

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Vorwort | 5 |
| Abkürzungsverzeichnis | 15 |
| Literaturverzeichnis | 19 |
| | |
| 1. Aufhebungsvertrag und andere Formen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 23 |
| 1.1 Schriftform als gemeinsame Voraussetzung | 23 |
| 1.2 Aufhebungsvertrag | 24 |
| 1.3 Abwicklungsvertrag | 25 |
| 1.3.1 »Echte« Abwicklungsvereinbarung | 25 |
| 1.3.2 »Unechte« Abwicklungsvereinbarung | 26 |
| 1.4 Kündigung | 27 |
| 1.5 Beendigung durch Befristung, Zweckerreichung bzw. Erreichen der Altersgrenze | 29 |
| 1.5.1 Befristung | 29 |
| 1.5.1.1 Befristungen mit sachlichem Grund | 29 |
| 1.5.1.2 Befristungen ohne sachlichen Grund | 30 |
| 1.5.1.3 Zweckerreichung und auflösende Bedingung | 31 |
| 1.5.1.4 Sonderfall: Nachträgliche Befristung eines unbefristeten Arbeitsverhältnisses | 32 |
| 1.5.2 Klagfrist und Überprüfung der Befristung | 33 |
| 1.5.3 Erreichen der Altersgrenze | 34 |
| 1.6 Rücktritt | 35 |
| 1.7 Anfechtung | 35 |
| 1.8 Auflösungsurteil gemäß §§ 9, 10 KSchG | 35 |
| 1.9 Tod des Arbeitnehmers oder des Arbeitgebers | 36 |
| | |
| 2. Ausgangslage bei Aufhebungsverträgen | 38 |
| 2.1 Hauptstreitpunkt: Die arbeitgeberseitige Kündigung – typische Fallgruppen | 38 |

| | | |
|-----------|--|----|
| 2.1.1 | Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes | 39 |
| 2.1.2 | Die betriebsbedingte Kündigung | 41 |
| 2.1.2.1 | Außer- und innerbetriebliche Ursachen | 42 |
| 2.1.2.2 | Unternehmerentscheidung | 43 |
| 2.1.2.3 | Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit | 46 |
| 2.1.2.4 | Kein anderweitiger Einsatz möglich | 46 |
| 2.1.2.5 | Sozialauswahl | 48 |
| 2.1.2.6 | Grundsatz der Verhältnismäßigkeit | 49 |
| 2.1.2.7 | Sonderfall: Betriebsübergang | 50 |
| 2.1.2.7.1 | Kündungsverbot wegen Betriebsübergangs | 50 |
| 2.1.2.7.2 | Situation bei Widerspruch des Arbeitnehmers | 51 |
| 2.1.3 | Die personenbedingte Kündigung | 51 |
| 2.1.3.1 | »Eignungsmängel« des Arbeitnehmers – insbesondere Krankheit und Sucht | 52 |
| 2.1.3.2 | Negative Prognose | 53 |
| 2.1.3.3 | Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher und wirtschaftlicher Interessen | 54 |
| 2.1.3.4 | Interessenabwägung | 55 |
| 2.1.3.5 | Notwendigkeit vorheriger Abmahnung? | 56 |
| 2.1.4 | Die verhaltensbedingte Kündigung | 56 |
| 2.1.4.1 | Schuldhaftes Fehlverhalten des Arbeitnehmers im Zusammenhang mit dem Arbeitsverhältnis | 56 |
| 2.1.4.2 | Negative Prognose | 58 |
| 2.1.4.3 | Vorherige Abmahnung | 59 |
| 2.1.4.4 | Interessenabwägung | 60 |
| 2.1.5 | Die außerordentliche (fristlose) Kündigung | 61 |
| 2.1.6 | Sonderfall: Die Änderungskündigung | 62 |
