

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	17
Literaturverzeichnis	21
1. Aufhebungsvertrag und andere Formen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	25
1.1 Schriftform als gemeinsame Voraussetzung	25
1.2 Aufhebungsvertrag	27
1.3 Abwicklungsvertrag	28
1.3.1 »Echte« Abwicklungsvereinbarung	28
1.3.2 »Unechte« Abwicklungsvereinbarung	29
1.4 Kündigung	30
1.5 Beendigung durch Befristung, Zweckerreichung bzw. Erreichen der Altersgrenze	31
1.5.1 Befristung	32
1.5.1.1 Befristungen mit sachlichem Grund	32
1.5.1.2 Befristungen ohne sachlichen Grund	32
1.5.1.3 Zweckerreichung und auflösende Bedingung	34
1.5.1.4 Sonderfall: Nachträgliche Befristung eines unbefristeten Arbeitsverhältnisses	35
1.5.2 Klagefrist und Überprüfung der Befristung	36
1.5.3 Erreichen der Altersgrenze	37
1.6 Rücktritt	38
1.7 Anfechtung	38
1.8 Auflösungsurteil gemäß §§ 9, 10 KSchG	39
1.9 Tod des Arbeitnehmers oder des Arbeitgebers	40
2. Aufhebungsverträge und Kündigungsschutzrecht ..	41
2.1 Hauptstreitpunkt: Die arbeitgeberseitige Kündigung – typische Fallgruppen	41
2.1.1 Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes	42

Inhaltsverzeichnis

2.1.2	Exkurs: Mythen des Arbeitsrechts	44
2.1.3	Die betriebsbedingte Kündigung	46
2.1.3.1	Außer- und innerbetriebliche Ursachen	47
2.1.3.2	Unternehmerentscheidung	47
2.1.3.3	Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit	50
2.1.3.4	Kein anderweitiger Einsatz möglich	51
2.1.3.5	Sozialauswahl	52
2.1.3.6	Grundsatz der Verhältnismäßigkeit	54
2.1.3.7	Sonderfall: Betriebsübergang	54
2.1.3.7.1	Kündigungsverbot wegen Betriebsübergangs	55
2.1.3.7.2	Situation bei Widerspruch des Arbeitnehmers	55
2.1.4	Die personenbedingte Kündigung	56
2.1.4.1	»Eignungsmängel« des Arbeitnehmers – insbesondere Krankheit und Sucht	57
2.1.4.2	Negative Prognose	58
2.1.4.3	Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher und wirtschaftlicher Interessen	59
2.1.4.4	Interessenabwägung	60
2.1.4.5	Notwendigkeit vorheriger Abmahnung?	60
2.1.5	Die verhaltensbedingte Kündigung	61
2.1.5.1	Schuldhaftes Fehlverhalten des Arbeitnehmers im Zusammenhang mit dem Arbeitsverhältnis	61
2.1.5.2	Negative Prognose	63
2.1.5.3	Vorherige Abmahnung	64
2.1.5.4	Interessenabwägung	65
2.1.6	Die außerordentliche (fristlose) Kündigung	66
2.1.7	Sonderfall: Die Änderungskündigung	67
2.1.7.1	Unabweisbarkeit der Änderung	67
2.1.7.2	Zumutbarkeit der Änderung für den Arbeitnehmer	68
2.1.7.3	Änderungskündigung als Pflicht des Arbeitgebers	68
2.1.7.4	Reaktion des Arbeitnehmers – Annahme unter Vorbehalt	69
2.2	Die Unwirksamkeit von Kündigungen außerhalb des Kündigungsschutzgesetzes; Kündigung im Kleinbetrieb	70
2.2.1	Fälle treuwidriger Kündigungen	70
2.2.2	Sittenwidrige Kündigung	71
2.3	Diskriminierung nach AGG	71
2.4	Sonderfälle des Kündigungsschutzes	72
2.4.1	Schwerbehinderte	72
2.4.2	Mandatsträger, insbesondere Betriebsratsmitglieder	73

