

# Arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge

Bauer / Krieger / Arnold

10. Auflage 2023  
ISBN 978-3-406-75401-2  
C.H.BECK

# Arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge

Arbeits-, gesellschafts-, steuer- und  
sozialversicherungsrechtliche Hinweise zur  
eilvernehmlichen Beendigung von  
Dienst- und Arbeitsverhältnissen

von

**Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer**  
Rechtsanwalt in Stuttgart

**Prof. Dr. Steffen Krieger**  
Rechtsanwalt in Düsseldorf

**Prof. Dr. Christian Arnold LL. M. (Yale)**  
Rechtsanwalt in Stuttgart

beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

10., neubearbeitete Auflage 2023



Zitiervorschlag:  
Bauer/Krieger/Arnold Aufhebungsverträge E Rn. 1

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**[www.beck.de](http://www.beck.de)**

ISBN 978 3 406 75401 2

© 2023 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München  
Druck und Bindung: Beltz Grafische Betriebe GmbH  
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza  
Satz: 3w+p GmbH, Rimpfing  
Umschlaggestaltung: Druckerei C.H. Beck, Nördlingen



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

## Vorwort zur 10. Auflage

Endlich. Die 10. Auflage unseres Handbuchs „Arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge“ ist da. Fast 10 Jahre sind seit Erscheinen der Voraufgabe vergangen. Für ein Standardwerk ist eine solche Zeitspanne kaum akzeptabel. Kein Wunder, dass der Verlag uns seit Jahren gedrängt hat, endlich in die Gänge zu kommen. Dass die Überarbeitung des Werkes so lange gedauert hat, liegt hauptsächlich daran, dass *Steffen Krieger* und *Christian Arnold* die Hauptlast tragen. Beide sind als renommierte bundesweit tätige Arbeitsrechtsanwälte bei *Gleiss Lutz* derart eingespannt, dass kaum noch Zeit für größere arbeitsrechtliche Publikationen bleibt.

Das Handbuch behandelt nach wie vor das wohl wichtigste Gebiet des Arbeitsrechts, nämlich Streitigkeiten zur Beendigung von Arbeitsverhältnissen. Sie sind tägliches Brot für Anwälte und Anwältinnen, die mehr oder weniger auf dem Gebiet des Arbeitsrechts tätig sind, Verbandsvertreter, Betriebsräte und natürlich Richter/innen der Arbeitsgerichtsbarkeit, aber auch der Zivilgerichte bei der Beendigung der Dienstverhältnisse von vertretungsberechtigten Organmitgliedern. Eine Vielzahl solcher Auseinandersetzungen wird durch Prozessvergleiche mit der Folge beendet, dass klagende Arbeitnehmer oder vertretungsberechtigte Organmitglieder die Unternehmen definitiv verlassen. Hinzu kommen zahllose außergerichtliche Aufhebungs- und Abwicklungsverträge. Vor dem Abschluss solcher prozessualen oder außergerichtlichen Verträge sind die beteiligten Parteien gut beraten, die jeweiligen Chancen und Risiken realistisch auszuloten. Nur so können vernünftige und möglichst für beide Seiten akzeptable Kompromisse erzielt werden. Ziel des Handbuchs ist es daher, rechtliche, praktische und taktische Ratschläge zu allen Problemen, quasi von A bis Z zu geben, die mit der Beendigung von Dienst- und Arbeitsverhältnissen im Zusammenhang stehen. Dazu gehören auch sozialversicherungs- und steuerrechtliche Rahmenbedingungen, die von den jeweiligen Beratern zu beachten sind.

Bei der 10. Auflage handelt es sich um eine grundlegende Überarbeitung der 9. Auflage. Die Gliederung ist teilweise geändert worden. So sind es jetzt 13 Kapitel von A. (Zustandekommen von Aufhebungsverträgen) bis M. (Checkliste und Muster). Unter D. geht es um die Beseitigung von Aufhebungsverträgen, was in der 9. Auflage noch unter A. mitbehandelt wurde. Gesetzgebung, Literatur und vor allem die unermüdliche höchstrichterliche Rechtsprechung des BAG, aber auch der BVerfG, des EuGH und des EGMR sind bis Ende 2022 berücksichtigt. Entscheidungen werden nach wie vor nicht nur mit einer Fundstelle (notfalls nur mit Aktenzeichen), sondern auch nach dem Datum zitiert, damit Parallelfundstellen leichter aufgefunden werden können. Fundstellen sind nicht im Fließtext wiedergegeben, sondern als Fußnoten. Da das Buch komplett überarbeitet ist, sind die jeweiligen Kapitel weitgehend mit Randnummern neu durchnummeriert. Hervorzuheben ist, dass vor allem folgende Rechtskreise grundlegend neu- bzw. überarbeitet worden sind: Vorgaben des BAG zum Gebot des fairen Verhandelns; Rechtsprechung zum Kündigungsschutz, Befristungsrecht und zur AGB-Kontrolle; Berücksichtigung der aktuellen Literatur zu Inhalt und Zustandekommen von Aufhebungsverträgen; Aktualisierung des Urlaubsrechts; Folgen des Mindestlohngesetzes; Änderungen der Rechtsprechung zum Annahmeverzug; Neuerungen durch die Einführung des Geschäftsgeheimnisschutzgesetzes; Weiterentwicklung der Rechtsprechung zu nachvertraglichem Wettbewerbsverboten; Dynamisierung unverfallbarer Anwartschaften nach § 2 a BetrAVG und Berücksichtigung des ARUG II bei Vorstandsmitgliedern börsennotierter Aktiengesellschaften.