| 2.1.6.1 | Unabweisbarkeit der Änderung | 62 |
| 2.1.6.2 | Zumutbarkeit der Änderung für den Arbeitnehmer | 63 |
| 2.1.6.3 | Änderungskündigung als Pflicht des Arbeitgebers | 64 |
| 2.1.6.4 | Reaktion des Arbeitnehmers – Annahme unter Vorbehalt | 64 |
| 2.2 | Die Unwirksamkeit von Kündigungen außerhalb des Kündigungsschutzgesetzes; Kündigung im Kleinbetrieb | 65 |
| 2.2.1 | Fälle treuwidriger Kündigungen | 65 |
| 2.2.2 | Sittenwidrige Kündigung | 66 |
| 2.3 | Diskriminierung nach AGG | 66 |
| 2.4 | Sonderfälle des Kündigungsschutzes | 67 |
| 2.4.1 | Schwerbehinderte | 67 |
| 2.4.2 | Mandatsträger, insbesondere Betriebsratsmitglieder | 68 |

| | | |
|-------|---|-----------|
| 2.4.3 | Mütter und Elternzeitberechtigte | 69 |
| 2.4.4 | Wehrpflichtige und Zivildienstleistende | 70 |
| 2.4.5 | Tariflich unkündbare Arbeitnehmer | 70 |
| 2.5 | Formelle Mängel der Kündigung | 70 |
| 2.5.1 | Schriftform | 70 |
| 2.5.2 | Fehlende Bevollmächtigung | 70 |
| 2.5.3 | Betriebsratsanhörung | 71 |
| 2.6 | Der (Weiter-)Beschäftigungsanspruch | 72 |
| 2.6.1 | Der betriebsverfassungsrechtliche Weiterbeschäftigungs- anspruch aus § 102 Abs. 5 BetrVG | 72 |
| 2.6.2 | Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch im laufenden Arbeitsverhältnis | 74 |
| 2.6.3 | Der Wiedereinstellungsanspruch | 74 |
| 2.7 | Die geltenden Kündigungsfristen | 75 |
| 2.7.1 | Aus dem Gesetz | 75 |
| 2.7.2 | Aus tariflichen Regelungen | 76 |
| 2.7.3 | Aus einzelvertraglichen Vereinbarungen | 76 |
| 2.8 | Der Ablauf eines Kündigungsschutzprozesses | 76 |
| 2.8.1 | Erste Instanz – Güte- und Kammertermin | 77 |
| 2.8.2 | Zweite Instanz – Landesarbeitsgericht | 78 |
| 2.8.3 | Dritte Instanz – Bundesarbeitsgericht | 78 |
| 2.8.4 | Dauer von Kündigungsschutzprozessen | 79 |
| 3. | Die Bedeutung psychologischer Einflussgrößen beim Aufhebungsvertrag | 80 |
| 3.1 | Fallbeispiele | 80 |
| 3.2 | Wahrnehmungen aus Arbeitgebersicht | 81 |
| 3.2.1 | Trennungswille | 82 |
| 3.2.2 | Zeigen von Stärke | 82 |
| 3.2.3 | Anderweitige Zusagen | 83 |
| 3.2.4 | Fehlende Souveränität | 83 |
| 3.3 | Wahrnehmungen aus Arbeitnehmersicht | 84 |
| 3.3.1 | Kränkung | 85 |
| 3.3.2 | Mobbing | 86 |
| 3.3.3 | Soziale Ängste – Prestigeverlust | 87 |
| 3.3.4 | Versagensängste | 88 |
| 4. | Das Ringen um die Abfindung | 90 |
| 4.1 | Fehlender Rechtsanspruch auf Abfindung | 90 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 4.1.1 | Ausnahme: § 1a KSchG | 90 |
| 4.1.2 | Ausnahme Sozialplan | 92 |
| 4.1.3 | Rationalisierungsschutztarifverträge | 92 |
| 4.1.4 | Auflösungsantrag im Kündigungsschutzprozess | 93 |
| 4.1.5 | Auflösungsantrag bei leitenden Angestellten | 93 |
