

Vorwort .....	5
Autorenverzeichnis .....	7
Abkürzungsverzeichnis .....	69
Allgemeines Literaturverzeichnis .....	77
 <b>§ 1 Arbeitsverträge</b> .....	 83
<b>A. Kommentierung von Vertragsklauseln</b> .....	83
I. Kernaspekte der Vertragsgestaltung im Arbeitsverhältnis .....	83
1. Der Arbeitsvertrag – das zentrale Rechte-Dokument für Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....	84
2. Funktion der Vertragsgestaltung .....	126
3. Zustandekommen und Vollzug des Arbeitsvertrages .....	130
4. Grenzen der Vertragsgestaltung .....	135
5. Wirksamkeitskontrolle vor der Schuldrechtsreform .....	142
6. Inhaltskontrolle vorformulierter Arbeitsbedingungen .....	146
7. Nachweisgesetz und Schriftformerfordernis .....	199
8. Anregungen zur Vertragskonzeption .....	207
9. Einfluss des US-amerikanischen Rechts auf die Typologie deutscher Arbeitsvertragsklauseln .....	213
10. Mitbestimmungs- und Informationsrechte des Betriebsrats bei Arbeitsvertragstexten .....	233
II. Klauselalphabet .....	238
1. Abrufklauseln .....	238
2. Abtretungsverbotsklauseln und Kostenpauschalen .....	255
3. Aktienoptionen .....	267
4. Altersgrenzenklauseln .....	288
5. Anrechnung von Betriebszugehörigkeitszeiten .....	305
6. Anwesenheitsprämien .....	312
7. Arbeitgeberdarlehen .....	319
8. Arbeitsaufnahmeklauseln .....	328
9. Arbeitsortklauseln .....	336
10. Arbeitszeitklauseln .....	345
11. Auflösende Bedingungen .....	363
12. Aufrechnungsverbotsklauseln .....	374
13. Aus- und Fortbildungsfinanzierungsklauseln .....	378
14. Auslandsarbeitsverträge .....	391
15. Ausschlussklauseln/Ausgleichsquittung .....	406
16. Befristungsregelungen .....	430
17. Betriebsrentenvereinbarung .....	474
18. Betriebsvereinbarungsöffnungsklauseln .....	525
19. Beweislastvereinbarungen .....	534
20. Bezugnahmeklauseln .....	542

21. Bonusregelungen, Zielvereinbarungen, Tantieme und Provision .....	598
22. BYOD-Klauseln (Bring Your Own Device) .....	640
23. Datenschutzklauseln .....	648
24. Dienstfindungsklauseln .....	658
25. Dienstreiseregulungen .....	672
26. Dienstwagenklauseln .....	681
27. Entgeltfortzahlungsklauseln .....	705
28. Fiktionsklauseln .....	722
29. Fortbildungsklauseln .....	731
30. Freistellungsklauseln .....	734
31. Freizeitverhaltensklauseln .....	748
32. Gehaltsanpassungsklauseln .....	773
33. Gehaltsklauseln .....	781
34. Gehaltsrückzahlungsklauseln .....	807
35. Gerichtsstandsklauseln .....	813
36. Geringfügige Beschäftigung .....	821
37. Gesundheitsuntersuchungsklauseln .....	857
38. Haftungsregelungen .....	862
39. Herausgaberegulungen .....	885
40. Incentive-Klauseln .....	894
41. Internet- und E-Mail-Nutzungsklauseln .....	898
42. Kündigungsfristenregelungen .....	910
43. Kündigungsschutzklageverzichtsklauseln .....	926
44. Kündigungsvereinbarungen .....	932
45. Kurzarbeitsklauseln .....	950
46. Mandantenschutzklauseln .....	966
47. Mediationsklauseln .....	975
48. Nachteilsausgleichsverzichtsklauseln .....	982
49. Nebentätigkeitsklauseln .....	985
50. Nichtraucherchutzklauseln .....	999
51. Pflegezeitregelungen .....	1003
52. Salvatorische Klauseln .....	1009
53. Schriftformklauseln .....	1014
54. Social-Media-Klauseln .....	1027
55. Sondervergütungsklauseln (Jahressonderleistungen, Zulagen) .....	1035
56. Tätigkeitsbeschreibungsklauseln .....	1067
57. Teilzeitvereinbarungen .....	1082
58. Telearbeitsklauseln .....	1118
59. Überstundenklauseln .....	1131
60. Überwachungsklauseln und Mitarbeiterkontrollklauseln .....	1144
61. Umzugsklauseln .....	1158
62. Urlaubsklauseln .....	1167
63. Verschwiegenheitsklauseln .....	1201
64. Versetzungsklauseln .....	1221
65. Vertragsstrafenklauseln .....	1253
66. Vorbehalts-, Widerrufs- und Anrechnungsklauseln .....	1274
67. Wettbewerbsverbotsklauseln, nachvertragliche .....	1310
68. Zeitarbeitsklauseln .....	1338
69. Zurückbehaltungsrechte in Arbeitsvertragsklauseln .....	1363

<b>B. Musterverträge</b>	1368
I. Grundtypen von Arbeitsvertragstexten	1368
1. Muster: Arbeitsvertrag mit Führungskraft im Konzern (leitender Angestellter iSv § 5 Abs. 3 BetrVG)	1368
2. Muster: Arbeitsvertrag mit Angestelltem	1384
3. Muster: Arbeitsvertrag mit gewerblichem Arbeitnehmer	1396
4. Muster: Auslandsentsendevertrag	1406
II. Grundtypen arbeitsvertraglicher Zusatzvereinbarungen	1419
1. Muster: Arbeitgeberdarlehen	1419
2. Muster: Arbeitgeberdarlehen mit Sicherungsübereignung Pkw	1420
3. Muster: Ausgleichsquittung und Empfangsbestätigung über Arbeitspapiere	1421
4. Muster: Dienstwagenregelung	1422
5. Muster: Fortbildungsvereinbarung mit Rückzahlungsvereinbarung	1424
6. Muster: Unternehmens- und tätigkeitsbezogenes Wettbewerbsverbot	1425
7. Muster: Verpflichtungserklärung auf das Datengeheimnis	1427
8. Muster: Verpflichtungserklärung auf das Datengeheimnis nach der DSGVO (deutsch/englisch)	1428
9. Muster: Allgemeine datenschutzrechtliche Einwilligung in die Verarbeitung von Beschäftigtendaten	1430
10. Muster: Merkblatt zum Datenschutz	1432
11. Muster: Datenschutzerklärung für Mitarbeiter	1433
12. Muster: Einwilligung zur Einstellungsuntersuchung und Entbindung des Arztes von der Schweigepflicht	1437
 <b>§ 2 Dienstverträge mit GmbH-Geschäftsführern</b>	 1439
<b>A. Kommentierung von Vertragsklauseln</b>	1439
I. Der Geschäftsführerdienstvertrag im System des GmbH-Rechts	1439
1. Der Geschäftsführerdienstvertrag als Schnittstelle von Vertrags-, Satzungs- und Gesellschaftsrecht	1441
2. Abschluss und Inhalt des Geschäftsführerdienstvertrages	1489
3. Steuerrechtliche Aspekte der GmbH-Geschäftsführertätigkeit	1514
4. Geschäftsführertätigkeit im (internationalen) Konzern	1526
II. Klauselalphabet	1533
1. Abfindungsklauseln	1533
2. Arbeitszeit- und Nebentätigkeitsklauseln	1547
3. Aufgabenbereichsklauseln	1554
4. Aufwandsentschädigungsklauseln	1578
5. Ausschlussklauseln	1596
6. Beendigungsklauseln	1601
7. Haftungsklauseln	1660
8. Herausgabeklauseln (Firmenunterlagen, Firmengegenstände)	1684
9. Koppelungsklauseln	1690
10. Pensionsklauseln	1707
11. Rechtswahl-, Erfüllungsort- und Gerichtsstandsklauseln	1722
12. Salvatorische Klauseln	1735

13. Urlaubsklauseln .....	1740
14. Vergütungsklauseln .....	1746
15. Verschwiegenheitsklauseln .....	1780
16. Versicherungsklauseln .....	1788
17. Vertragsstrafenklauseln .....	1804
18. Wettbewerbsverbotsklauseln .....	1809
<b>B. Musterverträge .....</b>	<b>1830</b>
I. Muster: Befristeter Dienstvertrag mit einem Fremdgeschäftsführer .....	1830
II. Muster: Unbefristeter Dienstvertrag mit einem Fremdgeschäftsführer .....	1844
III. Muster: Dienstvertrag mit beherrschendem Gesellschafter-Geschäftsführer .....	1850
 <b>§ 3 Anstellungsverträge mit Vorstandsmitgliedern einer Aktiengesellschaft .....</b>	 <b>1861</b>
<b>A. Kommentierung von Vertragsklauseln .....</b>	<b>1861</b>
I. Der Vorstandsvertrag im System des AG-Rechts .....	1861
1. Der Vorstandsvertrag im Schnittfeld von Vertrags-, Satzungs- und Gesellschaftsrecht .....	1864
2. Abschluss und Inhalt des Vorstandsvertrages .....	1880
3. Steuerrechtliche Aspekte der Vorstandstätigkeit in einer AG .....	1914
4. Vorstandstätigkeit im (internationalen) Konzern .....	1915
5. Besonderheiten bei der Societas Europaea (SE) .....	1922
II. Klauselalphabet .....	1941
1. Abfindungsklauseln .....	1941
2. Change of Control-Klauseln .....	1953
3. Laufzeitklauseln .....	1959
4. Pensions- und Übergangsgeldklauseln .....	1973
5. Vergütungsklauseln .....	1993
6. Verschwiegenheits- und Geheimhaltungsklauseln .....	2015
7. Wettbewerbsverbotsklauseln .....	2023
<b>B. Musterverträge .....</b>	<b>2027</b>
I. Muster: Einfacher Vorstandsvertrag .....	2027
II. Muster: Ausführlicher Vorstandsvertrag (mit Pensionsklausel und Gleichlaufklausel) .....	2036
III. Muster: Ausführlicher Vorstandsvertrag (mit Pensionsklausel, Übergangsgeld, D&O-Versicherung, Change of Control-Klausel und ordentlichem Kündigungsrecht) .....	2049

<b>§ 4 Verträge mit freien Mitarbeitern .....</b>	<b>2065</b>
<b>A. Rechtslage im Umfeld .....</b>	<b>2065</b>
I. Freie Mitarbeit als eigene Beschäftigungsform – das freie Dienstverhältnis .....	2065
1. Praktische Relevanz und Vorteile einer freien Mitarbeit .....	2065
2. Vertragliche Grundlage einer freien Mitarbeit .....	2067
3. Definition und Begriffsbestimmung .....	2068
4. Statusrechtliche Einordnung .....	2068
II. Arbeitsrechtliche Schnittmengen .....	2083
1. Freie Mitarbeit und arbeitnehmerähnliche Personen .....	2083
2. Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Vorschriften auf freie Mitarbeiter .....	2085
3. Rechtsweg .....	2088
III. Vertragliche Pflichten und Möglichkeiten ihrer vertraglichen Ausgestaltung .....	2088
1. Regelungsnotwendigkeit .....	2088
2. Keine Anwendbarkeit des NachwG .....	2089
3. Vereinbarung der Höchstpersönlichkeit der Leistungspflicht .....	2089
4. Rechtsformwahl und Statusvereinbarungen .....	2090
<b>B. Musterverträge und Erläuterungen .....</b>	<b>2092</b>
I. Allgemeines Vertragsmuster für den generellen Gebrauch bei freier Mitarbeit .....	2092
1. Einfacher Vertrag als freier Mitarbeiter .....	2092
2. Muster: Vertrag über freie Mitarbeit .....	2092
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	2096
II. Rundfunk und Fernsehen .....	2102
1. Situation im Presse- und Rundfunkbereich .....	2102
2. Muster: Moderatorenvertrag .....	2104
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	2108
III. Dozententätigkeit an einer Hochschule .....	2112
1. Besonderheiten von Dozententätigkeiten .....	2112
2. Muster: Dozentenvertrag .....	2114
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	2116
IV. Tätigkeit eines Beraters .....	2119
1. Charakter des Beratervertrages .....	2119
2. Muster: Beratervertrag .....	2120
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	2126
Stichwortverzeichnis .....	2131

Vorwort .....	5
Autorenverzeichnis .....	7
Abkürzungsverzeichnis .....	69
Allgemeines Literaturverzeichnis .....	77

## § 1 Arbeitsverträge ..... 83

### A. Kommentierung von Vertragsklauseln ..... 83

#### I. Kernaspekte der Vertragsgestaltung im Arbeitsverhältnis ..... 83

1. Der Arbeitsvertrag – das zentrale Rechte-Dokument für Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....	84
a) Grundlagen des Arbeitsvertrages .....	84
b) Mögliche Problemfaktoren und Unwägbarkeiten im Rahmen der Arbeitsvertragsgestaltung .....	86
aa) Offenes System und Kasuistik .....	86
bb) Rechtsprechung .....	87
cc) Vorausschauende Bewertung möglicher Problembereiche .....	89
dd) Kodifikationsbestrebungen .....	91
ee) Häufiger Änderungs- und Anpassungsbedarf durch Wechselwirkungen mit sozialpolitischer und wirtschaftlicher Aktualität .....	92
c) Ausblick in das internationale Arbeitsvertragsrecht .....	95
aa) Nationale Bedingtheiten des Arbeitsvertragsrechts .....	96
bb) Common Law-Staaten .....	97
(1) England, Schottland, Wales und Irland .....	97
(2) Vereinigte Staaten .....	99
cc) Kontinentaleuropäisch geprägte Arbeitsrechtssysteme .....	100
(1) Kodifikationssituation .....	100
(2) Frankreich .....	100
(3) Italien, Spanien und Portugal .....	103
(4) Niederlande, Luxemburg und Belgien .....	105
(5) Schweden, Finnland, Dänemark und Norwegen .....	106
(6) Polen, Tschechische Republik und Slowakische Republik .....	107
(7) Baltische Staaten (Estland, Lettland, Litauen) .....	111
(8) Russland .....	112
(9) Türkei .....	113
(10) Volksrepublik China und Japan .....	114
d) Maßgebliche Einflussfaktoren und Unwägbarkeiten bei der Arbeitsvertragsgestaltung .....	116
aa) Grundsätzliche Einflussfaktoren .....	116
bb) Beeinflussung der Vertragsgestaltung durch die nationale Arbeitsgerichtsbarkeit .....	117
(1) Der offene gesetzliche Rahmen als Ausgangspunkt der gerichtlichen Betätigung .....	117

(2)  Anschein eines am Common Law orientierten Fallrechts als Maßstab für die Vertragsgestaltung .....	118
(3)  Beispiele für eine auf die Vertragsgestaltung einwirkende Rechtsprechung .....	119
cc)  Bedeutung der Flächentarifverträge als Einflussfaktor auf die Individualvertragsgestaltung .....	122
dd)  Einflüsse des Unionsrechts auf die Vertragsgestaltung .....	122
ee)  Uneinheitliche Dogmatik und Terminologie in Lehre und Praxis .....	123
ff)  Wachsender Einfluss von Klauseltypen und Terminologie aus dem englischsprachigen Raum .....	124
e)  Gestaltungschancen .....	126
2.  Funktion der Vertragsgestaltung .....	126
a)  Das Parteiinteresse .....	126
b)  Arbeitsvertragsgestaltung in der Personalwirtschaft .....	128
c)  Zweckmäßigkeitserwägungen und Vertragsdesign .....	129
3.  Zustandekommen und Vollzug des Arbeitsvertrages .....	130
a)  Rechtsgeschäftliches Zustandekommen des Arbeitsvertrages .....	130
aa)  Grundsätze des Vertragsschlusses .....	130
bb)  Abgrenzung zu anderen Vertragstypen .....	131
b)  Anderweitiges Zustandekommen des Arbeitsvertrages .....	132
aa)  Zustandekommen von Arbeitsverträgen kraft Gesetzes .....	132
bb)  Faktisches Arbeitsverhältnis .....	133
c)  Arbeitsvertragsvollzug .....	134
4.  Grenzen der Vertragsgestaltung .....	135
a)  Grundsatz der Privatautonomie .....	135
b)  Allgemeine Grenzen durch das Rangprinzip .....	135
c)  Grenzen durch das Gemeinschaftsrecht .....	135
d)  Verfassungsrechtliche Grenzen .....	137
e)  Gesetzliche Grenzen .....	138
f)  Tarif- und Betriebsvereinbarungen .....	139
g)  Grenzen durch richterliche Rechtskontrolle .....	140
h)  Schaffung eines Ausgleichs zwischen der Vertragsfreiheit und den Vorgaben der Rechtsordnung .....	141
5.  Wirksamkeitskontrolle vor der Schuldrechtsreform .....	142
a)  Grundprinzipien der Vertragskontrolle nach früherem Recht .....	143
b)  Verstöße nach § 134 BGB, Umgehung des Kündigungsschutzes .....	144
c)  Sittenwidrige Klauseln iSv § 138 BGB .....	145
6.  Inhaltskontrolle vorformulierter Arbeitsbedingungen .....	146
a)  Aufhebung der Bereichsausnahme als Ausgangspunkt der AGB-rechtlichen Prüfung von Arbeitsverträgen .....	147
b)  Allgemeiner Anwendungsbereich der AGB-Kontrolle im Bereich des Arbeitsrechts nach § 310 Abs. 4 BGB .....	147
aa)  Kollektivrechtliche Bereichsausnahme, § 310 Abs. 4 S. 1 BGB .....	148
(1)  Keine Überprüfung der Kollektivnormen selbst .....	148
(2)  Einschlägigkeit der Bereichsausnahme bei einzelvertraglicher Inbezugnahme von Tarifverträgen .....	149
bb)  Die modifizierte Anwendungsregel bei Arbeitsverträgen, § 310 Abs. 4 S. 2 BGB .....	152

c) Das Vorliegen Allgemeiner Geschäftsbedingungen iSv § 305 Abs. 1 BGB als Anwendungsvoraussetzung für die Einbeziehungs- und Inhaltskontrolle .....	156
aa) Vertragsbedingungen .....	156
bb) „Vorformuliert“ .....	158
cc) Vielzahl .....	159
dd) „Stellen“ durch eine Vertragspartei .....	160
ee) Das Ausschließungsmerkmal „Aushandeln“ gem. § 305 Abs. 1 S. 3 BGB .....	161
d) Erweiterter und erleichterter Anwendungsbereich nach § 310 Abs. 3 BGB bei Verbraucherverträgen .....	163
aa) Der Arbeitsvertrag als Verbrauchervertrag .....	163
(1) Der Arbeitnehmer als Verbraucher iSd § 13 BGB .....	163
(2) Der Arbeitgeber als Unternehmer iSd § 14 BGB .....	166
bb) Rechtsfolgen der Annahme eines Verbrauchervertrages nach § 310 Abs. 3 BGB .....	166
e) Die Einbeziehungs- und Inhaltskontrolle von Allgemeinen Geschäftsbedingungen in Arbeitsverträgen .....	169
aa) Die Einbeziehungskontrolle .....	169
(1) Erleichterte Einbeziehung von AGB im Arbeitsrecht nach § 310 Abs. 4 S. 2 Hs. 2 BGB .....	169
(2) Vorrang der Individualabrede, § 305 b BGB .....	170
(3) Verbot überraschender Klauseln, § 305 c Abs. 1 BGB .....	172
(4) Die Unklarheitenregelung des § 305 c Abs. 2 BGB und Auslegung von AGB .....	174
bb) Die Inhaltskontrolle .....	176
(1) Prüfungsreihenfolge .....	176
(2) Reichweite einer Inhaltskontrolle nach § 307 Abs. 3 BGB .....	176
(3) Das Transparenzgebot nach § 307 Abs. 1 S. 2 BGB .....	179
(4) Die besonderen Klauselverbote nach §§ 308 und 309 BGB .....	182
(a1) Vorrangige Prüfung .....	182
(a2) Klauselverbote mit bzw. ohne Wertungsmöglichkeit .....	182
(a3) Insbesondere: Form von Anzeigen und Erklärungen, § 309 Nr. 13 BGB .....	183
(a4) Insbesondere: Fiktion des Zugangs, § 308 Nr. 6 BGB .....	184
(5) Unangemessene Benachteiligungen, § 307 BGB .....	184
(a1) Genereller Aufbau der Vorschrift des § 307 BGB .....	184
(a2) Die Zweifelsfallregelungen in § 307 Abs. 2 BGB .....	185
(a3) Die Generalklausel in § 307 Abs. 1 S. 1 BGB .....	186
f) Rechtsfolgen einer Nichteinbeziehung oder Unwirksamkeit nach § 306 BGB .....	188
aa) Schicksal der betroffenen Klausel selbst .....	188
(1) Der blue-pencil-Test .....	188
(2) Verbot der geltungserhaltenden Reduktion .....	189
bb) Rechtsfolgen für den Restvertrag .....	190
cc) Keine Berufung auf die Unwirksamkeit durch den Klauselverwender ...	191
dd) Besonderheiten bei vor dem 1.1.2002 geschlossenen Altverträgen .....	192
g) Arbeitsvertrag kein Haustürgeschäft .....	194
h) Zusammenfassung und Prüfungsschema der Wirksamkeitskontrolle von Arbeitsvertragsklauseln .....	196