Inhaltsverzeichnis

2.4.3	Mütter und Elternzeitberechtigte	74
2.4.4	Kündigungsschutz bei Pflegezeiten	75
2.4.5	Wehrpflichtige	75
2.4.6	Tariflich unkündbare Arbeitnehmer	75
2.4.7	Kündigungsschutz für Funktionsträger	76
2.4.8	Kündigungsschutz im Zusammenhang mit politischen Ämtern	76
2.5	Formelle Mängel der Kündigung	76
2.5.1	Schriftform	76
2.5.2	Fehlende Bevollmächtigung	76
2.5.3	Betriebsratsanhörung	77
2.6	Der (Weiter-)Beschäftigungsanspruch	78
2.6.1	Der betriebsverfassungsrechtliche Weiterbeschäftigungsanspruch aus § 102 Abs. 5 BetrVG	78
2.6.2	Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch im laufenden Arbeitsverhältnis	80
2.6.3	Der Wiedereinstellungsanspruch	80
2.7	Die geltenden Kündigungsfristen	81
2.7.1	Aus dem Gesetz	81
2.7.2	Aus tariflichen Regelungen	82
2.7.3	Aus einzelvertraglichen Vereinbarungen	82
2.8	Der Ablauf eines Kündigungsschutzprozesses	82
2.8.1	Erste Instanz – Güte- und Kammertermin	83
2.8.2	Zweite Instanz – Landesarbeitsgericht	84
2.8.3	Dritte Instanz – Bundesarbeitsgericht	84
2.8.4	Dauer von Kündigungsschutzprozessen	85
3.	Psychologische Faktoren rund um den Aufhebungsvertrag	86
3.1	Fallbeispiele	86
3.2	Wahrnehmungen aus Arbeitgebersicht	88
3.2.1	Trennungswille	88
3.2.2	Zeigen von Stärke	89
3.2.3	Anderweitige Zusagen	89
3.2.4	Fehlende Souveränität	90
3.3	Wahrnehmungen aus Arbeitnehmersicht	90
3.3.1	Kränkung	91
3.3.2	Mobbing	93
3.3.3	Soziale Ängste – Prestigeverlust	94
3.3.4	Versagensängste	95

Inhaltsverzeichnis

4.	Strategische Hinweise zur Verhandlungssituation	97
4.1	Verhalten und Rahmenbedingungen bei Aufhebungsgesprächen	97
4.1.1	Die Einladung zum Gespräch mit dem Arbeitgeber	97
4.1.1.1	Ruhe bewahren	98
4.1.1.2	Keine Pflicht zur Teilnahme am Gespräch	98
4.1.1.3	Hinzuziehung Dritter	99
4.1.2	Verhandlungssituation	100
4.2	Rechtlicher Beistand	101
4.2.1	Anwaltliche Unterstützung	102
4.2.2	Gewerkschaftlicher Rechtsschutz	103
4.3	Kosten eines Kündigungsschutzprozesses	104
4.3.1	Rechtsschutzversicherung	104
4.3.2	Berechnung nach Streitwert	105
4.3.3	Gerichtskosten	107
4.3.4	Streitwerterhöhende Maßnahmen	108
4.3.5	Abfindung und Gebührenbegrenzung	108
4.3.6	Erfolgshonorar	108
4.3.7	Ausschluss der Kostenerstattung	109
4.3.8	Prozesskostenhilfe	110
4.4	Kosten der anwaltlichen Inanspruchnahme bei außergerichtlichem Tätigwerden	111
4.4.1	Begrenzung der Gebühr bei der Erstberatung	111
4.4.2	Außergerichtliche Tätigkeit	111
4.4.3	Besonderheiten beim Vergleich	112
4.4.4	Anrechnung der Gebühren im Falle eines Prozesses	112
4.4.5	Begrenzung des Streitwerts auch bei außergerichtlicher Einigung	113
4.4.6	Übernahme der Kosten durch die Rechtsschutzversicherung	113
4.5	Abschließende Überlegungen zur Verhandlungsstrategie	115
4.5.1	Einschätzung der Rechtslage	115
4.5.2	Einschätzung der eigenen Interessenlage	116
4.5.3	Durchhaltevermögen	117
4.5.3.1	In finanzieller Hinsicht	117
4.5.3.2	In psychologischer Hinsicht	117
4.5.4	Gründe für eine schnelle Lösung	118
4.6	Nachhaltige Interessenvertretung	119
4.6.1	Präsenz im Betrieb	119
4.6.2	Das Annahmeverzugsrisiko	120
4.6.3	Ausschöpfung prozessualer Möglichkeiten	121

