

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Vorwort . . . . .   | 5  |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .   | 17 |
| Literaturverzeichnis . . . . .  | 21 |
| <br>  |    |
| 1. Aufhebungsvertrag und andere Formen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses . . . . .        | 25 |
| 1.1 Schriftform als gemeinsame Voraussetzung . . . . .  | 25 |
| 1.2 Aufhebungsvertrag . . . . .   | 26 |
| 1.3 Abwicklungsvertrag . . . . .  | 27 |
| 1.3.1 »Echte« Abwicklungsvereinbarung . . . . .   | 27 |
| 1.3.2 »Unechte« Abwicklungsvereinbarung . . . . .   | 28 |
| 1.4 Kündigung . . . . .   | 30 |
| 1.5 Beendigung durch Befristung, Zweckerreichung bzw. Erreichen der Altersgrenze . . . . .      | 31 |
| 1.5.1 Befristung . . . . .  | 31 |
| 1.5.1.1 Befristungen mit sachlichem Grund . . . . .   | 32 |
| 1.5.1.2 Befristungen ohne sachlichen Grund . . . . .  | 32 |
| 1.5.1.3 Zweckerreichung und auflösende Bedingung . . . . .                                      | 34 |
| 1.5.1.4 Sonderfall: Nachträgliche Befristung eines unbefristeten Arbeitsverhältnisses . . . . . | 34 |
| 1.5.2 Klagefrist und Überprüfung der Befristung . . . . .                                       | 35 |
| 1.5.3 Erreichen der Altersgrenze . . . . .  | 36 |
| 1.6 Rücktritt . . . . .   | 37 |
| 1.7 Anfechtung . . . . .  | 38 |
| 1.8 Auflösungsurteil gemäß §§ 9, 10 KSchG . . . . .   | 38 |
| 1.9 Tod des Arbeitnehmers oder des Arbeitgebers . . . . .                                       | 39 |
| <br>  |    |
| 2. Ausgangslage bei Aufhebungsverträgen . . . . .   | 41 |
| 2.1 Hauptstreitpunkt: Die arbeitgeberseitige Kündigung – typische Fallgruppen . . . . .         | 41 |
| 2.1.1 Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes . . . . .                                      | 42 |

|           |   |    |
|-----------|---|----|
| 2.1.2     | Die betriebsbedingte Kündigung . . . . .  | 44 |
| 2.1.2.1   | Außer- und innerbetriebliche Ursachen . . . . .   | 45 |
| 2.1.2.2   | Unternehmerentscheidung . . . . .   | 46 |
| 2.1.2.3   | Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit . . . . .   | 49 |
| 2.1.2.4   | Kein anderweitiger Einsatz möglich . . . . .  | 50 |
| 2.1.2.5   | Sozialauswahl . . . . .   | 51 |
| 2.1.2.6   | Grundsatz der Verhältnismäßigkeit . . . . .   | 53 |
| 2.1.2.7   | Sonderfall: Betriebsübergang . . . . .  | 54 |
| 2.1.2.7.1 | Kündigungsverbot wegen Betriebsübergangs . . . . .  | 54 |
| 2.1.2.7.2 | Situation bei Widerspruch des Arbeitnehmers . . . . .   | 54 |
| 2.1.3     | Die personenbedingte Kündigung . . . . .  | 55 |
| 2.1.3.1   | »Eignungsmängel« des Arbeitnehmers –<br>insbesondere Krankheit und Sucht . . . . .                                  | 56 |
| 2.1.3.2   | Negative Prognose . . . . .   | 57 |
| 2.1.3.3   | Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher und<br>wirtschaftlicher Interessen . . . . .                              | 58 |
| 2.1.3.4   | Interessenabwägung . . . . .  | 59 |
| 2.1.3.5   | Notwendigkeit vorheriger Abmahnung? . . . . .   | 60 |
| 2.1.4     | Die verhaltensbedingte Kündigung . . . . .  | 60 |
| 2.1.4.1   | Schuldhafte Fehlverhalten des Arbeitnehmers im<br>Zusammenhang mit dem Arbeitsverhältnis . . . . .                  | 60 |
| 2.1.4.2   | Negative Prognose . . . . .   | 63 |
| 2.1.4.3   | Vorherige Abmahnung . . . . .   | 63 |
| 2.1.4.4   | Interessenabwägung . . . . .  | 64 |