Dank schulden wir den weiteren arbeitsrechtlichen Partnern und den Mitarbeitern/innen der Anwaltskanzlei *Gleiss Lutz*, Berlin/Düsseldorf/Frankfurt/Hamburg/München/Stuttgart/Brüssel/London für viele Anregungen und wertvolle Hinweise. Besonders zu danken haben wir den wissenschaftlichen Mitarbeitern/innen *Nadine Biró*, *Patrick Deckart*, *Lisa Deckers*, *Kevin Fidaschek*, *Roy Graetsch*, *Judith Herzig*, *Michael Roll*, *Angelina Rosiak*,

## Vorwort zur 10. Auflage

---

*Sergius Savin* und *Maik Schneider*. Unser Dank gilt auch *Regina Großmann-Meyer*, *Sabine Pausch* und *Ariane Skaletz* für die unermüdliche und stets zuverlässige Betreuung des Manuskripts. Last but not least danken wir dem *C.H. Beck*-Verlag dafür, uns nicht die „rote Karte“ gezeigt zu haben.

Stuttgart/Düsseldorf, im April 2023

*Jobst-Hubertus Bauer*  
*Steffen Krieger*  
*Christian Arnold*

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

## Vorwort zur 1. Auflage

Aus dem Grundsatz der Vertragsfreiheit folgt, dass die Parteien ein Dienst- oder Arbeitsverhältnis nicht nur durch Kündigung, sondern auch einvernehmlich beenden können. Sie vermeiden dadurch Unwägbarkeiten, die mit einer Kündigung und der ihr folgenden gerichtlichen Auseinandersetzung verbunden sind. Aufhebungsverträge haben sich deshalb in der betrieblichen Praxis als nützliches Instrument erwiesen. Sie entspringen oft einem Gebot wirtschaftlicher Vernunft.

Anliegen dieses Buches ist es, der betrieblichen Praxis und den unmittelbar Betroffenen einen Überblick über einschlägige arbeits-, sozialversicherungs-, steuer- und gesellschaftsrechtliche Fragen und praktische Hinweise für die Gestaltung von Aufhebungsverträgen zu geben. Dabei dürfen Kündigungsprobleme nicht vernachlässigt werden, da sie oft maßgeblich den Inhalt von Aufhebungsverträgen beeinflussen. Das Buch behandelt auch Vorstandsmitglieder von Aktiengesellschaften und GmbH-Geschäftsführer. Auch deren Dienstverhältnisse werden häufig durch Aufhebungsverträge beendet.

Das Buch wendet sich an die Praxis und orientiert sich deshalb vorwiegend an der Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichtes. Ich habe dennoch nicht ganz auf weiterführende Literaturhinweise verzichtet, um ein vertiefendes Studium zu ermöglichen.

Ich danke meinem Vater, Dr.jur. Helmut Bauer, und meinen Sozien im Anwaltsbüro Gleiss, Lutz, Hootz, Hirsch & Partner für viele Anregungen und wertvolle Hinweise.

Stuttgart, im Februar 1982

*Jobst-Hubertus Bauer*



**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 10. Auflage .....	V
Vorwort zur 1. Auflage .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXIII
Literaturverzeichnis .....	XXXIII

## A. Zustandekommen von Aufhebungsverträgen

I. Voraussetzungen des Abschlusses .....	1
1. Allgemeines .....	1
2. Schriftformerfordernis .....	3
3. Auslegung und Umdeutung .....	7
4. Einheitliches Arbeitsverhältnis und Dreiecksgeschäfte .....	9
5. Beteiligung des Betriebsrats .....	11
6. Gleichbehandlung und Diskriminierung .....	12
a) Gleichbehandlungsgrundsatz .....	12
b) Betriebliche Übung .....	12
c) Diskriminierungsverbot .....	13
7. Hinweispflichten des Arbeitgebers .....	14
8. Gebot fairen Verhandelns .....	16
a) Entwicklung des Rechtsinstituts durch das BAG .....	17
b) „Unfaire“ Verhandlungssituation .....	17
c) Rechtsfolge .....	18
d) Kritik an der Rechtsprechung des BAG und Probleme .....	19
e) Hinweise für die Praxis .....	19
9. Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	21
a) Anwendbarkeit .....	21
b) Einbeziehungskontrolle .....	21
c) Inhaltskontrolle .....	22
d) Rechtsfolge .....	23
II. Wirkungen .....	24
1. Allgemeines .....	24
2. Nichtigkeit und Unwirksamkeit .....	24
3. Prozessuale Wirkung .....	27
4. Darlegungs- und Beweislast .....	27
III. Abschluss durch Prozessvergleich .....	28
1. Allgemeines zum Prozessvergleich .....	28
2. Arbeitsgerichtliches Verfahren .....	30
3. Widerruf .....	33
4. Rücktritt vom Prozessvergleich .....	35
5. Verhältnis Prozessvergleich und außergerichtlicher Aufhebungsvertrag .....	35

