

Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht

Maschmann / Sieg / Göpfert

3. Auflage 2020
ISBN 978-3-406-74157-9
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Maschmann/Sieg/Göpfert
Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht

The logo for beck-shop.de features the text "beck-shop.de" in a bold, lowercase, sans-serif font. Above the "i" in "shop" are three small, solid orange circles of increasing size from left to right. Below the main text, the words "DIE FACHBUCHHANDLUNG" are written in a smaller, uppercase, sans-serif font.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht

Arbeits- und Anstellungsverträge

herausgegeben von

Dr. Frank Maschmann

o. Professor an der Universität Regensburg

Dr. Rainer Sieg

Honorarprofessor an der Universität Passau

und

Dr. Burkard Göpfert

Rechtsanwalt, München

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



Zitiervorschlag:
Maschmann/Sieg/Göpfert Vertragsgestaltung ArbR/*Bearbeiter* Stichwort Rn. ...


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 74157 9

© 2020 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck: Beltz Grafische Betriebe GmbH
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza

Satz: 3w+p GmbH, Rimpf
Umschlaggestaltung: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar


chbeck.de/nachhaltig

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

Vorwort zur 3. Auflage

Dank der freundlichen Aufnahme, die die zweite Auflage unseres Werks allseits erfahren hat, haben sich Herausgeber und Verlag für das baldige Erscheinen einer Neuauflage starkgemacht. Sie bringt nun das Werk auf den aktuellen Stand von Gesetzgebung und Rechtsprechung.

Die Grundlagen der Vertragsgestaltung wurden überarbeitet, die Vertragsmuster im zweiten Teil verbessert. Im dritten Teil wurden zahlreiche Erläuterungskapitel umgeschrieben. Hinzugekommen sind 18 neue und besonders praxisrelevante Beiträge: Agile Arbeit und Scrum, Änderungsvertrag, Arbeitnehmerurheberrecht, Beratervertrag, Betriebliches Eingliederungsmanagement, Crowdwork als Form der digitalen Plattformökonomie, Einwilligung in Datenverarbeitungen, Interim Management, Low Performance, Matrixarbeitsverhältnis, Ruhensvereinbarung, Sabbatical, Solo-Selbstständige und On-Site-Werkvertrag, Stellenbeschreibung inkl. Anforderungsprofil, Strafrechtsschutz, Weiterarbeit im Alter, Werkwohnung, Zeit statt Geld.

Neu in den Autorenkreis aufgenommen wurden: Dr. Christoph Betz, Richter am ArbG Regensburg, RAin Katja Giese, Klient.Arbeitsrecht, München, RA Dietmar Heise, Luther Rechtsanwaltsgesellschaft mbH, Stuttgart, RA Dr. Till Hoffmann-Remy, Klient.Arbeitsrecht Frankfurt, Wiss. Ass. Roman Konertz, Fernuniversität in Hagen, Dr. Knut Müller, dkm Rechtsanwälte, München, Sven Spieler, Roche Diagnostics GmbH, Penzberg, Dr. Nikolaus Polzer, Noerr, Düsseldorf.

Dem schnelleren Auffinden der relevanten Passagen dienen die neu gestalteten Inhaltsverzeichnisse vor den jeweiligen Erläuterungskapiteln.

Alle Vertragsmuster und Klauseln sind über den Online-Zugang verfügbar. Sie können mit der Freischaltnummer heruntergeladen werden und sind frei kombinierbar.

Auch die dritte Auflage ist das Ergebnis intensiver Zusammenarbeit namhafter Praktiker des Arbeitsrechts. Ohne die unermüdliche Unterstützung unserer wissenschaftlichen und studentischen Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter hätte es aber nicht erscheinen können. Zu danken haben wir deshalb in Regensburg Carolin Aufleger, Lukas Blank, Alessandro Corominas-Wittmann, Johannes Götz, Dr. Thomas Götz, Sophie Hörer, Corinna Huber, Dr. Steffen Jacobs, Christine Plewaka, Myriam Sauter, Marius Scheffelt und Moritz Weinberger, in Passau Nicole Barz, Lea Greissing, Konstantin Kühn und Lisa Schiller, in München Jan-Philipp Brune, Anja Dachner und Katja Giese.

Dank schulden wir schließlich Thomas Wilting und Katharina Losso für die umsichtige Betreuung des Lektorats.

Regensburg/Passau/München, im April 2020

Prof. Dr. Frank Maschmann

Prof. Dr. Rainer Sieg

Dr. Burkard Göpfert

Aus dem Vorwort zur 1. Auflage

Das Werk soll Unternehmenspraktikern, Rechtsanwälten und Nichtjuristen in Personalabteilungen einen raschen Einstieg in die Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht bieten, um im betrieblichen Alltag bewährte Lösungsvorschläge zu finden. Zugleich soll es helfen, vorhandene Vertragsgestaltungen kritisch auf Rechtswirksamkeit zu prüfen und ihre positiven oder negativen Folgen richtig zu beurteilen.