| 2.1.5     | Die außerordentliche (fristlose) Kündigung . . . . .  | 65 |
| 2.1.6     | Sonderfall: Die Änderungskündigung . . . . .  | 66 |
| 2.1.6.1   | Unabweisbarkeit der Änderung . . . . .  | 67 |
| 2.1.6.2   | Zumutbarkeit der Änderung für den Arbeitnehmer . . . . .  | 68 |
| 2.1.6.3   | Änderungskündigung als Pflicht des Arbeitgebers . . . . .   | 68 |
| 2.1.6.4   | Reaktion des Arbeitnehmers – Annahme unter<br>Vorbehalt . . . . .   | 69 |
| 2.2       | Die Unwirksamkeit von Kündigungen außerhalb<br>des Kündigungsschutzgesetzes; Kündigung<br>im Kleinbetrieb . . . . . | 69 |
| 2.2.1     | Fälle treuwidriger Kündigungen . . . . .  | 70 |
| 2.2.2     | Sittenwidrige Kündigung . . . . .   | 70 |
| 2.3       | Diskriminierung nach AGG . . . . .  | 71 |
| 2.4       | Sonderfälle des Kündigungsschutzes . . . . .  | 72 |
| 2.4.1     | Schwerbehinderte . . . . .  | 72 |
| 2.4.2     | Mandatsträger, insbesondere Betriebsratsmitglieder . . . . .  | 73 |

|       |  |    |
|-------|--|----|
| 2.4.3 | Mütter und Elternzeitberechtigte . . . . .   | 74 |
| 2.4.4 | Kündigungsschutz bei Pflegezeiten . . . . .  | 74 |
| 2.4.5 | Wehrpflichtige und Zivildienstleistende . . . . .  | 75 |
| 2.4.6 | Tariflich unkündbare Arbeitnehmer . . . . .  | 75 |
| 2.5   | Formelle Mängel der Kündigung . . . . .  | 75 |
| 2.5.1 | Schriftform . . . . .  | 76 |
| 2.5.2 | Fehlende Bevollmächtigung . . . . .  | 76 |
| 2.5.3 | Betriebsratsanhörung . . . . .   | 76 |
| 2.6   | Der (Weiter-)Beschäftigungsanspruch . . . . .  | 77 |
| 2.6.1 | Der betriebsverfassungsrechtliche Weiterbeschäftigungsanspruch aus § 102 Abs. 5 BetrVG . . . . . | 78 |
| 2.6.2 | Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch im laufenden Arbeitsverhältnis . . . . .             | 79 |
| 2.6.3 | Der Wiedereinstellungsanspruch . . . . .   | 80 |
| 2.7   | Die geltenden Kündigungsfristen . . . . .  | 81 |
| 2.7.1 | Aus dem Gesetz . . . . .   | 81 |
| 2.7.2 | Aus tariflichen Regelungen . . . . .   | 81 |
| 2.7.3 | Aus einzelvertraglichen Vereinbarungen . . . . .   | 82 |
| 2.8   | Der Ablauf eines Kündigungsschutzprozesses . . . . .   | 82 |
| 2.8.1 | Erste Instanz – Güte- und Kammertermin . . . . .   | 82 |
| 2.8.2 | Zweite Instanz – Landesarbeitsgericht . . . . .  | 83 |
| 2.8.3 | Dritte Instanz – Bundesarbeitsgericht . . . . .  | 84 |
| 2.8.4 | Dauer von Kündigungsschutzprozessen . . . . .  | 85 |
| 3.    | <b>Die Bedeutung psychologischer Einflussgrößen beim Aufhebungsvertrag . . . . .</b>             | 86 |
| 3.1   | Fallbeispiele . . . . .  | 86 |
| 3.2   | Wahrnehmungen aus Arbeitgebersicht . . . . .   | 87 |
| 3.2.1 | Trennungswille . . . . .   | 88 |
| 3.2.2 | Zeigen von Stärke . . . . .  | 88 |
| 3.2.3 | Anderweitige Zusagen . . . . .   | 89 |
| 3.2.4 | Fehlende Souveränität . . . . .  | 89 |
| 3.3   | Wahrnehmungen aus Arbeitnehmersicht . . . . .  | 90 |
| 3.3.1 | Kräckung . . . . .   | 91 |
| 3.3.2 | Mobbing . . . . .  | 92 |
| 3.3.3 | Soziale Ängste – Prestigeverlust . . . . .   | 94 |
| 3.3.4 | Versagensängste . . . . .  | 95 |

|           |  |           |
|-----------|--|-----------|
| <b>4.</b> | <b>Das Ringen um die Abfindung . . . . .</b>   | <b>97</b> |
| 4.1       | Fehlender Rechtsanspruch auf Abfindung . . . . .   | 97        |
| 4.1.1     | Ausnahme: § 1a KSchG . . . . .   | 97        |
| 4.1.2     | Ausnahme Sozialplan . . . . .  | 99        |