## B. Einflüsse von Befristung, Bedingung, Kündigungsrecht und Datenschutz

I. Befristung: Begriffe, Diskriminierungs- und Benachteiligungsverbot .....	37
1. Voraussetzungen: Schriftform, Mitbestimmung des Betriebsrats .....	39
2. Befristung ohne Sachgrund .....	42
a) Höchstdauer und Verlängerung .....	42

b) „Anschlussverbot“ .....	43
aa) Arbeitsverhältnis mit demselben Arbeitgeber .....	43
bb) Ausnahmen vom Anschlussverbot: freie Mitarbeiter, Berufsausbildungsverhältnisse .....	47
cc) Fragerecht des Arbeitgebers .....	47
c) Optionen für einen Tarifvertrag .....	48
d) Existenzgründer .....	48
e) Vereinbarung mit älteren Arbeitnehmern .....	49
aa) Gesetzesgrundlage bis 31.12.2006 .....	49
bb) (Angebliche) Gemeinschaftsrechtswidrigkeit der sachgrundlosen Befristungsmöglichkeit bei Arbeitnehmern ab 52 Jahren .....	49
cc) Gesetzeslage seit 1.5.2007 .....	50
dd) Europarechtliche Bewertung der Neuregelung .....	51
3. Sachgrundbefristung .....	51
a) Allgemeines .....	51
b) Regelbeispiele .....	52
c) Kein Wiedereinstellungsanspruch .....	56
4. Folgen .....	56
a) Ende befristeter Arbeitsverhältnisse .....	56
b) Folgen unwirksamer Befristung .....	57
c) Prozessuales .....	57
II. Bedingung: Auflösend bedingtes Arbeitsverhältnis .....	60
III. Altersgrenzen .....	61
1. Einordnung .....	61
2. Gesetzlicher Rentenanspruch und Altersgrenzenregelung .....	63
3. 65. Lebensjahr .....	65
4. Altersdiskriminierung .....	66
5. Beschäftigung von Altersrentnern .....	68
6. Vertretungsberechtigte Organmitglieder .....	69
IV. Verminderte Erwerbsfähigkeit .....	71
V. Grundzüge des Kündigungsrechts .....	73
1. Anforderungen an die Kündigungserklärung .....	73
a) Bestimmtheit .....	73
b) Form .....	75
c) Zugang .....	76
d) Angabe von Kündigungsgründen .....	81
e) Vollmacht: Zurückweisungsrecht nach § 174 BGB .....	83
f) Ort und Zeit .....	87
g) Kündigung vor Dienstaufnahme und Vertragsstrafenregelung .....	87
2. Kündigungsfristen bei ordentlicher Kündigung .....	88
a) Gesetzliche Kündigungsfristen: Probezeit, Auslegung und Umdeutung .....	88
b) Tarifliche Regelungen .....	91
c) Einzelvertragliche Regelungen .....	91
3. Kündigung nach dem Kündigungsschutzgesetz .....	94
a) Anwendungsbereich des KSchG .....	94
b) Erfordernis der sozialen Rechtfertigung .....	100
aa) Verhaltensbedingte Kündigung: Vorrang der Abmahnung .....	102
bb) Personenbedingte Kündigung: Negativprognose bei erkranktem oder leistungsschwachem AN, keine Abmahnung .....	107
c) Betriebsbedingte Kündigung .....	111



c) Änderungskündigung .....	112
4. Anrufung des Arbeitsgerichts: Frist, Versäumung der Frist und nachträgliche Klagezulassung .....	120
5. Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Abfindung .....	127
a) Allgemeines .....	128
b) Auflösungsantrag des Arbeitnehmers .....	131
c) Auflösungsantrag des Arbeitgebers .....	132
d) Beiderseitiger Auflösungsantrag .....	134
e) Rücknahme des Auflösungsantrags und Berufung .....	135
f) Auflösungsantrag bei Unwirksamkeit der Kündigung aus anderen Gründen als Sozialwidrigkeit .....	138
g) Auflösungsantrag und Kündigungsrücknahme .....	139
h) Auflösungszeitpunkt .....	140
i) Abfindungshöhe .....	142
j) Rechtsfolgen bei Abfindung .....	145
6. Neues Arbeitsverhältnis des Arbeitnehmers; Auflösung des alten Arbeitsverhältnisses .....	147
7. Besonderheiten bei Angestellten in leitender Stellung .....	150
8. Außerordentliche Kündigungen .....	153
a) Außerordentliche Arbeitgeberkündigung .....	153
b) Außerordentliche Arbeitnehmerkündigung .....	162
9. Sittenwidrige und nichtige Arbeitgeberkündigung .....	163
a) Sittenwidrige Arbeitgeberkündigung .....	163
b) Nichtige Arbeitgeberkündigung .....	164
10. Besonderer Kündigungsschutz für einzelne Personengruppen .....	164
a) (werdende) Mütter .....	165
b) (Groß-)Elternzeitberechtigte .....	172
c) Schwerbehinderte .....	175
d) Auszubildende .....	182
e) Betriebsratsmitglieder und andere Amtsträger der Betriebsverfassung .....	184
aa) Kündigungsschutz nach § 15 KSchG .....	184
bb) Zustimmung des Betriebsrats bei außerordentlicher Kündigung und Versetzung .....	187
cc) Ausnahmsweise ordentliche Kündigung .....	189
dd) Einvernehmliche Beendigung .....	190
f) Familienpflegezeit .....	190
g) Altersgesicherte Arbeitnehmer .....	191
h) Weiterer Sonderkündigungsschutz .....	193
11. Beteiligung der Arbeitnehmervertretung .....	193
a) Anhörung des Betriebsrats .....	194
b) Reaktionsmöglichkeiten und Beschlussfassung des Betriebsrats .....	204
c) Rechtsfolgen unterbliebener und mangelhafter Betriebsratsanhörung .....	208
d) Besonderheiten beim Ausscheiden leitender Angestellter .....	210
e) Erweiterung der Mitbestimmungsrechte .....	212
f) Taktische Überlegungen .....	213
g) Anhörung des Sprecherausschusses .....	214
12. Anfechtung des Arbeitsvertrags .....	215
VI. Bedingter Aufhebungsvertrag und Umdeutung zwingenden Kündigungsschutzrechtes .....	219
1. Bedingter Aufhebungsvertrag: unwirksamer bedingter Aufhebungsvertrag; Auflösend bedingter Aufhebungsvertrag zur Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses .....	219