7. Nachweisgesetz und Schriftformerfordernis .....	199
a) Wesen und Ziel der Dokumentationspflichten .....	200
b) Nachweispflicht .....	200
aa) Mindestinhalt .....	200
bb) Rechtsprechungsbeispiele .....	201
c) Erstreckung des NachwG auf „Praktikanten“ .....	204
d) Besondere Nachweispflichten .....	205
e) Sanktionen des NachwG .....	205
aa) Allgemeines .....	205
bb) Schadensersatzanspruch .....	205
cc) Beweislast .....	206
8. Anregungen zur Vertragskonzeption .....	207
a) Erarbeitung des Arbeitsvertragstextes .....	207
b) Der „sichere Weg“ bei der Arbeitsvertragsgestaltung – Haftungsgefahren für Rechtsanwälte .....	209
c) Nichtanwendung des AGB-Rechts .....	212
d) Beachtung neuer gesetzlicher Regelungen .....	212
e) Vorsicht bei Vertragsänderungen .....	213
f) Gebot der Klarheit, Verständlichkeit und Eindeutigkeit .....	213
9. Einfluss des US-amerikanischen Rechts auf die Typologie deutscher Arbeitsvertragsklauseln .....	213
a) Kollisionsfragen .....	214
b) Grundregeln des amerikanischen Individualarbeitsrechts .....	215
aa) Zustandekommen des Arbeitsvertrages .....	215
bb) Schriftformerfordernis beim Arbeitsvertrag .....	215
cc) Mindestarbeitsbedingungen .....	216
dd) Diskriminierungsschutz .....	216
ee) Kündigungsschutz .....	217
ff) Behindertenschutz .....	218
c) Aspekte des kollektiven Arbeitsrechts und des Betriebsübergangs .....	219
d) Arbeitsvertragsregeln in employee handbooks .....	220
e) Mediation .....	221
f) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	222
g) Kurzübersicht über die Entwicklung des amerikanischen Arbeitsrechts .....	223
h) Unterschiedliches Rechtsverständnis am Beispiel des Whistleblowing .....	225
i) Begrifflichkeiten .....	226
j) Typische Arbeitsvertragsklauseln .....	228
k) Angloamerikanische Arbeitsvertragsklausel-Typologie .....	231
10. Mitbestimmungs- und Informationsrechte des Betriebsrats bei Arbeitsvertragstexten .....	233
II. Klauselalphabet .....	238
1. Abrufklauseln .....	238
a) Rechtslage im Umfeld .....	238
aa) Begriffsdefinition „Arbeit auf Abruf“ .....	238
bb) Abgrenzung der Abrufarbeit von ähnlichen Rechtskonstruktionen .....	238
cc) Anforderungen an gesetzeskonforme Arbeit auf Abruf .....	241
dd) Abweichungen zu Ungunsten des Arbeitnehmers auf tariflicher Basis ...	244
ee) Berechnung der Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall und an Feiertagen .....	245

b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	246
aa) Abrufarbeit nach § 12 TzBfG .....	246
bb) Offene Dauer und Lage der Arbeitszeit .....	246
cc) Abrufarbeit durch zweiseitige Konkretisierungsbefugnis .....	247
dd) Höchstarbeitszeit bei studentischer Nebentätigkeit .....	248
ee) Bandbreitenregelung .....	248
ff) Kombination von Abrufarbeit mit Mehrarbeit .....	250
gg) KAPOVAZ-Abrede .....	251
hh) Vereinbarung über Abrufarbeit mit Halbjahreszeitraum .....	252
ii) Rahmenvereinbarung über Interessentenliste .....	254
2. Abtretungsverbotsklauseln und Kostenpauschalen .....	255
a) Rechtslage im Umfeld .....	255
aa) Pfändungsfreigrenze und allgemeine Grundsätze .....	255
bb) Abtretungsverbot .....	255
cc) Vereinbarung eines Abtretungsverbots .....	256
dd) Vorausabtretung .....	258
ee) Insolvenzwrechtliche Besonderheit .....	258
ff) Unwirksame Vereinbarung eines Kündigungsrechts .....	258
gg) Verschuldung als Kündigungsgrund? .....	258
hh) Pfändungsverbote .....	259
ii) Kosten der Lohnpfändung .....	260
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	261
aa) Abtretungsverbot mit dinglicher Wirkung .....	261
bb) Abtretungsverbot mit schuldrechtlicher Wirkung .....	262
cc) Abgeschwächte Abtretungsverbote .....	262
dd) Kostenpauschale für Pfändungsbearbeitung .....	263
ee) Pfändungsschutz und Verrechnung („Kittelgebühr“) .....	265
3. Aktienoptionen .....	267
a) Rechtslage im Umfeld .....	267
aa) Gestaltungsmöglichkeiten bei Aktienoptionsplänen .....	267
(1) Überblick .....	267
(2) Begrifflichkeiten .....	268
(3) Vor- und Nachteile der einzelnen Beteiligungsmodelle .....	270
(4) Aufklärungspflicht bei Darlehen für Belegschaftsaktien .....	272
(5) Aktuell in Unternehmen verwendete Modelle .....	272
bb) Rechtsnatur der Aktienoption .....	273
cc) Rechtsgrundlage der Gewährung von Aktienoptionen .....	273
dd) Arbeitsrechtliche Besonderheiten bei Aktienoptionsplänen .....	275
(1) Wartefrist und Sperrfrist .....	275
(2) Verfügungsbeschränkung .....	276
(3) Verfallklausel .....	277
(4) Kürzung von Aktienoptionen wegen Fehlzeiten im Bezugszeitraum .....	279
(5) Squeeze Out .....	279
ee) Besonderheiten bei Gewährung der Aktienoptionen durch den inländischen Mutterkonzern .....	279
ff) Besonderheiten bei Gewährung der Aktienoptionen durch den ausländischen Mutterkonzern .....	280
gg) Repricing von Aktienoptionen .....	283
hh) Aktienoptionen und Betriebsübergang .....	283

b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	284
aa) Wartefristklausel und Sperrfristklausel .....	284
bb) Verfügungsbeschränkung .....	286
cc) Verfallklausel .....	286
dd) Rechtsstandsvereinbarung und Gerichtsstandsvereinbarung .....	287
4. Altersgrenzenklauseln .....	288
a) Rechtslage im Umfeld .....	288
aa) Allgemeines .....	288
bb) Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG) – gerechtfertigte Benachteiligung? .....	289
cc) AGB-rechtliche Aspekte .....	293
dd) Befristungskontrolle – sachlicher Grund .....	293
ee) Einzelvertragliche Altersgrenzenregelung .....	294
ff) Altersgrenze in einer Betriebsvereinbarung .....	295
gg) Altersrente und Kündigungsschutz .....	295
hh) Altersbefristung gem. § 14 Abs. 3 TzBfG .....	296
ii) Die (befristete) Beschäftigung von Rentnern nach Erreichen der Regelaltersgrenze .....	296
jj) RV-Altersgrenzenanpassungsgesetz und aktuelle Entwicklungen bei den gesetzlichen Altersrenten .....	296
kk) Zusammenfassung der Rechtsprechung .....	298
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	299
aa) Regelaltersgrenzenklausel .....	299
bb) Altersruhegeldklausel .....	302
cc) Variable Altersgrenze mit Sachgrund .....	303
dd) Altersgrenzenregelung für Piloten .....	303
5. Anrechnung von Betriebszugehörigkeitszeiten .....	305
a) Rechtslage im Umfeld .....	305
aa) Bedeutung der Betriebszugehörigkeit .....	305
bb) Auswirkungen eines Betriebsübergangs .....	305
cc) Verlängerung von Kündigungsfristen .....	307
dd) Kündigungsschutzrechtliche Wirkungen .....	307
ee) Wirkungen bei betrieblicher Altersversorgung .....	308
ff) Passives Wahlrecht zur Betriebsratswahl .....	309
gg) Berechnung von Abfindungsformeln .....	309
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	310
aa) Vollständige Betriebszugehörigkeitserweiterungsklausel .....	310
bb) Globale Betriebszugehörigkeitsanrechnung .....	311
cc) Vordienstzeitenanrechnungszusage .....	311
6. Anwesenheitsprämien .....	312
a) Rechtslage im Umfeld .....	312
aa) Gesetzes- und Rechtsprechungsentwicklung .....	312
bb) Kürzungsgründe .....	314
cc) Kürzungsgrenzen .....	315
dd) Weitere Regelungsgrenzen .....	316
ee) Mitbestimmung bei Anwesenheitsprämien .....	317
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	317
aa) Fehlzeitenkürzung bei Jahresprämie .....	317
bb) Anwesenheitsprämie unter Vorbehalt .....	318

7. Arbeitgeberdarlehen .....	319
a) Rechtslage im Umfeld .....	319
aa) Abgrenzung zu sonstigen finanziellen Leistungen .....	319
bb) Grenzen der Gestaltung von Arbeitgeberdarlehen .....	319
cc) Rückzahlungsklauseln bei Arbeitgeberdarlehen .....	322
dd) Arbeitgeberdarlehen und AGB-Recht .....	323
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	324
aa) Darlehensvertrag mit Gehaltsabtretung und Gehaltsverrechnung .....	324
bb) Arbeitgeberdarlehen mit Schuldanerkenntnis .....	325
cc) Darlehensvertrag mit Sicherungsübereignung eines Pkw .....	326
8. Arbeitsaufnahmeklauseln .....	328
a) Rechtslage im Umfeld .....	328
aa) Einführung .....	328
bb) Aufklärungspflichten im Anbahnungsverhältnis .....	329
cc) Rücktrittsvorbehalt im Vorvertrag .....	330
dd) Mitbestimmung des Betriebsrats .....	331
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	331
aa) Eintrittsdatums Klausel ohne Vorabkündigungsverbot .....	331
bb) Kombinierte Eintrittsdatums- und Kündigungsverbotsklausel .....	332
cc) Kombinierte Eintrittsdatums- und Kündigungsverbotsklausel mit Vertragsstrafenregelung .....	333
dd) Variable Eintrittsklausel .....	335
9. Arbeitsortklauseln .....	336
a) Rechtslage im Umfeld .....	336
aa) Der Arbeitsort als Gegenstand der Weisungsbefugnis .....	336
bb) AGB-Kontrolle .....	338
cc) Sonderproblem: Wohnsitz-/Dienstsitzklauseln .....	339
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	339
aa) Direktionsrechtseinschränkende Arbeitsortklausel .....	339
bb) Direktionsrechtserhaltende Arbeitsortklausel .....	340
cc) Direktionsrechtserweiternde Arbeitsortklausel .....	342
dd) Arbeitnehmerinteressen berücksichtigender Zusatz bei direktionsrechtserweiternder Arbeitsortklausel .....	343
ee) Wohnsitz-/Dienstsitzklausel .....	344
10. Arbeitszeitklauseln .....	345
a) Rechtslage im Umfeld .....	345
aa) Prinzipien des Entgelt- und Arbeitszeitrechts .....	345
bb) Arbeitszeitbeginn und Arbeitszeitende .....	348
(1) Vergütungspflichtige Arbeitszeit .....	348
(2) Umkleidezeiten .....	348
(3) Erweiterter Arbeitszeitbegriff .....	349
(4) Dienstreisen .....	350
(5) Beschäftigung im Straßentransport .....	350
(6) Arbeitskampf .....	351
cc) Direktionsrecht des Arbeitgebers bei der Bestimmung der Lage der Arbeitszeit .....	351
dd) AGB-Kontrolle .....	352
ee) Anderweitige Klauseln zur Arbeitszeit .....	355
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	355
aa) Arbeitszeitvereinbarung .....	355

bb)	Arbeitszeitbezugnahmeklauseln .....	356
cc)	Bereitschaftsdienstklauseln/Rufbereitschaftsklauseln .....	358
dd)	Rüstzeitenklauseln .....	361
ee)	Sonn-, Feiertags- und Nachtarbeitsklauseln .....	362
11.	Auflösende Bedingungen .....	363
a)	Rechtslage im Umfeld .....	363
aa)	Rechtliche Grundlagen .....	363
bb)	Zweckbefristung und auflösende Bedingung .....	364
cc)	Rechtsprechungsbeispiele .....	364
dd)	Berufs-/Erwerbsminderung, Berufs-/Erwerbsunfähigkeit etc. ....	368
ee)	AGB-Kontrolle .....	369
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	370
aa)	Rollenneubesetzungsklausel .....	370
bb)	Gesundheitsprüfungsklausel .....	370
cc)	Entzug einer Einsatzgenehmigung .....	371
dd)	Abstieg aus der Oberliga; Verlust der Flugtauglichkeit .....	371
ee)	Kombination von auflösender Bedingung und Zeitbefristung .....	372
ff)	Erwerbsminderungsrente .....	372
12.	Aufrechnungsverbotsklauseln .....	374
a)	Rechtslage im Umfeld .....	374
aa)	Gegenstand der Aufrechnung .....	374
bb)	Begrenzungen der Aufrechnung (Aufrechnungsverbote) .....	375
cc)	Aufrechnungsverbotsklausel nach AGB-Recht .....	376
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	376
aa)	Absolute Aufrechnungsverbotsklausel .....	376
bb)	Relative Aufrechnungsverbotsklausel .....	376
cc)	Aufrechnungsverbotsklausel und Inkasso .....	377
13.	Aus- und Fortbildungsfinanzierungsklauseln .....	378
a)	Rechtslage im Umfeld .....	378
aa)	Allgemeine Zulässigkeit und Verbot vertraglicher Rückzahlungsklauseln nach BBiG .....	378
bb)	Abwägung zwischen Arbeitnehmer- und Arbeitgeberinteressen bei Rückzahlungsklauseln .....	379
cc)	Maßnahmebeispiele für berufliche Vorteile des Arbeitnehmers .....	380
dd)	Rückzahlungsklauseln bei betriebsbezogenen Fortbildungsmaßnahmen .....	380
ee)	Verhältnis von Qualifizierungsmaßnahme und Bindungsdauer .....	382
ff)	AGB-Kontrolle von Fortbildungsklauseln .....	383
gg)	Rückzahlungspflichten bei Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	385
hh)	Rückzahlungsvereinbarung aus sonstigen Gründen .....	386
ii)	Beteiligung des Arbeitnehmers an den Ausbildungskosten .....	386
jj)	Fälligkeit des Erstattungsanspruchs .....	387
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	387
aa)	Rückzahlungsklausel bei Studiumfinanzierung .....	387
bb)	Fortbildungsvertrag mit gestaffelter Rückzahlungsklausel .....	388
cc)	Rückzahlungsklausel auf Darlehensbasis .....	389
14.	Auslandsarbeitsverträge .....	391
a)	Rechtslage im Umfeld .....	391
aa)	Arbeitsrechtliche Aspekte .....	391
(1)	Notwendigkeit vertraglicher Regelungen .....	391

(2) Vertragsmodelle: Auslandsentsendung, Auslandsversetzung und dreiseitiger Konzernarbeitsvertrag .....	392
(3) Entsendung in einen EU-Staat .....	393
(4) Wiedereingliederung nach Beendigung der Entsendung bzw. bei Rückruf .....	396
bb) Sozialversicherungsrechtliche Aspekte bei Entsendung und Abordnung .....	397
cc) Sozialversicherungsrechtliche Aspekte beim Auslandsarbeitsvertrag ....	398
dd) Steuerrechtliche Aspekte bei Entsendung und Abordnung .....	399
ee) Steuerrechtliche Aspekte bei Auslandsarbeitsverträgen .....	399
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	400
aa) Versetzungsvereinbarung .....	400
bb) Entsendungsvertrag .....	402
cc) Wiedereingliederungs- und Rückrufr Klauseln .....	402
dd) Rechtswahlklausel .....	404
ee) Betriebliche Altersversorgungsklausel .....	405
15. Ausschlussklauseln/Ausgleichsquittung .....	406
a) Rechtslage im Umfeld .....	406
aa) Arten von Ausschlussklauseln .....	406
bb) Vertragliche Ausschlussklauseln .....	407
(1) Einseitige Ausschlussfristen .....	407
(2) Einstufige Ausschlussklauseln .....	408
(a1) Mindestausschlussfrist .....	408
(a2) Erfasste Ansprüche .....	409
(a3) Mindestlohn .....	410
(a4) Haftung bei Vorsatz .....	412
(a5) Haftung bei der Verletzung von Leben, Körper oder Gesundheit sowie bei grober Fahrlässigkeit .....	414
(a6) Beginn der Ausschlussfrist .....	414
(3) Zweistufige Ausschlussklauseln .....	415
cc) Durch Tarifvertrag oder Gesamtverweisung im Arbeitsvertrag weiterhin geltende Ausschlussklauseln .....	417
(1) Allgemeines .....	417
(2) Bisherige BAG-Rechtsprechung zu tariflichen Ausschlussklauseln .....	418
(3) Umfang der Auslegungspflicht des Arbeitgebers bei Tarifverträgen .....	421
(4) Ausschlussklausel und Nachweisgesetz .....	422
(5) Ausschlussfristen als überraschende Klauseln .....	423
(6) Tarifliche Ausschlussfristen als anwaltliche Haftungsfalle .....	423
(7) Keine Unwirksamkeit bei zu kurzen Ausschlussfristen zugunsten des Arbeitgebers .....	424
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	424
aa) Einseitige einmonatige Ausschlussfrist .....	424
bb) Undifferenzierte einstufige Ausschlussklauseln .....	425
cc) Differenzierte einstufige Ausschlussklauseln .....	425
dd) Zweistufige Ausschlussklauseln .....	426
ee) Ausgleichsquittung – Vermischung von Empfangsbestätigung und rechtsgeschäftlicher Erklärung .....	427

ff) Ausgleichsquittung – Trennung von Empfangsbestätigung und rechtsgeschäftlicher Erklärung .....	428
16. Befristungsregelungen .....	430
a) Rechtslage im Umfeld .....	431
aa) Befristung nach dem TzBfG .....	431
bb) Sachgrundbefristung gem. § 14 Abs. 1 TzBfG .....	432
(1) Allgemeine Grundsätze .....	432
(2) Die einzelnen Sachgründe gem. § 14 Abs. 1 S. 2 TzBfG .....	433
(a1) Vorübergehender betrieblicher Bedarf an der Arbeitsleistung (Projektbefristung), § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 TzBfG .....	433
(a2) Befristung im Anschluss an eine Ausbildung oder ein Studium, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 TzBfG .....	436
(a3) Vertretung eines anderen Arbeitnehmers, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 3 TzBfG .....	436
(a4) Eigenart der Arbeitsleistung, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 4 TzBfG .....	439
(a5) Befristung zur Erprobung, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 5 TzBfG .....	440
(a6) In der Person des Arbeitnehmers liegende Gründe, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 6 TzBfG .....	440
(a7) Haushaltsbefristung, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 7 TzBfG .....	441
(a8) Gerichtlicher Vergleich, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 8 TzBfG .....	441
(a9) Prozessbeschäftigungsverhältnis .....	441
cc) Erleichterte (sachgrundlose) Befristung gem. § 14 Abs. 2 TzBfG .....	442
(1) Allgemeine Grundsätze .....	442
(2) Ersteinstellung „bei diesem Arbeitgeber“ (Vorbeschäftigungs- bzw. Anschlussverbot) .....	444
(a1) Vertragsarbeitgeber .....	444
(a2) Zeitliche Beschränkung der Vorbeschäftigung .....	445
(a3) Rechtsmissbräuchliche Vertragsgestaltung .....	446
(3) Gesamtdauer von zwei Jahren .....	447
(4) Höchstens dreimalige Verlängerung .....	447
(5) Empfehlungen für die Praxis .....	448
dd) Existenzgründerbefristung gem. § 14 Abs. 2 a TzBfG .....	448
ee) Altersbefristung gem. § 14 Abs. 3 TzBfG .....	449
ff) Sachgrundbefristung mit einem Altersrentner .....	450
gg) Verlängerung von Arbeitsverhältnissen über das Erreichen der Regelaltersgrenze hinaus („Hinausschieben“) (§ 41 S. 3 SGB VI) .....	450
hh) Kündigungsklauseln .....	452
ii) Kein Zitiergebot .....	453
jj) Zeit- und Zweckbefristung .....	454
kk) Auflösende Bedingungen .....	456
ll) Schriftformerfordernis gem. § 14 Abs. 4 TzBfG .....	456
mm) AGB-Kontrolle und Befristungsabreden .....	458
nn) Befristung von Arbeitsbedingungen .....	458
oo) Benachteiligungs- und Diskriminierungsverbote .....	459
pp) Beachtung des AGG .....	459
qq) Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses über das Befristungsende hinaus .....	460
rr) Entfristungskontrollklage, § 17 TzBfG .....	461
ss) Mitbestimmung des Betriebsrats .....	463

