

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Benutzerhinweise .....	VI
Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
Literaturverzeichnis .....	XXIII

## A. Das arbeitsrechtliche Mandat

<b>I. Allgemeines</b> .....	1
<b>II. Die Mandatsannahme im Individualarbeitsrecht</b> .....	1
<b>III. Arbeitsvertrag</b> .....	2
<b>IV. Tarifbindung</b> .....	2
<b>V. Betriebsvereinbarung</b> .....	3
<b>VI. Gleichbehandlungsgrundsatz</b> .....	3
<b>VII. Betriebliche Übung</b> .....	5
<b>VIII. Gesamtzusage</b> .....	6
<b>IX. Checkliste bei Mandatsannahme</b> .....	6

## B. Grundbegriffe des Arbeitsrechtes

<b>I. Arbeitnehmer</b> .....	8
1. Leistung von Arbeit .....	9
2. Privatrechtlicher Vertrag .....	9
3. Grad der persönlichen Abhängigkeit/Eingliederung in den Betrieb .....	9
4. Arbeitnehmer als Verbraucher .....	10
5. Prüfschema .....	11
<b>II. Freie Mitarbeiter/Scheinselbstständigkeit</b> .....	14
1. Allgemeines .....	14
2. Regelungen zum SGB IV .....	15
a) Existenzgründungszuschuss/»Ich-AG« .....	15
b) Verfahrenserleichterungen .....	15
aa) Anfrageverfahren (§ 7a SGB IV) .....	16
bb) Prozessuales .....	16
cc) Beitragsrückstände (§ 7b SGB IV) .....	16
dd) Übergangsregelung .....	16
3. Regelungen zum SGB VI .....	17
a) Versicherungspflicht .....	17
b) Befreiungsmöglichkeiten .....	17
c) Übergangsregelung .....	17
4. Inkrafttreten .....	18
<b>III. Handelsvertreter</b> .....	18
1. Allgemeines .....	18
2. Sozialversicherungsrechtliche Beurteilung .....	19
<b>IV. Arbeitgeber</b> .....	19
<b>V. Arbeiter und Angestellte</b> .....	19
<b>VI. Leitende Angestellte</b> .....	20
<b>VII. Berufsausbildungsverhältnisse</b> .....	22
<b>VIII. Sonstige Beschäftigungsverhältnisse (geringfügig Beschäftigte)</b> .....	24
1. Allgemeines .....	24

a) »400-Euro-Minijobber« . . . . .	24
b) Kurzfristige Beschäftigung . . . . .	25
2. Sozialversicherungsbeiträge/Steuern . . . . .	25
3. Mehrere Beschäftigungen . . . . .	26
4. Arbeitsrechtliche Behandlung von Minijobs . . . . .	26
5. Überbetriebliches Umlageverfahren . . . . .	27
6. »Gleitzone« . . . . .	27
<b>IX. Betrieb und Unternehmen . . . . .</b>	<b>27</b>
1. Betrieb . . . . .	27
2. Unternehmen . . . . .	27
<b>C. Begründung von Arbeitsverhältnissen</b>	
<b>I. Allgemeines . . . . .</b>	<b>29</b>
1. Stellenausschreibung . . . . .	30
2. Einstellungsgespräch/Fragebogen . . . . .	30
3. Erkundigungsrecht des Arbeitgebers . . . . .	31
4. Erkundigungsrecht des Arbeitnehmers/Auskunftspflicht des Arbeitgebers . . . . .	32
5. Rechtsschutzmöglichkeiten . . . . .	32
a) für den Arbeitgeber . . . . .	32
b) für den Arbeitnehmer . . . . .	33
6. Vorstellungskosten . . . . .	33
<b>II. Arbeitsverhältnisse . . . . .</b>	<b>34</b>
1. Dauerarbeitsverhältnisse . . . . .	34
2. Probearbeitsverhältnisse . . . . .	34
3. Befristete Arbeitsverhältnisse . . . . .	35
a) Allgemeines . . . . .	35
b) Gesetzliche Befristungsregelungen . . . . .	35
aa) Das Teilzeit- und Befristungsgesetz . . . . .	35
bb) Befristung nach dem Hochschulrahmengesetz (HRG) . . . . .	43
cc) Arbeitnehmerüberlassung . . . . .	43
dd) Mutterschutz und Elternzeit . . . . .	44
c) Sonstige sachliche Gründe . . . . .	44
d) Hinweispflichten . . . . .	44
e) Rechtsschutzmöglichkeiten . . . . .	44
4. Teilzeitarbeitsverhältnisse . . . . .	45
a) Allgemeines . . . . .	45
b) Gesetzliche Teilzeitregelungen . . . . .	46
aa) Der Anspruch auf Teilzeitbeschäftigung, § 8 TzBfG . . . . .	46
bb) Der Anspruch auf Teilzeitarbeit nach § 15 BErzGG . . . . .	49
cc) Der Anspruch auf Teilzeitarbeit nach § 81 Abs. 5 S. 3 SGB IX . . . . .	50
<b>III. AGB-Kontrolle von Arbeitsverträgen . . . . .</b>	<b>50</b>
1. Allgemeines . . . . .	50
2. Gegenstand der Kontrolle . . . . .	51
3. Einbeziehung in den Arbeitsvertrag (Einbeziehungskontrolle) . . . . .	52
4. Tarifverträge und Betriebsvereinbarungen . . . . .	52
5. Vorrang der Individualabrede . . . . .	53
6. Überraschende Klauseln . . . . .	53
7. Unklarheitenregelung (§ 305c Abs. 2 BGB) . . . . .	53
8. Transparenzgebot . . . . .	54
9. Inhaltskontrolle (unangemessene Benachteiligung) . . . . .	55
a) Allgemeines . . . . .	55
b) Generalklausel . . . . .	55
10. Einzelfälle . . . . .	56
a) Abgeltungsklauseln (Mehrarbeit) und Vertragsstrafen . . . . .	56
b) Änderungsvorbehalte zur Arbeitszeit . . . . .	57
c) Änderungsvorbehalte zur Vergütung . . . . .	58
aa) Änderungs-, bzw. Widerrufsvorbehalt . . . . .	58