| 4.1.3     | Rationalisierungsschutztarifverträge . . . . .   | 99        |
| 4.1.4     | Auflösungsantrag im Kündigungsschutzprozess . . . . .  | 100       |
| 4.1.5     | Auflösungsantrag bei leitenden Angestellten . . . . .  | 100       |
| 4.2       | Abfindung als Preis für die Aufgabe<br>des Kündigungsschutzes . . . . .                              | 101       |
| 4.3       | Bemessungsgrößen für die Abfindung in der Praxis . . . . .   | 102       |
| 4.3.1     | Die so genannte »Regelabfindung« . . . . .   | 102       |
| 4.3.1.1   | Vorgaben durch §§ 9, 10 KSchG? . . . . .   | 102       |
| 4.3.1.2   | Die »Faustformel« . . . . .  | 103       |
| 4.3.2     | Die Bedeutung des Rechtsschutzes . . . . .   | 105       |
| 4.3.2.1   | Anwaltliche Unterstützung . . . . .  | 105       |
| 4.3.2.2   | Rechtsschutzsekretär . . . . .   | 108       |
| 4.3.2.3   | Kosten eines Kündigungsschutzprozesses<br>unter Einschaltung eines eigenen Anwalts . . . . .         | 108       |
| 4.3.2.3.1 | Rechtsschutzversicherung . . . . .   | 109       |
| 4.3.2.3.2 | Berechnung nach Streitwert . . . . .   | 109       |
| 4.3.2.3.3 | Gerichtskosten . . . . .   | 111       |
| 4.3.2.3.4 | Streitwerterhöhende Maßnahmen . . . . .  | 111       |
| 4.3.2.3.5 | Abfindung und Gebühren . . . . .   | 112       |
| 4.3.2.3.6 | Verbot von Erfolgshonorar . . . . .  | 112       |
| 4.3.2.3.7 | Ausschluss der Kostenberstattung . . . . .   | 113       |
| 4.3.2.3.8 | Prozesskostenhilfe . . . . .   | 113       |
| 4.3.2.4   | Kosten der anwaltlichen Inanspruchnahme<br>bei außergerichtlichem Tätigwerden . . . . .              | 114       |
| 4.3.2.4.1 | Begrenzung der Gebühr bei der Erstberatung . . . . .   | 114       |
| 4.3.2.4.2 | Außergerichtliche Tätigkeit . . . . .  | 115       |
| 4.3.2.4.3 | Besonderheiten beim Vergleich . . . . .  | 116       |
| 4.3.2.4.4 | Anrechnung der Gebühren im Falle eines Prozesses . . . . .   | 116       |
| 4.3.2.4.5 | Begrenzung des Streitwerts auf den Dreimonatsbezug<br>auch bei außergerichtlicher Einigung . . . . . | 116       |
| 4.3.2.4.6 | Übernahme der Kosten durch die Rechtsschutz-<br>versicherung . . . . .                               | 117       |
| 4.4       | Überlegungen zur Verhandlungsstrategie . . . . .   | 119       |
| 4.4.1     | Einschätzung der Rechtslage . . . . .  | 119       |
| 4.4.2     | Einschätzung der Interessenlage . . . . .  | 119       |
| 4.4.3     | Durchhaltevermögen . . . . .   | 120       |

|           |  |     |
|-----------|--|-----|
| 4.4.3.1   | In finanzieller Hinsicht . . . . .   | 120 |
| 4.4.3.2   | In psychologischer Hinsicht . . . . .  | 121 |
| 4.4.4     | Gründe für eine schnelle Lösung . . . . .  | 122 |
| 4.4.5     | Nachhaltige Interessenvertretung . . . . .                                       | 122 |
| 4.4.5.1   | Präsenz im Betrieb . . . . .   | 123 |
| 4.4.5.2   | Das Annahmeverzugsrisiko . . . . .   | 124 |
| 4.4.5.3   | Ausschöpfung prozessualer Möglichkeiten . . . . .                                | 124 |
| 4.4.5.3.1 | Antrag auf Weiterbeschäftigung; Zeugnis . . . . .                                | 124 |
| 4.4.5.3.2 | Geltendmachung finanzieller Ansprüche . . . . .                                  | 125 |
| 4.4.5.3.3 | Offene Urlaubsansprüche . . . . .  | 125 |
| 4.4.5.3.4 | Fazit . . . . .  | 127 |