b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	463
aa) Sachgrundbefristungsklausel .....	463
bb) Zeitbefristungsklauseln (mit oder ohne Sachgrund) .....	463
cc) Zweckbefristungsklauseln .....	464
dd) Kombinierte Zweckbefristung/Zeitbefristung mit sachlichem Grund gem. § 14 Abs. 1 TzBfG .....	465
ee) Befristung zum Zwecke der Erprobung .....	466
ff) Nichtverlängerungsanzeige .....	466
gg) Auflösende Bedingung .....	467
hh) Prozessbeschäftigung .....	468
ii) AGB-Kontrolle und Befristungsabreden .....	469
jj) Elternzeitvertretung nach § 21 Abs. 3 BEEG .....	470
kk) Befristete Arbeitszeiterhöhung .....	471
ll) Befristete Übertragung einer höherwertigen Tätigkeit .....	472
mm) Verlängerung von Arbeitsverhältnissen über das Erreichen der Regelaltersgrenze hinaus („Hinausschieben“) (§ 41 S. 3 SGB VI) .....	472
17. Betriebsrentenvereinbarung .....	474
a) Rechtslage im Umfeld .....	474
aa) Arbeitsrechtliche Rahmenbedingungen .....	475
(1) AGB-Kontrolle von Versorgungsregelungen .....	475
(2) Gleichbehandlung in der betrieblichen Altersversorgung .....	475
(a1) Art. 157 AEUV .....	475
(a2) Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz .....	476
(3) Zwingender Charakter des BetrAVG, persönlicher Geltungsbereich .....	477
(4) Begriff der betrieblichen Altersversorgung .....	477
(a1) Allgemeines .....	477
(a2) Altersversorgung .....	477
(a3) Invaliditäts- und Hinterbliebenenversorgung .....	478
(a4) Kausalität zwischen Versorgungsfall und Leistungsanspruch .....	480
(a5) Aus Anlass des Arbeitsverhältnisses .....	480
(a6) Keine notwendigen Voraussetzungen .....	480
(5) Regelungen des Betriebsrentenstärkungsgesetzes .....	480
(6) Durchführungswege .....	481
(a1) Unmittelbare Zusage (Direktzusage) .....	481
(a2) Direktversicherung .....	481
(a3) Pensionskasse .....	482
(a4) Pensionsfonds .....	482
(a5) Unterstützungskasse .....	482
(7) Zusageformen .....	483
(a1) Reine Leistungszusage .....	483
(a2) Beitragsorientierte Leistungszusage .....	483
(a3) Beitragszusage mit Mindestleistung .....	483
(a4) Reine Beitragszusage .....	484
(8) Finanzierungsformen .....	485
(a1) Arbeitgeberfinanzierte Versorgungszusagen .....	485
(a2) Entgeltumwandlung .....	485
(a3) Umfassungszusage .....	487



(9) Anspruch auf Entgeltumwandlung .....	487
(a1) Zweck des Anspruchs auf Entgeltumwandlung .....	487
(a2) Einschränkungen des Anspruchs auf Entgeltumwandlung ..	488
(a3) Entgeltseite des Anspruchs auf Entgeltumwandlung .....	488
(a4) Leistungsseite des Anspruchs auf Entgeltumwandlung .....	488
(a5) Staatliche Förderung (Riester-Rente) .....	489
(10) Unverfallbarkeit .....	490
(a1) Unverfallbarkeit dem Grunde nach .....	490
(a2) Unverfallbarkeit der Höhe nach (Berechnungsmethoden) ...	492
(11) Abfindungsverbot .....	494
(a1) Begriff der Abfindung .....	494
(a2) Sachlicher Anwendungsbereich .....	494
(a3) Abfindungsgrenzen .....	495
(a4) Abfindungsbetrag .....	495
(a5) Rechtsfolge bei Verstößen gegen § 3 BetrAVG .....	495
(12) Übernahme von Versorgungsverbindlichkeiten	
(Übertragbarkeit) .....	496
(a1) Portabilität erworbener Versorgungsanswartschaften (Arbeitgeberwechsel) .....	496
(a2) Einvernehmliche Übernahme .....	496
(a3) Anspruch auf Übernahme .....	496
(a4) Berechnung des Übertragungswertes .....	497
(a5) Rechtsfolge der vollständigen Übertragung .....	498
(a6) Informationsrecht .....	498
(a7) Liquidationsversicherung .....	498
(13) Vorzeitige Altersleistung .....	498
(a1) Anspruch auf vorzeitige Versorgung .....	498
(a2) Kürzungsgründe und Kürzungsmethoden .....	499
(a3) Sonderfall: Vorgezogene Altersleistung eines vorzeitig ausgeschiedenen Arbeitnehmers .....	499
(14) Insolvenzsicherung .....	499
(a1) Grundlagen der Insolvenzsicherung .....	499
(a2) Sicherungsfälle .....	500
(a3) Umfang der Insolvenzsicherung .....	500
(a4) Versicherungsmissbrauch .....	501
(15) Anpassung von laufenden Leistungen .....	501
(a1) Notwendigkeit und Grenzen der Anpassungspflicht .....	501
(a2) Anpassungsprüfungspflicht gem. § 16 Abs. 1 BetrAVG .....	501
(a3) Entfallen der Anpassungsprüfungspflicht gem. § 16 Abs. 3 BetrAVG .....	505
(a4) Sonderfall: Entgeltumwandlung .....	506
(a5) Sonderfall: Auszahlungsplan mit Restverrentung .....	506
(16) Änderung von Versorgungszusagen .....	506
(a1) Abänderung einer einzelvertraglichen Versorgungszusage ...	506
(a2) Abändernde Betriebsvereinbarung .....	509
(a3) Kündigung einer Versorgungsbetriebsvereinbarung .....	509
(17) Geltendmachung von Versorgungsansprüchen als unzulässige Rechtsausübung .....	510
bb) Steuerrechtliche Rahmenbedingungen .....	510
(1) Nachgelagerte Besteuerung der betrieblichen Altersversorgung ....	510

(2) Direktzusage und Unterstützungskassenzusagen .....	511
(3) Direktversicherung .....	511
(4) Pensionskassen, Pensionsfonds .....	512
(5) Steuerliche Behandlung des Finanzierungsaufwands beim Arbeitgeber .....	512
cc) Sozialversicherungsrechtliche Rahmenbedingungen .....	512
(1) Arbeitgeberfinanzierte Versorgungszusagen .....	512
(2) Entgeltumwandlungsvereinbarungen .....	513
(3) Umfassungszusagen .....	513
b) Klauselwerke und Gestaltungshinweise .....	513
aa) Entgeltumwandlungsvereinbarung als Direktversicherungszusage mit Riester-Förderung .....	513
bb) Entgeltumwandlungsvereinbarung als Unterstützungskassenzusage .....	515
cc) Arbeitgeberfinanzierte Versorgungszusage als beitragsorientierte Pensionskassenzusage .....	520
dd) Informationsverlangen des Arbeitnehmers nach § 4 a BetrAVG .....	522
ee) Einvernehmliche Übertragungsvereinbarung .....	523
18. Betriebsvereinbarungsöffnungsklauseln .....	525
a) Rechtslage im Umfeld .....	525
aa) Ablösende Betriebsvereinbarung .....	525
bb) Individualrechtliche Vereinbarung .....	526
cc) Allgemeine Geschäftsbedingungen/Gesamtzusage/betriebliche Übung ..	527
dd) Störung der Geschäftsgrundlage .....	529
ee) „Betriebsvereinbarungsoffenheit“ .....	529
ff) Deutlich formulierte Betriebsvereinbarungsoffenheit .....	530
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	530
aa) Einfache Öffnungsklausel .....	530
bb) Qualifizierte Öffnungsklausel .....	531
cc) Unklare Öffnungsklauseln .....	532
dd) Konkrete Öffnungsklauseln .....	532
ee) Aushandigung der derzeit gültigen Betriebsvereinbarungen .....	533
19. Beweislastvereinbarungen .....	534
a) Rechtslage im Umfeld .....	534
aa) Rechtslage vor der Schuldrechtsreform .....	534
bb) AGB-Kontrolle .....	535
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	536
aa) Vollständigkeitsklausel .....	536
bb) Beweiseinschränkende Klausel .....	536
cc) Vorschussverrechnungsklausel .....	537
dd) Klausel zum Ausschluss arbeitgeberseitigen Mitverschuldens .....	537
ee) Negative Beweisklausel über Wettbewerbsverhalten .....	538
ff) Sprachrisikoklausel .....	539
gg) Gesundheitsklausel .....	539
hh) Empfangsbestätigungsklausel .....	540
20. Bezugnahmeklauseln .....	542
a) Rechtslage im Umfeld .....	543
aa) Rechtsquellenquartett der Arbeitsbedingungen .....	543
bb) Arten von Bezugnahmeklauseln .....	544
(1) Überblick .....	544

(2)	Statische und dynamische Bezugnahmeklauseln .....	544
(a1)	Statische Bezugnahmeklausel .....	544
(a2)	Dynamische Bezugnahmeklausel .....	545
(a3)	Umfang der Inbezugnahme und Auslegungsgrundsätze .....	546
(3)	Deklaratorische und konstitutive Bezugnahmen .....	548
(4)	Tarifwechselklausel .....	549
(5)	Gleichstellungsabrede .....	552
(6)	Vollverweisung auf beamtenrechtliche Vorschriften .....	553
cc)	Tarifvertragliche Bezugnahme und NachwG .....	553
dd)	AGB-Kontrolle im Rahmen von Verweisungen von Tarifverträgen .....	555
(1)	Inhaltskontrolle der in Bezug genommenen Tarifverträge .....	555
(a1)	Inbezugnahme des fachlich und örtlich einschlägigen Tarifvertrages .....	555
(a2)	Inbezugnahme orts- oder branchenfremder Tarifverträge ...	556
(a3)	Global-, Einzel- und Teilverweisungen .....	557
(2)	Inhaltskontrolle der Bezugnahmeklausel selbst .....	558
ee)	Rechtsprechungsänderung zur Reichweite dynamischer Bezugnahmeklauseln .....	560
(1)	Ursprüngliche Rechtsprechung des BAG .....	560
(2)	Ankündigung und Umsetzung einer Rechtsprechungsänderung durch das BAG .....	560
(3)	Europarechtlich bedingte Unsicherheiten durch die Entscheidung des EuGH vom 18.7.2013 .....	563
(a1)	Inhalt und Kontext der EuGH-Entscheidung .....	563
(a2)	Mögliche Konsequenzen der EuGH-Entscheidung für die BAG-Rechtsprechung .....	565
ff)	Gleichstellungsabrede .....	569
(1)	Differenzierungskriterien .....	569
(2)	Tarifgebundenheit des Arbeitgebers .....	569
(3)	Unterschied zwischen Gleichstellungsabrede und Tarifwechselklausel .....	570
(4)	Sonderfall: Gleichzeitige normative Geltung .....	570
(5)	Sonderfall: Tarifungebundener Arbeitgeber .....	571
gg)	Sonderfragen beim Betriebsübergang .....	572
(1)	Allgemeine Rechtswirkungen eines Betriebsübergangs .....	572
(2)	Betriebsvereinbarungen als ablösende Abmachung iSd § 613 a Abs. 1 S. 3 BGB .....	574
(3)	Rechtswirkungen bei Änderung des Unternehmenszwecks .....	575
(4)	Zusammenfassung .....	576
hh)	Sonderfragen beim Firmentarifvertrag .....	576
(1)	Verhältnis von Flächen- und Firmentarifvertrag .....	576
(2)	Firmentarifvertrag und Betriebsübergang .....	577
(3)	Firmentarifvertrag und Unternehmensverschmelzung .....	578
ii)	Sonderfragen bei Verbandsaustritt .....	578
jj)	Sonderfragen bei betrieblicher Übung .....	579
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	580
aa)	Statische Bezugnahmeklausel .....	580
bb)	Große dynamische Bezugnahmeklausel .....	580
cc)	Kleine dynamische Bezugnahmeklausel .....	583
dd)	Bezugnahmeklausel unter Widerrufsvorbehalt? .....	586

ee) Tarifwechselklausel .....	588
ff) Statische Gleichstellungsabrede .....	590
gg) Dynamische Gleichstellungsabrede .....	591
hh) Bezugnahmeklausel mit Freiwilligkeitsvorbehalt? .....	594
ii) Bezugnahmeklauseln im öffentlichen Dienst .....	595
21. Bonusregelungen, Zielvereinbarungen, Tantieme und Provision .....	598
a) Rechtslage im Umfeld .....	598
aa) Begriffsbestimmung .....	598
bb) Gestaltungsgrundlage .....	599
(1) Vertragliche Grundlage .....	599
(2) Rechtsfragen bei Zielvereinbarungen .....	599
(a1) Begriffe und personalpolitische Bedeutung .....	599
(a2) Inhaltliche Gestaltung: Zielvorgabe oder Zielvereinbarung .....	602
(a3) Rechtliche Grenzen bei Zielvereinbarungen .....	603
(a4) Verteilung der Beweislast für die Zielerreichung .....	605
(a5) Inhaltskontrolle von Zielvereinbarungen .....	606
(a6) Zulässigkeit von Flexibilisierungsvorbehalten .....	607
(a7) Zulässigkeit von Betriebstreueklauseln .....	609
(a8) Fehlen einer Zielvorgabe bzw. Zielvereinbarung .....	610
(a9) Auskunftsanspruch des ausgeschiedenen Arbeitnehmers ....	614
(a10) Auskunftsanspruch des Betriebsrats .....	614
(3) Rechtsfragen bei Tantiemen .....	615
(4) Provisionen .....	617
(5) Carried Interest .....	619
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	620
aa) Zielvereinbarungen .....	620
bb) Tantieme .....	633
cc) Provision .....	635
22. BYOD-Klauseln (Bring Your Own Device) .....	640
a) Rechtslage im Umfeld .....	640
aa) Einführung .....	640
bb) Regelungsgrundlagen .....	640
cc) Datenschutz .....	641
dd) Einschränkung des Verfügungsrechts .....	641
ee) Haftung .....	642
ff) Arbeitszeit .....	643
gg) Aufbewahrung .....	643
hh) Urheberrecht .....	643
ii) Herausgabe .....	643
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	644
aa) BYOD-Vereinbarung – Vollständiger Ersatz arbeitgeberseitig gestellter Dienstgeräte .....	644
bb) BYOD-Vereinbarung – Optionaler Einsatz von Arbeitnehmergeräten ..	646
cc) BYOD-Vereinbarung – Einsatz von Privatgeräten nicht gewünscht .....	647
23. Datenschutzklauseln .....	648
a) Rechtslage im Umfeld .....	648
aa) Rechtsgrundlagen .....	648
bb) Rechtsgrundlage für die Datenverarbeitung im Beschäftigungsverhältnis .....	649

cc) Einwilligung in die Datenverarbeitung .....	650
dd) Videoüberwachung öffentlich zugänglicher Räume .....	651
ee) Datenverarbeitung „zur Aufdeckung von Straftaten“ .....	652
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	653
aa) Erweiterung des Verarbeitungsrahmens .....	653
bb) Geheimhaltungsklausel .....	654
24. Dienstleistungsklauseln .....	658
a) Rechtslage im Umfeld .....	658
aa) Überblick .....	658
bb) Ansprüche nach dem Arbeitnehmererfindergesetz .....	658
(1) Zielsetzung und Geltungsbereich .....	658
(2) Dienstleistungen im Allgemeinen .....	658
(3) Technische Verbesserungsvorschläge .....	661
(4) Ermittlung des Erfindungswertes .....	662
(a1) Ermittlung nach der Lizenzanalogiemethode .....	662
(a2) Ermittlung nach dem erfassbaren betrieblichen Nutzen .....	662
(a3) Schätzung des Erfindungswertes .....	663
cc) Ansprüche nach dem Urheberrechtsgesetz .....	663
dd) Erfindungen im Software- und IT-Bereich .....	665
ee) Schiedsstelle .....	667
ff) Gerichtliche Zuständigkeit .....	667
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	667
aa) Vergütungsklauseln .....	667
bb) Beteiligung mehrerer Arbeitnehmer .....	668
cc) Vergütungsklauseln für Computerprogramme .....	669
dd) Übertragung von Nutzungsrechten .....	670
ee) Mitwirkungsklauseln .....	670
25. Dienstleistungsregelungen .....	672
a) Rechtslage im Umfeld .....	672
aa) Definition der Dienstleistung .....	672
bb) Pflicht zur Dienstleistung .....	672
cc) Vergütung der Reisezeit als Arbeitszeit .....	673
dd) Pkw-Verwendung bei Dienstleistungen .....	675
ee) Erstattung von Verpflegungsaufwand bei Dienstleistungen .....	675
ff) Mitbestimmung des Betriebsrats .....	676
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	677
aa) Dienstleistung als Vertragspflicht .....	677
bb) Reisezeitvergütungsklausel .....	677
cc) Reisekostenerstattungsklauseln .....	678
dd) Dienstwagenbenutzungsklausel .....	680
26. Dienstwagenklauseln .....	681
a) Rechtslage im Umfeld .....	681
aa) Praktische Ausgangslage und Vertragsgestaltung .....	681
bb) Vereinbarung des Nutzungsumfangs .....	681
cc) Steuerliche Behandlung der privaten Nutzung .....	685
(1) Einzelnachweis .....	685
(2) Nutzungspauschale .....	686
dd) Steuerliche Behandlung beim Erwerb des Dienstwagens durch den Arbeitnehmer .....	687
ee) Haftungsrechtliche Einzelfragen .....	687

ff)	Vorenthaltung des Fahrzeugs .....	689
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	691
aa)	Einfache Dienstwagenklauseln mit Privatnutzungsrecht .....	691
bb)	Zusatzklauseln zur Dienstwagenherausgabe .....	692
cc)	Umfangreiche Dienstwagenklauseln mit Privatnutzungsanspruch und vereinbarter steuerlicher Nutzungspauschale .....	693
dd)	Umfangreiche Dienstwagenklausel mit Privatnutzung und Abrechnung nach Einzelnachweis .....	700
ee)	Leasingfahrzeug mit Übernahme der Leasingkosten durch den Arbeitnehmer .....	702
ff)	Dienstwagenhaftungsklausel .....	704
27.	Entgeltfortzahlungsklauseln .....	705
a)	Rechtslage im Umfeld .....	705
aa)	Praktische Ausgangslage .....	705
bb)	Entgeltfortzahlung .....	706
cc)	Arbeitsunfähigkeit .....	706
dd)	Wartezeit .....	707
ee)	„Anlasskündigung“ .....	707
ff)	Unverschuldete Arbeitsunfähigkeit .....	708
gg)	Erkrankung im Urlaub .....	708
hh)	Dauer der Entgeltfortzahlung .....	708
ii)	Kürzung von Leistungen .....	709
jj)	Unverzichtbarkeit .....	710
kk)	Zuweisung eines geringerwertige Anforderungen stellenden Arbeitsplatzes, Beschäftigung als teilweiser Arbeitsunfähiger .....	711
ll)	Anzeige- und Nachweispflichten, Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung ....	711
mm)	Zweifel an der Arbeitsunfähigkeit und Beweislast .....	713
nn)	Arbeit auf Abruf .....	714
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	714
aa)	Anzeige- und Nachweisklausel .....	714
bb)	Klausel bei Auslandserkrankung .....	716
cc)	Abtretungsklausel .....	717
dd)	Entgeltfortzahlungsverlängerungsklausel .....	717
ee)	Krankengeldzuschussklausel .....	718
ff)	Entgeltfortzahlungszeitraumklausel .....	718
gg)	Anzeigepflicht für Kuren und Heilverfahren .....	719
hh)	Leistungsverweigerungsrecht .....	719
ii)	Kürzung von Sondervergütungen gem. § 4 a EFZG .....	720
jj)	Abmahnung wegen Verletzung der Anzeige- und Nachweispflicht .....	720
28.	Fiktionsklauseln .....	722
a)	Rechtslage im Umfeld .....	722
aa)	Arten von Fiktionsregelungen .....	722
bb)	„Gesetzliche Fiktionsregelungen“ .....	722
cc)	Fiktionen bei Willenserklärungen .....	723
dd)	Tatsachenfiktionen .....	724
ee)	Zugangsfiktionen mit gemischt rechtsgeschäftlich-tatsächlichem Charakter .....	725
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	726
aa)	Vollständigkeitsklauseln .....	726
bb)	Deklaratorische Zugangsfiktion .....	726