An diesen Zielen orientiert sich die Darstellung. Im Vordergrund steht der sichere Weg bei der Vertragsgestaltung. Dazu ist die Kenntnis der aktuellen höchstrichterlichen Rechtsprechung unverzichtbar, deren Judikate den rechtlichen Rahmen schaffen. Eine professionelle Beratung analysiert sodann die widerstreitenden Parteiinteressen, lotet die gesetzlichen Regelungsspielräume aus und schlägt gerechte Lösungen vor, die Rechts-

streitigkeiten vermeiden. Hierzu müssen Chancen und Risiken von Klauselgestaltungen abgewogen werden, wobei auch die steuer- und sozialversicherungsrechtlichen Folgewirkungen zu berücksichtigen sind. In mitbestimmten Betrieben und Dienststellen kommen die Beteiligungsrechte der Belegschaftsvertretungen hinzu.

So beginnt das Werk mit einer Einführung in die Grundfragen der Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht, deren Schwerpunkt in der Darstellung der rechtlichen Grenzen und der richterlichen Inhaltskontrolle vorformulierter Arbeitsverträge liegt. Weiter wird die Technik der Vertragsgestaltung erläutert und die Entwicklung und die Gestaltung von Klauseln aufgezeigt, die mit Blick auf eine spätere gerichtliche Inhalts- und Transparenzkontrolle erfolgen müssen. Abschließend wird auf die Vertragsverhandlung und das Vertragsmanagement (Aufbewahrung, Datenschutz, Aktualisierung) eingegangen.

Im 2. Teil des Werks sowie unter www.masig.beck.de finden sich gängige Vertragsmuster zu Arbeits- und Anstellungsverträgen sowie Gestaltungsmuster zu Spezialfragen, über die üblicherweise erst nach der Einstellung Absprachen getroffen werden.

Im 3. Teil werden die Regelungen des 2. Teils in zusammenhängenden Themenblöcken in alphabetischer Reihenfolge analysiert. Orientiert an der Technik der Vertragsgestaltung im 1. Teil werden zunächst die Interessenlage der Parteien und sodann die gesetzlichen Vorgaben analysiert. Den Kern bildet sodann die Diskussion verschiedener Klauselgestaltungen, bei der auch Alternativklauseln und nicht empfehlenswerte Klauseln angesprochen werden. Wo es angebracht erscheint, erfolgen zum Schluss Hinweise zur Verhandlungstaktik, zur Mitbestimmung sowie zu steuer- und sozialversicherungsrechtlichen Aspekten.



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Bearbeiterverzeichnis

Martin Beckschulze
Rechtsanwalt, Bochum

Dr. Christoph Betz
Richter am Arbeitsgericht Regensburg

Marcus Bodem, M.A.
Rechtsanwalt, Berlin

Dr. Ulrike Conradi
Rechtsanwältin, Berlin

Dr. Hans-Joachim Fritz
Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.

Katja Giese
Rechtsanwältin, LL.M., München

Dr. Burkard Göpfert
Rechtsanwalt, LL.M., München

Dietmar Heise
Rechtsanwalt, Stuttgart

Dr. Till Hoffmann-Remy
Rechtsanwalt, Frankfurt

Dr. Joachim Holthausen
Rechtsanwalt, Köln

Dr. Dominik Jochums
Rechtsanwalt, München

Dr. Anna-Lena Kaluza-Krieg
Richterin am Arbeitsgericht Frankfurt a. M.

Roman Konertz
Wissenschaftlicher Mitarbeiter, LL.M., Fernuniversität in Hagen

Michaela Künzl
Rechtsanwältin, Regensburg

Dr. Reinhard Künzl
Vorsitzender Richter am LAG München

Dr. Kirstin Maaß
Rechtsanwältin, Köln

Prof. Dr. Frank Maschmann
Universität Regensburg

Dr. Annette Mroß
Rechtsanwältin, Frankenthal (Pfalz)

Dr. Knut Müller
Rechtsanwalt, München

Dr. Nikolaus Polzer
Rechtsanwalt, Düsseldorf

Dr. Kerstin Reiserer
Rechtsanwältin, Heidelberg

Dr. Günter Schmitt-Rolfes
Rechtsanwalt, München

Dr. Andrea Schmoll
Rechtsanwältin, Köln

Prof. Dr. Rainer Sieg
Rechtsanwalt, Erlangen

Sven Spieler
Rechtsanwalt, Starnberg

Prof. Dr. Ulrich Tödtmann
Rechtsanwalt, Mannheim

Joachim Vetter
Präsident des LAG Nürnberg

Hans Peter Viethen
Ministerialdirektor, Berlin

Kerstin Viethen
Rechtsanwältin, Erlangen

Dr. Verena Weiss-Bölz
Rechtsanwältin, Heidelberg

Dr. Norbert Windeln
Rechtsanwalt, LL.M., Köln

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 3. Auflage	V
Bearbeiterverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XXXVII