| 5.        | <b>Kernpunkte eines Aufhebungsvertrages</b> . . . . .                            | 128 |
| 5.1       | Zeitpunkt und Grund der Beendigung . . . . .                                     | 128 |
| 5.2       | Festlegungen zur Abfindung . . . . .   | 134 |
| 5.2.1     | Netto und Brutto . . . . .   | 135 |
| 5.2.2     | Vererblichkeit . . . . .   | 136 |
| 5.2.3     | Fälligkeit . . . . .   | 136 |
| 5.3       | Die Fortzahlung der Vergütung . . . . .  | 137 |
| 5.3.1     | Laufende Leistungen . . . . .  | 137 |
| 5.3.2     | Einmal- und Sonderzahlungen . . . . .  | 138 |
| 5.3.2.1   | Gratifikationen . . . . .  | 138 |
| 5.3.2.2   | Jahresabschlussvergütungen . . . . .   | 142 |
| 5.3.2.3   | Umsatzbeteiligungen und Provisionen . . . . .                                    | 144 |
| 5.4       | Freistellung . . . . .   | 145 |
| 5.4.1     | Einvernehmen über unwiderrufliche Freistellung . . . . .                         | 146 |
| 5.4.1.1   | Anrechnung anderweitigen Verdienstes bei unwiderruflicher Freistellung . . . . . | 147 |
| 5.4.1.2   | Urlaubsabgeltung . . . . .   | 148 |
| 5.4.2     | Einseitige Freistellung durch den Arbeitgeber . . . . .                          | 149 |
| 5.4.2.1   | Widerrufliche Freistellung . . . . .   | 150 |
| 5.4.2.2   | Kombination widerrufliche/unwiderrufliche Freistellung . . . . .                 | 151 |
| 5.5       | Freizeit zur Stellungssuche und Arbeitsvermittlung . . . . .                     | 152 |
| 5.6       | Urlaubsansprüche . . . . .   | 153 |
| 5.7       | Zeugnis und Zwischenzeugnis . . . . .  | 157 |
| 5.8       | Erledigungsklausel . . . . .   | 162 |
| 5.8.1     | Unverzichtbare Ansprüche . . . . .   | 162 |
| 5.8.2     | Verzichtbare Ansprüche . . . . .   | 164 |
| 5.8.3     | Widerrufsrecht . . . . .   | 165 |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| <b>6.</b> | <b>Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen . . . . .</b>  | <b>167</b> |
| 6.1       | Insolvenzrisiko . . . . .  | 167        |
| 6.2       | Betriebliche Altersversorgung . . . . .  | 169        |
| 6.3       | Anrechnung anderweitigen Verdienstes;<br>Wettbewerbsverbot . . . . .   | 171        |
| 6.4       | Vorzeitiges Ausscheiden und Anhebung<br>der Abfindung/Hydraulikklausel . . . . .                                       | 172        |
| 6.5       | Outplacement . . . . .   | 175        |
| 6.6       | Nachvertragliches Wettbewerbsverbot . . . . .  | 178        |
| 6.7       | Rückzahlungsverpflichtungen bei vorangegangener<br>Aus- und Fortbildung . . . . .                                      | 180        |
| 6.8       | Dienstwagen . . . . .  | 182        |
| 6.9       | Handy, Laptop, PC . . . . .  | 185        |
| 6.10      | Werkswohnung . . . . .   | 185        |
| 6.11      | Erstattung von Arbeitslosengeld bei »Gleichwohl-<br>gewährung« und sonstige Ansprüche . . . . .                        | 187        |
| 6.12      | Arbeitspapiere und gegenseitige Informationspflichten<br>bei Auskünften gegenüber Dritten . . . . .                    | 189        |
| 6.13      | Klagerücknahme und Kostenverteilung . . . . .  | 191        |
| 6.14      | Übernahme von Anwaltskosten . . . . .  | 191        |
| 6.15      | Salvatorische Klausel . . . . .  | 192        |
| <b>7.</b> | <b>Steuerrechtliche Optionen/Aufbesserung der Altersvor-<br/>sorge bei Aufhebungsverträgen mit Abfindung . . . . .</b> | <b>193</b> |