cc) Konstitutive Zugangsfiktion .....	726
dd) Klauseln zur Abwendung von Zugangsvereitelung .....	727
ee) Fingierte Erklärungsklausel .....	729
29. Fortbildungsklauseln .....	731
a) Rechtslage im Umfeld .....	731
aa) Weisungsrecht zur Teilnahmeverpflichtung .....	731
bb) Fortbildungskosten .....	731
b) Klauseltyp und Gestaltungshinweise .....	733
30. Freistellungsklauseln .....	734
a) Rechtslage im Umfeld .....	734
aa) Die Beschlüsse des Großen Senats vom 27.2.1985 und 10.11.1955 .....	734
bb) AGB-Kontrolle von Freistellungsklauseln .....	735
cc) Freistellung und Urlaub .....	738
dd) Vergütung während der Freistellung .....	740
ee) Freistellung und Sozialversicherung .....	742
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	743
aa) Anlassfreie, antizipierte Freistellungsbefugnis des Arbeitgebers .....	743
bb) Anlassbezogene, antizipierte Freistellungsbefugnis des Arbeitgebers .....	744
cc) Freistellungsbefugnis des Arbeitgebers bei Kündigung .....	745
dd) Freistellungsklausel mit Missbrauchsschutz .....	746
ee) Anrechnungs- und Gehaltsregelungen bei Freistellung .....	747
31. Freizeitverhaltensklauseln .....	748
a) Rechtslage im Umfeld .....	748
aa) Überblick .....	748
bb) Außerdienstliches Verhalten in der Kündigungs-Rechtsprechung .....	749
cc) Gesteigerte Ausstrahlung außerdienstlichen Verhaltens auf das Kündigungsrecht im Bereich des öffentlichen Dienstes .....	754
dd) Verhaltenspflichten im kirchlichen Bereich und bei sonstigen Tendenzbetrieben .....	756
ee) Rechtsprechung (Auswahl) .....	758
ff) Außerdienstliche Äußerungen in sozialen Netzwerken .....	763
gg) Klauseln zur Sicherung der Arbeitsfähigkeit .....	764
(1) Unterscheidung .....	764
(2) Allgemeine Verhaltenspflichten .....	764
(3) Verhaltensanforderungen an besondere Berufsgruppen .....	766
hh) MfS-Tätigkeit .....	767
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	768
aa) Klauseln zum äußeren Erscheinungsbild .....	768
bb) Klauseln zur Sicherung der Arbeitskraft .....	769
cc) Klauseln zum achtungswürdigen Verhalten .....	771
dd) Genesungswidriges Verhalten .....	772
32. Gehaltsanpassungsklauseln .....	773
a) Rechtslage im Umfeld .....	773
aa) Überblick .....	773
bb) Indexierungshindernisse .....	774
cc) Gehaltsanpassung aufgrund betrieblicher Übung .....	775
dd) Gehaltsreduzierung .....	776
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	777
aa) Prüfungsklausel .....	777
bb) Spannungsklauseln .....	778

cc) Gehaltsanpassungsklausel unter Einschluss von Verschlechterungen ....	779
33. Gehaltsklauseln .....	781
a) Rechtslage im Umfeld .....	781
aa) Gesetzliche Vergütungsregelungen .....	781
(1) Mindestlohn .....	781
(2) Erklärung der Allgemeinverbindlichkeit eines Tarifvertrages nach § 5 TVG .....	782
(3) Rechtsverordnung des Bundesministers für Arbeit und Soziales nach § 7 oder § 7 a AEntG oder § 11 AEntG .....	783
(4) Heimarbeit; Handels- und Versicherungsvertreter; Arbeitnehmerüberlassung .....	784
(5) Auszubildende .....	784
bb) Richterliche Vergütungskontrolle .....	785
(1) Allgemeines .....	785
(2) Lohnwucher .....	785
(3) Gleichbehandlung .....	787
cc) Inhaltskontrolle von Vergütungsvereinbarungen .....	787
dd) Entgeltarten .....	788
(1) Allgemeines .....	788
(2) Monatsentgelt .....	788
(3) Jahresgehalt .....	789
(4) Stundenlohn .....	789
(5) Akkordlohn .....	790
(6) Eingruppierungsklausel .....	790
(7) Vermögenswirksame Leistungen .....	791
ee) Vergütung in Form steuerfreier Zuwendungen .....	792
(1) Umzugskosten .....	792
(2) Telefonkosten .....	793
(3) Kindergartenunterbringung .....	793
(4) Personalrabatt .....	793
(5) Fahrtkostenzuschuss .....	794
(6) Kassenverlustentschädigung .....	795
(7) Aufmerksamkeiten .....	795
(8) Abfindung wegen Auflösung des Arbeitsverhältnisses .....	795
(9) Betriebsveranstaltungen .....	795
(10) Zuschläge für Sonn-, Feiertags- und Nachtarbeit .....	795
(11) Telekommunikationseinrichtungen .....	796
(12) Aufwendungen des Arbeitgebers für Geburtstagsfeier des Arbeitnehmers .....	796
ff) Trinkgeld .....	797
(1) Arbeitsrechtliche Aspekte .....	797
(2) Steuerrechtliche Aspekte .....	797
gg) Bonusprogramme/Vielflieger-Programme .....	798
hh) Nichtigkeit einer Teilabrede .....	798
ii) Schwarzlohnabrede .....	798
jj) Übernahme von Verwarngeldern .....	799
kk) Gehalt als Hinzuverdienst bei Rentnern .....	799
ll) Beitragsbemessungsgrenzen .....	799
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	800
aa) Stundenlohnklausel .....	800



bb) Monatslohnklausel .....	801
cc) Tarifliche Eingruppierungsklausel .....	802
dd) Jahresgehaltsklausel .....	803
ee) Akkordlohnvereinbarung .....	803
ff) Miles & More-Klauseln .....	805
34. Gehaltsrückzahlungsklauseln .....	807
a) Rechtslage im Umfeld .....	807
aa) Anspruchsgrundlagen .....	807
(1) Bereicherungsrechtliche Grundlagen .....	807
(a1) Grundsätzliches .....	807
(a2) Einwand der Entreicherung .....	808
(a3) Vereinbarungen über den Ausschluss des Entreicherungseinwands .....	808
(2) Schadensersatzanspruch des Arbeitgebers .....	809
bb) Umfang der Gehaltsrückzahlung .....	810
cc) Fälligkeit der Gehaltsrückzahlung .....	810
dd) Verjährung und Verfall .....	810
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	811
aa) Verzicht auf Entreicherungseinwand .....	811
bb) Gehaltsprüfungsklausel .....	811
cc) Rückzahlungsklausel .....	812
35. Gerichtsstandsklauseln .....	813
a) Rechtslage im Umfeld .....	813
aa) Grenzen vertraglicher Regelungen über den Gerichtsstand .....	813
bb) Internationale Zuständigkeit von Gerichten .....	813
(1) Übersicht .....	813
(2) Internationale Zuständigkeit nach EU-Vorordnungen .....	814
(a1) Entwicklungsstand .....	814
(a2) Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich .....	814
(a3) Zeitlicher Anwendungsbereich .....	815
(a4) Besondere Gerichtsstände .....	815
(a5) Gerichtsstandsvereinbarungen .....	815
(a6) Dienstverträge von Organmitgliedern .....	816
(3) Lugano-Übereinkommen und andere Staatsverträge .....	816
(4) Zuständigkeitsregelungen nach deutschem Prozessrecht .....	816
cc) Gerichtsstandsvereinbarung .....	817
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	818
aa) Erschwerte Rechtsverfolgung bei entsandtem Mitarbeiter .....	818
bb) Kombinierte Rechtswahl- und Gerichtsstandsvereinbarung .....	819
cc) Gerichtsstandsvereinbarung für Arbeitgeber aus Drittstaaten ohne Niederlassung in Deutschland .....	819
36. Geringfügige Beschäftigung .....	821
a) Rechtslage im Umfeld .....	821
aa) Kategorien geringfügiger Beschäftigung .....	821
(1) Übersicht .....	821
(2) Entgeltgeringfügigkeit .....	823
(3) Zeitgeringfügigkeit .....	824
(4) Geringfügige Beschäftigung in Privathaushalten .....	825
(5) Niedriglohn-Beschäftigung in der Gleitzone (ab 1.7.2019: „Übergangsbereich“) .....	826

bb) Sozialversicherungspflicht .....	827
(1) Geringfügige Beschäftigung mit einem Entgelt von bis zu 450 EUR .....	827
(2) Kurzfristige Beschäftigung .....	830
(3) Geringfügige Beschäftigung in Privathaushalten .....	831
(4) Niedriglohn-Beschäftigung in der Gleitzone (ab 1.7.2019: „Übergangsbereich“) .....	833
cc) Besteuerung .....	839
(1) Geringfügige Beschäftigung mit einem Entgelt von bis zu 450 EUR .....	839
(a1) Einheitliche Pauschsteuer von 2 % .....	839
(a2) Pauschaler Lohnsteuersatz von 20 % .....	840
(a3) Besteuerung nach Lohnsteuerkarte .....	840
(2) Kurzfristige Beschäftigung .....	841
(3) Geringfügige Beschäftigung in Privathaushalten .....	841
(4) Niedriglohn-Beschäftigung in der Gleitzone (ab 1.7.2019: „Übergangsbereich“) .....	842
dd) Zusammenrechnung mehrerer geringfügig entlohnter Beschäftigungen .....	842
(1) Zusammentreffen mehrerer geringfügiger Beschäftigungen .....	842
(2) Zusammentreffen einer geringfügigen Beschäftigung und einer Hauptbeschäftigung .....	843
(3) Zusammentreffen mehrerer kurzfristiger Beschäftigungen .....	843
(4) Zusammentreffen einer kurzfristigen Beschäftigung und einer geringfügigen Beschäftigung bzw. einer Hauptbeschäftigung .....	843
(5) Zusammentreffen einer geringfügigen Beschäftigung und einer Beschäftigung in der Gleitzone .....	843
ee) Minijob und Arbeitslosengeld .....	844
ff) Rentenbezug und geringfügige Beschäftigung – Hinzuverdienstgrenzen .....	845
gg) Übergangsfälle .....	846
(1) Geringfügige Beschäftigungsverhältnisse nach dem bis zum 31.3.2003 geltenden Recht .....	846
(2) Geringfügig entlohnte Beschäftigung neben versicherungspflichtiger Hauptbeschäftigung .....	846
(3) Übergangsfälle wegen Entgelterhöhung oder Wegfall der 15-Stunden-Regelung zum 1.4.2003 .....	846
(4) Übergangsfälle wegen der Änderungen der Grenzen auf 450 EUR bzw. 850 EUR mit Wirkung vom 1.1.2013 .....	847
hh) Arbeitsrechtliche Besonderheiten bei geringfügigen Beschäftigungen ....	848
ii) Sonderregelungen für Werkstudenten .....	848
(1) Sozialversicherungspflicht von Werkstudenten .....	848
(2) Besteuerung .....	851
(3) Sonderfall der dualen Studiengänge und Teilzeitstudenten .....	852
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	852
aa) Aufstockungsklauseln und Versicherungsverzichtsklauseln bei geringfügiger Beschäftigung .....	852
bb) Aufstockungsklauseln bei geringfügiger Beschäftigung im Privathaushalt .....	853
cc) Verzicht auf Beitragsermäßigung in der Gleitzone .....	854

dd) Beschäftigungsadditionsklausel .....	855
ee) Überschreitung der 450-Euro-Grenze .....	856
37. Gesundheitsuntersuchungsklauseln .....	857
a) Rechtslage im Umfeld .....	857
aa) Stellenbezogenheit erlaubter ärztlicher Untersuchungen .....	857
bb) Arbeitsunfähigkeitskontrollen .....	858
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	858
aa) Einstellungsvorbehaltsklausel .....	858
bb) Arbeitsunfähigkeitsuntersuchungsklausel .....	859
cc) Allgemeine Untersuchungsklausel .....	861
dd) Erklärung zur Schwangerschaft .....	861
38. Haftungsregelungen .....	862
a) Rechtslage im Umfeld von Arbeitgeberhaftungsklauseln .....	862
aa) Regelungsbereiche .....	862
bb) Entwicklungen des Haftungsrechts und arbeitsrechtliche Besonderheiten .....	863
(1) Haftung des Arbeitgebers bei Verletzung von Leben, Körper und Gesundheit und Verletzung des Persönlichkeitsrechts .....	863
(2) Gesetzesvertretendes Richterrecht im Lichte der §§ 305 ff. BGB ...	864
cc) Prinzipien der Arbeitgeberhaftung .....	865
(1) Anwendungsbereich und Sondernormen .....	865
(2) Haftung bei eingebrachten Sachen .....	866
(3) Gefährdungshaftung des Arbeitgebers .....	866
(4) Haftung des Arbeitgebers für Sach- oder Vermögensschäden .....	867
b) Rechtslage im Umfeld von Arbeitnehmerhaftungsklauseln .....	868
aa) Grundzüge der Arbeitnehmerhaftung .....	868
bb) Haftung für Schlechtleistung .....	870
cc) Haftung für Vertragsbruch .....	871
dd) Mankohaftung .....	872
(1) Grundzüge .....	872
(2) Arten von Mankoabreden und gerichtliche Überprüfung .....	872
ee) Arbeitnehmerhaftung bei Kfz-Schäden .....	873
(1) Grundzüge .....	873
(2) Bei Nutzung des Privat-Pkw .....	874
(3) Bei Nutzung des Dienstwagens .....	875
(4) Mitverschulden des Arbeitnehmers .....	876
(5) Umfang des Schadensersatzanspruchs .....	876
c) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	877
aa) Schadensersatzbegrenzung wegen Persönlichkeitsrechtsverletzung .....	877
bb) Obhutseinschränkende Klauseln .....	878
cc) Gehaltszuschlagsklauseln als Risikoprämien .....	878
dd) Haftungsklausel bei Schlechtleistung des Arbeitnehmers .....	879
ee) Vertragsbruchklausel .....	880
ff) Allgemeine Haftungsvereinbarung .....	881
gg) Mankoklauseln .....	882
hh) Kfz-Haftungsregelungen .....	883
39. Herausgaberegelnungen .....	885
a) Rechtslage im Umfeld .....	885
aa) Herausgabe von Arbeitsmitteln .....	885
bb) Herausgabe von Arbeitsergebnissen .....	886

cc) Durchsetzung des Herausgabeanspruchs .....	887
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	888
aa) Klausel zur Herausgabe von Arbeitsmitteln .....	888
bb) Klausel zur Herausgabe von Geschenken und andere Zuwendungen ...	891
cc) Klausel zur Herausgabe von Bonuspunkten .....	892
40. Incentive-Klauseln .....	894
a) Rechtslage im Umfeld .....	894
aa) Arbeitsrechtliche Aspekte .....	894
bb) Steuerrechtliche Aspekte .....	894
cc) Sozialversicherungsrechtliche Aspekte .....	896
dd) Versicherungsschutz .....	896
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	897
41. Internet- und E-Mail-Nutzungsklauseln .....	898
a) Rechtslage im Umfeld .....	898
aa) Ausgangsüberlegungen .....	898
bb) Verbot der privaten E-Mail-/Internetnutzung .....	899
cc) Erlaubnis der privaten E-Mail-/Internetnutzung .....	901
dd) Überwachung durch den Arbeitgeber .....	903
(1) Ausgangslage .....	903
(2) Mitbestimmung durch den Betriebsrat .....	903
(3) Überwachung bei Privatnutzungsverbot .....	904
(4) Überwachung bei erlaubter Privatnutzung .....	905
(5) Folgen unzulässiger Kontrollen .....	906
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	907
aa) Klauseln zum Verbot der privaten Nutzung .....	907
bb) Klauseln zur beschränkten Gestattung privater Nutzung .....	908
42. Kündigungsfristenregelungen .....	910
a) Rechtslage im Umfeld .....	910
aa) Tarifvertragliche, arbeitsvertragliche und gesetzliche Regelungen .....	910
bb) Zwingendes Recht und Abweichungsmöglichkeiten .....	912
(1) Einzelvertragliche Verkürzung der Grundkündigungsfrist: Aushilfsarbeitsverhältnis und Kleinunternehmen .....	912
(2) Einzelvertragliche Verlängerung der in § 622 Abs. 1–3 BGB genannten Kündigungsfristen .....	913
(3) Verlängerung durch Tarifvertrag .....	914
(4) Probezeit: Verkürzte Kündigungsfrist .....	914
(5) Verlängerte Kündigungsfristen gem. § 622 Abs. 2 BGB .....	915
cc) Aufhebungsvertrag .....	915
dd) Berechnung der Kündigungsfrist .....	916
ee) Kündigung mit zu kurzer Kündigungsfrist .....	917
ff) AGB-Kontrolle .....	919
gg) Sonderregelungen .....	921
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	921
aa) Gesetzliches Grundmuster .....	921
bb) Grundkündigungsfrist .....	922
cc) Verlängerungsklausel .....	922
dd) Probezeitregelung .....	923
ee) Aushilfsvertragsklauseln .....	924
ff) Abweichende Regelungen durch Tarifverträge .....	924

43. Kündigungsschutzklageverzichtsklauseln .....	926
a) Rechtslage im Umfeld .....	926
aa) Klageverzicht .....	926
bb) Schriftform .....	927
cc) AGB-Kontrolle .....	927
dd) Folgen für die Praxis .....	929
ee) Verzicht auf einen Wiedereinstellungsanspruch .....	930
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	930
aa) Klageverzichtsklauseln ohne Kompensation .....	930
bb) Klageverzichtsklauseln mit Kompensation .....	930
44. Kündigungsvereinbarungen .....	932
a) Rechtslage im Umfeld .....	932
aa) Außerordentliche Kündigung .....	932
(1) Erweiterung des Rechts der außerordentlichen Kündigung zu Gunsten des Arbeitgebers .....	932
(2) Vereinbarung einer Begründungspflicht .....	934
(3) Umdeutung einer unwirksamen fristlosen in eine fristgerechte Kündigung/Umdeutungsklausel .....	934
bb) Ordentliche Kündigung .....	935
(1) Vereinbarung im befristeten Arbeitsverhältnis .....	935
(2) Einbeziehung in den allgemeinen Kündigungsschutz im Falle der Unanwendbarkeit des KSchG .....	935
(3) Ausschluss der ordentlichen Kündigung .....	936
(4) Regelungen zur Sozialauswahl gem. § 1 Abs. 3 KSchG .....	936
(5) Vereinbarung von Kündigungsgründen zulasten des Arbeitnehmers .....	937
(a1) Kündigungsgründe .....	937
(a2) Wertentscheidung und Entscheidungsspielraum des Arbeitsgerichts .....	937
(6) Abmahnung .....	938
(a1) Definition der Abmahnung .....	938
(a2) Vorweggenommene Abmahnung .....	940
(7) Dauerstellungszusage .....	942
(8) Kündigungsbegründungspflicht .....	942
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	943
aa) Vertragliche Umdeutungsklauseln .....	943
bb) Kündigungsbegründungsklausel .....	944
cc) Ordentlicher Kündigungsausschluss für den Arbeitgeber .....	944
dd) Beiderseitiger Ausschluss der ordentlichen Kündigung .....	944
ee) Vereinbarung außerordentlicher Kündigungsgründe .....	945
ff) Vereinbarung ordentlicher Kündigungsgründe/Verhaltenspflichten .....	946
gg) Vereinbarung eines Kündigungsschutzes .....	947
hh) Ordentliche Kündigung eines befristeten Arbeitsverhältnisses .....	947
ii) Vorweggenommene Abmahnung .....	948
45. Kurzarbeitsklauseln .....	950
a) Rechtslage im Umfeld .....	950
aa) Kurzarbeit in der Wirtschaftskrise .....	950
bb) Arbeitsförderungsrechtliche Grundlagen .....	953
(1) Betriebliche und persönliche Voraussetzungen, Mitwirkungspflichten des Arbeitnehmers .....	953

