

# Alternativen zur Kündigung

Gestaltungsmöglichkeiten für die Aufhebung  
von Arbeitsverhältnissen

Von

**Dr. Marion Bernhardt**

Rechtsanwältin, Fachanwältin für Arbeitsrecht

2., neu bearbeitete Auflage

---

ERICH SCHMIDT VERLAG

## 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
<b>A. Grundlagen .....</b>	<b>17</b>
I. Begrifflichkeiten .....	19
II. Erfahrungswerte aus der Praxis: Arbeits- und sozial- versicherungsrechtliche Bewertung der Instrumentarien im Vergleich zur Kündigung .....	21
<b>B. Der Aufhebungsvertrag .....</b>	<b>27</b>
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 Arbeitgebervermögen .....	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
<b>C.</b>	<b>Der Abwicklungsvertrag</b> .....	145
I.	Zustandekommen .....	148
II.	Schriftformerfordernis .....	148
III.	Inhalt des Abwicklungsvertrags .....	149
IV.	Unwirksamkeitsgründe .....	152
V.	Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen .....	152
VI.	Grundmuster Abwicklungsvertrag .....	153
<b>D.</b>	<b>Der Prozessvergleich</b> .....	157
I.	Zustandekommen .....	159
II.	Formerfordernis .....	159
III.	Inhalt des Prozessvergleichs .....	160
IV.	Muster .....	163
V.	Unwirksamkeit .....	164
VI.	Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen .....	165
<b>E.</b>	<b>Die Abfindungskündigung: § 1a KSchG</b> .....	167
I.	Inhalt des Kündigungsschreibens .....	169
II.	Formerfordernis .....	172
III.	Unwirksamkeit .....	172
IV.	Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen .....	173
<b>F.</b>	<b>Die Altersteilzeitvereinbarung</b> .....	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
<b>G.</b>	<b>Die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses .....</b>	<b>195</b>
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