| 7.1       | Grundsätze . . . . .   | 193        |
| 7.1.1     | Steuerschuld . . . . .   | 193        |
| 7.1.2     | Steuerfreibeträge . . . . .  | 194        |
| 7.1.3     | Wahl des Auszahlungszeitpunkts . . . . .   | 194        |
| 7.2       | Steuerermäßigung/Fünftelungsregelung . . . . .   | 195        |
| 7.2.1     | Anwendungsbereich der Fünftelungsregelung . . . . .  | 195        |
| 7.2.2     | Zusammenballungsprinzip . . . . .  | 196        |
| 7.2.2.1   | Zufluss geldwerter Vorteile . . . . .  | 197        |
| 7.2.2.2   | Zusätzliche Leistungen mit Fürsorgecharakter . . . . .   | 198        |
| 7.2.2.3   | Höhe der Gesamteinnahmen im Veranlagungs-<br>zeitraum . . . . .  | 199        |
| 7.2.3     | Durchführung der Fünftelungsregelung . . . . .   | 200        |
| 7.3       | Schadensersatz statt Abfindung . . . . .   | 203        |
| 7.4       | Anwaltshonorare als anerkannte Werbungskosten . . . . .  | 204        |
| 7.5       | Verbesserung der Versorgungssituation im Alter<br>bei der gesetzlichen Rente . . . . .                                 | 206        |

|         |   |            |
|---------|---|------------|
| 7.5.1   | Ausgleich von Rentenabschlägen in der gesetzlichen Rentenversicherung . . . . . | 206        |
| 7.5.2   | Steuerliche Wirkung von Rentenausgleichszahlungen . . . . .                     | 207        |
| 7.5.3   | Günstige Rahmenbedingungen . . . . .  | 210        |
| 7.5.4   | Regelungsvorschlag . . . . .  | 211        |
| 7.6     | Zusatzleistungen für die Betriebliche Altersversorgung . . . . .                | 211        |
| 7.6.1   | Direktversicherung aufgrund einer Zusage vor dem 1.1.2005 . . . . .             | 212        |
| 7.6.2   | Direktversicherung aufgrund einer Zusage nach dem 31.12.2004 . . . . .          | 213        |
| 7.6.3   | Regelungsvorschlag . . . . .  | 213        |
| 8.      | <b>Sozialversicherungsrechtliche Risiken bei Aufhebungsverträgen . . . . .</b>  | <b>214</b> |
| 8.1     | Aktuelle Rechtsentwicklung . . . . .  | 214        |
| 8.2     | Sperrzeit . . . . .   | 215        |
| 8.2.1   | Lösung des Beschäftigungsverhältnisses . . . . .                                | 215        |
| 8.2.1.1 | Durch Aufhebungsvertrag . . . . .   | 216        |
| 8.2.1.2 | Durch Abwicklungsvertrag . . . . .  | 216        |
| 8.2.2   | Wichtiger Grund für Auflösung . . . . .   | 218        |
| 8.3     | Lösungsweg: Gerichtlicher Vergleich . . . . .                                   | 222        |
| 8.4     | Lösungsweg: Abfindung gemäß § 1a KSchG . . . . .                                | 223        |
| 8.4.1   | Zusatzzahlungen . . . . .   | 224        |
| 8.5     | Lösungsweg: Wichtiger Grund und dessen Dokumentation . . . . .                  | 224        |
| 8.6     | Perspektiven für einen Umbruch bei Sperrzeiten? . . . . .                       | 225        |
| 8.7     | (Erfolglose) Vermeidungsstrategien . . . . .                                    | 227        |
| 8.8     | Dauer der Sperrzeit . . . . .   | 228        |
| 8.8.1   | Anspruchsminderung . . . . .  | 229        |
| 8.9     | Ruhenstatbestände . . . . .   | 229        |
| 8.9.1   | Bei Bestehen anderweitiger Ansprüche . . . . .                                  | 229        |
| 8.9.2   | Bei Nichteinhaltung der Kündigungsfrist . . . . .                               | 230        |