(2) Anzeige der Kurzarbeit .....	956
(3) Kurzarbeitergeld bei Arbeitskämpfen .....	957
(4) Transferkurzarbeitergeld .....	958
cc) Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	958
(1) Problemstellung bei der Verkürzung von Arbeitszeiten .....	958
(2) Ermächtigungsgrundlagen für die Anordnung von Kurzarbeit .....	958
(3) Probleme bei Fehlen einer arbeitsvertraglichen Ermächtigungsgrundlage .....	961
dd) AGB-Kontrolle von Kurzarbeitsklauseln .....	962
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	964
aa) Kurzarbeitsklausel auf tarifvertraglicher Grundlage .....	964
bb) Kurzarbeitsklausel auf betriebsverfassungsrechtlicher Grundlage .....	964
cc) Arbeitsvertragliche Kurzarbeitsklausel .....	964
46. Mandantenschutzklauseln .....	966
a) Rechtslage im Umfeld .....	966
aa) Abgrenzung der einzelnen Klauselarten .....	966
bb) Niederlassungsverbote .....	968
(1) Grundsätzliches .....	968
(2) Arbeitnehmer .....	968
(3) Sozien/Gesellschafter .....	969
cc) Allgemeine Mandantenschutzklauseln .....	970
dd) Beschränkte Mandantenschutzklauseln .....	971
ee) Mandanten-/Kundenübernahmeklauseln .....	971
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	973
aa) Niederlassungsverbote .....	973
bb) Mandantenschutzklauseln .....	973
cc) Mandantenübernahmeklausel .....	974
47. Mediationsklauseln .....	975
a) Rechtslage im Umfeld .....	975
aa) Mediationsgesetz .....	975
bb) Erweitertes Güterichtermodell im arbeitsgerichtlichen Verfahren .....	978
cc) Außergerichtliche Mediation .....	978
dd) Vereinbarung der Vertraulichkeit .....	978
ee) Rechtsprechung zur Mediation (Auswahl) .....	979
ff) AGB-Kontrolle von Mediationsklauseln .....	980
gg) Verpflichtung zur Mediation, verpflichtende Teilnahme .....	980
b) Klauseltyp und Gestaltungshinweise .....	981
aa) Mediationsklausel .....	981
48. Nachteilsausgleichsverzichtsklauseln .....	982
a) Rechtslage im Umfeld .....	982
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	984
aa) Verzicht auf einen Nachteilsausgleichsanspruch im Voraus .....	984
bb) Verzicht auf einen bereits entstandenen Nachteilsausgleichsanspruch ...	984
49. Nebentätigkeitsklauseln .....	985
a) Rechtslage im Umfeld .....	985
aa) Grundfragen .....	985
bb) Gestaltungsanforderungen .....	988
cc) Prozessuale Aspekte .....	989
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	990
aa) Deklaratorische Nebentätigkeitsverbote .....	990

bb) Absolute Nebentätigkeitsverbote .....	990
cc) Nebentätigkeitsverbote mit Erlaubnisvorbehalt .....	991
dd) Auf Anzeigepflichten beschränkte Nebentätigkeitsklauseln .....	992
ee) Zustimmungsvorbehalt mit Zustimmungsfiktion .....	994
ff) Nebentätigkeitsklausel mit Auskunftspflicht .....	995
gg) Ehrenamtsklauseln .....	996
hh) Teilnahme an Reserveübungen für Soldaten .....	997
ii) Vertragsstrafenregelung .....	997
50. Nichtraucherschutzklauseln .....	999
a) Rechtslage im Umfeld .....	999
aa) Gesetzliche Kodifizierung eines Nichtraucherschutzes .....	999
bb) Gesetzliche Vorgaben nach der ArbStättV .....	1000
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1002
aa) Raucherzonenklausel .....	1002
bb) Rauchverbot am Arbeitsplatz mit Arbeitszeitverlängerungsklausel .....	1002
51. Pflegezeitregelungen .....	1003
a) Rechtslage im Umfeld .....	1003
aa) Gesetzliche Regelungen im Überblick .....	1003
bb) Pflege nach dem PflegeZG .....	1003
(1) Grundkonstellationen im Überblick .....	1003
(2) Kurzzeitige Arbeitsverhinderung/Akutupflege .....	1004
(3) Freistellung bei Pflegezeit .....	1004
(4) Begleitung in der letzten Lebensphase .....	1004
(5) Sonderkündigungsschutz .....	1005
cc) Familienpflegezeit nach dem FPfZG .....	1005
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1006
aa) Vereinbarung nach dem PflegeZG – Teilzeittätigkeit während der Pflegezeit .....	1006
bb) Vereinbarung nach dem FPfZG .....	1007
52. Salvatorische Klauseln .....	1009
a) Rechtslage im Umfeld .....	1009
aa) Arten von salvatorischen Klauseln .....	1009
bb) Teilnichtigkeitklausel .....	1009
cc) Ersetzungs- und Reduktionsklausel .....	1010
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1011
aa) Teilnichtigkeitklauseln .....	1011
bb) Ersetzungsklauseln .....	1012
cc) Reduktionsklauseln .....	1013
53. Schriftformklauseln .....	1014
a) Rechtslage im Umfeld .....	1014
aa) Abgrenzung: Einfache und doppelte Schriftformklausel .....	1014
bb) Der neue § 309 Nr. 13 BGB (ab 1.10.2016) – Textform .....	1015
cc) Grundlegende Entscheidungen des BAG .....	1015
(1) Kernaussagen der BAG-Rechtsprechung .....	1015
(2) Einfache Schriftformklauseln .....	1016
(3) Doppelte Schriftformklauseln .....	1016
(4) Zusammenfassung .....	1018
(5) Keine Berufung des Arbeitgebers auf unwirksame Schriftformklausel .....	1019
dd) Schriftform, § 126 BGB .....	1019

ee)	Schriftformerfordernis bei Kündigung/Angabe von Kündigungsgründen .....	1020
ff)	Schriftformerfordernis und Ausbildungsvertrag .....	1021
gg)	Schriftformerfordernis und Befristung eines Arbeitsvertrages, insbes. Altersbefristung .....	1021
hh)	Schriftform und NachwG .....	1022
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1022
aa)	Einfache Schriftformklausel .....	1022
bb)	Doppelte Schriftformklausel .....	1023
cc)	Vermeidung einer betrieblichen Übung durch doppelte Schriftformklausel .....	1024
dd)	Schriftformerfordernis bei Kündigung .....	1025
54.	Social-Media-Klauseln .....	1027
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1027
aa)	Betroffene Rechtsfragen und Interessen .....	1027
bb)	Untersagung der Nutzung von Social Media während der Arbeitszeit und arbeitgeberseitige Sanktionen bei Zuwiderhandlung .....	1028
cc)	Verbotswidrige Nutzung sozialer Netzwerke .....	1028
dd)	Private Meinungsäußerung des Arbeitnehmers in sozialen Netzwerken .....	1029
ee)	Verpflichtung des Arbeitnehmers, Social Media dienstlich zu nutzen ...	1030
ff)	Social Media und Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats .....	1030
gg)	Guideline oder Policy .....	1031
hh)	Verwertung von Daten aus sozialen Medien im Kündigungsschutzprozess .....	1031
ii)	Verbleib von dienstlich genutzten Social-Media-Accounts bei Ausscheiden des Mitarbeiters .....	1031
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1032
55.	Sondervergütungsklauseln (Jahressonderleistungen, Zulagen) .....	1035
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1036
aa)	Arten von Sondervergütungen .....	1036
bb)	Jahressonderzahlungen .....	1036
(1)	Arten von Jahressonderzahlungen .....	1036
(2)	Kürzungen von Jahressonderleistungen .....	1039
(3)	Jahressonderleistung und Gleichbehandlung .....	1041
(4)	Inhaltskontrolle von Jahressonderleistungen .....	1043
(5)	Bezugnahme auf Betriebsvereinbarungen .....	1044
(6)	Jahressondervergütung und betriebliche Übung .....	1045
(7)	Jahressonderzahlung bei wirtschaftlicher Notlage des Unternehmens .....	1047
cc)	Weihnachtsgeld .....	1048
(1)	Zweckrichtung .....	1048
(2)	Stichtagsregelungen beim Weihnachtsgeld .....	1048
(3)	Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalte .....	1051
(4)	Weihnachtsgeld und Bindungsgrenzen .....	1054
(5)	Weihnachtsgeld und betriebliche Übung .....	1056
dd)	Zulagen .....	1056
(1)	Zweckbestimmung .....	1056
(2)	Anrechnung auf Mindestlohn nach MiLoG .....	1056
(3)	Zulage und Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalte .....	1057



(4) Zulage und betriebliche Übung .....	1058
(5) Zulage und Gleichbehandlung .....	1058
(6) Kürzung von Zulagen .....	1059
ee) Mitbestimmung des Betriebsrats .....	1060
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1062
aa) Klauseln zu Jahressonderzahlungen .....	1062
bb) Klauseln zu freiwilligen Gratifikationen .....	1063
cc) Zulagen .....	1064
56. Tätigkeitsbeschreibungsklauseln .....	1067
a) Rechtslage im Umfeld .....	1067
aa) Tätigkeitsbeschreibung und Weisungsrecht .....	1067
bb) Das allgemeine Weisungsrecht (§ 106 S. 1 GewO) .....	1071
cc) Tätigkeitsbeschreibungen bei Vertriebsmitarbeitern .....	1073
dd) Einbeziehung von Stellenbeschreibungen .....	1074
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1075
aa) Tätigkeitsklauseln .....	1075
bb) Vergütungsgruppenklauseln .....	1076
cc) Tätigkeitsklauseln und Stellenbeschreibungen .....	1078
dd) Vertriebsmitarbeiterklauseln .....	1080
57. Teilzeitvereinbarungen .....	1082
a) Rechtslage im Umfeld .....	1083
aa) Einführung .....	1083
bb) Zeitlich nicht begrenzte Verringerung der Arbeitszeit gem. § 8 TzBfG .....	1083
cc) Reform des Teilzeitrechts 2019 .....	1084
(1) Verlängerung der Arbeitszeit gem. § 9 TzBfG nF .....	1084
(2) „Brückenteilzeit“ gem. § 9 a TzBfG .....	1084
(3) Ausschreibung und Erörterung sowie Information über freie Arbeitsplätze gem. § 7 TzBfG nF .....	1085
(4) Weitere Änderungen .....	1085
dd) Diskriminierungs- und Gleichbehandlungsschutz .....	1085
(1) Verbot der Diskriminierung .....	1085
(2) Pro-rata-temporis-Grundsatz .....	1086
(3) Weitere Rechtsprechung zum Diskriminierungsverbot gem. § 4 Abs. 1 TzBfG .....	1088
ee) Teilzeitverlangen nach § 8 TzBfG (zeitlich nicht begrenzte Verringerung) .....	1093
(1) Voraussetzungen; Abgrenzung zur Brückenteilzeit nach § 9a TzBfG .....	1093
(2) Höchstmögliche Flexibilität .....	1094
(3) Kein Begründungszwang .....	1096
(4) Formale Antragsvoraussetzungen .....	1096
(5) Ablehnungsgründe .....	1097
(a1) „Entgegenstehende betriebliche Gründe“ .....	1097
(a2) Dreistufige Prüfungsfolge .....	1097
(a3) Grenzen des Verringerungsverlangens .....	1098
(6) Verhandlungsobliegenheit nach § 8 Abs. 3 TzBfG .....	1102
(7) Kontingentierung des Teilzeitverlangens in kollektivrechtlichen Regelungen .....	1102
(8) Teilzeitverlangen im Arbeitsvertrag .....	1103

(9) Mitbestimmung beim Teilzeitverlangen .....	1103
ff) Änderung der festgelegten Verteilung der Arbeitszeit durch den Arbeitgeber .....	1103
gg) Verlängerung der Arbeitszeit gem. § 9 TzBfG nF .....	1104
hh) Brückenteilzeit, § 9 a TzBfG .....	1106
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1109
aa) Urlaubsklauseln für Teilzeitbeschäftigte .....	1109
bb) Gehaltsklauseln für Teilzeitbeschäftigte .....	1110
cc) Überstundenklauseln für Teilzeitbeschäftigte .....	1111
dd) Arbeitszeitverringerung nach § 8 TzBfG .....	1112
ee) Nebentätigkeitsklauseln in Teilzeitarbeitsverträgen .....	1114
ff) Wiederaufstockungsklausel .....	1115
gg) Änderung der festgelegten Verteilung der Arbeitszeit durch den Arbeitgeber .....	1116
58. Telearbeitsklauseln .....	1118
a) Rechtslage im Umfeld .....	1118
aa) Definition und Arten von Telearbeit .....	1118
bb) Aktuelle Entwicklungen, insbes. Home Office und Mobile Office .....	1119
cc) Tätigkeitsort .....	1120
dd) Der Telearbeiter als Arbeitnehmer .....	1120
ee) Betriebsverfassungsrechtliche Stellung .....	1121
ff) Gleitzeitmanipulation bei alternierender Telearbeit .....	1121
gg) Telearbeitsplatz für schwerbehinderte Menschen .....	1122
hh) Der Telearbeiter als Heimarbeiter .....	1122
ii) Der Telearbeiter als freier Mitarbeiter .....	1123
jj) Häusliche Telearbeit und gesetzliche Unfallversicherung .....	1123
kk) Weitere Regelungen für Tätigkeiten im Home Office bzw. Mobile Office .....	1124
ll) Betriebsbedingte Kündigung und Sozialauswahl .....	1125
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1125
aa) Tätigkeitsort .....	1125
bb) Zutrittsklauseln .....	1126
cc) Haftungsklauseln .....	1126
dd) Kostentragung .....	1127
ee) Schutz von Daten und Informationen .....	1128
ff) Unfallversicherungsschutz/Gefährdungsbeurteilung .....	1128
gg) Telearbeit- und Home Office-Regelung .....	1129
59. Überstundenklauseln .....	1131
a) Rechtslage im Umfeld .....	1131
aa) Grundfragen der Überarbeit .....	1131
bb) Grundtyp: Überstunde gegen Zusatzentgelt .....	1132
cc) Klare arbeitsvertragliche Überstundenregelung .....	1132
dd) Pauschalierte Überstunden .....	1132
(1) Vergütung .....	1132
(2) Pauschale Überstundenabgeltung und AGB-Kontrolle – Rechtsprechungsüberblick .....	1133
(3) Grundlegende Entscheidungen .....	1134
ee) Entgeltabreden – keine Inhaltskontrolle .....	1136
ff) Überstunden und Mindestlohn .....	1136
gg) Darlegungs- und Beweislast im Überstundenprozess .....	1137

hh)	Vergütung von Überstunden bei Verstoß gegen das ArbZG .....	1138
ii)	Mitbestimmungsrecht .....	1139
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1139
aa)	Anordnungsbefugnisklauseln .....	1139
bb)	Überstundenentgeltklauseln .....	1141
cc)	Überstundenabgeltungsklauseln .....	1142
60.	Überwachungsklauseln und Mitarbeiterkontrollklauseln .....	1144
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1144
aa)	Allgemeines zur Mitarbeiterüberwachung .....	1144
bb)	Videoüberwachung .....	1145
(1)	Videoüberwachung öffentlich zugänglicher Räume .....	1145
(2)	Videoüberwachung nicht öffentlich zugänglicher Räume .....	1147
(3)	Mitbestimmungsrecht .....	1149
cc)	Einsatz von Privatdetektiven .....	1150
dd)	Ehrlichkeitskontrollen .....	1151
ee)	Werkstor- und Taschenkontrollen sowie Zugangskontrollsysteme .....	1151
ff)	Ortung von Arbeitnehmern (GPS-Ortung u.a.) .....	1153
gg)	Zusammenfassung .....	1154
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1154
aa)	Videoüberwachungsklauseln und Fernsehmonitoring .....	1154
bb)	Ehrlichkeitskontrollklauseln .....	1157
61.	Umzugsklauseln .....	1158
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1158
aa)	Gestaltungsgegenstand .....	1158
bb)	Umzugs- und Wohnsitzvereinbarungen .....	1158
cc)	Umfang des Umzugskostenerstattungsanspruchs .....	1158
dd)	Rückzahlungsklauseln bei Umzugskostenerstattung .....	1159
ee)	Leitlinien für die Wirksamkeit von Vereinbarungen zur Rückzahlung von Umzugskosten .....	1161
ff)	AGB-Kontrolle von Umzugskostenerstattungsklauseln .....	1162
gg)	Steuerrechtliche Aspekte .....	1163
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1163
aa)	Umzugskostenerstattung mit gestaffelter Rückerstattung .....	1163
bb)	Atypische Darlehensklausel .....	1166
62.	Urlaubsklauseln .....	1167
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1167
aa)	Gesetzlicher Mindesturlaubsanspruch .....	1167
bb)	Zusatzurlaub schwerbehinderter Menschen .....	1168
cc)	Teilzeitbeschäftigte – Umrechnung des Urlaubsanspruchs .....	1168
dd)	Urlaub und Elternzeit .....	1168
ee)	Entstehen des Urlaubsanspruchs .....	1169
ff)	Unabdingbarkeit .....	1170
gg)	Urlaubsentgelt .....	1170
hh)	Urlaubsgeld .....	1170
ii)	Urlaub und Arbeitsunfähigkeit .....	1170
jj)	Kein Selbstbeurlaubungsrecht .....	1171
kk)	Widerruf des bewilligten Urlaubs .....	1171
ll)	Festlegung des Urlaubszeitpunkts .....	1172
mm)	Reihenfolge des Urlaubs .....	1173
nn)	Übertragung ins Folgejahr und Abgeltung .....	1173

oo)	Verfall von Urlaubsansprüchen bei Arbeitsunfähigkeit .....	1174
pp)	Kürzung des arbeitsvertraglichen Mehrurlaubs aufgrund krankheitsbedingter Fehltage .....	1177
qq)	Kurzarbeit und Urlaubsanspruch .....	1178
rr)	Wechsel von Vollzeit- auf Teilzeitarbeit .....	1178
ss)	Tilgung von Mindest-, Zusatz- und Mehrurlaub .....	1178
tt)	Gesonderte Regelung von Verfall und Abgeltung des Mehrurlaubs .....	1180
uu)	Nach Lebensalter gestaffelter Erholungsurlaub .....	1182
vv)	Arbeitgeberwechsel .....	1182
ww)	Urlaubsansprüche bei Doppelarbeitsverhältnis .....	1183
xx)	Freistellungserklärung/Anrechnung des Urlaubs .....	1183
yy)	Verzicht auf Urlaubsabgeltung in einem gerichtlichen Vergleich .....	1184
zz)	Gestaltung von Urlaubsklauseln und Regelungsgegenstände .....	1185
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1186
aa)	Urlaubsrechte erweiternde Klauseln .....	1186
bb)	Mindesturlaubs-klauseln mit Zusatzurlaub .....	1187
cc)	(Unwiderrufliche) Freistellung – Erfüllung des Urlaubsanspruchs/ Erfüllung eines Anspruchs auf Freizeitausgleich .....	1188
dd)	Abgeltungsverzichtsklauseln .....	1191
ee)	Urlaubsentgeltrückforderungsklausel .....	1192
ff)	Urlaubsgeldklauseln/Urlaubsentgeltklauseln .....	1194
gg)	Urlaubsbescheinigungsklausel .....	1195
hh)	Urlaubsanrechnungsklauseln .....	1195
ii)	Urlaubsübertragungs- und Abgeltungsregelung – Vermeidung eines „Gleichlaufs“ .....	1196
jj)	Tilgungsklausel .....	1199
kk)	Kürzung der Urlaubsdauer wegen Krankheit .....	1199
ll)	Erholungsurlaub und Elternzeit .....	1200
63.	Verschwiegenheitsklauseln .....	1201
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1201
aa)	Einführung .....	1201
bb)	Betriebs- oder Geschäftsgeheimnisse .....	1202
cc)	Die Rechtsprechung des BAG und des BGH zur Verschwiegenheitspflicht des Arbeitnehmers .....	1206
(1)	Thrombosol-Urteil .....	1206
(2)	Kundenlisten-Fall .....	1207
(3)	Titandioxid-Entscheidung .....	1208
(4)	Kantenbänder-Fall .....	1209
(5)	Stapelautomat-Entscheidung des BGH .....	1210
(6)	Spritzgießwerkzeuge-Urteil des BGH .....	1211
(7)	Vereinbarungen gegen Abwerbung .....	1211
dd)	Fazit aus der Geheimhaltungs-Rechtsprechung .....	1213
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1214
aa)	Deklaratorische Geheimhaltungsklausel .....	1214
bb)	All-Klauseln .....	1215
cc)	Beschränkte Geheimhaltungsklausel .....	1215
dd)	Vertrauliche Angaben .....	1216
ee)	Nachvertragliche Geheimhaltungsklauseln .....	1218
ff)	Kundenschutzklauseln .....	1219