4.6.3.1	Antrag auf Weiterbeschäftigung; Zeugnis.....	121
4.6.3.2	Geltendmachung finanzieller Ansprüche.....	121
4.6.3.3	Offene Urlaubsansprüche	122
4.6.4	Fazit	123
5.	Abfindung – Höhe und Gestaltungsoptionen	124
5.1	Fehlender Rechtsanspruch auf Abfindung	124
5.1.1	Ausnahme: § 1a KSchG	124
5.1.2	Ausnahme: Sozialplan	126
5.1.3	Rationalisierungsschutztarifverträge	126
5.1.4	Sonderfall: Auflösungsantrag im Kündigungsschutz- prozess	127
5.1.5	Sonderfall: Auflösungsantrag bei leitenden Angestellten	128
5.2	Abfindung als Preis für die Aufgabe des Kündigungsschutzes	128
5.3	Bemessungsgrößen für die Abfindung in der Praxis.....	129
5.3.1	Die sogenannte »Regelabfindung«.....	129
5.3.1.1	Keine Vorgaben durch §§ 9, 10 KSchG?	129
5.3.1.2	Die »Faustformel«.....	130
5.4	Rente sichern und erhöhen durch Umwandlung von Teilen der Abfindung	133
5.4.1	Zahlungen in die Rentenkasse	134
5.4.2	Zusatzzahlungen in die Betriebliche Altersversorgung...	137
5.5.	Weitere Alternative bei Beendigung: Begründung eines Wertguthabens auf die Rentenversicherung	140
6.	Freistellung – Chancen und Risiken.....	143
6.1	Wunsch nach Freistellung	143
6.2	Einvernehmen über unwiderrufliche Freistellung.....	145
6.2.1	Anrechnung anderweitigen Verdienstes bei unwiderruflicher Freistellung.....	146
6.2.2	Urlaubsabgeltung	148
6.3	Einseitige Freistellung durch den Arbeitgeber	149
6.3.1	Widerrufliche Freistellung	149
6.3.2	Kombination widerrufliche/unwiderrufliche Freistellung	150
6.4	Freizeit zur Stellungssuche und Arbeitsvermittlung	150
6.5	Freistellung und Option vorzeitigen Ausscheidens	151
6.6	Vorzeitiges Ausscheiden und Anhebung der Abfindung/ Sprinterklausel	153
6.7	Outplacement	154
6.8	Fortbildung zur beruflichen Neuorientierung	156