A. Grundlagen der Vertragsgestaltung

I. Grundfragen der Vertragsgestaltung	1
II. Grenzen der Vertragsgestaltung	41
III. Technik der Vertragsgestaltung	72

B. Vertragsmuster

I. Arbeitsverträge und Verträge zur betrieblichen Berufsbildung	105
1. Personalfragebogen	105
2. Arbeitsvertrag mit dem Mindestinhalt gem. NachwG	109
3. Arbeitsvertrag für Tarif-Arbeitnehmer	111
4. Arbeitsvertrag für außertarifliche Arbeitnehmer	119
5. Arbeitsvertrag für Leitende Angestellte	127
6. Arbeitsvertrag für Teilzeitbeschäftigte	137
7. Arbeitsvertrag für geringfügig Beschäftigte	139
8. Arbeitsvertrag für Außendienst-Arbeitnehmer	141
9. Berufsausbildungsvertrag	149
10. Fortbildungsvertrag	154
a) Fortbildung im bestehenden Arbeitsverhältnis	154
b) Qualifizierungsvertrag über eine berufliche Fortbildung vor Beginn eines Arbeitsverhältnisses	154
c) Fortbildung bei ruhendem Arbeitsverhältnis	156
11. Praktikanten- (bzw. Volontär-)vertrag iSd § 26 BBiG	158
12. Diplomanden- (bzw. Doktoranden-)vertrag	160
a) Zeit- und zweckbefristeter Arbeitsvertrag mit einem Diplomanden	160
b) Beschäftigung eines Diplomanden zur Anfertigung einer Diplomarbeit außerhalb eines Arbeitsverhältnisses	162
II. Freie Dienstverträge	166
1. Vorstandsvertrag	166
2. Geschäftsführervertrag	174
3. Vertrag über freie Mitarbeit	179
4. Interim Managervertrag	183
5. Handelsvertretervertrag	187
6. Beratervertrag	194
III. Sonderabreden	196
1. Aufhebungs- (bzw. Abwicklungs-)vertrag	196
2. Vertrag zum Übertritt in eine Beschäftigungsgesellschaft	202
3. Änderungsverträge	205
a) Änderung der Position und der Tätigkeit	205
b) Verringerung der Arbeitszeit	205
c) Verlängerung der Arbeitszeit	206

4. Altersteilzeitvertrag	208
a) Vereinbarung über unverblockte Altersteilzeit	208
b) Vereinbarung über verblockte Altersteilzeit	212
5. Bestellung eines (Umweltschutz-/Datenschutz-)Beauftragten	218
a) Bestellung zum Umweltschutzbeauftragten	218
b) Benennung zum Datenschutzbeauftragten	221
6. Compliance-/Ethik-/Datenschutzrichtlinie	223
a) Compliance-Richtlinien	223
b) Verpflichtung auf das Datengeheimnis gem. § 53 BDSG	226
7. Darlehen für Arbeitnehmer	227
a) Betriebsvereinbarung/Richtlinie zu Darlehen für Arbeitnehmer	227
b) Darlehensvertrag zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer	233
8. Auslandseinsatz-Vertrag	236
9. Internet- und Telekommunikationsnutzung	240
10. Zielvereinbarungen	245
a) Rahmenvertrag für Zielvereinbarungen	245
b) Zielvereinbarung	247
11. Arbeitnehmerüberlassungsverträge	249
a) Arbeitnehmerüberlassungsvertrag zwischen Verleiher und Entleiher	249
b) Arbeitsvertrag zwischen Arbeitnehmer und Verleiher (mit Bezugnahme auf Tarifvertrag)	253