2. Befristungskontrolle bei Aufhebungsverträgen: Befristung zur Erprobung und Aufhebungsvertrag mit bedingter Wiedereinstellungszusage .....	221
VII. Datenschutzrechtlicher Auskunftsanspruch .....	223
<b>C. Inhalt von Aufhebungsverträgen sowie mögliche Nebenfolgen</b>	
I. Grundregeln erfolgreicher Verhandlungsführung .....	225
1. Regeln für Arbeitgeber .....	225
2. Regeln für Dienstverpflichtete .....	227
II. Zeitpunkt und Art der Beendigung .....	229
III. Weitere Regelungsgegenstände .....	230
1. Abfindungen .....	230
a) Bindung an ein Abfindungsangebot .....	230
b) Einfluss des KSchG auf Abfindungsvereinbarungen .....	232
c) Abfindungsanspruch nach § 1a KSchG .....	233
d) Einzelne Rechtsfolgen .....	237
2. Beschäftigungsanspruch .....	244
a) Beschäftigungsanspruch während der Kündigungsfrist .....	244
b) Beschäftigungsanspruch nach Ablauf der Kündigungsfrist .....	245
c) Hausverbot .....	248
d) Prozessuale Fragen .....	249
e) (Kein) arbeitnehmerseitiger Anspruch auf Freistellung .....	250
3. Freistellung .....	251
a) Einseitige Freistellung .....	251
b) Einvernehmliche Freistellung .....	256
c) AGB-Kontrolle .....	258
d) Sozialversicherungsrechtliche Folgen .....	259
4. Urlaub und Urlaubsabgeltung .....	260
a) Urlaub während der Kündigungsfrist .....	260
b) Urlaubsabgeltung .....	266
c) Urlaubsgeld .....	270
d) Probleme bei fristloser Kündigung .....	270
5. Arbeitslohn und weitere Vergütungsformen .....	271
a) Verlust finanzieller Ansprüche durch Verjährung, Verwirkung und Ausschlussfrist .....	272
b) Rechtsgrundlage der Vergütung .....	275
c) Rechtsnatur der Leistung .....	276
d) Freiwilligkeitsvorbehalt .....	278
e) Widerrufsvorbehalt .....	279
f) Stichtags- und Rückzahlungsklauseln .....	280
g) Wegfall von Sonderzuwendungen wegen des Ruhens des Arbeitsverhältnisses .....	283
h) Herabsetzung der Bezüge .....	283
i) Einzelne Vergütungsformen .....	283
aa) Gratifikation .....	283
bb) Gewinnbeteiligung (Tantieme) .....	284
cc) Vorschüsse .....	286
dd) Darlehen und Kredite .....	287
ee) Anwesenheitsprämie .....	288
ff) Provision .....	289
6. Vergütungsfortzahlung .....	290

7. Sonstige Annahmeverzugsprobleme .....	292
a) Allgemeines .....	292
b) Voraussetzungen des Annahmeverzugs .....	293
c) Anrechnung anderweitigen Erwerbs .....	295
aa) nach § 615 BGB .....	295
bb) nach § 11 KSchG .....	299
cc) Auskunftspflicht des Dienstverpflichteten .....	301
dd) Änderung oder Aufhebung der Annahmeverzugsfolgen .....	301
8. Zeugnis und Auskunft .....	302
9. Dienstwagen .....	308
10. Werkwohnungen .....	315
a) Allgemeines .....	315
b) Werkmietwohnungen .....	317
c) Werkdienstwohnungen .....	318
d) Einvernehmliche Regelungen .....	319
e) Rechtsstreitigkeiten .....	319
11. Erfindungen .....	319
12. Wettbewerbsverbot für die Dauer des Arbeitsverhältnisses .....	321
13. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	323
a) Zustandekommen und Form .....	324
b) Nichtiges und unverbindliches Wettbewerbsverbot .....	325
c) Bedingtes Wettbewerbsverbot .....	328
d) Vertragsstrafe .....	330
e) Einseitige Beseitigung der Wettbewerbsverbote im Zusammenhang mit der Kündigung von Arbeitsverhältnissen .....	331
f) Verzicht des Arbeitgebers auf das Wettbewerbsverbot .....	335
g) Aufhebung und Änderung des Wettbewerbsverbots .....	336
h) Abfindung statt Karenzentschädigung .....	338
i) Indirekte Wettbewerbsverbote in Aufhebungsverträgen .....	339
j) Anrechnung anderweitigen Erwerbs oder Wegfall der Karenzentschädigung .....	341
k) Wirkung von Ausschlussfristen .....	345
14. Schutz von Geschäftsgeheimnissen .....	346
15. Herausgabe von Gegenständen und Unterlagen .....	349
16. Rückforderungsansprüche des Arbeitgebers auf Grund von Aus- und Fortbildungsverträgen .....	350
17. Betriebliche Altersversorgung .....	354
a) Allgemeines .....	354
b) Aufrechterhaltung der Anwartschaft und Insolvenzschutz .....	356
c) Widerruf von Zusagen .....	361
d) Abfindung von Anwartschaften und Renten .....	362
e) Vertragliche Änderung oder Aufhebung von Anwartschaften und Renten .....	366
f) Kürzung nach §§ 2, 6 BetrAVG .....	368
g) Übertragung von Anwartschaften und laufenden Leistungen .....	369
h) Dokumentation unverfallbarer Anwartschaften .....	370
i) Schadensersatz wegen vertragswidrigen Verhaltens des Arbeitgebers .....	371
j) Anpassung von Betriebsrenten .....	372
18. Umwandlung des Arbeitsverhältnisses in ein freies Mitarbeiterverhältnis (Beratungsvertrag) .....	375
19. Outplacement und Coaching .....	376
20. Zurückbehaltungsrecht .....	377
21. Aufrechnung .....	379

