

Alternativen zur Kündigung

**Gestaltungsmöglichkeiten für die Aufhebung von
Arbeitsverhältnissen**

von

Dr. Marion Bernhardt

Rechtsanwältin, Fachanwältin für Arbeitsrecht

ERICH SCHMIDT VERLAG

Bibliografische Information der Deutschen Bibliothek

Die Deutsche Bibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.ddb.de> abrufbar.

Weitere Informationen zu diesem Titel finden Sie im Internet unter

ESV.info/978 3 503 10646 2

ISBN 978 3 503 10646 2

ISSN 1614-9203

Alle Rechte vorbehalten

© Erich Schmidt Verlag GmbH & Co., Berlin 2008

www.ESV.info

Dieses Papier erfüllt die Frankfurter Forderungen der Deutschen Bibliothek 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 und Druck: Danuvia, Neuburg a.d. Donau

Vorwort

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

Die Darstellung wendet sich dabei vornehmlich 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 möglichst rechtssicher? Welche Risiken bestehen? Die Darstellung ist daher verknüpft mit Fragestellungen, die sich erfahrungsgemäß in der Beratung stellen, sowie konkreten Formulierungshilfen und Beispielen.

Berlin, im November 2007

Marion Bernhardt

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	5
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	15
A. Grundlagen	9
B. Der Aufhebungsvertrag	27
C. Der Abwicklungsvertrag	139
D. Der Prozessvergleich	149
E. Die Abfindungskündigung: § 1a KSchG	157
F. Die Altersteilzeitvereinbarung	163
G. Die Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses	183
Literaturverzeichnis	191
Stichwortverzeichnis	195

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort.	5
Inhaltsübersicht	7
Abkürzungsverzeichnis	15
A. Grundlagen	19
I. Begrifflichkeiten	19
II. Erfahrungswerte aus der Praxis: Arbeits- und sozialversicherungsrechtliche Bewertung der Instrumentarien im Vergleich zur Kündigung	21
B. Der Aufhebungsvertrag	27
I. Vertragsschluss	27
II. Schriftformerfordernis	28
III. Aufklärungspflichten des Arbeitgebers	30
IV. Inhalt des Aufhebungsvertrags	34
1. Beendigungsklausel	34
a) Beendigungszeitpunkt	34
b) Angabe des Beendigungsgrundes	36
c) Pluralität von Arbeitsverhältnissen	37
d) Vorzeitige Auflösung/Sonderlösungsrecht	38
2. Gehaltsansprüche, Tantiemen, Gratifikationen	40
3. Abfindung	41
a) Rechtsanspruch auf Abfindung	41
b) Die Höhe der Abfindung	42
c) Weitere regelungsbedürftige Punkte	47
d) Abfindungszahlungen in der Insolvenz	51
e) Rückzahlungsklausel bei älteren Arbeitnehmern	52
f) Zahlung einer Abfindung und einer Entschädigung nach dem Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz (AGG)	52
g) Steuerliche und sozialversicherungsrechtliche Behandlung der Abfindung	53
4. stock options	54
	9

	Seite
5. Freistellung, Urlaub, Gleitzeitguthaben	55
a) Bezahlte Freistellung	56
b) Unbezahlte Freistellung.....	60
c) Erholungsurlaub	60
6. Verschwiegenheitspflicht	63
7. Herausgabe von Arbeitgebereigentum	64
8. Dienstwagenregelung	65
a) Rückgabe des Fahrzeugs	65
b) (Un)entgeltliche Übereignung des Dienst- wagens	67
9. Wettbewerbsverbot	69
a) Wettbewerb während der Restlaufzeit des Vertrags	69
b) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	71
10. Betriebliche Altersversorgung	77
a) Unverfallbarkeit von Anwartschaften.....	77
b) Übertragung von Anwartschaften.....	80
c) Abfindung.....	81
11. Arbeitnehmererfindungen	82
12. Arbeitgeber-Darlehen	84
13. Zeugnis	85
14. Verlautbarungen/Presseerklärungen	86
15. Outplacement und Coaching	87
16. Bereithalteklauseel – nachlaufende Auskunftspflichten	88
17. Ausgleichsklausel.....	88
18. Salvatorische Klausel.....	92
V. Nichtigkeits- und Anfechtungsgründe	93
1. Gesetzliche Unwirksamkeitsgründe	93
a) Unwirksamkeit des Aufhebungsvertrags insgesamt.....	93
b) Unwirksamkeit einzelner Klauseln nach AGB- Recht	96
c) Unwirksamkeit wegen unterlassener An- zeige einer Massentlassung.....	101
2. Beseitigung des Aufhebungsvertrags	102
a) Anfechtung	102
b) Rücktritts-/Widerrufsrecht	104
c) Wegfall der Geschäftsgrundlage.....	105