Inhaltsverzeichnis

7.	Sozialversicherungsrechtliche Risiken	159
7.1	Aktuelle Rechtsentwicklung	159
7.2	Sperrzeit	160
7.2.1	Lösung des Beschäftigungsverhältnisses	160
7.2.1.1	Durch Aufhebungsvertrag	161
7.2.1.2	Durch Abwicklungsvertrag	161
7.2.2	Wichtiger Grund für Auflösung	163
7.3	Lösungsweg: Gerichtlicher Vergleich	167
7.4	Lösungsweg: Abfindung gemäß § 1a KSchG	168
7.4.1	Zusatzzahlungen	169
7.5	Lösungsweg: Wichtiger Grund und dessen Dokumentation	169
7.6	Perspektiven für einen Umbruch bei Sperrzeiten?	171
7.7	(Erfolglose) Vermeidungsstrategien	172
7.8	Dauer der Sperrzeit	174
7.8.1	Anspruchsminderung	175
7.9	Ruhenstatbestände	176
7.9.1	Bei Bestehen anderweitiger Ansprüche	176
7.9.2	Bei Nichteinhaltung der Kündigungsfrist	176
7.9.2.1	Zeitlich begrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung	177
7.9.2.2	Zeitlich unbegrenzter Ausschluss einer ordentlichen Kündigung	178
7.9.2.3	Ausnahmen	179
7.9.3	Dauer des Ruhenszeitraumes	180
7.9.4	Meldepflicht als »arbeitsuchend«	181
8.	Steuerrechtliche Optionen/Aufbesserung der Altersvorsorge	183
8.1	Grundsätze	183
8.1.1	Steuerschuld	183
8.1.2	Steuerfreibeträge	184
8.1.3	Wahl des Auszahlungszeitpunkts	184
8.2	Steuerermäßigung/Fünftelungsregelung	185
8.2.1	Anwendungsbereich der Fünftelungsregelung	185
8.2.2	Zusammenballungsprinzip	187
8.2.2.1	Zufluss geldwerter Vorteile	187
8.2.2.2	Zusätzliche Leistungen mit Fürsorgecharakter	189
8.2.2.3	Höhe der Gesamteinnahmen im Veranlagungszeitraum	189
8.2.3	Durchführung der Fünftelungsregelung	190
8.3	Schadensersatz statt Abfindung	193

Inhaltsverzeichnis

8.4	Anwaltshonorare als anerkannte Werbungskosten	195
8.5	Verbesserung der Versorgungssituation bei der Rente ...	196
8.5.1	Steuerliche Wirkung von Rentenausgleichszahlungen ...	196
8.5.2	Günstige Rahmenbedingungen	198
8.6	Zusatzeleistungen für die Betriebliche Altersversorgung..	199
8.6.1	Änderungen durch das Betriebsrentenstärkungsgesetz ..	199
8.6.2	Direktversicherung aufgrund einer Zusage vor dem 1.1.2005	200
9.	Kernpunkte eines Aufhebungsvertrages	203
9.1	Zeitpunkt und Grund der Beendigung	203
9.2	Festlegungen zur Abfindung.....	210
9.2.1	Netto und Brutto.....	210
9.2.2	Vererblichkeit	211
9.2.3	Fälligkeit.....	212
9.2.4	Verhinderung vorzeitiger Zahlung.....	213
9.3	Zusatzregelung über Ausgleichszahlung zur Vermeidung von Rentenminderungen	213
9.4	Die Fortzahlung der Vergütung	214
9.4.1	Laufende Leistungen	215
9.4.2	Einmal- und Sonderzahlungen.....	215
9.4.2.1	Gratifikationen	215
9.4.2.2	Jahresabschlussvergütungen	219
9.4.2.3	Umsatzbeteiligungen und Provisionen	221
9.5	Freistellung	223
9.5.1	Einvernehmen über unwiderrufliche Freistellung.....	223
9.5.2	Urlaubsabgeltung	223
9.5.3	Anrechnung anderweitigen Verdienstes bei unwiderruflicher Freistellung.....	224
9.5.4	Einseitige Freistellung durch den Arbeitgeber.....	225
9.5.5	Widerrufliche Freistellung	225
9.5.6	Kombination widerrufliche/unwiderrufliche Freistellung	225
9.6	Urlaubsansprüche	226
9.7	Zeugnis und Zwischenzeugnis	230
9.8	Erledigungsklausel	235
9.8.1	Unverzichtbare Ansprüche	235
9.8.2	Verzichtbare Ansprüche	237
9.8.3	Widerrufsrecht	239