| 4.2 | Abfindung als Preis für die Aufgabe des Kündigungsschutzes | 94 |
| 4.3 | Bemessungsgrößen für die Abfindung in der Praxis | 95 |
| 4.3.1 | Die so genannte »Regelabfindung« | 95 |
| 4.3.1.1 | Vorgaben durch §§ 9, 10 KSchG? | 95 |
| 4.3.1.2 | Die »Faustformel« | 95 |
| 4.3.2 | Die Bedeutung des Rechtsschutzes | 97 |
| 4.3.2.1 | Anwaltliche Unterstützung | 98 |
| 4.3.2.2 | Rechtsschutzsekretär | 101 |
| 4.3.2.3 | Kosten eines Kündigungsschutzprozesses unter Einschaltung eines eigenen Anwalts | 101 |
| 4.3.2.3.1 | Rechtsschutzversicherung | 101 |
| 4.3.2.3.2 | Berechnung nach Streitwert | 101 |
| 4.3.2.3.3 | Gerichtskosten | 103 |
| 4.3.2.3.4 | Streitwerterhöhende Maßnahmen | 103 |
| 4.3.2.3.5 | Abfindung und Gebühren | 104 |
| 4.3.2.3.6 | Verbot von Erfolgshonorar | 104 |
| 4.3.2.3.7 | Ausschluss der Kostenerstattung | 105 |
| 4.3.2.3.8 | Prozesskostenhilfe | 105 |
| 4.3.2.4 | Kosten der anwaltlichen Inanspruchnahme bei außergerichtlichem Tätigwerden | 106 |
| 4.3.2.4.1 | Begrenzung der Gebühr bei der Erstberatung | 106 |
| 4.3.2.4.2 | Außergerichtliche Tätigkeit | 107 |
| 4.3.2.4.3 | Besonderheiten beim Vergleich | 107 |
| 4.3.2.4.4 | Anrechnung der Gebühren im Falle eines Prozesses | 108 |
| 4.3.2.4.5 | Begrenzung des Streitwerts auf den Dreimonatsbezug auch bei außergerichtlicher Einigung | 108 |
| 4.3.2.4.6 | Übernahme der Kosten durch die Rechtsschutz- versicherung | 108 |
| 4.4 | Überlegungen zur Verhandlungsstrategie | 110 |
| 4.4.1 | Einschätzung der Rechtslage | 110 |
| 4.4.2 | Einschätzung der Interessenlage | 111 |
| 4.4.3 | Durchhaltevermögen | 112 |
| 4.4.3.1 | In finanzieller Hinsicht | 112 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 4.4.3.2 | In psychologischer Hinsicht | 112 |
| 4.4.4 | Gründe für eine schnelle Lösung | 113 |
| 4.4.5 | Nachhaltige Interessenvertretung | 114 |
| 4.4.5.1 | Präsenz im Betrieb | 114 |
| 4.4.5.2 | Das Annahmeverzugsrisiko | 115 |
| 4.4.5.3 | Ausschöpfung prozessualer Möglichkeiten | 115 |
| 4.4.5.3.1 | Antrag auf Weiterbeschäftigung; Zeugnis | 115 |
| 4.4.5.3.2 | Geltendmachung finanzieller Ansprüche | 116 |
| 4.4.5.3.3 | Offene Urlaubsansprüche | 116 |
| 4.4.5.3.4 | Fazit | 117 |
| 5. | Kernpunkte eines Aufhebungsvertrages | 118 |
| 5.1 | Zeitpunkt und Grund der Beendigung | 118 |
| 5.2 | Festlegungen zur Abfindung | 124 |
| 5.2.1 | Netto und Brutto | 124 |
| 5.2.2 | Vererblichkeit | 125 |
| 5.2.3 | Fälligkeit | 126 |
| 5.3 | Die Fortzahlung der Vergütung | 126 |
| 5.3.1 | Laufende Leistungen | 127 |
| 5.3.2 | Einmal- und Sonderzahlungen | 127 |
| 5.3.2.1 | Gratifikationen | 127 |
| 5.3.2.2 | Jahresabschlussvergütungen | 130 |
