Basis des Düsseldorfer Verfahrens	209

6.2.1.1.2.1 §§ 935 ff. ZPO i.V.m. §§ 485 ff. ZPO	210
6.2.1.1.2.2 § 140 c PatG als rechtliche Grundlage nach verfassungs- konformer Auslegung	212
6.2.1.1.3 Rechtliche Bewertung der Düsseldorfer Praxis	214
6.2.1.2 Wirtschaftsprüfervorbehalt	218
6.2.2 Geheimverfahren im Hauptprozess	219
6.2.2.1 Konzeption eines zivilprozessualen Incamera-Verfahrens	222
6.2.2.1.1 Vorprüfung der Schutzwürdigkeit hinsichtlich der geltend gemachten Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse im Zwischenverfahren	223
6.2.2.1.2 Durchführung des Incamera-Verfahrens	226
6.2.2.1.2.1 Volle Information des zuständigen Gerichts (Un- mittelbarkeit der Beweisaufnahme, § 355 ZPO)	227
6.2.2.1.2.2 Volle Information des Rechtsanwalts der ausgeschlossenen Partei	229
6.2.2.1.3 Ergebnis zur Konzeption eines zivilprozessualen Incamera- Verfahrens	233
6.2.2.2 Verfassungsrechtliche und zivilprozessuale Zulässigkeit des vorgestellten Incamera-Verfahrens	234
6.2.2.2.1 Kollidierende Gegenrechte	235
6.2.2.2.1.1 Anspruch auf rechtliches Gehör, Art. 103 Abs. 1 GG	235
6.2.2.2.1.2 Einfachrechtliche Gegenrechte, §§ 357 Abs. 1, 285 Abs. 1 ZPO	239
6.2.2.2.1.2.1 Parteiöffentlichkeit, § 357 Abs. 1 ZPO	239
6.2.2.2.1.2.2 Recht zur Stellungnahme zum Beweisergebnis, § 285 Abs. 1 ZPO	241
6.2.2.2.1.3 Recht auf Einlegung von Rechtsmitteln	242
6.2.2.2.1.4 Zwischenergebnis	243

6.2.2.2.2 Rechtfertigung der Beschränkung rechtlichen Gehörs im zivilprozessualen Incamera-Verfahren	243
6.2.2.2.2.1 Ausschluss der beweisbelasteten Partei zugunsten des Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen der nicht beweisbelasteten Partei	244
6.2.2.2.2.1.1 Verzicht auf rechtliches Gehör	244
6.2.2.2.2.1.1.1 Einseitiger Verzicht auf rechtliches Gehör durch die beweisbelastete Partei	244
6.2.2.2.2.1.1.2 Prozessvereinbarung der Parteien hinsichtlich einer Beschränkung des rechtlichen Gehörs einer Partei	248
6.2.2.2.2.1.2. Verfassungsimmanente Beschränkung von Art. 103 Abs. 1 GG	249
6.2.2.2.2.1.2.1 Kollidierende Verfassungsgüter	250
6.2.2.2.2.1.2.1.1 Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen der nicht beweisbelasteten Partei	250
6.2.2.2.2.1.2.1.2 Anspruch auf effektiven Rechtsschutz für die beweisbelastete Partei	251
6.2.2.2.2.1.2.2 Lösung durch Herstellung praktischer Konkordanz	253
6.2.2.2.2.1.3 Ergebnis	258
6.2.2.2.2.2 Ausschluss der nicht beweisbelasteten Partei zugunsten des Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen der beweisbelasteten Partei	259
6.2.2.2.2.2.1 Verfassungsimmanente Beschränkung von Art. 103 Abs. 1 GG	260
6.2.2.2.2.2.1.1 Kollidierende Verfassungsgüter	260

6.2.2.2.2.1.2 Lösung durch Herstellung praktischer Konkordanz _____	262
6.2.2.2.2.1.2.1 Meinungsstand _____	262
6.2.2.2.2.1.2.2 Stellungnahme _____	264
6.2.2.2.2.1.2.3 Alternative relative Schutzmöglichkeiten _____	268
6.2.2.2.2.2. Ergebnis _____	271
6.2.2.2.3 Ergebnis zur verfassungsrechtlichen und zivilprozessualen Zulässigkeit _____	271
6.2.2.3 Erforderlichkeit einer Rechtsgrundlage für ein zivil- prozessuales Incamera-Verfahren zugunsten des Schutzes von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen der nicht beweisbe- lasteten Partei _____	273
6.2.2.3.1 Gesetzesvorbehalt _____	273
6.2.2.3.2 Verfassungskonforme Auslegung _____	274
6.2.2.3.3 Ergebnis _____	277
6.3 Zusammenfassung von Teil 6 _____	277
7 Schlussbetrachtung und Zusammenfassung in Thesen _____	281
7.1 Schlussbetrachtung _____	282
7.2 Schlussfolgerungen in Thesen für die Praxis _____	286