| 8.9.2.1 | Zeitlich begrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung . . . . .           | 231        |
| 8.9.2.2 | Zeitlich unbegrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung . . . . .         | 232        |
| 8.9.2.3 | Ausnahmen . . . . .   | 232        |
| 8.9.3   | Dauer des Ruhenszeitraumes . . . . .  | 234        |
| 8.9.4   | Meldepflicht als »arbeitsuchend« . . . . .                                      | 235        |

|                             |   |            |
|-----------------------------|---|------------|
| <b>9.</b>                   | <b>Abfindung und Pfändungsschutz</b>                              | <b>237</b> |
| <b>10.</b>                  | <b>Unwirksamkeit von Aufhebungsverträgen</b>                      | <b>238</b> |
| 10.1                        | Unzulässige Regelungen  | 238        |
| 10.2                        | Verletzung von Aufklärungspflichten                               | 240        |
| 10.3                        | Anfechtung  | 242        |
| 10.3.1                      | Wegen Irrtums   | 243        |
| 10.3.2                      | Wegen arglistiger Täuschung                                       | 243        |
| 10.3.3                      | Wegen widerrechtlicher Drohung                                    | 244        |
| 10.4                        | Rücktritt vom Aufhebungsvertrag                                   | 247        |
| 10.5                        | Wegfall der Geschäftsgrundlage/Anspruch<br>auf Wiedereinstellung  | 248        |
| 10.6                        | Widerrufsrecht bei Aufhebungsvereinbarungen                       | 249        |
| 10.6.1                      | Grundsatz   | 249        |
| 10.6.2                      | Rechtslage nach der Schuldrechtsreform                            | 250        |
| 10.6.2.1                    | Arbeitnehmer als Verbraucher                                      | 250        |
| 10.6.2.2                    | Überrumpelungssituation   | 251        |
| <b>Anhang</b>               |   | <b>255</b> |
| <b>A.</b>                   | <b>Vertragsmuster</b>   | <b>255</b> |
| 1.                          | Aufhebungsvereinbarung über die Kernpunkte<br>gemäß Kapitel 5     | 255        |
| 2.                          | Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen<br>gemäß Kapitel 6 | 262        |
| <b>B.</b>                   | <b>Gesetzliche Vorschriften</b>                                   | <b>269</b> |
| 1.                          | Kündigungsschutzgesetz (KSchG)                                    | 269        |
| 2.                          | Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) – Auszug –                          | 280        |
| 3.                          | Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) – Auszug –                     | 287        |
| 4.                          | Sozialgesetzbuch Drittes Buch (SGB III) – Auszug –                | 290        |
| 5.                          | Einkommensteuergesetz (EStG) – Auszug –                           | 298        |
| 6.                          | Anlage 2 zu § 34 Gerichtskostengesetz (GKG)                       | 300        |
| 7.                          | Anlage 2 zu § 13 Abs. 1 Rechtsanwaltsvergütungs-<br>gesetz (RVG)  | 301        |
| <b>Stichwortverzeichnis</b> |   | <b>303</b> |