| 5.3.2.3 | Umsatzbeteiligungen und Provisionen | 132 |
| 5.4 | Freistellung | 133 |
| 5.4.1 | Einvernehmen über unwiderrufliche Freistellung | 133 |
| 5.4.1.1 | Anrechnung anderweitigen Verdiensts bei unwiderruflicher Freistellung | 135 |
| 5.4.1.2 | Urlaubsabgeltung | 136 |
| 5.4.2 | Einseitige Freistellung durch den Arbeitgeber. | 137 |
| 5.4.2.1 | Widerrufliche Freistellung | 138 |
| 5.4.2.2 | Kombination widerrufliche/unwiderrufliche Freistellung. . . | 138 |
| 5.5 | Freizeit zur Stellungsuche und Arbeitsvermittlung | 139 |
| 5.6 | Urlaubsansprüche | 140 |
| 5.7 | Zeugnis und Zwischenzeugnis | 143 |
| 5.8 | Erledigungsklausel | 147 |
| 5.8.1 | Unverzichtbare Ansprüche | 147 |
| 5.8.2 | Verzichtbare Ansprüche | 149 |
| 5.8.3 | Widerrufsrecht | 150 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 6. | Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen | 152 |
| 6.1 | Insolvenzrisiko | 152 |
| 6.2 | Betriebliche Altersversorgung | 154 |
| 6.3 | Anrechnung anderweitigen Verdienstes; Wettbewerbsverbot | 156 |
| 6.4 | Vorzeitiges Ausscheiden und Anhebung der Abfindung/ Hydraulikklausel | 157 |
| 6.5 | Outplacement | 159 |
| 6.6 | Nachvertragliches Wettbewerbsverbot | 162 |
| 6.7 | Rückzahlungsverpflichtungen bei vorangegangener Aus- und Fortbildung | 164 |
| 6.8 | Dienstwagen | 166 |
| 6.9 | Handy, Laptop, PC | 168 |
| 6.10 | Werkswohnung | 168 |
| 6.11 | Erstattung von Arbeitslosengeld bei »Gleichwohlgewährung« und sonstige Ansprüche | 170 |
| 6.12 | Arbeitspapiere und gegenseitige Informationspflichten bei Auskünften gegenüber Dritten | 172 |
| 6.13 | Klagerücknahme und Kostenverteilung | 174 |
| 6.14 | Übernahme von Anwaltskosten | 174 |
| 6.15 | Salvatorische Klausel | 175 |
| 7. | Steuerrechtliche Konsequenzen von Aufhebungsverträgen mit Abfindung | 176 |
| 7.1 | Steuerschuld | 176 |
| 7.2 | Steuerfreibeträge | 177 |
| 7.3 | Steuerermäßigung | 177 |
| 7.3.1 | Anwendungsbereich der Fünftelungs-Regelung | 177 |
| 7.3.2 | Zusammenballungsprinzip | 178 |
| 7.3.2.1 | Zufluss geldwerter Vorteile | 179 |
| 7.3.2.2 | Zusätzliche Leistungen mit Fürsorgecharakter | 180 |
| 7.3.2.3 | Höhe der Gesamteinnahmen im Veranlagungszeitraum | 181 |
| 7.3.3 | Durchführung der Fünftelungsregelung | 181 |
| 7.4 | Möglichkeiten der steuerlichen Optimierung | 184 |
| 7.4.1 | Schadensersatz statt Abfindung? | 184 |
| 7.4.2 | Zeitpunkt der Auszahlung | 185 |
| 7.4.3 | Beiträge zur gesetzlichen Altersversorgung | 186 |
| 7.4.4 | Beiträge zur betrieblichen Altersversorgung | 187 |
| 7.5 | Werbungskosten durch Anwaltshonorare | 188 |

| | | |
|------------|---|------------|
| 8. | Sozialversicherungsrechtliche Behandlung von | |
| | Aufhebungsverträgen | 190 |
| 8.1 | Aktuelle Rechtsentwicklung | 190 |
| 8.2 | Sperrzeit | 191 |
| 8.2.1 | Lösung des Beschäftigungsverhältnisses | 191 |
| 8.2.1.1 | Durch Aufhebungsvertrag | 192 |
| 8.2.1.2 | Durch Abwicklungsvertrag | 192 |
| 8.2.2 | Wichtiger Grund für Auflösung | 194 |
| 8.2.3 | Abfindung gemäß § 1a KSchG | 197 |
| 8.2.3.1 | Zusatzzahlungen | 198 |
| 8.2.3.2 | Dokumentation des wichtigen Grundes | 198 |
| 8.2.4 | Perspektiven für einen Umbruch bei Sperrzeiten? | 199 |
| 8.2.5 | (Erfolgreiche) Vermeidungsstrategien | 200 |
| 8.2.6 | Dauer der Sperrzeit | 201 |
| 8.2.7 | Anspruchsminderung | 202 |
| 8.3 | Ruhestatbestände | 202 |
| 8.3.1 | Bei Bestehen anderweitiger Ansprüche | 202 |
| 8.3.2 | Bei Nichteinhaltung der Kündigungsfrist | 203 |
| 8.3.2.1 | Zeitlich begrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung | 204 |
| 8.3.2.2 | Zeitlich unbegrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung | 204 |
| 8.3.2.3 | Ausnahmen | 205 |
| 8.3.3 | Dauer des Ruhenszeitraumes | 206 |
| 8.4 | Sofortige Meldepflicht | 208 |
| 9. | Abfindung und Pfändungsschutz | 210 |
| 10. | Beseitigung von Aufhebungsverträgen | 211 |
| 10.1 | Unzulässige Regelungen | 211 |
| 10.2 | Verletzung von Aufklärungspflichten | 213 |
| 10.3 | Anfechtung | 215 |
| 10.3.1 | Wegen Irrtums | 215 |
| 10.3.2 | Wegen arglistiger Täuschung | 216 |
| 10.3.3 | Wegen widerrechtlicher Drohung | 216 |
| 10.4 | Rücktritt vom Aufhebungsvertrag | 219 |
| 10.5 | Wegfall der Geschäftsgrundlage/ Anspruch auf Wiedereinstellung | 220 |
| 10.6 | Widerrufsrecht bei Aufhebungsvereinbarungen | 222 |

| | | |
|------------------------------------|--|-----|
| 10.6.1 | Grundsatz | 222 |
| 10.6.2 | Rechtslage nach der Schuldrechtsreform | 222 |
| 10.6.2.1 | Arbeitnehmer als Verbraucher | 223 |
| 10.6.2.2 | Überrumpelungssituation | 223 |
| Anhang | | 227 |
| A. Vertragsmuster | | 227 |
| 1. | Aufhebungsvereinbarung über die Kernpunkte gemäß Kapitel 5 | 227 |
| 2. | Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen gemäß Kapitel 6. | 232 |
| B. Gesetzliche Vorschriften | | 238 |
| 1. | Kündigungsschutzgesetz (KSchG) | 238 |
| 2. | Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) – Auszug – | 247 |
| 3. | Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) – Auszug – | 254 |
| 4. | Sozialgesetzbuch Drittes Buch (SGB III) – Auszug – | 256 |
| 5. | Einkommensteuergesetz (EStG) – Auszug – | 264 |
| 6. | Anlage 2 zu § 34 Gerichtskostengesetz (GKG) | 266 |
| 7. | Anlage 2 zu § 13 Abs. 1 Rechtsanwaltsvergütungsgesetz (RVG) | 267 |
| Stichwortverzeichnis | | 269 |