22. Verzicht auf Rechte und Ansprüche .....	380
a) Allgemeines .....	380
b) Unverzichtbare Rechte und Ansprüche .....	384
c) Anforderungen an mögliche Verzichtserklärungen .....	386
d) Beseitigung der Rechtsfolgen von Ausgleichsklauseln .....	390
23. Anwendbares Recht .....	392
24. Gerichtsstand und Erfüllungsort .....	392
25. Salvatorische Klausel .....	394

## **D. Beseitigung von Aufhebungsverträgen**

I. Anfechtung .....	397
1. Irrtumsanfechtung .....	397
2. Täuschung .....	398
3. Drohung .....	400
a) Widerrechtliche Drohung mit einer außerordentlichen Kündigung .....	400
b) Drohung mit einer alternativen ordentlichen Kündigung .....	402
c) Keine Drohung .....	404
d) Anfechtungsverzicht und Übertragbarkeit der Rechtsprechung .....	405
4. Anfechtungsfrist und -erklärung .....	406
5. Rechtsfolgen .....	407
II. Widerruf .....	408
1. Widerruf nach §§ 355, 312 ff. BGB? .....	408
a) Keine Anwendbarkeit der §§ 312 ff. BGB auf am Arbeitsplatz geschlossene Aufhebungsverträge .....	408
b) Anwendbarkeit bei außerhalb des Arbeitsplatzes geschlossenen Aufhebungsverträgen? .....	409
2. Vereinbarter Widerruf .....	410
3. Tariflicher Widerruf .....	410
III. Rücktritt .....	411
IV. Störung der Geschäftsgrundlage .....	413
V. Schadensersatz .....	414
1. Vorvertragliche Aufklärungs- und Sorgfaltspflichten .....	414
2. Arbeitsvertragliche Hinweispflichten .....	415

## **E. Besonderheiten beim Ausscheiden von Vorstandsmitgliedern und Geschäftsführern**

I. Beendigung von Organstellung und Anstellungsvertrag .....	419
1. Organstellung und Anstellungsvertrag .....	419
a) Trennung von Bestellung und Anstellung .....	419
b) Anwendung arbeitsrechtlicher Vorschriften .....	420
c) AGB-Kontrolle von Anstellungsverträgen .....	423
d) Diskriminierungsschutz von Organmitgliedern .....	425
e) Besonderheiten bei Vorstandsmitgliedern .....	426
aa) Bestellung .....	426
bb) Wiederbestellung und Verlängerung der Amtszeit .....	428
cc) Anstellungsvertrag .....	429
dd) Leistungen nach Beendigung des Anstellungsvertrags .....	432
ee) Vorgaben des Vergütungssystems (§ 87a, § 120a AktG) .....	434
f) Besonderheiten bei Geschäftsführern .....	435

2. Beendigung der Organstellung .....	436
a) Widerruf der Bestellung .....	436
aa) Vorstandsmitglieder .....	436
bb) Geschäftsführer .....	438
b) Suspendierung .....	440
c) Amtsniederlegung .....	442
d) Einvernehmliche Amtsbeendigung .....	443
e) Widerruf der Bestellung unter Zusicherung der Wiederbestellung .....	444
3. Beendigung des Anstellungsvertrags .....	444
a) Befristung .....	445
b) Ordentliche Kündigung .....	445
aa) Ausschluss der ordentlichen Kündigung .....	446
bb) Kündigungsfrist .....	446
cc) Koppelungsklauseln .....	448
c) Außerordentliche Kündigung durch die Gesellschaft .....	451
d) Außerordentliche Kündigung durch Organmitglieder .....	455
e) „Change in Control“-Klauseln .....	456
f) Einvernehmliche Beendigung des Anstellungsvertrags .....	460
4. Formale Fehlerquellen .....	461
a) Zuständigkeitsprobleme .....	461
aa) Aktiengesellschaft .....	461
bb) GmbH .....	463
cc) Andere Gesellschaften .....	464
dd) Fehlerhaftes Organverhältnis und fehlerhaftes Anstellungsverhältnis .....	465
b) Beschlussfassung und Vollzug von Abberufung und/oder Kündigung .....	465
aa) Geschäftsführer .....	465
bb) Vorstandsmitglieder .....	468
c) Vertretung im Prozess .....	470
d) Nachschieben von Widerrufs- und Kündigungsgründen .....	472
aa) Widerrufsgründe .....	473
bb) Kündigungsgründe .....	473
II. Kündigungsschutz und gerichtliche Zuständigkeit bei Streitigkeiten zwischen Gesellschaften und ihren Organmitgliedern .....	475
1. Allgemeines .....	475
2. Sonderfall: Wiederaufleben eines ruhenden Arbeitsverhältnisses .....	478
3. GmbH & Co. KG-Geschäftsführer .....	482
4. Organmitglieder von Konzerngesellschaften .....	483
5. Besonderheiten des Urkundenprozesses .....	483
6. Verhalten bei zweifelhaftem Rechtsweg .....	484
7. Schiedsvereinbarungen .....	485
8. Vorsorgliche Kündigung eines (ruhenden) Arbeitsverhältnisses .....	485
III. Ad-hoc-Publizität nach Art. 17 MAR .....	486
IV. Besonderheiten von Aufhebungsverträgen mit Organmitgliedern .....	494
1. Beschäftigungsanspruch .....	494
2. Urlaub und Urlaubsabgeltung .....	496
3. Annahmeverzugsprobleme .....	498
4. Vergütungsfortzahlung .....	499
5. Variable Vergütung .....	500
6. Herabsetzung der Vergütung .....	503

