

ESV

ARBEITSRECHT IN DER BETRIEBLICHEN PRAXIS

Band 39

Alternativen zur Kündigung

Gestaltungsmöglichkeiten für die Aufhebung
von Arbeitsverhältnissen

Von

Dr. Marion Bernhardt

Rechtsanwältin, Fachanwältin für Arbeitsrecht

2., neu bearbeitete Auflage

ERICH SCHMIDT VERLAG

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek
Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen
Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über
<http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Weitere Informationen zu diesem Titel finden Sie im Internet unter
[ESV.info/978 3 503 13820 3](http://ESV.info/9783503138203)

1. Auflage 2008
2. Auflage 2012

ISBN 978 3 503 13820 3
ISSN 1614-9203

Alle Rechte vorbehalten
© Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Berlin 2012
www.ESV.info

Dieses Papier erfüllt die Frankfurter Forderungen
der Deutschen Nationalbibliothek und der Gesellschaft für das Buch
bezüglich der Alterungsbeständigkeit und entspricht sowohl den
strengen Bestimmungen der US Norm Ansi/Niso Z 39.48-1992
als auch der ISO Norm 9706.

Satz: multitext, Berlin
Druck und Bindung: Danuvia Druckhaus, Neuburg/Donau

Vorwort

Alternativen zur Kündigung – das Thema stellt sich für jeden, der mit der Beendigung von Arbeitsverhältnissen konfrontiert wird.

Die Darstellung wendet sich an Praktiker mit juristischem Hintergrund. Die in Frage kommenden Gestaltungsmöglichkeiten – **Aufhebungs-, Abwicklungsvertrag, Prozessvergleich, Abfindungskündigung, Auflösungsantrag und Altersteilzeit** – werden aus der Perspektive desjenigen dargestellt, der die Beendigung umsetzt. Maßgeblich für die Darstellung ist also: Welche anderen Möglichkeiten außer einer Kündigung gibt es im konkreten Fall, ein Arbeitsverhältnis zu beenden? Welche juristischen, taktischen oder wirtschaftlichen Erwägungen spielen bei der Auswahl und Ausgestaltung eine Rolle? Wie formuliere ich rechtssicher? Welche Risiken bestehen?

Die Darstellung ist daher – aktualisiert auf den Rechtsstand Dezember 2011 – verknüpft mit Fragestellungen, die sich erfahrungsgemäß in der Beratung stellen, sowie konkreten Formulierungshilfen und Beispielen.

Berlin, im Dezember 2011

Marion Bernhardt

Inhaltsübersicht

Vorwort	5
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	13
A. Grundlagen	19
B. Der Aufhebungsvertrag	29
C. Der Abwicklungsvertrag	147
D. Der Prozessvergleich	159
E. Die Abfindungskündigung: § 1a KSchG	169
F. Die Altersteilzeitvereinbarung	177
G. Die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses	197
Literaturverzeichnis	205
Stichwortverzeichnis	209

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Abkürzungsverzeichnis	13
A. Grundlagen	17
I. Begrifflichkeiten	19
II. Erfahrungswerte aus der Praxis: Arbeits- und sozial- versicherungsrechtliche Bewertung der Instrumentarien im Vergleich zur Kündigung	21
B. Der Aufhebungsvertrag	27
I. Vertragsschluss	29
II. Schriftformerfordernis	30
III. Aufklärungspflichten des Arbeitgebers	33
IV. Inhalt des Aufhebungsvertrags	37
1. Beendigungsklausel	37
a) Beendigungszeitpunkt	37
b) Angabe des Beendigungsgrundes	39
c) Pluralität von Arbeitsverhältnissen	40
d) Vorzeitige Auflösung/Sonderlösungsrecht	41
2. Gehaltsansprüche, Tantiemen, Gratifikationen	43
3. Abfindung	45
a) Rechtsanspruch auf Abfindung	45
b) Die Höhe der Abfindung	46
c) Weitere regelungsbedürftige Punkte	51
d) Abfindungszahlungen in der Insolvenz	55
e) Rückzahlungsklausel bei älteren Arbeitnehmern	56
f) Zahlung einer Abfindung und einer Entschädigung nach dem Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz (AGG)	56
g) Steuerliche und sozialversicherungsrechtliche Behandlung der Abfindung	57
4. stock options	59
5. Freistellung, Urlaub, Gleitzeitguthaben	60
a) Bezahlte Freistellung	60
b) Unbezahlte Freistellung	64

