



Aegidius Vogt

# **Befristungs- und Optionsvereinbarungen im professionellen Mannschaftssport**

Unter besonderer Berücksichtigung des Berufsfußballs

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                   |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------|----|
| Einleitung .....                                                                  | 15 |
| 1. Teil: Befristungen und Bedingungen .....                                       | 21 |
| I. Einführung .....                                                               | 21 |
| II. Sachgrundlose Befristung von Sportarbeitsverhältnissen .....                  | 23 |
| 1. Neueinstellung (§ 14 Abs. 2 TzBfG).....                                        | 23 |
| 2. Altersbefristung (§ 14 Abs. 3 TzBfG) .....                                     | 25 |
| a) Europarechtliche Vorgaben .....                                                | 26 |
| b) Befristungsfeindlichkeit geringfügiger Beschäftigung .....                     | 30 |
| c) Altersbefristung und AGG.....                                                  | 32 |
| d) Zwischenergebnis .....                                                         | 35 |
| 3. Ergebnis zu II. ....                                                           | 36 |
| III. Sachgrundbefristung von Arbeitsverhältnissen mit Trainern .....              | 36 |
| 1. Vertretung (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 3 TzBfG) .....                              | 36 |
| a) Vorübergehender Bedarf.....                                                    | 36 |
| b) Überbrückungsbefristung .....                                                  | 37 |
| 2. Erprobung (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 5 TzBfG).....                                | 39 |
| 3. Wunsch des Trainers (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 6 TzBfG).....                      | 41 |
| 4. Weitere Sachgründe nach § 14 Abs. 1 Satz 2 TzBfG.....                          | 42 |
| 5. Drittmittelfinanzierung / Projektbefristung<br>(§ 14 Abs. 1 Satz 1 TzBfG)..... | 44 |
| 6. Höhe des Gehalts.....                                                          | 47 |
| 7. Branchenüblichkeit .....                                                       | 48 |
| 8. Faktische Unkündbarkeit .....                                                  | 49 |
| 9. Abfindungszahlung (leitender Angestellter) .....                               | 53 |
| 10. „Verschleiß“ des Trainers .....                                               | 56 |
| a) Begrifflichkeit und Einordnung .....                                           | 56 |
| b) Rechtsprechung des BAG.....                                                    | 58 |
| aa) Entscheidung des BAG vom 19.06.1986.....                                      | 58 |
| bb) Entscheidung des BAG vom 29.10.1998.....                                      | 59 |
| cc) Entscheidung des BAG vom 15.04.1999.....                                      | 60 |
| dd) Stellungnahme zur höchstrichterlichen Rechtsprechung ....                     | 60 |
| (1) Berücksichtigung von Drittinteressen .....                                    | 61 |

|                                                                                                                              |    |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| (2) Anwendbarkeit der Rechtsprechung auf<br>Mannschaftstrainer .....                                                         | 63 |
| c) Verschleißargumente im Schrifttum .....                                                                                   | 63 |
| aa) Verschleißgefahr im Verhältnis Trainer – Mannschaft .....                                                                | 64 |
| bb) Verschleißgefahr im Verhältnis Trainer – andere Dritte<br>(Fans/Medien) .....                                            | 65 |
| cc) Insbesondere: Vergleichbarkeit mit dem<br>Unterhaltungsgewerbe / Abwechslungsbedürfnis des<br>Publikums .....            | 67 |
| dd) Erfolgsorientierung der Trainertätigkeit / Gefahr<br>nachlassenden Erfolges .....                                        | 69 |
| (1) Vergleichbarkeit mit den Befristungsgrundsätzen im<br>Bühnenbereich .....                                                | 69 |
| (2) Verlagerung des Unternehmerrisikos .....                                                                                 | 70 |
| (3) Ausweg: Bedingter Fortsetzungsanspruch? .....                                                                            | 71 |
| ee) Zusammenfassung .....                                                                                                    | 73 |
| 11. Lösungsansätze im Schrifttum .....                                                                                       | 73 |
| 12. Ergebnis zu III. ....                                                                                                    | 75 |
| IV. Sachgrundbefristung von Arbeitsverhältnissen mit Spielern .....                                                          | 75 |
| 1. Hintergrund .....                                                                                                         | 75 |
| 2. Vertretung (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 3 TzBfG) .....                                                                         | 77 |
| 3. Erprobung (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 5 TzBfG) .....                                                                          | 78 |
| 4. Ernsthafter Wunsch des Spielers als Rechtfertigungsgrund<br>(§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 6 TzBfG) .....                        | 78 |
| 5. Weitere Sachgründe nach § 14 Abs. 1 Satz 2 TzBfG .....                                                                    | 79 |
| 6. Höhe des Gehalts .....                                                                                                    | 79 |
| 7. Vergleichbarkeit mit dem Unterhaltungsbereich /<br>Abwechslungsbedürfnis des Publikums .....                              | 80 |
| a) Meinungsstand .....                                                                                                       | 80 |
| b) Rechtsprechung des BAG zum Bereich Bühnen und Medien ...                                                                  | 82 |
| c) Zwischenergebnis .....                                                                                                    | 85 |
| 8. Fluktuation .....                                                                                                         | 85 |
| 9. Nachlassende Motivation der Spieler .....                                                                                 | 86 |
| 10. Flexibilitätsgesichtspunkte .....                                                                                        | 87 |
| 11. Nachlassende Leistungsfähigkeit der Spieler / Problematik bei<br>Anwendung des KSchG .....                               | 88 |
| 12. Ergebnis zu IV. ....                                                                                                     | 91 |
| V. Lösungsansatz: Besonderheiten des professionellen<br>Mannschaftssports als eigenständiger, ungeschriebener Sachgrund .... | 92 |
| 1. Einführung .....                                                                                                          | 92 |

