

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	17
Literaturverzeichnis	21
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
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	Kündungsverbot 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 – insbesondere Krankheit und Sucht	56
2.1.3.2	Negative Prognose	57
2.1.3.3	Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher und 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	Schuldhaftes Fehlverhalten des Arbeitnehmers im 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 Vorbehalt	69
2.2	Die Unwirksamkeit von Kündigungen außerhalb des Kündigungsschutzgesetzes; Kündigung 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.	Die Bedeutung psychologischer Einflussgrößen beim Aufhebungsvertrag	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	Kränkung	91
3.3.2	Mobbing	92
3.3.3	Soziale Ängste – Prestigeverlust	94
3.3.4	Versagensängste	95

4.	Das Ringen um die Abfindung	97
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 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 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 Kostenerstattung	113
4.3.2.3.8	Prozesskostenhilfe	113
4.3.2.4	Kosten der anwaltlichen Inanspruchnahme 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 auch bei außergerichtlicher Einigung	116
4.3.2.4.6	Übernahme der Kosten durch die Rechtsschutz- 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.	Kernpunkte eines Aufhebungsvertrages	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 Stellungsuche 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

6.	Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen . . .	167
6.1	Insolvenzrisiko	167
6.2	Betriebliche Altersversorgung	169
6.3	Anrechnung anderweitigen Verdienstes; Wettbewerbsverbot	171
6.4	Vorzeitiges Ausscheiden und Anhebung der Abfindung/Hydraulikklausel	172
6.5	Outplacement	175
6.6	Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	178
6.7	Rückzahlungsverpflichtungen bei vorangegangener Aus- und Fortbildung	180
6.8	Dienstwagen	182
6.9	Handy, Laptop, PC	185
6.10	Werkwohnung	185
6.11	Erstattung von Arbeitslosengeld bei »Gleichwohl- gewährung« und sonstige Ansprüche	187
6.12	Arbeitspapiere und gegenseitige Informationspflichten bei Auskünften gegenüber Dritten	189
6.13	Klagerücknahme und Kostenverteilung	191
6.14	Übernahme von Anwaltskosten	191
6.15	Salvatorische Klausel	192
7.	Steuerrechtliche Optionen/Aufbesserung der Altersvor- sorge bei Aufhebungsverträgen mit Abfindung	193
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- 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 bei der gesetzlichen Rente	206

7.5.1	Ausgleich von Rentenabschlüssen 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.	Sozialversicherungsrechtliche Risiken bei Aufhebungsverträgen	214
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	(Erfolgreiche) Vermeidungsstrategien	227
8.8	Dauer der Sperrzeit	228
8.8.1	Anspruchsminderung	229
8.9	Ruhestatbestände	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

9.	Abfindung und Pfändungsschutz	237
10.	Unwirksamkeit von Aufhebungsverträgen	238
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 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
Anhang	255
A.	Vertragsmuster	255
1.	Aufhebungsvereinbarung über die Kernpunkte gemäß Kapitel 5	255
2.	Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen gemäß Kapitel 6	262
B.	Gesetzliche Vorschriften	269
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- gesetz (RVG)	301
Stichwortverzeichnis	303