Inhaltsverzeichnis

10.	Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen	240
10.1	Insolvenzrisiko	240
10.2	Betriebliche Altersversorgung	243
10.3	Anrechnung anderweitigen Verdienstes; Wettbewerbsverbot	245
10.4	Vorzeitiges Ausscheiden und Anhebung der Abfindung/ Sprinterklausel	246
10.5	Outplacement	249
10.6	Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	251
10.7	Rückzahlungsverpflichtungen bei vorangegangener Aus- und Fortbildung	254
10.8	Dienstwagen	255
10.9	Handy, Laptop, PC	258
10.10	Werkwohnung	259
10.11	Erstattung von Arbeitslosengeld bei »Gleichwohlgewährung« und sonstige Ansprüche	261
10.12	Arbeitspapiere und gegenseitige Informationspflichten bei Auskünften gegenüber Dritten	262
10.13	Klagerücknahme und Kostenverteilung	265
10.14	Übernahme von Anwaltskosten	265
10.15	Salvatorische Klausel	266
11.	Abfindung und Pfändungsschutz	267
12.	Unwirksamkeit von Aufhebungsverträgen	268
12.1	Unzulässige Regelungen	268
12.2	Verstoß gegen das Gebot fairen Verhandelns	270
12.3	Verletzung von Aufklärungspflichten	273
12.4	Anfechtung	275
12.4.1	Wegen Irrtums	276
12.4.2	Wegen arglistiger Täuschung	276
12.4.3	Wegen widerrechtlicher Drohung	277
12.5	Rücktritt vom Aufhebungsvertrag	279
12.6	Wegfall der Geschäftsgrundlage/Anspruch auf Wiedereinstellung	280
12.7	Widerrufsrecht bei Aufhebungsvereinbarungen	282
12.7.1	Unzulässige Rechtsausübung	282
12.7.2	Verbraucherschutzrichtlinie	283
12.7.3	Fehlende Vertretungsmacht	284
12.8	Unwirksamkeit einzelner Klauseln	284

Anhang	285
A. Vertragsmuster.....	285
1. Aufhebungsvereinbarung über die Kernpunkte gemäß Kapitel 9	285
1.1 Beendigung	285
1.2 Abfindung	286
1.3 Bei Ausgleichzahlungen zur Vermeidung von Rentenansprüchen	287
1.4 Abrechnung und Fortzahlung der Vergütung	288
1.5 Freistellung	290
1.6 Urlaubsansprüche.....	292
1.7 Zeugnis.....	293
1.8 Erledigungsklausel	294
1.9 Widerrufsrecht	295
2. Weitere Regelungspunkte in Aufhebungsverträgen gemäß Kapitel 10	295
2.1 Sicherungsklausel/Insolvenzrisiko.....	295
2.2 Betriebliche Altersversorgung.....	296
2.3 Anrechnung anderweitigen Verdienstes/ Wettbewerbsverbot.....	297
2.4 Vorzeitiges Ausscheiden und Anrechnung der Abfindung/Sprinterklausel	297
2.5 Outplacement	297
2.6 Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	298
2.7 Rückzahlungsverpflichtungen bei vorangegangener Aus- und Fortbildung	298
2.8 Dienstwagen	298
2.9 Handy/Laptop/PC	299
2.10 Werkswohnung.....	300
2.11 Erstattung von Arbeitslosengeld bei »Gleichwohlgewährung« und sonstige Ansprüche	300
2.12 Arbeitspapiere und gegenseitige Informationspflichten ..	301
2.13 Klagerücknahme und Kostenverteilung	301
2.14 Übernahme von Anwaltskosten.....	301
2.15 Salvatorische Klausel	302
B. Gesetzliche Vorschriften.....	302
1. Kündigungsschutzgesetz (KSchG)	302
2. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) – Auszug –	316
3. Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) – Auszug –	324

Inhaltsverzeichnis

4.	Sozialgesetzbuch Drittes Buch (SGB III) – Auszug –	328
5.	Sozialgesetzbuch Viertes Buch (SGB IV) – Auszug –	339
6.	Sozialgesetzbuch Sechstes Buch (SGB VI) – Auszug –	345
7.	Einkommensteuergesetz (EStG) – Auszug –	346
8.	Anlage 2 zu § 34 Gerichtskostengesetz (GKG).....	348
9.	Anlage 2 zu § 13 Abs. 1 Rechtsanwaltsvergütungs- gesetz (RVG)	349
	Stichwortverzeichnis.....	351