7. Abfindungen .....	504
a) Zulässigkeit von Abfindungszahlungen .....	505
b) Bemessung der Abfindungshöhe .....	508
c) Beschränkung durch das „Mannesmann“-Urteil .....	509
aa) Grundsätze des „Mannesmann“-Urteils .....	509
bb) „Mannesmann“-Klausel im Anstellungsvertrag .....	510
cc) Spielraum im Aufhebungsvertrag .....	512
d) Angabe von Abfindungen in Verschmelzungsverträgen .....	514
8. Darlehen und Kredite .....	515
9. Aktienoptionen .....	515
10. Wettbewerbsverbote .....	517
a) Gesetzliches Wettbewerbsverbot .....	517
b) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	518
c) „Überlange“ Wettbewerbsverbote .....	521
11. Geheimniswahrung und Herausgabe von Gegenständen und Unterlagen ...	522
12. Erfindungen .....	525
13. Zeugnis .....	525
14. Dienstwagen .....	526
15. Mobiltelefon .....	527
16. Betriebliche Altersversorgung .....	528
17. Übergangsgeld .....	529
18. D&O-Versicherungen .....	531
19. Erstattung von Rechtsschutzkosten .....	534
20. Verzicht auf Rechte und Ansprüche .....	535
a) Vorstandsmitglieder .....	535
b) Geschäftsführer .....	539
21. Aufrechnung .....	540
22. Schiedsvereinbarungen .....	541
23. Gerichtsstand und Erfüllungsort .....	542
24. Salvatorische Klausel .....	543

## F. Aufhebungsverträge aus besonderen Anlässen

I. Aufhebungsverträge in der Insolvenz .....	545
1. Arbeitgeberstellung .....	545
2. Kündigung in der Insolvenz .....	545
3. Vergütungsrückstände zum Zeitpunkt der Insolvenzeröffnung .....	547
4. Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes .....	548
5. Insolvenzrechtliche Behandlung von Abfindungen .....	548
6. Besonderheiten bei Verbraucherinsolvenz des Arbeitnehmers .....	551
a) Grundzüge des Verbraucherinsolvenzverfahrens .....	551
b) Risiken beim Abschluss eines Aufhebungsvertrages .....	552
c) Versagung der Restschuldbefreiung .....	553
II. Aufhebungsverträge im Rahmen von Arbeitnehmerüberlassung .....	554
1. Konzeption der Arbeitnehmerüberlassung .....	554
2. Rechtliche Rahmenbedingungen der Arbeitnehmerüberlassung .....	555
a) Erlaubnis .....	555
b) Offenlegung- und Konkretisierung .....	556
c) Überlassungshöchstdauer .....	557
d) Widerspruchsrecht des Leiharbeitnehmers .....	560
e) Gleichstellungsgrundsatz .....	561
f) Verbot des Kettenverleihs .....	562
g) Kein Einsatz von Leiharbeitnehmern als Streikbrecher .....	563

3. Beendigung des Arbeitsverhältnisses mit dem Leiharbeitnehmer .....	563
III. Umstrukturierung von Betrieben und Unternehmen .....	564
1. Betriebsänderungen .....	564
a) Voraussetzungen .....	564
b) Wesen und Funktion des Sozialplans .....	567
c) Verzicht und Verrechnung .....	571
d) Leitende Angestellte .....	573
2. Massenentlassung .....	573
a) Anzeigepflichtige Entlassungen .....	573
b) Bedeutung von § 18 KSchG .....	577
c) Rechtsfolge bei nicht ordnungsgemäßer Anzeige .....	578
d) Empfohlenes Vorgehen .....	579
3. Veräußerung von Unternehmen, Betrieben oder Betriebsteilen .....	579
a) Allgemeines .....	579
b) Unterrichtung der Arbeitnehmer und Widerspruchsrecht .....	580
c) Aufhebungs- und Erlassverträge .....	587

### G. Altersteilzeit

I. Überblick .....	589
II. Anspruch auf Altersteilzeit .....	590
III. Voraussetzungen der (nicht geförderten) Altersteilzeit .....	591
1. Arbeitnehmerbezogene Voraussetzungen .....	591
2. Verringerung der bisherigen Arbeitszeit auf die Hälfte .....	591
3. Dauer der Altersteilzeit .....	593
4. Aufstockung des Regelarbeitsentgelts .....	593
5. Zusätzlicher Rentenversicherungsbeitrag .....	594
IV. Steuer- und beitragsrechtliche Behandlung der Aufstockungsbeträge und Zusatzbeiträge .....	594
V. Kündigungsrechtliche Situation des Altersteilzeitlers .....	595
VI. Soziale Sicherung des Altersteilzeitlers .....	596
VII. Insolvenzsicherung .....	598
VIII. Geförderte Altersteilzeit (bis 31.12.2009) .....	599
IX. Praxishinweise .....	599