	Seite
VI. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	106
1. Verhängung einer Sperrzeit.....	106
2. Ruhen des Leistungsanspruchs.....	108
3. Umfang des Leistungsanspruchs	109
4. Sozialversicherungsschutz	109
5. Meldepflicht.....	110
6. Beitragspflichtige Auswirkungen.....	110
VII. Grundmuster Aufhebungsvertrag	112
VIII. Sonderfälle.....	116
1. Aufhebungsverträge mit "freien" Mitarbeitern	116
a) Abgrenzung Arbeitnehmer/freier Mitarbeiter	116
b) Inhalt des Aufhebungsvertrags	118
2. Aufhebungsverträge mit Organmitgliedern	120
a) Zuständiges Organ	120
b) Beendigung sämtlicher Rechtsverhältnisse.....	121
c) Abfindung.....	125
d) Besonderheiten beim Wettbewerbsverbot	127
e) Abgeltung von Versorgungsanwartschaften	129
f) Entlastung.....	130
g) Ausgleichsklausel	130
h) Publizitätspflicht nach § 15 WpHG	132
i) Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	132
j) Grundmuster Aufhebungsvertrag Geschäfts- führer/Vorstandsmitglied.....	134
C. Der Abwicklungsvertrag	139
I. Zustandekommen.....	140
II. Schriftformerfordernis	140
III. Inhalt des Abwicklungsvertrags	140
IV. Unwirksamkeitsgründe	143
V. Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen	144
VI. Grundmuster Abwicklungsvertrag	145
D. Der Prozessvergleich	149
I. Zustandekommen.....	149
II. Formerfordernis	149

	Seite
III. Inhalt des Prozessvergleichs	150
IV. Muster	153
V. Unwirksamkeit	155
VI. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	155
E. Die Abfindungskündigung: § 1a KSchG.....	157
I. Inhalt des Kündigungsschreibens	157
II. Formerfordernis	159
III. Unwirksamkeit	160
IV. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	161
F. Die Altersteilzeitvereinbarung	163
I. Vertragsschluss	164
II. Schriftformerfordernis	164
III. Voraussetzungen der staatlich geförderten Alters- teilzeit	164
1. Persönliche Voraussetzungen	164
2. Rentenrechtliche Voraussetzungen	165
IV. Inhalt des Altersteilzeitvertrags.....	165
1. Arbeitszeit/Verteilzeitraum	166
2. Aufstockungsbeträge	168
3. Wiederbesetzung	169
4. Beendigung	169
5. Fehlzeiten.....	171
6. Wertsicherung	172
7. Nebenbeschäftigungen	173
8. Zusätzliche Abfindung/Einzahlung in die Ren- tenkasse	173
V. Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	174
VI. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen	174
1. Versicherungsschutz in der Sozialversicherung.....	174
2. Aufstockung des Arbeitsentgelts.....	174
VII. Staatliche Förderung	175
VIII. Muster	176

	Seite
G. Die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses	183
I. Voraussetzungen	184
1. Sozial ungerechtfertigte Kündigung	184
2. Auflösungsantrag	184
3. Beurteilungszeitpunkt	185
4. Auflösungsgründe für den Arbeitgeber	185
5. Auflösungsgründe für den Arbeitnehmer	187
6. Beiderseitiger Auflösungsantrag?	188
II. Gerichtliche Auflösung gegen Abfindung	188
III. Muster	189
Literaturverzeichnis	191
Stichwortverzeichnis	195