64. Versetzungsklauseln .....	1221
a) Rechtslage im Umfeld .....	1221
aa) Direktionsrecht .....	1221
bb) Unechte und echte Direktionsrechtserweiterung .....	1224
cc) Direktionsrecht und Änderungskündigung .....	1225
dd) Bestimmung der Hauptleistungspflicht (Versetzungsklauseln) .....	1226
ee) AGB-Kontrolle von Versetzungsklauseln .....	1227
(1) Auslegung des Inhalts der Regelung unter Berücksichtigung aller Umstände des Einzelfalls .....	1227
(2) Ort der Arbeitsleistung .....	1228
(a1) Grundsatz und Übersicht .....	1228
(a2) Versetzung innerhalb des Betriebs .....	1228
(a3) Versetzung in räumlich entfernt gelegene Betriebsteile .....	1228
(a4) Unternehmensweite Versetzung .....	1228
(a5) Versetzung im Konzern .....	1232
(3) Art und Inhalt der Arbeitsleistung .....	1234
(a1) Zuweisung eines anderen Arbeitsgebiets .....	1234
(a2) Konsequenzen für die Formulierung von Versetzungsklauseln – Gleichwertigkeit der Tätigkeit .....	1237
(a3) Gleichwertige Tätigkeit (Rechtsprechungsbeispiele) .....	1238
(4) Arbeitszeit .....	1239
(5) Konkretisierung bestimmter Arbeitsbedingungen .....	1240
ff) Folgen unwirksamer Versetzungsklauseln in Altverträgen .....	1240
gg) Auswirkungen auf die Sozialauswahl .....	1241
hh) Ausübungskontrolle .....	1242
ii) Nachweisgesetz .....	1243
jj) Arbeitsvertragliche Entwicklungsklauseln in Chefarztverträgen .....	1243
kk) Betriebsverfassungsrechtliche Versetzung .....	1244
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1245
aa) Tätigkeit/Ort .....	1245
bb) Vergütungsfeste tätigkeitsverändernde Klauseln .....	1248
cc) Unternehmensversetzungsklauseln .....	1249
dd) Konzernversetzungsklauseln .....	1250
65. Vertragsstrafenklauseln .....	1253
a) Rechtslage im Umfeld .....	1253
aa) Begriff .....	1253
bb) Rechtslage vor der Schuldrechtsreform .....	1254
cc) AGB-Kontrolle von Vertragsstrafenklauseln .....	1255
(1) Vertragsstrafe als Besonderheit im Arbeitsrecht .....	1255
(2) Rechtsprechungsbeispiele .....	1255
(3) Unklarheiten- und Überraschungsschutz .....	1258
(4) Transparenzgebot, Unangemessenheit, Übersicherung .....	1259
dd) „Auslösendes“ Fehlverhalten, rechtliche Beendigung des Vertrages, Transparenzkontrolle .....	1262
ee) Vertragsstrafe bei Verletzung von Mitbestimmungsrechten .....	1263
ff) Zusammenfassung .....	1263
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1264
aa) Unwirksame Vertragsstrafenklauseln .....	1264
bb) Wirksame Vertragsstrafenklauseln .....	1268
cc) Vertragsstrafen bei Wettbewerbsverboten .....	1272

66. Vorbehalts-, Widerrufs- und Anrechnungsklauseln .....	1274
a) Rechtslage im Umfeld .....	1275
aa) Arbeitsrechtliche Ausgangslage .....	1275
bb) Betriebliche Übung und Änderungsbedarf .....	1276
cc) Freiwilligkeitsvorbehalt .....	1278
(1) Kein Anspruch (Verhindern der Anspruchsentstehung) .....	1278
(2) AGB-Kontrolle von Freiwilligkeitsvorbehalten (mit Klauseln aus der Rechtsprechung) .....	1278
(3) Zusammenfassung .....	1287
dd) Widerrufsvorbehalt .....	1289
(1) Einräumung eines (entziehbaren) Rechtsanspruchs .....	1289
(2) AGB-Kontrolle von Widerrufsvorbehalten (mit Formulierungsbeispielen aus der Rechtsprechung) .....	1289
(3) Widerrufsklauseln in Dienstwagenüberlassungsverträgen .....	1293
(4) Bezugnahme auf ein arbeitgeberseitig vorgegebenes Regelungswerk .....	1295
ee) Kombination von Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalt .....	1295
ff) Anrechnungsvorbehalt .....	1296
(1) Zulässigkeit der Anrechnung .....	1296
(2) Mitbestimmungsrecht .....	1298
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1299
aa) Vorbehaltsklauseln bei freiwilliger Leistung .....	1299
bb) Widerrufsvorbehaltsklauseln .....	1306
cc) Klausel zur kommissarischen Leitung .....	1308
dd) Anrechnungsvorbehaltsklauseln .....	1309
ee) Kombination von Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalt .....	1309
67. Wettbewerbsverbotsklauseln, nachvertragliche .....	1310
a) Rechtslage im Umfeld .....	1310
aa) Wettbewerbsverbote bei Arbeitnehmern .....	1310
bb) Rechtsgrundlagen eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots .....	1311
cc) Formelle Wirksamkeitsvoraussetzungen .....	1312
dd) Inhaltliche Anforderungen/AGB-Kontrolle .....	1313
ee) Arten von Wettbewerbsverboten .....	1315
ff) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote für freie Mitarbeiter, Freiberufler und Geschäftsführer .....	1317
gg) Konzernbezogene Wettbewerbsverbote .....	1317
hh) Nichtig und unverbindliche Wettbewerbsverbote .....	1318
ii) Bedingte Wettbewerbsverbote .....	1323
jj) Karenzentschädigung .....	1324
kk) Wegfall des Wettbewerbsverbots .....	1326
ll) Rechtsfolgen von Wettbewerbsverstößen .....	1327
mm) Kollisionsrechtliche Behandlung nachvertraglicher Wettbewerbsverbote .....	1328
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1329
aa) Tätigkeitsbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1329
bb) Unternehmensbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1331
cc) Unternehmens- und tätigkeitsbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1333
dd) Tätigkeits- und gebietsbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1335

ee)	Unternehmensbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1336
ff)	Bedingtes Wettbewerbsverbot .....	1336
68.	Zeitarbeitsklauseln .....	1338
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1339
aa)	Vertragsbeziehungen .....	1339
bb)	Inhalt der Arbeitnehmerüberlassung .....	1339
(1)	Arbeitnehmerüberlassung .....	1339
(a1)	Aktuelle Entwicklungen in Gesetzgebung und Politik .....	1339
(a2)	Geltungsbereich der Arbeitnehmerüberlassung .....	1341
(a3)	Überlassungshöchstdauer .....	1341
(2)	Arbeitsvermittlung .....	1343
(3)	Konzernüberlassung .....	1343
(4)	Werkvertrag und andere erlaubnisfreie Überlassungsformen .....	1343
(5)	Einschränkungen im Baugewerbe .....	1344
cc)	Voraussetzungen legaler Arbeitnehmerüberlassung .....	1345
(1)	Erlaubnis .....	1345
(2)	Vertrag zwischen Verleiher und Entleiher .....	1345
(3)	Vertrag zwischen Verleiher und Zeitarbeitnehmer – insbes. „Equal-pay-Grundsatz“ .....	1345
(4)	Rechtsverhältnis zwischen Zeitarbeitnehmer und Entleiher .....	1349
dd)	Folgen illegaler Arbeitnehmerüberlassung .....	1350
(1)	Ansprüche des Arbeitnehmers .....	1350
(2)	Ordnungswidrigkeiten und Straftaten .....	1350
ee)	Haftungsfragen .....	1351
(1)	Haftung im Überlassungsverhältnis .....	1351
(2)	Haftung im Leiharbeitsverhältnis .....	1351
(3)	Haftung zwischen Entleiher und Zeitarbeitnehmer .....	1352
(4)	Haftung gegenüber Dritten bei Schädigungen durch den Zeitarbeitnehmer .....	1352
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1352
aa)	Rechtsgrundlagenklauseln .....	1352
bb)	Klauseln zu Art und Ort der Tätigkeit .....	1357
cc)	Vergütungsklauseln .....	1358
dd)	Personaldatenerfassungs- und -übermittlungsklausel .....	1360
ee)	Vereinbarungen zwischen Verleiher und Entleiher .....	1360
ff)	Klauseln zu den Pflichten des Verleihers .....	1361
69.	Zurückbehaltungsrechte in Arbeitsvertragsklauseln .....	1363
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1363
aa)	Anwendungsbeispiele .....	1363
bb)	Grundlage und Ausübung des Zurückbehaltungsrechts .....	1365
cc)	Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts kraft Gesetzes bzw. kraft Natur des Schuldverhältnisses .....	1365
dd)	Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts durch arbeitsvertragliche Regelung .....	1366
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1367
<b>B.</b>	<b>Musterverträge .....</b>	<b>1368</b>
I.	Grundtypen von Arbeitsvertragstexten .....	1368
1.	Muster: Arbeitsvertrag mit Führungskraft im Konzern (leitender Angestellter iSv § 5 Abs. 3 BetrVG) .....	1368

2. Muster: Arbeitsvertrag mit Angestelltem .....	1384
3. Muster: Arbeitsvertrag mit gewerblichem Arbeitnehmer .....	1396
4. Muster: Auslandsentsendevertrag .....	1406
II. Grundtypen arbeitsvertraglicher Zusatzvereinbarungen .....	1419
1. Muster: Arbeitgeberdarlehen .....	1419
2. Muster: Arbeitgeberdarlehen mit Sicherungsübereignung Pkw .....	1420
3. Muster: Ausgleichsquittung und Empfangsbestätigung über Arbeitspapiere .....	1421
4. Muster: Dienstwagenregelung .....	1422
5. Muster: Fortbildungsvereinbarung mit Rückzahlungsvereinbarung .....	1424
6. Muster: Unternehmens- und tätigkeitsbezogenes Wettbewerbsverbot .....	1425
7. Muster: Verpflichtungserklärung auf das Datengeheimnis .....	1427
8. Muster: Verpflichtungserklärung auf das Datengeheimnis nach der DSGVO (deutsch/englisch) .....	1428
9. Muster: Allgemeine datenschutzrechtliche Einwilligung in die Verarbeitung von Beschäftigtendaten .....	1430
10. Muster: Merkblatt zum Datenschutz .....	1432
11. Muster: Datenschutzerklärung für Mitarbeiter .....	1433
12. Muster: Einwilligung zur Einstellungsuntersuchung und Entbindung des Arztes von der Schweigepflicht .....	1437
 <b>§ 2 Dienstverträge mit GmbH-Geschäftsführern .....</b>	 1439
<b>A. Kommentierung von Vertragsklauseln .....</b>	<b>1439</b>
I. Der Geschäftsführerdienstvertrag im System des GmbH-Rechts .....	1439
1. Der Geschäftsführerdienstvertrag als Schnittstelle von Vertrags-, Satzungs- und Gesellschaftsrecht .....	1441
a) Doppelrechtsbeziehung des Geschäftsführers zur Gesellschaft .....	1441
aa) Trennungstheorie .....	1441
bb) Organstellung .....	1442
(1) Funktion des Geschäftsführers .....	1442
(2) Begründung der Organstellung .....	1442
(3) Beendigung der Organstellung .....	1443
(4) Eintragungspflicht .....	1445
cc) Dienstverhältnis .....	1445
(1) Rechtsnatur .....	1445
(2) Eigenständigkeit des Dienstverhältnisses .....	1446
b) Arbeitsrechtliche Schnittmengen .....	1447
aa) Geschäftsführer als Arbeitnehmer? .....	1447
(1) Regelfall: Freies Dienstverhältnis .....	1447
(2) Regelfall: Keine Zuständigkeit der Arbeitsgerichte .....	1448
(3) Anwendung arbeitnehmerschützender Normen, insbes. des KSchG .....	1450
(4) Europarechtliche Impulse für eine mögliche Arbeitnehmereigenschaft von Geschäftsführern .....	1452
(5) Umfang der Anwendbarkeit des AGG .....	1454
bb) Sonderkonstellationen .....	1456
(1) Fremdgeschäftsführer mit ruhendem Arbeitsverhältnis .....	1456



(2)	Drittanstellungsverhältnis .....	1462
(a1)	Fallkonstellation .....	1462
(a2)	Unbeachtlichkeit des Drittanstellungsverhältnisses .....	1462
(a3)	Beachtlichkeit des Drittanstellungsverhältnisses .....	1464
(a4)	Zusätzliche Dienstverhältnisse .....	1464
(3)	Fortbestand des Anstellungsverhältnisses bei fehlender Bestellung .....	1465
(a1)	Kein Wandel des Anstellungsverhältnisses in ein Arbeitsverhältnis .....	1465
(a2)	Beschäftigungsanspruch nach Fortfall der Organstellung....	1465
(a3)	Außerordentliche Kündigung und Auflösungsschaden .....	1467
c)	Sozialversicherungsrechtliche Schnittmengen .....	1469
aa)	Begriff des Beschäftigungsverhältnisses .....	1469
bb)	Fremdgeschäftsführer .....	1471
cc)	Gesellschafter-Geschäftsführer .....	1472
dd)	GmbH & Co. KG .....	1474
ee)	Abgrenzungskriterien aus dem Geschäftsführerdienstvertrag .....	1475
ff)	Rechtsfolgen der Sozialversicherungspflicht .....	1476
(1)	Krankenversicherung .....	1476
(2)	Rentenversicherung .....	1476
(3)	Arbeitslosenversicherung .....	1477
(4)	Unfallversicherung .....	1477
(5)	Pflegeversicherung .....	1478
d)	Stellung des Dienstvertrages zu Satzung und Geschäftsordnung .....	1478
aa)	Zwingende Vorgaben des GmbH-Gesetzes .....	1478
bb)	Vorgaben des Gesellschaftsvertrages .....	1478
cc)	Vorgaben einer Geschäftsordnung .....	1479
dd)	Konkurrenzen .....	1479
(1)	Kollision zwischen Dienstvertrag und Satzung .....	1479
(2)	Kollision zwischen Dienstvertrag und Geschäftsordnung .....	1480
ee)	Gestaltungsprobleme .....	1481
e)	Anwendung von AGB-Recht auf Geschäftsführer .....	1482
aa)	Anwendbarkeit der AGB-rechtlichen Vorschriften .....	1482
bb)	Allgemeiner Anwendungsbereich nach § 305 Abs. 1 BGB .....	1483
cc)	Erweiterter Anwendungsbereich nach § 310 Abs. 3 BGB .....	1484
(1)	Geschäftsführer als Verbraucher iSd § 13 BGB .....	1484
(a1)	Rechtsprechung zur Verbraucher-Eigenschaft von GmbH- Geschäftsführern bei Verbraucher-Kreditgeschäften .....	1484
(a2)	Übertragbarkeit der Rechtsprechung auf das Rechtsverhältnis zwischen Geschäftsführer und Gesellschaft .....	1485
(a3)	Abgrenzung von Verbraucher-Geschäftsführer und Unternehmer-Geschäftsführer .....	1485
(2)	Unternehmereigenschaft der GmbH .....	1486
(3)	Rechtsfolgen des § 310 Abs. 3 Nr. 1 BGB .....	1486
(4)	Rechtsfolgen des § 310 Abs. 3 Nr. 2 BGB .....	1487
dd)	Arbeitsrechtliche Besonderheiten nach § 310 Abs. 4 S. 2 BGB .....	1488
ee)	Problemkreise .....	1489

2. Abschluss und Inhalt des Geschäftsführerdienstvertrages .....	1489
a) Zuständigkeit für den Abschluss des Geschäftsführerdienstvertrages .....	1489
aa) Zuständigkeit .....	1489
bb) Mitbestimmungsfreie GmbH .....	1490
cc) GmbH & Co. KG .....	1490
dd) GmbH mit fakultativem Aufsichtsrat .....	1491
ee) Mitbestimmte GmbH .....	1491
ff) Sonderfall: Ein-Personen-GmbH .....	1491
gg) Faktischer Geschäftsführer .....	1492
b) Persönliche Anforderungen .....	1494
c) Form .....	1496
d) Inhalt .....	1497
aa) Pflichten des Geschäftsführers .....	1497
(1) Geschäftsführung .....	1497
(2) Wettbewerbsverbot .....	1498
(a1) Inhalt des gesetzlichen Wettbewerbsverbots .....	1498
(a2) Befreiung vom gesetzlichen Wettbewerbsverbot .....	1500
(a3) Rechtsfolge bei einem Wettbewerbsverstoß .....	1501
(a4) Zeitliche Geltung des gesetzlichen Wettbewerbsverbots .....	1502
(a5) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1502
(3) Sonstige Pflichten .....	1504
bb) Rechte des Geschäftsführers .....	1504
(1) Beschäftigungsanspruch .....	1505
(2) Vergütung .....	1505
(3) Urlaub .....	1509
(4) Versorgungszusagen .....	1510
(a1) Leistungsfälle .....	1510
(a2) Leistungsformen .....	1510
(a3) Anwendbarkeit des BetrAVG .....	1510
(a4) Eingriffsmöglichkeiten .....	1511
cc) Leistungsstörungen im Dienstverhältnis .....	1511
e) Einziehung von Gesellschaftsanteilen .....	1512
f) Bindungs- und Hinauskündigungsklauseln beim Gesellschafter- Geschäftsführer .....	1512
3. Steuerrechtliche Aspekte der GmbH-Geschäftsführertätigkeit .....	1514
a) Steuerrechtliche Einordnung der Tätigkeit des Geschäftsführers und Notwendigkeit vertraglicher Gestaltung .....	1514
b) Besteuerung von Geschäftsführertätigkeiten bei Auslandsbezug .....	1516
c) Steueroptimale Gestaltung der Vergütung von Gesellschafter- Geschäftsführern .....	1518
aa) Kriterien verdeckter Gewinnausschüttung .....	1518
bb) Tätigkeitsvergütungen und andere Leistungs- und Nutzungsentgelte ...	1519
cc) Tantiemen .....	1521
dd) Regelungen der Altersversorgung .....	1523
ee) Leistungen an nahestehende Personen .....	1524
ff) Anforderungen an die Vereinbarung, Dokumentation und Verwaltung der Leistungsbeziehung .....	1525
4. Geschäftsführertätigkeit im (internationalen) Konzern .....	1526
a) Besonderheiten der Tätigkeit des Geschäftsführers im Konzern .....	1526
aa) Interessenanalyse .....	1526

bb) Organstellung bei verschiedenen Konzerngesellschaften .....	1527
(1) Hauptgeschäftsführer mit weiteren Geschäftsführungsämtern .....	1527
(2) Geschäftsführer eines abhängigen Unternehmens .....	1528
(3) Aktive Arbeitnehmer des herrschenden Unternehmens mit weiteren Geschäftsführungsämtern .....	1528
(4) Entsandte Arbeitnehmer des herrschenden Unternehmens mit Geschäftsführungsamt .....	1528
cc) Bestimmung des anwendbaren Rechts .....	1529
(1) Rechtswahlfreiheit .....	1529
(2) Anwendung zwingender Bestimmungen .....	1530
b) Tätigkeit im Ausland .....	1530
aa) Vertragliche Gestaltung der Auslandsentsendung .....	1530
bb) Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Regelungen bei der Auslandsentsendung .....	1531
II. Klauselalphabet .....	1533
1. Abfindungsklauseln .....	1533
a) Rechtslage im Umfeld .....	1533
aa) Der Begriff der Abfindung .....	1533
bb) Funktion der Abfindung im Arbeitsrecht .....	1533
cc) Funktion der Abfindung im Dienstvertragsrecht .....	1534
dd) Abfindungen und Sonderprämien nach dem „Mannesmann“-Urteil des BGH .....	1535
ee) Antizipierte Abfindungsvereinbarung im Dienstvertrag .....	1536
ff) Abfindungsklausel bei fristloser Kündigung .....	1539
gg) Abfindungsklauseln bei befristeten Dienstverträgen .....	1539
hh) Abfindungsklausel aus steuerrechtlicher Sicht .....	1540
ii) Abfindungsklausel in sozialversicherungsrechtlicher Sicht .....	1541
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1541
aa) Abfindung nach zurückgelegter Vertragsdauer .....	1541
bb) Abfindungsoption .....	1544
cc) Kapitalisierung bei befristetem Dienstverhältnis .....	1545
2. Arbeitszeit- und Nebentätigkeitsklauseln .....	1547
a) Rechtslage im Umfeld .....	1547
aa) Arbeitszeit und Notwendigkeit ihrer Begrenzung .....	1547
bb) Nebentätigkeit .....	1548
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1549
aa) Arbeitszeitklauseln .....	1549
bb) Nebentätigkeitsklauseln .....	1550
3. Aufgabenbereichsklauseln .....	1554
a) Rechtslage im Umfeld .....	1554
aa) Definition des Begriffes „Aufgabenbereich“ .....	1554
bb) Vertretungsbefugnis .....	1554
(1) Umfang der Vertretungsbefugnis .....	1554
(2) Verbot des Selbstkontrahierens (§ 181 BGB) .....	1556
(3) Gesamtvertretung .....	1558
(4) Vertretungsbefugnis und Anstellungsvertrag .....	1559
cc) Geschäftsführungsbefugnis .....	1559
(1) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis .....	1559
(2) Modifikation der Geschäftsführungsbefugnis durch Satzung .....	1561