### H. Steuerliche Optimierung

I. Vorbemerkung .....	601
II. Steuerbare Abfindung oder nicht steuerbare Entschädigung .....	601
1. Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG) .....	601
2. Steuerrechtliche Ausgangslage .....	601
3. Verschiedene Varianten .....	602
4. Abgrenzungsschwierigkeiten .....	607
5. Gefahr der Steuerhinterziehung .....	608
6. Betrug bezüglich Sperrzeitvermeidung .....	609
7. Fazit .....	610

III. Versteuerung von Abfindungen .....	610
1. Tarifiermäßigung für Entschädigungen .....	610
a) Begriff der Entschädigung .....	610
b) Außerordentliche Einkünfte .....	617
aa) Vorbemerkung .....	617
bb) Zusammenballung von Einkünften .....	618
cc) Rechtsfolge: Fünftelungsregelung .....	626
c) Lohnsteuerabzug und Veranlagungsverfahren .....	631
d) Zuflussprinzip .....	631
e) Erbrechtliche Situation .....	632
2. Vertretungsberechtigte Organmitglieder .....	633
3. Lohnsteuerpauschalierung von Zuwendungen bei Beendigung des Dienstverhältnisses .....	634
4. „Brutto = Netto“-Abfindung und Übernahme von Steuern .....	634
5. Lohnsteueranrufungsauskunft .....	635
6. Werbungskosten .....	637
7. Betriebsausgaben .....	637
8. Lohnsteuernachforderungen und ihr Ausgleich nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	638
9. „Reparatur“ steuerschädlicher Aufhebungsverträge .....	639
10. Anspruch auf Ersatz des Steuerschadens .....	639
IV. Abfindungsbesteuerung im grenzüberschreitenden Kontext .....	640
1. Zufluss der Abfindungszahlung bis zum 31.12.2016 .....	640
2. Zufluss der Abfindungszahlung ab dem 1.1.2017 .....	641
a) Hintergrund der Einführung des § 50d Abs. 12 EStG .....	641
b) Besteuerungsrecht nach § 50d Abs. 12 EStG .....	641
3. Aufteilung des Besteuerungsrechts .....	642
<b>I. Sozialversicherungsrechtliche Probleme</b>	
I. Allgemeines .....	643
1. Einleitung .....	643
2. Ende des sozialversicherungsrechtlichen Beschäftigungsverhältnisses .....	643
a) Begriff des Beschäftigungsverhältnisses .....	643
b) Ende des Beschäftigungsverhältnisses bei einvernehmlicher unwiderruflicher Freistellung .....	644
3. Keine Beitragspflicht für Abfindungen .....	645
II. Arbeitslosengeld .....	645
1. Anspruch auf Arbeitslosengeld .....	645
a) Anspruchsvoraussetzungen .....	645
aa) Arbeitnehmer .....	645
bb) Arbeitslosigkeit .....	646
cc) Anwartschaftszeit .....	648
dd) Arbeitslosmeldung .....	651
ee) Beweislast .....	652
b) Anspruchsdauer .....	653
c) Anspruchshöhe .....	654
aa) Grundsatz .....	654
bb) Sonderregelungen .....	655
d) Fortzahlung und Ruhen des Anspruchs .....	656
e) Versicherungspflicht .....	656



2. Arbeitslosmeldung und Hinweispflicht des Arbeitgebers .....	657
a) Meldepflicht des Arbeitnehmers .....	657
b) Informationspflicht des Arbeitgebers .....	658
c) Freistellung zur Erfüllung der Meldepflicht .....	658
d) Vergütung bei Freistellung und Qualifizierungsmaßnahmen .....	659
3. Ruhen des Anspruchs bei Entlassungsentschädigung .....	659
a) Anrechenbare Arbeitgeberleistungen .....	659
b) Ruhenszeitraum .....	661
c) Auswirkungen .....	669
d) Anspruchsübergang auf die Bundesagentur für Arbeit .....	669
4. Sperrzeit .....	671
a) Vorbemerkung .....	671
b) Sperrzeit wegen Arbeitsaufgabe .....	672
aa) Allgemeines .....	672
bb) Lösung des Beschäftigungsverhältnisses .....	672
cc) Grundsatzentscheidung des BSG vom 18.12.2003 .....	674
dd) Alternative Gestaltungsmöglichkeiten .....	675
ee) Arbeitsvertragswidriges Verhalten des Arbeitnehmers .....	676
ff) Auffassung der Bundesagentur für Arbeit .....	678
c) Keine Sperrzeit bei wichtigem Grund für die Arbeitsaufgabe .....	678
d) Sperrzeit bei Arbeitnehmern mit Sonderkündigungsschutz .....	680
e) Sperrzeit auch bei späterer Beanspruchung von Arbeitslosengeld .....	681
f) Ermittlung von Amts wegen und Beweislast .....	681
g) Eintritt und Länge der Sperrzeit .....	681
h) Rechtsfolgen der Sperrzeit .....	683
i) Zusammenfassung .....	683
III. Renten .....	684
1. Vorbemerkung .....	684
2. Renten wegen Alters .....	684
a) Regelaltersrente .....	685
b) Altersrente für langjährig Versicherte .....	685
c) Altersrente für schwerbehinderte Menschen .....	688
d) Altersrente für langjährig unter Tage beschäftigte Bergleute .....	689
e) Altersrente wegen Arbeitslosigkeit oder nach Altersteilzeit .....	690
f) Altersrente für Frauen .....	690
3. Pflichten des Arbeitgebers bei Verrentung eines Arbeitnehmers .....	690
<b>J. Aufhebungsverträge mit (Schein-)Selbstständigen</b>	
I. Interessenlage .....	694
II. Regelungsbedürftige Punkte im Aufhebungsvertrag .....	694
1. Rubrum und Beendigung des Vertragsverhältnisses .....	694
2. Steuerrechtliche Probleme .....	694
3. Sozialversicherung .....	696
4. Wettbewerbsverbote .....	698
5. Sonstige Abreden .....	698
<b>K. Arbeitspapiere bei Beendigung von Dienst- und Arbeitsverhältnissen</b>	
I. Anspruch auf Erstellung und Aushändigung der Arbeitspapiere .....	701
II. Ausgewählte Arbeitspapiere .....	702
1. Lohnsteuerkarte .....	702