|                                                                                                          |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Prüfungskriterien für den Sachgrund .....                                                             | 94  |
| a) Art des Arbeitsvertrages .....                                                                        | 96  |
| b) Stellung des Profisportlers im Verein (leitender Angestellter?) .....                                 | 96  |
| aa) Trainer .....                                                                                        | 97  |
| bb) Spieler .....                                                                                        | 98  |
| c) Üblichkeit der Befristung im professionellen<br>Mannschaftssport .....                                | 98  |
| d) Entgelthöhe .....                                                                                     | 99  |
| e) Transparenzgebot .....                                                                                | 101 |
| f) Verlagerung von Auftrags- und Beschäftigungsrisiken .....                                             | 102 |
| g) Verfassungsrechtliche Wertungen .....                                                                 | 102 |
| h) Europarechtliche Wertungen .....                                                                      | 105 |
| aa) Trainer .....                                                                                        | 107 |
| bb) Spieler .....                                                                                        | 107 |
| i) Sonstige Interessen .....                                                                             | 108 |
| aa) Konkurrenzfähigkeit .....                                                                            | 109 |
| bb) Verhandlungspartitt .....                                                                           | 109 |
| j) Zwischenergebnis .....                                                                                | 110 |
| 3. Zusammenfassung und Ergebnis zu V. ....                                                               | 110 |
| VI. Kettenbefristungen .....                                                                             | 111 |
| VII. Auflösende Bedingungen .....                                                                        | 113 |
| 1. Einführung .....                                                                                      | 113 |
| 2. Gleicher Prüfungsmaßstab .....                                                                        | 115 |
| 3. Spezielle Erfordernisse .....                                                                         | 116 |
| 4. Beispiele auflösender Bedingungen im professionellen<br>Mannschaftssport und deren Zulässigkeit ..... | 118 |
| a) Lizenzentzug .....                                                                                    | 118 |
| aa) Umgehung des Kündigungsschutzes .....                                                                | 118 |
| bb) Abwälzung des unternehmerischen Risikos .....                                                        | 120 |
| cc) Wunsch des Sportlers als tauglicher Sachgrund .....                                                  | 122 |
| dd) Zwischenergebnis .....                                                                               | 123 |
| b) Abstiegsklausel .....                                                                                 | 123 |
| aa) Interesse/Wunsch des Sportlers .....                                                                 | 124 |
| bb) Grundlegende wirtschaftliche und sportliche<br>Veränderungen .....                                   | 126 |
| cc) Zwischenergebnis .....                                                                               | 128 |
| c) Insolvenz .....                                                                                       | 128 |
| d) Wegfall der Publikumsgunst .....                                                                      | 129 |
| e) Ausbleibender sportlicher Erfolg / fehlende Finanzmittel .....                                        | 130 |
| f) Suspendierung durch den Verein .....                                                                  | 131 |

|                                                                                                       |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 5. Ergebnis zu VII. ....                                                                              | 134 |
| VIII. Eigenständige gesetzliche Regelung für befristete Arbeits-<br>verhältnisse im Profisport? ..... | 135 |
| IX. Zusammenfassung 1. Teil .....                                                                     | 137 |
| 2. Teil: Optionsvereinbarungen .....                                                                  | 139 |
| I. Einführung .....                                                                                   | 139 |
| II. Einseitige Verlängerungsoptionen .....                                                            | 140 |
| 1. Verstoß gegen Art. 45 AEUV.....                                                                    | 141 |
| a) Anwendbarkeit.....                                                                                 | 141 |
| b) Eingriff.....                                                                                      | 143 |
| c) Rechtfertigung .....                                                                               | 144 |
| d) Umgehung der Bosman-Rechtsprechung .....                                                           | 146 |
| e) Zwischenergebnis .....                                                                             | 148 |
| 2. Verstoß gegen europäisches Wettbewerbsrecht<br>(Art. 101 f. AEUV) .....                            | 149 |
| a) Anwendbarkeit auf den professionellen Mannschaftssport .....                                       | 149 |
| b) Optionen als Wettbewerbsverstoß.....                                                               | 150 |
| c) Ergebnis .....                                                                                     | 152 |
| 3. §§ 138 Abs. 1, 242 BGB i.V.m. Art. 12 Abs. 1 GG.....                                               | 152 |
| a) Anwendbarkeit .....                                                                                | 152 |
| b) Schutzbereich und Eingriff.....                                                                    | 153 |
| c) Verhältnismäßigkeit.....                                                                           | 154 |
| d) Zwischenergebnis .....                                                                             | 156 |
| 4. § 622 Abs. 6 BGB.....                                                                              | 156 |
| a) Verstoß gegen den allgemeinen Grundsatz des Verbots von<br>Kündigungserschwerungen .....           | 156 |
| b) Rechtsfolge eines Verstoßes gegen § 622 Abs. 6 BGB.....                                            | 161 |
| c) Zwischenergebnis .....                                                                             | 165 |
| 5. Verstoß gegen §§ 305 ff. BGB.....                                                                  | 165 |
| a) Anwendbarkeit der §§ 305 ff. BGB.....                                                              | 165 |
| b) Überraschende Klausel (§ 305c Abs. 1 BGB).....                                                     | 167 |
| c) Inhaltskontrolle (§ 307 Abs. 1 Satz 1 BGB).....                                                    | 169 |
| aa) Leitlinien der Angemessenheitskontrolle .....                                                     | 169 |
| bb) Angemessenheit einseitiger Verlängerungsklauseln .....                                            | 170 |
| (1) Häufigkeit und Dauer der Vertragsverlängerung /<br>Gesamtlaufzeit des Vertrags .....              | 170 |
| (2) Kompensation .....                                                                                | 171 |
| (3) Gerechte Risikoverteilung .....                                                                   | 172 |
| (4) Stellung des Spielers.....                                                                        | 173 |

|      |                                                                            |     |
|------|----------------------------------------------------------------------------|-----|
|      | (5) Verkehrssitte .....                                                    | 173 |
|      | (6) Verfassungsrechtliche Wertungen .....                                  | 174 |
|      | (7) Verbot einseitiger Kündigungserschwerungen .....                       | 175 |
|      | (8) Weitere Kriterien .....                                                | 175 |
|      | d) Besonderheiten des Arbeitsrechts, § 310 Abs. 4 Satz 1 BGB ....          | 175 |
|      | e) Zwischenergebnis .....                                                  | 176 |
|      | 6. Umgehung von § 15 Abs. 4 TzBfG.....                                     | 176 |
|      | 7. Zulässige Ausübungsfrist.....                                           | 178 |
|      | 8. Exkurs: Verstoß gegen Verbandsregeln .....                              | 179 |
|      | 9. Ergebnis zu II. ....                                                    | 180 |
| III. | Zweiseitige Verlängerungsoptionen .....                                    | 180 |
|      | 1. Verstoß gegen Art. 45 AEUV und Art. 12 GG .....                         | 181 |
|      | 2. Verstoß gegen § 622 Abs. 6 BGB.....                                     | 182 |
|      | 3. Verstoß gegen §§ 305 ff. BGB.....                                       | 182 |
|      | 4. Vergleich mit Regelungen im Bühnenbereich .....                         | 183 |
|      | 5. Umgehung des § 15 Abs. 4 TzBfG .....                                    | 184 |
|      | 6. Zulässige Ausübungsfrist .....                                          | 186 |
|      | 7. Exkurs: Vereinbarkeit mit Verbandsrecht .....                           | 186 |
|      | 8. Ergebnis zu III. ....                                                   | 186 |
| IV.  | Sonstige Optionsvereinbarungen .....                                       | 187 |
|      | 1. Einsatzabhängige Verlängerungsklauseln .....                            | 187 |
|      | a) § 622 Abs. 6 BGB.....                                                   | 187 |
|      | b) § 307 Abs. 1 BGB.....                                                   | 188 |
|      | aa) Anwendbarkeit der §§ 305 ff. BGB.....                                  | 188 |
|      | bb) Inhaltskontrolle, § 307 Abs. 1 BGB.....                                | 189 |
|      | (1) Einseitige Bevorzugung des Klubs .....                                 | 189 |
|      | (2) Verleitung zum Vertragsbruch .....                                     | 190 |
|      | (3) Einseitige Einflussnahme durch den Verein.....                         | 191 |
|      | (4) Gerechte Risikoverteilung .....                                        | 191 |
|      | (5) Stellung des Spielers.....                                             | 192 |
|      | (6) Verkehrssitte .....                                                    | 192 |
|      | (7) Verfassungsrechtliche Wertungen .....                                  | 192 |
|      | (8) Verbot einseitiger Kündigungserschwerungen .....                       | 193 |
|      | (9) Zwischenergebnis .....                                                 | 193 |
|      | c) Verhinderung / Herbeiführung des Bedingungseintritts,<br>§ 162 BGB..... | 193 |
|      | aa) Verhinderung des Bedingungseintritts durch den Verein....              | 194 |
|      | bb) Verhinderung des Bedingungseintritts durch den Spieler....             | 194 |
|      | cc) Zwischenergebnis .....                                                 | 195 |
|      | d) Ergebnis .....                                                          | 195 |

|                                                   |     |
|---------------------------------------------------|-----|
| 2. Leistungsabhängige Verlängerungsklauseln ..... | 195 |
| V. Zusammenfassung 2. Teil .....                  | 196 |
| Gesamtergebnis der Arbeit .....                   | 199 |
| Literaturverzeichnis .....                        | 201 |