bb) Freiwilligkeitsvorbehalt .....	58
cc) Anrechnungsvorbehalt .....	59
d) Ausschlussfristen .....	59
e) Beweislastmodifikationen .....	60
f) Bezugnahmeklauseln/Gleichstellungsabrede .....	60
g) Freistellung .....	61
h) Rückzahlungsklauseln .....	61
aa) Sonderzahlungen .....	61
bb) Aus-/Fortbildungskosten .....	62
i) Schriftformklauseln/Verbot der Erschwerung von Formerfordernissen .....	63
j) Wettbewerbsverbot .....	63
11. Rechtsfolgen unwirksamer Klauseln .....	64
12. Checkliste (siehe Anhang 1) .....	64
<b>IV. Benachteiligungsverbot (Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz) .....</b>	<b>65</b>
1. Allgemeines .....	65
2. Benachteiligung beim Zugang zu Ausbildungs- und Arbeitsplätzen .....	65
3. Zulässige unterschiedliche Behandlung .....	65
a) Zulässige unterschiedliche Behandlung wegen beruflicher Anforderung (\$ 8 AGG) .....	65
b) Zulässige unterschiedliche Behandlung wegen der Religion oder Weltanschauung (§ 9 AGG) .....	66
c) Zulässige unterschiedliche Behandlung wegen des Alters (§ 10 AGG) .....	66
4. Rechte und Pflichten bei unzulässigen Diskriminierungen .....	67
a) Maßnahmen und Pflichten des Arbeitgebers .....	67
b) Entschädigung, Schadensersatz, kein Anspruch auf Begründung eines Arbeitsverhältnisses .....	67
c) Geltendmachung (Zwei-Monats-Frist) .....	67
d) Beschwerderecht .....	67
e) Maßregelungsverbot .....	67
5. Übergangsbestimmungen .....	68
6. Prozessuales .....	68
a) Klagebefugnis .....	68
b) Darlegungs- und Beweislast bei Benachteiligungen .....	68
<b>D. Rechte und Pflichten aus dem Arbeitsverhältnis</b>	
<b>I. Pflichten des Arbeitnehmers .....</b>	<b>70</b>
1. Arbeitspflicht .....	70
2. Nebenpflichten .....	70
a) Verschwiegenheitspflicht .....	70
b) Schmiergeldverbot .....	72
c) Pflicht zu loyalen Verhalten .....	72
d) Schutzpflichten .....	73
e) Wettbewerbsverbot während des Arbeitsverhältnisses .....	73
<b>II. Pflichten des Arbeitgebers .....</b>	<b>74</b>
1. Entgeltzahlungspflicht .....	74
a) Mehrarbeit und Überstunden .....	76
b) Sonderproblem Gratifikation/Sondervergütung .....	78
aa) Stichtagsregelungen .....	80
bb) Rückzahlungsklauseln .....	80
cc) Kürzung von Gratifikationen bei Fehlzeiten .....	81
dd) § 4a EFZG .....	81
ee) Kürzung von Gratifikationen bei der Inanspruchnahme von Erziehungsurlaub .....	82
c) Rückzahlung von Ausbildungskosten .....	82
2. Durchsetzung des Vergütungsanspruches .....	83
a) Gerichtliche Durchsetzung .....	83
b) Außergerichtliche Geltendmachung/Ausschlussfristen .....	84

3. Gegenrechte des Arbeitgebers	85
4. Rückzahlung überzahlter Vergütung	86
5. Beschäftigungspflicht	86
a) Bei bestehendem Arbeitsverhältnis	86
b) Nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	87
aa) Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 Abs. 5 BetrVG	88
bb) Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch	90
6. Haftung im Arbeitsverhältnis	92
a) Arbeitnehmerhaftung	92
aa) Haftungserleichterung	92
bb) Die Mankohaftung (»Fehlgeldentschädigung«)	94
cc) Der Freistellungsanspruch des Arbeitnehmers bei unmittelbarer Inanspruchnahme durch Dritte	95
dd) Durchsetzung des Anspruchs gegen den Arbeitnehmer	95
b) Arbeitgeberhaftung	96
aa) Personenschäden des Arbeitnehmers	96
bb) Sachschäden des Arbeitnehmers	97
7. Nebenpflichten des Arbeitgebers	97
a) Pflicht zu Schutzmaßnahmen	98
aa) Pflicht zum Schutz von Leben und Gesundheit	98
bb) Pflicht zum Schutz von Persönlichkeitsbelangen	98
cc) Pflicht zum Schutz von Vermögen und eingebrachten Sachen	99
b) Gleichbehandlung	99
8. Rechtsfolgen bei Fürsorgepflichtverletzungen auf Arbeitgeberseite	99
9. Entgeltfortzahlung	100
a) Annahmeverzug	100
aa) Voraussetzungen	100
bb) Rechtsfolgen	102
b) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	103
aa) Grundlagen/Rechtsquellen	103
bb) Voraussetzungen, Dauer und Höhe der Entgeltfortzahlung	103
cc) Anzeige- und Nachweispflichten des Arbeitnehmers	106
dd) Beendigung des Arbeitsverhältnisses	108
10. Urlaub	108
a) Begriff und Rechtsgrundlagen	108
aa) Erholungsurlaub	109
bb) Sonderurlaub	109
cc) Bildungsurlaub	109
dd) Elternzeit	110
b) Voraussetzungen des Urlaubsanspruchs	110
aa) Urlaubsdauer	110
bb) Vergütung	111
c) Geltendmachung und Durchsetzung des Urlaubsanspruches	111
aa) Außerprozessuale/prozessuale Geltendmachung	112
d) Urlaub und Arbeitsunfähigkeit	113
e) Urlaub und Kündigungsschutzprozess	113
11. Maßnahmen und Pflichten nach dem Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz	113
a) Allgemeines	113
b) Zulässige unterschiedliche Behandlung	114
c) Rechte bei unzulässigen Benachteiligungen	114

## E. Änderung von Arbeitsbedingungen

<b>I. Allgemeines</b>	115
<b>II. Direktionsrecht des Arbeitgebers</b>	115
1. Begriffsbestimmung	115
2. Ausübungsformen	115
3. Grenzen des Direktionsrechtes	116

4. Rechtsschutzmöglichkeiten	117
5. Entscheidungen aus der Rechtsprechung der Instanzgerichte	118
a) Direktionsrecht und Elternzeit	118
b) Einführung von Kurzarbeit	118
c) Mitbestimmungspflichtige Versetzung	118
<b>III. Einvernehmliche Änderung von Arbeitsbedingungen</b>	118
<b>IV. Teilkündigung</b>	119
<b>V. Änderungskündigung</b>	119
1. Allgemeines	119
2. Wesen der Änderungskündigung	120
3. Voraussetzungen einer Änderungskündigung	121
4. Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitnehmers	123
a) Vorbehaltlose Annahme	123
b) Ablehnung des Änderungsangebotes	123
c) Annahme unter Vorbehalt	123
5. Rechtsschutzmöglichkeiten	124
6. Praxisrelevante Einzelfälle aus der Rechtsprechung zur betriebsbedingten Änderungskündigung	126
a) Personalkostensenkung durch Änderungskündigung	126
b) Vergütungsabsenkung unter Verweis auf Gleichbehandlungsgrundsatz	127
c) Unrentabilität einer unselbstständigen Betriebsabteilung	127
d) Abbau tariflich gesicherter Leistungen	127
e) Umwandlung von Vollzeitstellen in Halbtagesstellen	128
7. Taktische Erwägungen im Zusammenhang mit Änderungskündigungen	128
a) Arbeitnehmerseite	128
b) Arbeitgeberseite	128
<b>F. Beendigung von Beschäftigungsverhältnissen</b>	
<b>I. Allgemeines</b>	130
<b>II. Anfechtung von Arbeitsverhältnissen</b>	130
<b>III. Kündigung von Arbeitsverhältnissen</b>	131
1. Kündigungserklärung	131
2. Form (Inhalt, Zeit, Ort, etc.)	132
a) Form	132
b) Zeit und Ort	133
c) Inhalt	133
3. Kündigungsfristen	134
4. Zugang von Kündigungen	136
5. Vertretung	138
6. Umdeutung	140
a) Voraussetzungen einer Umdeutung	140
b) Beteiligungsrechte des Betriebsrates	142
c) Aufhebung von Arbeitsverhältnissen	143
d) Anfechtung	143
7. Rücknahme und Anfechtung von Kündigungen	143
a) Rücknahme	143
b) Anfechtung	144
8. Meldepflicht gegenüber der Bundesagentur für Arbeit	145
<b>IV. Rechtswirksamkeit von Kündigungen</b>	145
1. Grundgesetzliche Verstöße	146
2. Gesetzliche Verbote	146
3. Sittenwidrigkeit	147
4. Verstoß gegen Treu und Glauben	148
5. Mitbestimmungsrechte der Arbeitnehmervertretung	149
a) Allgemeines	149
b) Geschützter Personenkreis	150

c)	Anhörungsverfahren . . . . .	150
d)	Umfang und Inhalt der Anhörung . . . . .	152
aa)	Personalien . . . . .	152
bb)	Kündigungsart . . . . .	152
cc)	Kündigungsfrist/Kündigungstermin . . . . .	152
dd)	Kündigungsgrund . . . . .	152
ee)	Weiterbeschäftigung . . . . .	153
e)	Widerspruch des Betriebsrates . . . . .	153
f)	Rechtsfolgen des Widerspruchs . . . . .	154
g)	Wiederholung des Anhörungsverfahrens . . . . .	154
h)	Kündigungsartbezogene Voraussetzungen der Betriebsratsanhörung . . . . .	155
aa)	Kündigung aus dringenden betrieblichen Erfordernissen . . . . .	155
bb)	Verhaltensbedingte Kündigung . . . . .	155
cc)	Personenbedingte Kündigung . . . . .	156
dd)	Änderungskündigung . . . . .	156
ee)	Verdachtskündigung . . . . .	156
i)	Rechtsfolgen einer fehlerhaften Betriebsratsanhörung . . . . .	156
j)	Darlegungs- und Beweislast im Kündigungsschutzprozess . . . . .	157
<b>V.</b>	<b>Kündigungsschutz nach dem KSchG . . . . .</b>	<b>159</b>
1.	Allgemeines . . . . .	159
2.	Voraussetzungen . . . . .	159
a)	Betrieblicher Geltungsbereich . . . . .	159
b)	Wartezeit . . . . .	161
c)	Geschützter Personenkreis . . . . .	162
d)	Besitzstandsregelung für Arbeitsverhältnisse vor dem 31. Dezember 2003 . . . . .	162
3.	Ordentliche Kündigung aus dringenden betrieblichen Erfordernissen (betriebsbedingte Kündigung) . . . . .	163
a)	Allgemeines . . . . .	163
b)	Betriebliche Erfordernisse . . . . .	164
c)	Unternehmerische Entscheidung . . . . .	164
d)	Dringende betriebliche Erfordernisse . . . . .	167
e)	Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit . . . . .	167
aa)	Weiterbeschäftigung nach Umschulungs- oder Fortbildungsmaßnahme . . . . .	169
bb)	Änderung der Arbeitsbedingungen . . . . .	170
f)	Interessenabwägung . . . . .	170
g)	Sozialauswahl . . . . .	171
aa)	Personenkreis . . . . .	172
bb)	Vergleichbarkeit . . . . .	173
cc)	Kriterien der Sozialauswahl . . . . .	174
dd)	Benachteiligungsfreie Sozialauswahl nach dem AGG . . . . .	176
h)	Wiedereinstellungsanspruch . . . . .	176
aa)	Während des Laufs der Kündigungsfrist . . . . .	176
bb)	Nach Ablauf der Kündigungsfrist . . . . .	178
cc)	Kündigungsartbezogene Wiedereinstellung . . . . .	178
dd)	Betriebsübergang nach Ablauf der Kündigungsfrist . . . . .	178
ee)	Wiedereinstellungsanspruch bei mehreren gekündigten Arbeitnehmern . . . . .	179
ff)	Gerichtliche Geltendmachung des Wiedereinstellungsanspruches . . . . .	179
i)	Darlegungs- und Beweislast . . . . .	180
aa)	Kündigungsgrund . . . . .	180
bb)	Sozialauswahl . . . . .	180
j)	Einzelfälle aus der Rechtsprechung . . . . .	181
aa)	Auftragsmangel, Umsatzrückgang . . . . .	181
bb)	Ausgliederung von Arbeiten (»outsourcing«) . . . . .	182
cc)	Betriebs- oder Teilbetriebsstilllegung . . . . .	182
dd)	Betriebsübergang . . . . .	183
ee)	Insolvenz . . . . .	188
ff)	Sonderfall Massenentlassung (§ 1 Abs. 5 KSchG) . . . . .	188
gg)	Öffentlicher Dienst . . . . .	189

hh) Personalreduzierung . . . . .	189
ii) Rationalisierung . . . . .	190
jj) Umstrukturierung . . . . .	190
4. Abfindungsanspruch bei betriebsbedingten Kündigungen (§ 1a KSchG) . . . . .	190
a) Rechtsnatur des Hinweises . . . . .	191
b) Verzicht auf Klage . . . . .	191
c) Höhe der Abfindung . . . . .	191
d) Anrechnung auf Abfindungen nach einem Sozialplan . . . . .	192
e) Sperrzeitrelevanz . . . . .	192
5. Verhaltensbedingte Kündigung . . . . .	192
a) Allgemeines . . . . .	192
b) Objektiver Kündigungsgrund . . . . .	193
c) Negative Zukunftsprognose . . . . .	193
d) Abmahnung . . . . .	193
aa) Allgemeines . . . . .	193
bb) Darlegungs- und Beweislast beim Abmahnerfordernis im Prozess . . . . .	197
cc) Rechtsschutzmöglichkeiten des Arbeitnehmers gegen Abmahnungen . . . . .	197
e) Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit . . . . .	197
f) Verschulden . . . . .	198
g) Interessenabwägung . . . . .	198
h) Darlegungs- und Beweislast im Kündigungsschutzverfahren . . . . .	198
i) Praxisrelevante Einzelfälle . . . . .	198
aa) Alkohol . . . . .	198
bb) Ankündigung einer Erkrankung . . . . .	199
cc) Arbeitsverweigerung . . . . .	199
dd) Außerdienstliches Verhalten . . . . .	199
ee) Beleidigungen . . . . .	199
ff) Blutuntersuchungen . . . . .	200
gg) Druckkündigung . . . . .	200
hh) Konkurrenz- und Nebentätigkeit . . . . .	200
ii) Kopftuch . . . . .	200
jj) Schlechtleistung (»low performer«) . . . . .	201
kk) Schulden und Lohnpfändungen/Lohnabtretungen . . . . .	201
ll) Sexuelle Belästigung . . . . .	202
mm) Strafanzeige gegen Vorgesetzten . . . . .	202
nn) Strafbare Handlungen (Tatkündigung) . . . . .	202
oo) Tötlichkeiten . . . . .	203
pp) Urlaub . . . . .	203
qq) Verdachtskündigung . . . . .	203
rr) Verschwiegenheitspflicht . . . . .	205
6. Die personenbedingte Kündigung . . . . .	206
a) Allgemeines . . . . .	206
b) Häufigster Fall der personenbedingten Kündigung: Krankheit . . . . .	206
aa) Negativprognose . . . . .	207
bb) Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher Interessen . . . . .	209
cc) Betriebliches Eingliederungsmanagement . . . . .	210
dd) Interessenabwägung . . . . .	212
ee) Darlegungs- und Beweislast . . . . .	213
c) Weitere personenbedingte Kündigungsgründe . . . . .	214
aa) Alkohol . . . . .	214
bb) Alter . . . . .	215
cc) Arbeitserlaubnis . . . . .	215
dd) HIV/Aids . . . . .	215
ee) Untersuchungs-/Strafhafte . . . . .	215
ff) Wehrdienst . . . . .	216
<b>VI. Außerordentliche Kündigung und besonderer Kündigungsschutz . . . . .</b>	<b>216</b>
1. Allgemeine Grundsätze . . . . .	216
a) Form . . . . .	217

b)	Anhörung des Arbeitnehmers . . . . .	217
c)	Kündigungserklärung . . . . .	218
d)	Beurteilungszeitpunkt . . . . .	218
e)	Beendigungszeitpunkt . . . . .	218
f)	Verzicht auf die außerordentliche Kündigung . . . . .	218
g)	Arten außerordentlicher Kündigungen . . . . .	219
2.	Voraussetzungen außerordentlicher Kündigungen . . . . .	219
a)	Ultima-Ratio-Grundsatz . . . . .	219
b)	Wichtiger Grund (§ 626 Abs. 1 BGB) . . . . .	219
c)	Ausschlussfrist (§ 626 Abs. 2 BGB) . . . . .	219
aa)	Fristbeginn . . . . .	220
bb)	Fristende . . . . .	221
cc)	Fristverlängerung . . . . .	221
d)	Beteiligungsrechte des Betriebsrates . . . . .	222
3.	Besondere Arten der außerordentlichen Kündigung . . . . .	222
a)	Alkoholismus . . . . .	222
b)	Ankündigung einer Erkrankung/Zweifel an AU-Bescheinigungen . . . . .	222
c)	Haft (Untersuchungs-/Strafhaft) . . . . .	222
d)	Internetmissbrauch . . . . .	223
e)	Krankheit . . . . .	223
f)	Ordentlich unkündbare Arbeitnehmer . . . . .	223
aa)	Betriebsbedingte außerordentliche Kündigung . . . . .	223
bb)	Krankheitsbedingte außerordentliche Kündigung . . . . .	224
cc)	Verhaltensbedingte außerordentliche Kündigung . . . . .	225
dd)	Außerordentliche Kündigung von Betriebsräten (§ 15 KSchG) . . . . .	225
g)	Sexuelle Belästigung . . . . .	225
h)	Tatkündigung (Straftaten) . . . . .	225
i)	Verdachtskündigung . . . . .	226
4.	Prozessuales zur außerordentlichen Kündigung . . . . .	227
5.	Umdeutung einer außerordentlichen Kündigung . . . . .	228
6.	Prozessuales zur Umdeutung . . . . .	228
7.	Sonderkündigungsschutz . . . . .	229
a)	Mutterschutzgesetz . . . . .	229
b)	Bundeserziehungsgeldgesetz . . . . .	229
c)	SGB IX (Rehabilitation und Teilhabe behinderter Menschen) . . . . .	230
aa)	Allgemeines . . . . .	230
bb)	Ausnahmen vom Sonderkündigungsschutz . . . . .	230
cc)	Voraussetzungen für die Inanspruchnahme von Sonderkündigungsschutz . . . . .	231
dd)	Zustimmungsverfahren . . . . .	232
ee)	Kündigungserklärung . . . . .	232
ff)	Beteiligung der Mitarbeitervertretung . . . . .	232
gg)	Außerordentliche Kündigung . . . . .	233
hh)	Rechtsschutzmöglichkeiten . . . . .	234
d)	Wehrpflichtige und Zivildienstleistende . . . . .	235
e)	Amtsinhaber nach dem BetrVG . . . . .	235
<b>VII.</b>	<b>Aufhebungs- und Abwicklungsvereinbarungen . . . . .</b>	<b>236</b>
1.	Allgemeines . . . . .	236
2.	Zustandekommen von Aufhebungs- bzw. Abwicklungsvereinbarungen . . . . .	237
3.	Außergerichtliche/gerichtliche Vereinbarungen . . . . .	238
4.	Aufklärungs-/Hinweispflichten . . . . .	239
5.	Inhalt von Aufhebungsvereinbarungen . . . . .	240
a)	Beendigungszeitpunkt . . . . .	240
b)	Abfindungen . . . . .	241
c)	Freistellung/Beschäftigungsanspruch . . . . .	241
aa)	Freistellung/Begriffsbestimmung . . . . .	241
bb)	Bezahlte/Unbezahlte Freistellung . . . . .	241
cc)	Anspruch auf Freistellung . . . . .	242
dd)	Vergütungspflicht . . . . .	242

ee) Einvernehmliche Freistellung/Rechtsfolgen . . . . .	242
ff) Beschäftigungsanspruch/Allgemeine Weiterbeschäftigung . . . . .	244
d) Urlaub . . . . .	246
e) Annahmeverzug . . . . .	247
aa) Voraussetzungen . . . . .	247
bb) Rechtsfolgen . . . . .	248
cc) Anrechnungsbestimmungen . . . . .	248
dd) Beendigung . . . . .	249
f) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote . . . . .	249
aa) Allgemeines (Zustandekommen, Formerfordernisse) . . . . .	250
bb) Inhaltliche Anforderungen/Nichtigkeit/Unverbindlichkeit . . . . .	250
cc) Wegfall des Wettbewerbsverbotes . . . . .	251
dd) Pflichten aus der Wettbewerbsvereinbarung . . . . .	252
ee) Höhe der Karenzentschädigung . . . . .	253
ff) Anrechnung anderweitigen Erwerbs . . . . .	253
gg) Rechtsfolgen von Wettbewerbsverstößen . . . . .	254
g) Arbeitszeugnis . . . . .	255
aa) Qualifiziertes Zeugnis . . . . .	255
bb) Zeugnisbeurteilung . . . . .	256
cc) Zeugnisanspruch . . . . .	256
dd) Rechtsfolgen für Fehler bei der Zeugniserteilung . . . . .	256
ee) Zeugnisberichtigungsanspruch . . . . .	257
h) Dienstwagen . . . . .	257
i) Fortsetzung des Beschäftigungsverhältnisses . . . . .	258
j) Rückforderungsansprüche des Arbeitgebers (Aus- und Fortbildung) . . . . .	258
aa) Allgemeines . . . . .	258
bb) Bindungsdauer . . . . .	259
cc) Rückzahlungstatbestände . . . . .	260
dd) Muster einer Rückzahlungsvereinbarung . . . . .	260
k) Betriebliche Altersversorgung . . . . .	261
aa) Abfindungsverbot . . . . .	261
bb) Entschädigungsloser Verzicht . . . . .	261
cc) Rätierliche Kürzung . . . . .	261
l) Erledigungsklauseln . . . . .	262
6. Steuerliche Gestaltung . . . . .	263
a) Wegfall der Steuerfreibeträge . . . . .	263
b) Steuerermäßigung (Steuerbegünstigte Entschädigungen) . . . . .	263
aa) Entschädigungsbegriff . . . . .	263
bb) Außerordentliche Einkünfte § 34 EStG . . . . .	263
c) Fünftelungsregelung bei Entschädigungen (Abfindungen) . . . . .	267
d) Direktversicherungen . . . . .	268
aa) Rechtslage bis 31.12.2004 . . . . .	268
bb) Rechtslage ab 1.1.2005 . . . . .	269
e) Brutto-/Nettoregelungen . . . . .	270
f) Lohnsteueranrufungsauskunft . . . . .	270
7. Sozialversicherungsrechtliche Gestaltung . . . . .	271
a) Allgemeines . . . . .	271
b) Arbeitslosengeld I . . . . .	272
c) Ruhen von Leistungsansprüchen . . . . .	273
aa) Ruhen des Anspruchs bei Arbeitsentgelt und Urlaubsabgeltung . . . . .	273
bb) Ruhen des Anspruchs bei Entlassungsentzündigungen . . . . .	273
cc) Ruhenszeitraum . . . . .	274
dd) Beeinträchtigung des Arbeitslosengeldes I . . . . .	275
ee) Forderungsübergang (§ 115 SGB X) . . . . .	275
d) Sperrzeitregelungen . . . . .	275
aa) Allgemeines/Sperrzeitstatbestände . . . . .	276
bb) Voraussetzungen für die Verhängung einer Sperrzeit wegen Arbeitsaufgabe . . . . .	276
cc) Arbeitsvertragswidriges Verhalten des Arbeitnehmers . . . . .	278