2. Meldeverfahren in der Sozialversicherung .....	702
3. Arbeitsbescheinigung .....	702
4. Urlaubsbescheinigung .....	704

## L. Vertretung der Parteien und Rechtsschutz

I. Gerichtliche und außergerichtliche Vertretung .....	705
1. Bei Beendigung von Arbeitsverhältnissen .....	705
a) Rechtsanwälte .....	705
aa) Kosten, Streitwert und Gebühren .....	705
bb) Aufklärungs- und Beratungspflichten bei Abschluss von Aufhebungsverträgen .....	712
b) Verbandsvertreter .....	713
c) Rechtsanwalt oder Verbandsvertreter .....	714
d) Betriebsrat bzw. Betriebsratsmitglieder .....	715
e) Sonstige Personen .....	716
2. Bei Beendigung von Dienstverhältnissen mit vertretungsberechtigten Organmitgliedern .....	716
II. Rechtsschutz .....	718

## M. Checkliste und Muster

I. Checkliste für außergerichtliche Aufhebungsverträge und Prozessvergleiche ....	721
1. Form .....	721
2. „Art“ der Beendigung .....	721
3. Zeitpunkt des rechtlichen Endes des Arbeitsverhältnisses .....	721
4. Freistellung (vgl. → C Rn. 72 ff.) und Urlaub .....	722
5. Abfindung .....	722
6. Zeugnis .....	723
7. Betriebliche Altersversorgung .....	724
8. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	724
9. Sonstige Ansprüche .....	726
10. Allgemeine Erledigungsklausel .....	726
11. Unverzichtbare Rechte und Ansprüche .....	726
12. Zurückbehaltungsrecht und Aufrechnungsverbot .....	726
13. Aufhebungsverträge mit besonders geschützten Arbeitnehmern und sonstige Sonderfälle .....	727
14. Rücktritts-, Widerrufsrechte (vgl. → D Rn. 42, 54, → F Rn. 21), Anfechtung, AGB-Kontrolle .....	728
15. Kostenregelung .....	728
16. Prozessvergleich .....	728
17. Vollstreckbarer Anwaltsvergleich .....	729
18. Außergerichtliche Vergleichsgebühr .....	729
19. Streitwert .....	729
II. Muster .....	729
1. Quittung .....	729
2. Ausgleichsquittung .....	730
3. Einfacher Aufhebungsvertrag .....	730
4. Aufhebungsvertrag mit Abfindungsregelung und Erledigungsklausel .....	730
5. Ausführlicher Aufhebungsvertrag .....	731
6. Verzicht auf § 17 KSchG .....	742
7. Abwicklungsvertrag .....	742
8. Altersteilzeit-Vereinbarung (Blockmodell, ungefordert) .....	742

9. Kündigungsschutzklage .....	744
10. Klage wegen Unwirksamkeit eines Aufhebungsvertrags .....	745
11. Schriftsätzliche Annahme eines gerichtlichen Vergleichsvorschlags .....	746
12. Prozessvergleich .....	747
13. Aufhebungsvertrag zwischen Aktiengesellschaft und Vorstandsmitglied .....	748
a) Normaler Aufhebungsvertrag .....	748
b) Aufhebungsvertrag in Form eines Aufhebungsschreibens .....	751
c) Niederlegung des Amtes unter Aufrechterhaltung des Dienstvertrags .....	751
14. Aufhebungsvertrag zwischen GmbH und Geschäftsführer .....	753
15. Aufhebungsvertrag mit Betriebsratsmitglied .....	753
16. Urlaubsbescheinigung gem. § 6 Abs. 2 BUrlG .....	753
17. Verlautbarungen gegenüber .....	754
a) Betriebsrat .....	754
aa) Anhörung nach § 102 BetrVG .....	754
bb) Unterrichtung nach § 105 BetrVG mit hilfsweiser Anhörung nach § 102 BetrVG .....	754
b) Sprecherausschuss .....	755
c) Geschäftsfreunden .....	755
d) Pressemitteilungen/Sprachregelung .....	755
e) Zwischenvereinbarung bzgl. späterer Beendigung des Anstellungsverhältnisses .....	756
f) Ad-hoc-Mitteilung (§ 15 WpHG) .....	757
18. Zeugnisse .....	757
a) Einfaches Zeugnis .....	757
b) Qualifiziertes Zeugnis für Angestellte/n .....	757
c) Qualifiziertes Zeugnis für Führungskraft .....	758
d) Zufriedenheitsskala .....	759
Anhang .....	761
Sachverzeichnis .....	789



**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG