

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 Klagefrist 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	Kündigungsverbot 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	Schuldhafte 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 Weiterbeschäftigte- anspruch aus § 102 Abs. 5 BetrVG	72
2.6.2	Der allgemeine Weiterbeschäftigte- anspruch 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 Kündigungs- schutzes	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 Stellungssuche 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	Werkwohnung	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	(Erfolglose) Vermeidungsstrategien	200
8.2.6	Dauer der Sperrzeit	201
8.2.7	Anspruchsmindeung	202
8.3	Ruhenstatbestände	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