dd)	Beendigungsmodi . . . . .	279
ee)	Aktuelle Weisungslage der Bundesagentur für Arbeit . . . . .	280
ff)	Dauer der Sperrzeit . . . . .	283
gg)	Rechtsfolgen der Sperrzeit . . . . .	283
hh)	Praxishinweise . . . . .	284
e)	Erstattungspflichten beim Ausscheiden älterer Arbeitnehmer . . . . .	284
aa)	Voraussetzungen der Erstattungspflicht . . . . .	285
bb)	Befreiungstatbestände (§ 147a Abs. 1 Ziffer 1 bis 7 und Abs. 2 SGB III) . . . . .	285
cc)	Härteklauseel . . . . .	287
dd)	Umfang der Erstattungspflicht . . . . .	287
ee)	Vorabentscheidung der Bundesagentur (§ 147a Abs. 6 SGB III) . . . . .	287
ff)	Gestaltungsspielräume . . . . .	287
f)	Erstattungspflicht bei nachvertraglichen Wettbewerbsverboten . . . . .	288
8.	Angreifbarkeit von Aufhebungs- und Abwicklungsverträgen . . . . .	288
a)	Rücktritt/Widerruf/Anfechtung . . . . .	288
aa)	Rücktritt . . . . .	288
bb)	Widerruf . . . . .	290
cc)	Anfechtung . . . . .	291
b)	Unzulässige Rechtsausübung . . . . .	293
c)	Richterliche Inhaltskontrolle . . . . .	293
d)	AGB-Kontrolle . . . . .	294
e)	Wegfall der Geschäftsgrundlage . . . . .	294
f)	Störung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB) . . . . .	295

## G. Problemfall: Das rechtsschutzunterstützte Mandat

<b>I. Der Versicherungsfall . . . . .</b>	296
1. Beratungsrechtsschutz . . . . .	297
2. Rechtsschutz für vorgerichtliche Tätigkeit . . . . .	297
3. Rechtsschutz bei Aufhebungsverträgen . . . . .	297
4. Kostendeckungsschutz für mehrwertige Gerichtsvergleiche . . . . .	298
<b>II. Weiterbeschäftigungsantrag . . . . .</b>	298
<b>III. Allgemeiner Feststellungsantrag . . . . .</b>	299
<b>IV. Obliegenheit gegenüber den Rechtsschutzversicherern (§ 17 Abs. 3 ARB 1994) . . . . .</b>	300

## H. Das Kündigungsschutzverfahren

<b>I. Außergerichtliche Verhandlungen . . . . .</b>	301
<b>II. Klageerhebung . . . . .</b>	302
1. Klagefrist . . . . .	302
2. Zulassung verspäteter Klagen (§ 5 Abs. 1 KSchG) . . . . .	303
3. Klageanträge . . . . .	303
a) Kündigungsschutzantrag . . . . .	303
b) Allgemeiner Feststellungsantrag . . . . .	303
c) Weiterbeschäftigungsantrag . . . . .	305
d) Exkurs: Freistellungsproblematik . . . . .	306
<b>III. Die Güteverhandlung . . . . .</b>	306
<b>IV. Kammertermin . . . . .</b>	308
<b>V. Gesetzliche Auflösung von Arbeitsverhältnissen . . . . .</b>	309

**Anhang**

1. Checkliste für AGB-Kontrolle des Arbeitsvertrages . . . . .	311
2. Checkliste für kündigungrechtliche Mandate . . . . .	312
3. Muster einer Aufhebungsvereinbarung . . . . .	314
4. Muster einer Kündigungsschutzklage . . . . .	317
5. Muster einer Kündigungsgegenklage . . . . .	319
6. Muster einer Änderungskündigungsschutzklage . . . . .	321
7. Muster eines Betriebsratsanhörungsschreibens . . . . .	324
8. Hinweis für rechtsschutzversicherte Mandanten . . . . .	325
9. Durchführungsanweisung der BA zu § 144 SGB III . . . . .	327
10. Muster für Arbeitsvertrag . . . . .	369
11. Punkteschema . . . . .	372
<i>Stichwortverzeichnis</i> . . . . .	373