(3) Modifikation der Geschäftsführungsbefugnis durch Anstellungsvertrag .....	1561
(4) Weisungen .....	1563
(5) Geschäftsordnung der Geschäftsführer .....	1563
(6) Verhältnis des Anstellungsvertrages zu Weisungen und Geschäftsordnung .....	1563
dd) Aufgabenbereich aufgrund Geschäftsverteilung .....	1564
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1565
aa) Aufgabenbereichsklauseln bei alleinigem Geschäftsführer der Gesellschaft .....	1565
bb) Aufgabenbereichsklausel bei Vorhandensein mehrerer Geschäftsführer .....	1567
cc) Zustimmungspflichtige Geschäfte .....	1571
dd) Pflichten .....	1575
ee) Klauseln zu Berichtspflichten und Finanzplanung .....	1577
4. Aufwandsentschädigungsklauseln .....	1578
a) Rechtslage im Umfeld .....	1578
aa) Begriff der Aufwandsentschädigung .....	1578
bb) Zivilrechtliche Seite .....	1579
(1) Aufwendungsersatz, § 670 BGB .....	1579
(2) Vertragliche Zusagen .....	1581
cc) Steuerrechtliche Seite .....	1583
(1) Auslagenersatz des Fremdgeschäftsführers .....	1583
(2) Werbungskostenersatz beim Fremdgeschäftsführer .....	1584
(3) Dienstwagen .....	1585
(4) Belege/Eigenbelege .....	1586
dd) Sozialversicherungsrechtliche Seite .....	1588
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1589
aa) Abbedingen von Aufwendungsersatz .....	1589
bb) Pauschalierungsabreden .....	1590
cc) Schmiergeldzahlungen .....	1591
dd) Dienstwagen .....	1591
ee) Geschäftsessen .....	1592
ff) Reisekosten .....	1593
gg) Hotelkosten .....	1593
hh) Werbungskosten-/Spesenersatz .....	1594
ii) Telekommunikationsmittel .....	1594
5. Ausschlussklauseln .....	1596
a) Rechtslage im Umfeld .....	1596
aa) Grundsätze .....	1596
bb) Ausschluss organschaftlicher Ansprüche .....	1596
cc) Ausschluss sonstiger schuldrechtlicher Ansprüche .....	1597
dd) AGB-Kontrolle .....	1597
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1599
aa) Einstufige Ausschlussklauseln .....	1599
bb) Zweistufige Ausschlussklauseln .....	1600
6. Beendigungsklauseln .....	1601
a) Rechtslage im Umfeld .....	1602
aa) Beendigungsgründe .....	1602

bb)	Kündigungsschutz .....	1603
	(1) Unanwendbarkeit des arbeitsrechtlichen Kündigungsschutzes .....	1603
	(2) Sonderfall des ruhenden Arbeitsverhältnisses .....	1603
	(3) Anwendbarkeit des Sonderkündigungsschutzes .....	1604
cc)	Rechtsweg .....	1606
dd)	Ordentliche Kündigung .....	1607
	(1) Gesetzliche Kündigungsmöglichkeit .....	1607
	(2) Zuständigkeit und formelle Wirksamkeitsvoraussetzungen .....	1608
	(3) Anwendbare Kündigungsfristen .....	1610
ee)	Einschränkung der ordentlichen Kündigungsmöglichkeit bei Anwendbarkeit des KSchG durch entsprechende Klausel .....	1612
	(1) Einzelvertragliche Vereinbarung der Anwendbarkeit des KSchG ..	1612
	(2) Rechtfertigung einer Kündigung nach dem KSchG .....	1613
ff)	Außerordentliche Kündigung .....	1614
	(1) Wichtiger Grund iSd § 626 BGB .....	1614
	(2) Formelle Kündigungsvoraussetzungen .....	1622
	(3) Abmahnung .....	1624
	(4) Frist .....	1625
	(5) Zuständigkeit .....	1628
	(6) Interessenabwägung .....	1628
	(7) Nachschieben von Gründen .....	1629
	(8) Verhältnis zur Abberufung aus wichtigem Grund .....	1630
	(9) Prozessuales Vorgehen gegen eine fristlose Kündigung .....	1631
	(10) Umdeutung einer unwirksamen fristlosen Kündigung in eine fristgerechte Kündigung .....	1632
gg)	Befristungsabrede .....	1632
hh)	Nichtverlängerung nach Fristablauf und AGG .....	1633
ii)	Freistellungsklauseln .....	1635
jj)	Auswirkungen gesellschaftsrechtlicher Veränderungen auf den Geschäftsführerdienstvertrag .....	1636
kk)	Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG .....	1638
ll)	Change of Control-Klausel .....	1639
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1642
aa)	Unbefristeter Geschäftsführerdienstvertrag .....	1642
bb)	Befristeter Geschäftsführerdienstvertrag .....	1643
cc)	Kündigungsvereinbarung .....	1647
dd)	Freistellungsklausel .....	1650
ee)	Schriftformklausel .....	1651
ff)	Umdeutungsklausel .....	1651
gg)	Absicherungsklauseln gegen gesellschaftsrechtliche Veränderungen .....	1651
hh)	Change of Control-Klauseln .....	1653
ii)	Vereinbarungen zur Anwendbarkeit von Kündigungsschutzvorschriften .....	1657
7.	Haftungsklauseln .....	1660
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1660
aa)	Einführung .....	1660
bb)	Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	1661
	(1) Haftung des Geschäftsführers nach § 43 GmbHG .....	1661
	(a1) Verpflichteter .....	1661
	(a2) Pflichtverletzung .....	1661

(a3) Verschulden .....	1666
(a4) Schaden .....	1667
(a5) Darlegungs- und Beweislast .....	1667
(a6) Verjährung .....	1667
(a7) Gesamtschuldnerische Haftung .....	1668
(a8) Geltendmachung .....	1668
(a9) Entlastung und Generalbereinigung .....	1669
(a10) Vertragliche Haftungserleichterungen .....	1670
(2) Haftung des Geschäftsführers nach § 64 GmbHG .....	1671
(a1) Haftungsgrundlage .....	1671
(a2) Zahlungen .....	1672
(a3) Eintritt der Zahlungsunfähigkeit .....	1673
(a4) Feststellung der Überschuldung .....	1673
(a5) Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns .....	1674
(a6) Verschulden .....	1674
(a7) Haftungsumfang .....	1674
(a8) Verjährung .....	1675
(3) Haftung des Geschäftsführers wegen existenzvernichtenden Eingriffs .....	1675
cc) Haftung gegenüber Dritten .....	1676
(1) Anspruchsgrundlagen .....	1676
(2) Rechtsscheinhaftung des Geschäftsführers .....	1677
(3) Culpa in contrahendo .....	1678
(4) Deliktische Außenhaftung des Geschäftsführers .....	1678
(a1) Verletzung absoluter Schutzgüter (§ 823 Abs. 1 BGB) .....	1678
(a2) Verletzung von Schutzgesetzen (§ 823 Abs. 2 BGB) .....	1679
(a3) Sittenwidrige Schädigung (§ 826 BGB) .....	1681
(5) Haftung aufgrund eigenständiger Sonderregelungen .....	1681
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1681
aa) Haftungsprivilegierungsklausel .....	1681
bb) Beweislastklausel .....	1682
cc) Haftungsfreistellungsklausel .....	1682
dd) Verfallklausel .....	1682
8. Herausgabeklauseln (Firmenunterlagen, Firmengegenstände) .....	1684
a) Rechtslage im Umfeld .....	1684
aa) Praktische Ausgangslage .....	1684
bb) Herausgabegegenstände und gesetzliche Herausgabeansprüche .....	1684
cc) Zurückbehaltungsrecht .....	1687
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1688
9. Koppelungsklauseln .....	1690
a) Rechtslage im Umfeld .....	1690
aa) Überwindung des Trennungsprinzips durch Koppelungsklauseln .....	1690
bb) Gesellschaftsrechtliche Grenzen .....	1693
(1) Rechtmäßigkeit der Abberufung .....	1693
(a1) Zuständigkeit für den Widerruf der Bestellung .....	1693
(a2) Freie Abberufbarkeit (§ 38 Abs. 1 GmbHG) .....	1695
(a3) Einschränkung der freien Abberufbarkeit .....	1695
(a4) Rechtsfolge .....	1698
(2) Amtsniederlegung .....	1698
(3) Befristung und auflösende Bedingung .....	1699

cc)	Kündigungsfristen .....	1700
(1)	Ordentlich kündbares Anstellungsverhältnis .....	1700
(2)	Ordentlich nicht kündbares Anstellungsverhältnis .....	1700
dd)	AGB-Kontrolle .....	1702
b)	Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1704
aa)	Kündigungsetzungs-klausel .....	1704
bb)	Kündigungsgründungs-klausel/auflösende Bedingung .....	1704
cc)	Koppelungs-klausel mit Abfindungsregelung .....	1706
10.	Pensionsklauseln .....	1707
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1707
aa)	Anwendbarkeit des Betriebsrentengesetzes .....	1707
(1)	Abgrenzung von Nicht-Arbeitnehmer und Unternehmer .....	1707
(a1)	Zusage aufgrund Tätigkeit für ein Unternehmen .....	1707
(a2)	Allein- und Mehrheitsgesellschafter mit Leitungsmacht .....	1708
(a3)	Minderheitsgesellschafter mit Leitungsmacht .....	1708
(a4)	Fremdgeschäftsführer .....	1709
(a5)	Sonderfall: GmbH & Co. KG .....	1710
(a6)	Wechsel Unternehmer – Nicht-Arbeitnehmer/ Arbeitnehmer .....	1710
(2)	Rechtsfolge .....	1710
bb)	Unternehmer-Pensionszusagen .....	1711
cc)	Steuerrechtliche Erwägungen .....	1712
(1)	Wahl des Durchführungsweges .....	1712
(2)	Verdeckte Gewinnausschüttung .....	1712
(a1)	Vergleichbare Umstände als Anlass für das Versorgungsversprechen .....	1712
(a2)	Erdienbarkeit .....	1713
(a3)	Überversorgung .....	1714
(a4)	Finanzierbarkeit der Pensionszusage .....	1714
(a5)	Ablauf einer Probezeit .....	1714
(a6)	Unverfallbarkeit .....	1715
b)	Klauselwerke und Gestaltungshinweise .....	1716
aa)	Endgehaltsbezogene Direktzusage .....	1716
bb)	Beitragsorientierte Direktversicherungszusage .....	1719
11.	Rechtswahl-, Erfüllungsort- und Gerichtsstandsklauseln .....	1722
a)	Rechtslage im Umfeld .....	1722
aa)	Praktische Ausgangslage .....	1722
bb)	Anzuwendendes Recht des Dienstvertrages .....	1722
(1)	Grundlagen des Kollisionsrechts .....	1722
(2)	Subjektive Anknüpfung: Rechtswahl .....	1723
(3)	Grenzen der Rechtswahl .....	1723
(4)	Objektive Anknüpfung .....	1724
cc)	Erfüllungsort .....	1724
dd)	Internationale Zuständigkeit und Zuständigkeitsvereinbarung .....	1726
(1)	Generelle Bedeutung von Gerichtsstandsvereinbarungen bei grenzüberschreitenden Sachverhalten .....	1726
(2)	Gerichtsstände bei Sachverhalten mit Berührungspunkten über die EU hinaus .....	1726
(3)	Internationale Zuständigkeit unter der Brüssel Ia-VO .....	1726
(4)	Lugano-Übereinkommen und andere Staatsverträge .....	1728

(5) Zuständigkeit nach deutschem Prozessrecht .....	1729
(6) Gerichtsstandsvereinbarung .....	1729
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1731
aa) Rechtswahlklauseln .....	1731
bb) Erfüllungsortklauseln .....	1732
cc) Gerichtsstandsklauseln .....	1732
12. Salvatorische Klauseln .....	1735
a) Rechtslage im Umfeld .....	1735
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1736
aa) Teilnichtigkeitsklauseln .....	1736
bb) Reduktionsklauseln .....	1737
cc) Ersetzungsklauseln, die gültige Klauseln fingieren .....	1737
dd) Ersetzungsklauseln zur Begründung einer Mitwirkungspflicht .....	1738
13. Urlaubsklauseln .....	1740
a) Rechtslage im Umfeld .....	1740
aa) Anspruchsgrundlagen .....	1740
bb) Mindestanforderungen .....	1741
cc) Übertrag des Urlaubs ins Folgejahr .....	1742
dd) Abgeltung .....	1742
ee) Urlaubsvertretung .....	1743
ff) Weitere Regelungen .....	1743
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1743
aa) Vertragliche Vereinbarung des Urlaubs .....	1743
bb) Übertrag mit Abgeltungsregelung .....	1744
14. Vergütungsklauseln .....	1746
a) Rechtslage im Umfeld .....	1746
aa) Zivilrechtliche Rahmenbedingungen .....	1746
(1) Fehlen einer ausdrücklichen Vereinbarung .....	1746
(2) Angemessene Höhe der Geschäftsführervergütung .....	1746
(3) Vergütungsbestandteile .....	1748
(a1) Festvergütung .....	1748
(a2) Variable Vergütung .....	1749
(a3) Nebenleistungen .....	1753
(a4) Erfindungen des Geschäftsführers .....	1753
(4) Anpassungsklauseln .....	1754
(a1) Anhebung der Bezüge .....	1754
(a2) Reduzierung der Bezüge .....	1755
(5) Leistungsstörungen .....	1757
(6) Pfändung, Abtretung, Verjährung .....	1758
bb) Steuerrechtliche Aspekte .....	1758
(1) Einkünfte aus nichtselbständiger Arbeit .....	1759
(2) Steuerliche Bewertung von Einnahmen, die nicht in Geld bestehen .....	1760
(a1) Steuerlich maßgebliche Sach- und Nebenleistungen .....	1760
(a2) Grundsatz der Einzelbewertung .....	1760
(a3) Sonderfall: Dienstwagen .....	1761
(3) Steuerfreie Einkommen .....	1763
(4) Verdeckte Gewinnausschüttung .....	1763
(a1) Begriff der verdeckten Gewinnausschüttung und Angemessenheitsprüfung .....	1763



(a2) Unangemessenheit eines Vergütungsteils dem Grunde nach .....	1765
(a3) Unangemessenheit eines Vergütungsteils der Höhe nach .....	1768
(a4) Unangemessenheit der Gesamtvergütung .....	1771
(a5) Zusätzliche Anforderungen bei beherrschendem Gesellschafter-Geschäftsführer .....	1773
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1773
aa) Vergütungsklausel mit festen Gehaltsteilen .....	1773
bb) Vergütungsklausel mit festen und variablen Gehaltsteilen (Fremdgeschäftsführer) .....	1774
cc) Vergütungsklausel mit festen und variablen Gehaltsteilen (beherrschender Gesellschafter-Geschäftsführer) .....	1778
15. Verschwiegenheitsklauseln .....	1780
a) Rechtslage im Umfeld .....	1780
aa) Verschwiegenheitspflicht .....	1780
bb) Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse .....	1781
cc) Ausnahmen von der Verschwiegenheitspflicht .....	1783
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1785
aa) Verschwiegenheitsklauseln .....	1785
bb) Klauselzusätze .....	1786
16. Versicherungsklauseln .....	1788
a) Rechtslage im Umfeld .....	1788
aa) Private Unfallversicherung .....	1788
(1) Zivilrechtliche Grenzen .....	1788
(2) Steuerrechtliche Behandlung .....	1789
bb) Zuschüsse zur Krankenversicherung .....	1789
cc) D&O-Versicherung .....	1790
(1) Gründe für eine D&O-Versicherung .....	1790
(2) Anspruch auf Abschluss einer D&O-Versicherung .....	1791
(3) Versicherungsrechtlicher Rahmen .....	1792
(a1) Inhalt des Versicherungsvertrages .....	1792
(a2) Kein Direktanspruch der Gesellschaft .....	1795
(4) Steuerrechtlicher Rahmen .....	1797
dd) Sonstige Versicherungen .....	1798
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1799
aa) Unfallversicherungsklausel .....	1799
bb) Krankenkassenbeitragszuschussklausel .....	1800
cc) D&O-Versicherung .....	1801
17. Vertragsstrafenklauseln .....	1804
a) Rechtslage im Umfeld .....	1804
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1806
aa) Vertragsstrafenklauseln .....	1806
18. Wettbewerbsverbotsklauseln .....	1809
a) Rechtslage im Umfeld .....	1809
aa) Wettbewerbsverbot während des Dienstverhältnisses .....	1809
(1) Umfassendes Wettbewerbsverbot .....	1809
(a1) Rechtsgrundlage .....	1809
(a2) Inhalt des Wettbewerbsverbots .....	1810
(a3) Befreiung vom Wettbewerbsverbot (Dispens) .....	1810
(a4) Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	1811

(2) Steuerrechtliche Behandlung .....	1812
bb) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1813
(1) Vertragliche Grundlage .....	1813
(2) Kontrollmaßstab .....	1813
(a1) Rechtliche Grenzen .....	1813
(a2) Schutz berechtigter Unternehmensinteressen .....	1815
(a3) Reichweite des Wettbewerbsverbots .....	1815
(a4) Rechtsfolge einer unbilligen Beschränkung .....	1818
(3) Sonderprobleme .....	1821
(a1) Schriftform .....	1821
(a2) Anrechenbarkeit anderweitigen Erwerbs .....	1822
(a3) Verzicht auf die Einhaltung eines Wettbewerbsverbots .....	1822
(a4) Bedingte Wettbewerbsverbote .....	1823
(4) Rechtsfolgen bei Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot .....	1824
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1825
aa) Wettbewerbsverbot während der Laufzeit des Anstellungsvertrages .....	1825
bb) Unternehmensbezogenes nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1826
cc) Mandanten- und Kundenschutzklausel .....	1828
<b>B. Musterverträge .....</b>	<b>1830</b>
I. Muster: Befristeter Dienstvertrag mit einem Fremdgeschäftsführer .....	1830
II. Muster: Unbefristeter Dienstvertrag mit einem Fremdgeschäftsführer .....	1844
III. Muster: Dienstvertrag mit beherrschendem Gesellschafter-Geschäftsführer .....	1850
 <b>§ 3 Anstellungsverträge mit Vorstandsmitgliedern einer Aktiengesellschaft .....</b>	 <b>1861</b>
<b>A. Kommentierung von Vertragsklauseln .....</b>	<b>1861</b>
I. Der Vorstandsvertrag im System des AG-Rechts .....	1861
1. Der Vorstandsvertrag im Schnittpunkt von Vertrags-, Satzungs- und Gesellschaftsrecht .....	1864
a) Doppelrechtsbeziehung des Vorstands zur Gesellschaft .....	1864
aa) Trennungstheorie .....	1864
bb) Organstellung des Vorstands .....	1864
(1) Funktion des Vorstands .....	1864
(2) Begründung der Organstellung .....	1865
(3) Beendigung der Organstellung .....	1866
(4) Eintragungspflicht .....	1868
(5) Besonderheiten bei mitbestimmten Gesellschaften .....	1868
cc) Dienstverhältnis .....	1868
(1) Rechtsnatur .....	1868
(2) Eigenständigkeit des Dienstverhältnisses .....	1869
(a1) Auswirkungen der Trennungstheorie .....	1869
(a2) Insbesondere: Umwandlung .....	1870
b) Arbeitsrechtliche Schnittmengen .....	1871
aa) Vorstandsmitglied kein Arbeitnehmer .....	1871
(1) Allgemeines .....	1871

(2) Organstellung als Ausschlussgrund .....	1872
(3) Anwendung arbeitnehmerschützender Normen .....	1872
bb) Sonderkonstellationen .....	1873
(1) Vorstandsmitglied mit ruhendem Arbeitsverhältnis .....	1873
(2) Drittstellungs-/Konzernanstellungsverhältnis .....	1874
(3) Fortbestand des Anstellungsverhältnisses bei fehlender Bestellung .....	1875
(4) Doppelmandate .....	1876
c) Sozialversicherungsrechtliche Schnittmengen .....	1876
d) Stellung des Dienstvertrages zu Satzung und Geschäftsordnung .....	1876
aa) Allgemeines .....	1876
bb) Zwingende Vorgaben des AktG .....	1877
cc) Vorgaben des Gesellschaftsvertrages .....	1877
dd) Vorgaben der Geschäftsordnung .....	1877
ee) Konkurrenzen .....	1877
(1) Kollision zwischen Anstellungsvertrag und Satzung .....	1878
(2) Kollision zwischen Anstellungsvertrag und Geschäftsordnung .....	1878
ff) Gestaltungsprobleme .....	1878
e) Anwendung von AGB-Recht auf Vorstandsverträge .....	1879
aa) Allgemeines .....	1879
bb) Allgemeiner Anwendungsbereich nach § 305 Abs. 1 BGB .....	1879
cc) Erweiterter Anwendungsbereich nach § 310 Abs. 3 BGB .....	1879
dd) Arbeitsrechtliche Besonderheiten nach § 310 Abs. 4 S. 2 BGB .....	1880
ee) Problemkreise .....	1880
2. Abschluss und Inhalt des Vorstandsvertrages .....	1880
a) Zuständigkeit für den Abschluss des Vorstandsvertrages .....	1880
aa) Zuständigkeit des Gesamtaufsichtsrats .....	1880
bb) Abschluss durch einen Ausschuss .....	1881
cc) Faktisches Anstellungsverhältnis .....	1881
b) Persönliche Anforderungen .....	1882
aa) Gesetzliche Anforderungen .....	1882
bb) Statutarische Anforderungen .....	1883
cc) Anwendung des AGG .....	1883
(1) Anwendungsbereich .....	1883
(2) Altersgrenzen für Vorstandsmitglieder .....	1885
(3) Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	1887
dd) Folgen bei Fehlen der Eignungsvoraussetzungen .....	1888
c) Form .....	1888
d) Inhalt .....	1888
aa) Pflichten des Vorstandsmitglieds .....	1888
(1) Allgemeines .....	1888
(2) Unternehmensleitung .....	1889
(3) Wettbewerbsverbot .....	1889
(a1) Inhalt des gesetzlichen Wettbewerbsverbots .....	1890
(a2) Befreiung vom gesetzlichen Wettbewerbsverbot .....	1891
(a3) Rechtsfolgen bei einem Wettbewerbsverstoß .....	1891
(a4) Zeitliche Geltung des gesetzlichen Wettbewerbsverbots .....	1892
(a5) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	1893
(4) Sonstige Pflichten .....	1894

(5) Pflichten nach dem Deutschen Corporate Governance Kodex (DCGK) .....	1894
(a1) Allgemeines .....	1894
(a2) Unternehmensleitung .....	1895
(a3) Entwicklung der strategischen Ausrichtung .....	1896
(a4) Einhaltung gesetzlicher Bestimmungen – „Compliance“ .....	1896
(a5) Risikomanagement und Risikocontrolling .....	1897
(a6) Wettbewerbsverbot .....	1897
(a7) Vermeidung von Korruption .....	1897
(a8) Interessenkonflikte .....	1898
(a9) Offenlegung der Vergütung .....	1898
(a10) Haftung .....	1899
bb) Rechte des Vorstandsmitglieds .....	1900
(1) Beschäftigungsanspruch – Folgen bei Abberufung .....	1900
(2) Vergütung .....	1901
(a1) Vergütungsbestandteile .....	1901
(a2) Angemessenheit der Vergütung .....	1903
(a3) Herabsetzung der Bezüge .....	1905
(3) Urlaub .....	1906
(4) Aufwendungsersatz .....	1906
(5) Haftungsfreistellung und Versicherung .....	1907
(6) Übergangsgeld .....	1908
(7) Versorgungszusagen .....	1908
(a1) Leistungsfälle .....	1908
(a2) Leistungsformen .....	1908
(a3) Anwendbarkeit des BetrAVG .....	1909
(a4) Änderungen und Widerruf der Versorgungszusagen .....	1909
cc) Leistungsstörungen im Dienstverhältnis .....	1910
(1) Nichterfüllung .....	1910
(2) Schlechterfüllung .....	1911
(a1) Haftung nach dem AktG .....	1911
(a2) Business judgment rule .....	1911
(a3) Haftungserleichterungen .....	1913
3. Steuerrechtliche Aspekte der Vorstandstätigkeit in einer AG .....	1914
4. Vorstandstätigkeit im (internationalen) Konzern .....	1915
a) Weisungsrechte und Leitungspflichten im Konzern .....	1915
aa) Weisungsrecht bzw. Weisungsgebundenheit des Vorstands der herrschenden bzw. beherrschten AG .....	1915
bb) Konzernleitungspflicht des Vorstands der herrschenden AG .....	1915
b) Drittanstellungs-/Konzernanstellungsvertrag .....	1916
c) Doppelmandate .....	1918
d) Besonderheiten im internationalen Konzern .....	1919
aa) Organstellung .....	1920
bb) Anstellungsvertrag .....	1920
(1) Allgemeines .....	1920
(2) Rechtswahlfreiheit .....	1921
(3) Anwendung zwingender Vorschriften .....	1921
5. Besonderheiten bei der Societas Europaea (SE) .....	1922
a) Rechtsgrundlagen .....	1922

b) Dualistisches System .....	1923
aa) Doppelrechtsbeziehung des Vorstands zur Gesellschaft .....	1923
(1) Trennungstheorie .....	1923
(2) Organstellung des Vorstands .....	1923
(a1) Funktion des Vorstands .....	1923
(a2) Begründung der Organstellung .....	1923
(a3) Beendigung der Organstellung .....	1924
(3) Dienstverhältnis .....	1925
(a1) Rechtsnatur .....	1925
(a2) Eigenständigkeit des Dienstverhältnisses .....	1925
bb) Arbeits- und sozialversicherungsrechtliche Schnittmengen .....	1925
cc) Abschluss und Inhalt des Vorstandsvertrages .....	1926
(1) Zuständigkeit für den Abschluss des Vorstandsvertrages .....	1926
(2) Persönliche Anforderungen .....	1926
(3) Form .....	1927
(4) Inhalt .....	1927
dd) Sonstiges .....	1928
c) Monistisches System .....	1928
aa) Rechtlicher Grundrahmen .....	1928
bb) Organschaftliche Beziehung des Verwaltungsrats zur Gesellschaft .....	1928
(1) Trennungstheorie .....	1928
(2) Organstellung des Verwaltungsrats .....	1929
(a1) Funktion des Verwaltungsrats .....	1929
(a2) Begründung der Organstellung .....	1929
(a3) Persönliche Anforderungen .....	1930
(a4) Beendigung der Organstellung .....	1931
(3) Inhalt des Organverhältnisses .....	1931
(a1) Pflichten .....	1931
(a2) Rechte .....	1933
cc) Doppelrechtsbeziehung der geschäftsführenden Direktoren zur Gesellschaft .....	1934
(1) Trennungstheorie .....	1934
(2) Organstellung der geschäftsführenden Direktoren .....	1934
(a1) Funktion des geschäftsführenden Direktors .....	1934
(a2) Begründung der Organstellung .....	1935
(a3) Beendigung der Organstellung .....	1935
(3) Dienstverhältnis .....	1936
(a1) Rechtsnatur .....	1936
(a2) Eigenständigkeit des Dienstverhältnisses .....	1936
dd) Arbeits- und sozialversicherungsrechtliche Schnittmengen .....	1937
ee) Abschluss und Inhalt des Anstellungsvertrages .....	1938
(1) Zuständigkeit für den Abschluss des Anstellungsvertrages .....	1938
(2) Persönliche Anforderungen .....	1938
(3) Form .....	1939
(4) Inhalt .....	1939
(a1) Allgemeines .....	1939
(a2) Pflichten .....	1939
(a3) Rechte .....	1940
ff) Sonstiges .....	1940

II. Klauselalphabet .....	1941
1. Abfindungsklauseln .....	1941
a) Rechtslage im Umfeld .....	1941
aa) Allgemeines .....	1941
bb) Inhalt von Abfindungsvereinbarungen .....	1942
(1) Abfindung .....	1942
(2) Sonstige Vereinbarungen .....	1942
cc) Abfindungsklausel im Anstellungsvertrag .....	1943
(1) Gestaltungspraxis .....	1943
(2) Einschränkung der Entscheidungsfreiheit des Aufsichtsrats durch Abfindungsvereinbarung .....	1943
(3) Abfindungsklausel bei fristloser Kündigung .....	1943
(4) Abfindungs-Cap nach Ziff. 4.2.3 Abs. 4 DCGK .....	1943
dd) Abfindungsklausel im Aufhebungsvertrag .....	1945
ee) Abfindungen aus steuer- und sozialversicherungsrechtlicher Sicht .....	1947
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1947
aa) Abfindungsklausel bei ordentlichem Kündigungsrecht oder Koppelungsklausel .....	1947
bb) „Abfindungsklausel“ für den Fall der einvernehmlichen Trennung .....	1951
cc) „Vertragsabfindung“ .....	1951
2. Change of Control-Klauseln .....	1953
a) Rechtslage im Umfeld .....	1953
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1954
aa) Change of Control-Klausel mit Sonderkündigungsrecht und Abfindung .....	1954
bb) Golden Parachute-Klausel .....	1958
3. Laufzeitklauseln .....	1959
a) Rechtslage im Umfeld .....	1959
aa) Ausgangslage .....	1959
bb) Bestellung .....	1959
cc) Vertragsschluss .....	1960
(1) Zuständigkeit für den Abschluss des Vorstandsvertrages .....	1960
(2) Form .....	1961
dd) Vertragstyp .....	1961
ee) Befristung .....	1961
ff) Verlängerung des Anstellungsvertrages .....	1962
gg) Widerruf der Bestellung und Kündigung des Anstellungsvertrages .....	1962
(1) Allgemeines .....	1962
(2) Folgen der Abberufung .....	1962
(a1) Beschäftigungsanspruch .....	1962
(a2) Fortbestand als Arbeitsverhältnis .....	1962
(3) Beendigungsmöglichkeiten .....	1963
(a1) Kündigung des Anstellungsvertrages .....	1963
(a2) Aufhebungsvertrag .....	1964
(a3) Gleichlauf- und Koppelungsklauseln .....	1965
hh) Altersgrenze .....	1966
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1967
aa) Laufzeit des Vertrages .....	1967
bb) Ordentliches Kündigungsrecht .....	1969
cc) Gleichlauf- und Koppelungsklauseln .....	1970

dd) Altersgrenze .....	1971
ee) Dauernde Dienstunfähigkeit .....	1971
4. Pensions- und Übergangsgeldklauseln .....	1973
a) Rechtslage im Umfeld .....	1973
aa) Allgemeines .....	1973
bb) Versorgungszusagen .....	1973
(1) Pensionsklauseln im Anwendungsbereich des BetrAVG .....	1973
(a1) Anwendbarkeit des BetrAVG .....	1973
(a2) Auswirkungen des BetrAVG .....	1974
(a3) Nachträgliche Eingriffsmöglichkeiten .....	1974
(2) Unternehmer-Pensionszusagen .....	1975
(3) Ausgestaltung der Versorgungszusagen .....	1975
(a1) Leistungsfälle .....	1975
(a2) Leistungsformen .....	1975
cc) Übergangsgeld .....	1976
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	1977
aa) Gehaltsbezogene Direktzusage .....	1977
bb) Dienstzeitbezogene Direktzusage .....	1983
cc) Direktzusage mit Übergangsgeld .....	1984
dd) Direktzusage mit Hinterbliebenenversorgung .....	1987
ee) Beitragsorientierte Direktversicherungszusage .....	1992
5. Vergütungsklauseln .....	1993
a) Rechtslage im Umfeld .....	1993
aa) Angemessenheit der Vergütung .....	1993
bb) Vergütungsbestandteile .....	1995
(1) Festvergütung .....	1995
(2) Variable Vergütung .....	1995
(a1) Grundsätzliche Vorgaben .....	1995
(a2) Tantiemen .....	1998
(a3) Zielvereinbarungen .....	2001
(a4) Aktienoptionen .....	2001
(3) Nebenleistungen .....	2004
(4) Erfindungen des Vorstandsmitglieds .....	2004
cc) Anpassungsklauseln .....	2005
dd) Herabsetzung der Bezüge .....	2005
ee) Leistungsstörungen .....	2006
ff) Pfändung, Abtretung, Verjährung .....	2006
gg) Anforderungen der InstitutsVergV .....	2006
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	2008
aa) Klausel mit festen Gehaltsteilen .....	2008
bb) Klausel mit variablen Gehaltsteilen .....	2010
6. Verschwiegenheits- und Geheimhaltungsklauseln .....	2015
a) Rechtslage im Umfeld .....	2015
aa) Rechtsgrundlagen der Verschwiegenheitspflicht .....	2015
bb) Inhalt der Verschwiegenheitspflicht .....	2016
(1) Persönliche und zeitliche Reichweite .....	2016
(2) Sachliche Reichweite .....	2017
(a1) Verletzung der Verschwiegenheitspflicht .....	2017
(a2) Geheimnisse der Gesellschaft .....	2017
(a3) Vertrauliche Angaben .....	2018

(a4) Geheimnisse Dritter .....	2018
cc) Grenzen der Verschwiegenheitspflicht .....	2018
(1) Gesetzliche Auskunftspflichten .....	2018
(2) Unzumutbarkeit für das Vorstandsmitglied .....	2019
(3) Gesellschaftsinteresse .....	2019
(4) Gleichbehandlungsgebot .....	2020
(5) Zeugnisverweigerungsrechte .....	2021
dd) Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	2021
b) Klauseltyp und Gestaltungshinweise .....	2022
aa) Verschwiegenheitsklausel .....	2022
7. Wettbewerbsverbotsklauseln .....	2023
a) Rechtslage im Umfeld .....	2023
aa) Wettbewerbsverbot während des Dienstverhältnisses .....	2023
(1) Gesetzliches Wettbewerbsverbot nach § 88 Abs. 1 AktG .....	2023
(2) Vertragliche Ergänzungen des gesetzlichen Wettbewerbsverbots ...	2023
bb) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	2024
b) Klauseltypen und Gestaltungshinweise .....	2024
aa) Wettbewerbsverbot während des Dienstverhältnisses .....	2024
bb) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	2026
<b>B. Musterverträge .....</b>	<b>2027</b>
I. Muster: Einfacher Vorstandsvertrag .....	2027
II. Muster: Ausführlicher Vorstandsvertrag (mit Pensionsklausel und Gleichlaufklausel) .....	2036
III. Muster: Ausführlicher Vorstandsvertrag (mit Pensionsklausel, Übergangsgeld, D&O-Versicherung, Change of Control-Klausel und ordentlichem Kündigungsrecht) .....	2049
 <b>§ 4 Verträge mit freien Mitarbeitern .....</b>	 <b>2065</b>
<b>A. Rechtslage im Umfeld .....</b>	<b>2065</b>
I. Freie Mitarbeit als eigene Beschäftigungsform – das freie Dienstverhältnis .....	2065
1. Praktische Relevanz und Vorteile einer freien Mitarbeit .....	2065
2. Vertragliche Grundlage einer freien Mitarbeit .....	2067
3. Definition und Begriffsbestimmung .....	2068
4. Statusrechtliche Einordnung .....	2068
a) Praktische Relevanz der statusrechtlichen Einordnung .....	2068
b) Abgrenzung zwischen Arbeitnehmer und freiem Mitarbeiter .....	2069
aa) Grundsätze der zweistufigen arbeitsgerichtlichen Prüfung .....	2069
bb) Statusrechtliche Abgrenzung am Merkmal der persönlichen Abhängigkeit .....	2070
cc) Gesamtabwägung der prägenden Umstände der Beschäftigung .....	2071
dd) Typisierende Betrachtungsweise des BAG .....	2072
ee) Sonderkonstellationen .....	2073
(1) Wechsel eigener Arbeitnehmer in die freie Mitarbeit .....	2073
(a1) Restrukturierung .....	2073
(a2) Freiwilliger Wechsel .....	2074



(2) Zwischenschaltung einer Kapitalgesellschaft .....	2074
(3) Freie Mitarbeit als Nebentätigkeit zur abhängigen Beschäftigung .....	2075
c) Statusklage .....	2076
aa) Praktischer Anwendungsbereich für statusrechtliche Feststellungen .....	2076
bb) Voraussetzungen der Zulässigkeit einer echten Statusklage .....	2076
cc) Rechtsfolgen der gerichtlich festgestellten Anerkennung des Arbeitnehmerstatus .....	2077
(1) „Scheinselbständigkeit“ .....	2077
(2) Rückabwicklung des freien Arbeitsverhältnis .....	2077
(3) Bestehen eines Arbeitsverhältnisses .....	2077
(a1) Qualifikation als Arbeitsvertrag .....	2077
(a2) Beendigung des Arbeitsverhältnisses durch Anfechtung .....	2078
(a3) Vertragsanpassung über den Wegfall der Geschäftsgrundlage .....	2078
(a4) Unbeachtlichkeit einer bewusst falschen Vereinbarung .....	2078
(a5) Kündigung des Arbeitsvertrages .....	2079
(4) Auswirkungen auf die Vergütung .....	2079
(a1) Künftig zu zahlende Vergütung .....	2079
(a2) Rückzahlungsansprüche des Auftraggebers .....	2080
(a3) Nachzahlungsansprüche bei niedrigerer Vergütung .....	2081
(5) Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen .....	2081
(a1) Risiken .....	2081
(a2) Lohnsteuer .....	2082
(a3) Sozialversicherungsbeiträge .....	2082
II. Arbeitsrechtliche Schnittmengen .....	2083
1. Freie Mitarbeit und arbeitnehmerähnliche Personen .....	2083
2. Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Vorschriften auf freie Mitarbeiter .....	2085
a) Anwendbarkeit des AGG .....	2085
b) Zeugnisanspruch freier Mitarbeiter .....	2085
c) Arbeitsrechtliche Haftungsprivilegierung und Beweislast erleichterung .....	2086
d) Betriebsverfassungsrechtliche und tarifrechtliche Grundsätze .....	2087
aa) Betriebsverfassungsrecht .....	2087
bb) Tarifrecht .....	2088
3. Rechtsweg .....	2088
III. Vertragliche Pflichten und Möglichkeiten ihrer vertraglichen Ausgestaltung .....	2088
1. Regelungsnotwendigkeit .....	2088
2. Keine Anwendbarkeit des NachwG .....	2089
3. Vereinbarung der Höchstpersönlichkeit der Leistungspflicht .....	2089
4. Rechtsformwahl und Statusvereinbarungen .....	2090

<b>B. Musterverträge und Erläuterungen</b>	2092
I. Allgemeines Vertragsmuster für den generellen Gebrauch bei freier Mitarbeit	2092
1. Einfacher Vertrag als freier Mitarbeiter	2092
2. Muster: Vertrag über freie Mitarbeit	2092
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten	2096
a) Vertragsgegenstand	2096
aa) Tätigkeitsbeschreibung; unbefristeter Vertrag	2096
bb) Befristung	2097
cc) Qualifikationsklausel	2097
b) Weisungsfreiheit	2098
c) Beschäftigung eigener Mitarbeiter	2099
d) Vergütung und Rechnungsstellung	2099
e) Aufwendungsersatz	2100
f) Haftung	2100
aa) Haftungsprivilegierung	2100
bb) Haftungssummenbegrenzung	2100
cc) Haftpflichtversicherung	2101
g) Verschwiegenheitspflicht	2101
h) Konkurrenztätigkeit	2101
i) Krankheit und sonstige Arbeitsverhinderung	2101
j) Urlaub	2102
k) Vertragsdauer und Beendigung	2102
l) Sonstige Regelungen	2102
II. Rundfunk und Fernsehen	2102
1. Situation im Presse- und Rundfunkbereich	2102
2. Muster: Moderatorenvertrag	2104
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten	2108
a) Vertragsgegenstand	2108
b) Tätigkeitsumfang, Programmgestaltung	2108
c) Weisungsgebundenheit und persönliche Leistungspflicht	2109
d) Honorar	2109
e) Rechteübertragung	2110
f) Wettbewerb	2111
III. Dozententätigkeit an einer Hochschule	2112
1. Besonderheiten von Dozententätigkeiten	2112
2. Muster: Dozentenvertrag	2114
3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten	2116
a) Vertragsgegenstand	2116
b) Tätigkeitsbeschreibung	2117
c) Unterricht, Weisungsfreiheit, persönliche Leistungspflicht	2117
d) Honorar und Aufwendungsersatz	2117
e) Sozialversicherungspflicht	2119
f) Wettbewerb	2119
g) Vertragslaufzeit, Kündigung	2119
IV. Tätigkeit eines Beraters	2119
1. Charakter des Beratervertrages	2119
2. Muster: Beratervertrag	2120

3. Gestaltungshinweise und alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	2126
a) Weisungsfreiheit, höchstpersönliche Leistungspflicht .....	2126
b) Honorar .....	2126
c) Datenschutz, Geheimhaltung, Vertraulichkeit .....	2126
d) Geistiges Eigentum .....	2127
e) Vertragslaufzeit, Kündigung .....	2127
f) Vertragliche und nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	2128
g) Versicherung .....	2128
h) Herausgabepflicht, Zurückbehaltungsrecht .....	2128
i) Schriftform .....	2129
Stichwortverzeichnis .....	2131