c) Erholungsurlaub	64
6. Verschwiegenheitspflicht	66
7. Herausgabe von Arbeitgebereigentum	67
8. Dienstwagenregelung	69
a) Rückgabe des Fahrzeugs	69
b) (Un)entgeltliche Übereignung des Dienstwagens	71
9. Wettbewerbsverbot	73
a) Wettbewerb während der Restlaufzeit des Vertrags ...	73
b) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	75
10. Betriebliche Altersversorgung	81
a) Unverfallbarkeit von Anwartschaften	81
b) Übertragung von Anwartschaften	84
c) Abfindung	85
11. Arbeitnehmererfindungen	87
12. Arbeitgeber-Darlehen	88
13. Zeugnis	89
14. Verlautbarungen/Presseerklärungen	91
15. Outplacement und Coaching	92
16. Bereithalteklausele – nachlaufende Auskunftspflichten ...	93
17. Ausgleichsklausel	93
18. Salvatorische Klausel	98
V. Nichtigkeits- und Anfechtungsgründe	98
1. Gesetzliche Unwirksamkeitsgründe	99
a) Unwirksamkeit des Aufhebungsvertrags insgesamt ...	99
b) Unwirksamkeit einzelner Klauseln nach AGB-Recht ..	101
c) Unwirksamkeit wegen unterlassener Anzeige einer Massenentlassung	107
2. Beseitigung des Aufhebungsvertrags	108
a) Anfechtung	108
b) Rücktritts-/Widerrufsrecht	110
c) Wegfall der Geschäftsgrundlage	111
VI. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	112
1. Verhängung einer Sperrzeit	112
2. Ruhen des Leistungsanspruchs	114
3. Umfang des Leistungsanspruchs	115
4. Sozialversicherungsschutz	116
5. Meldepflicht	117
6. Beitragspflichtige Auswirkungen	117
VII. Grundmuster Aufhebungsvertrag	118
VIII. Sonderfälle	121

1.	Aufhebungsverträge mit „freien“ Mitarbeitern	121
a)	Abgrenzung Arbeitnehmer/freier Mitarbeiter	122
b)	Inhalt des Aufhebungsvertrags	123
2.	Aufhebungsverträge mit Organmitgliedern	126
a)	Zuständiges Organ	126
b)	Beendigung sämtlicher Rechtsverhältnisse	127
c)	Abfindung	131
d)	Besonderheiten beim Wettbewerbsverbot	133
e)	Abgeltung von Versorgungsanwartschaften	136
f)	Entlastung	136
g)	Ausgleichsklausel	137
h)	Publizitätspflicht nach § 15 WpHG	138
i)	Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	139
j)	Grundmuster Aufhebungsvertrag Geschäftsführer/ Vorstandsmitglied	140
C.	Der Abwicklungsvertrag	145
I.	Zustandekommen	148
II.	Schriftformerfordernis	148
III.	Inhalt des Abwicklungsvertrags	149
IV.	Unwirksamkeitsgründe	152
V.	Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen	152
VI.	Grundmuster Abwicklungsvertrag	153
D.	Der Prozessvergleich	157
I.	Zustandekommen	159
II.	Formerfordernis	159
III.	Inhalt des Prozessvergleichs	160
IV.	Muster	163
V.	Unwirksamkeit	164
VI.	Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	165
E.	Die Abfindungskündigung: § 1a KSchG	167
I.	Inhalt des Kündigungsschreibens	169
II.	Formerfordernis	172
III.	Unwirksamkeit	172
IV.	Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	173
F.	Die Altersteilzeitvereinbarung	175
I.	Vertragsschluss	178

II.	Schriftformerfordernis	178
III.	Voraussetzungen der staatlich geförderten Altersteilzeit	179
	1. Persönliche Voraussetzungen	179
	2. Rentenrechtliche Voraussetzungen	179
IV.	Inhalt des Altersteilzeitvertrags	180
	1. Arbeitszeit/Verteilzeitraum	180
	2. Aufstockungsbeträge	182
	3. Wiederbesetzung	183
	4. Beendigung	183
	5. Fehlzeiten	185
	6. Wertsicherung	186
	7. Nebenbeschäftigungen	187
	8. Zusätzliche Abfindung/Einzahlung in die Rentenkasse ...	187
V.	Wirksamkeitsvoraussetzungen	188
VI.	Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen ...	188
	1. Versicherungsschutz in der Sozialversicherung	188
	2. Aufstockung des Arbeitsentgelts	189
VII.	Muster	190
G.	Die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses	195
I.	Voraussetzungen	198
	1. Sozial ungerechtfertigte Kündigung	198
	2. Auflösungsantrag	198
	3. Beurteilungszeitpunkt	199
	4. Auflösungsgründe für den Arbeitgeber	199
	5. Auflösungsgründe für den Arbeitnehmer	202
	6. Beiderseitiger Auflösungsantrag	202
II.	Gerichtliche Auflösung gegen Abfindung	203
III.	Muster	204
	Literaturverzeichnis	205
	Stichwortverzeichnis	209