C. Erläuterungen

10 Abtretungsverbote und Lohnpfändung (<i>Mroß</i>)	255
15 Agile Arbeit und Scrum (<i>Heise</i>)	261
20 Aktien für Arbeitnehmer (<i>Sieg</i>)	275
30 Altersgrenze (<i>Beckschulze</i>)	291
40 Altersteilzeit (<i>Sieg</i>)	306
41 Änderungsvertrag (<i>Betz</i>)	317
50 Anrechnungsvorbehalt (<i>Maaß</i>)	331
52 Arbeitnehmererfindungen (<i>Schmoll</i>)	336
60 Arbeitnehmerüberlassung: Verhältnis Arbeitnehmer – Verleiher (<i>Spieler</i>)	349
70 Arbeitnehmerüberlassung: Verhältnis Entleiher – Verleiher (<i>Spieler</i>)	366
71 Arbeitnehmerurheberrecht (<i>Konertz</i>)	394
80 Arbeitsaufnahme/Beginn des Arbeitsverhältnisses (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	412
120 Arbeitszeit (<i>Bodem</i>)	416
122 Arbeitszeitkonten (<i>Göpfert</i>)	451
130 Aufhebungsvertrag (<i>R. Künzl</i>)	460
140 Aufrechnung (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	489
150 Aufwendungsersatz (<i>Jochums</i>)	495
160 Ausbildung/Fort- und Weiterbildung (<i>Mroß</i>)	502
162 Ausgleichsklauseln (<i>R. Künzl</i>)	521
170 Auskunftspflichten (<i>Fritz</i>)	529

180	Auslandseinsatz (<i>Göpfert</i>)	550
190	Ausschlussfristen (<i>Windeln</i>)	560
200	Außerdienstliches Verhalten (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	577
210	Befristung (<i>Beckschulze</i>)	585
220	Befristung einzelner Arbeitsbedingungen (<i>Schmitt-Rolfes</i>)	634
221	Beratervertrag (<i>Giese</i>)	641
222	Betriebliche Altersversorgung (inkl. Entgeltumwandlung) (<i>Conradi</i>)	645
223	Betriebliches Eingliederungsmanagement (BEM) (<i>Hoffmann-Remy</i>)	669
224	Betriebsbeauftragte (<i>Maaß</i>)	686
230	Beweislastvereinbarungen (<i>R. Künzl/M. Künzl</i>)	702
240	Bezugnahmeklausel (<i>Holthausen</i>)	710
242	Bonus- und Sonderzahlungen (<i>Reiserer/Weiss-Bölz</i>)	740
250	Compliance-Verpflichtungen (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	758
255	Crowdwork als Form der digitalen Plattformökonomie (<i>Heise</i>)	795
260	Darlehen für Arbeitnehmer (<i>Sieg</i>)	808
270	Dienstreise (<i>Göpfert</i>)	821
280	Dienstwagen und Mobilitätszulage (<i>Sieg</i>)	827
290	Diplomand und Doktorand (<i>Mroß</i>)	838
292	Dualer Studiengang (<i>Mroß</i>)	850
300	Ehrenämter (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	863
310	Eignungs- und Gesundheitsprüfung (<i>Windeln</i>)	871
320	Entgeltfortzahlung (<i>Polzer</i>)	879
332	Einwilligung in Datenverarbeitungen (<i>Betz</i>)	897
334	Erprobung (<i>Mroß</i>)	909
340	Freie Mitarbeit (<i>Schmitt-Rolfes</i>)	915
350	Freistellung (<i>Polzer</i>)	937
360	Freiwilligkeitsvorbehalt (<i>Maaß</i>)	959
370	Gerichtsstandsvereinbarung (<i>Göpfert</i>)	965
380	Geschäftsführervertrag (<i>Schmitt-Rolfes</i>)	973
390	Haftung des Arbeitgebers (<i>Jochums</i>)	996
400	Haftung des Arbeitnehmers (<i>Jochums</i>)	1005
402	Halteprämie (<i>Reiserer/Weiss-Bölz</i>)	1014
404	Homeoffice/Häusliche Telearbeit (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	1025
405	Interim Management (<i>Giese</i>)	1036
410	IT-Nutzung im Betrieb (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	1056

Inhaltsverzeichnis

412	Jeweiligkeitsklausel (<i>Holthausen</i>)	1080
414	Kinderbetreuung (<i>Sieg</i>)	1089
420	„Konzernarbeitsvertrag“ (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	1095
424	Kündigungsvereinbarungen (<i>Sieg</i>)	1104
426	Kurzarbeit (<i>Bodem</i>)	1112
427	Low Performance (<i>Hoffmann-Remy</i>)	1141
428	Matrixarbeitsverhältnis (<i>Maschmann/Fritz</i>)	1153
430	Mindestinhalt gemäß Nachweisgesetz (<i>Jochums</i>)	1169
432	Mindestlohn (<i>Maschmann</i>)	1176
440	Nebentätigkeit (<i>Sieg</i>)	1207
450	Öffnungsklauseln (<i>Holthausen</i>)	1218
460	Personalfragebogen (<i>Sieg</i>)	1227
461	Pflegezeit und Familienpflegezeit (<i>Viethen/Viethen</i>)	1242
462	Pflichtendelegation (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	1250
470	Praktikum (<i>Mroß</i>)	1255
480	Rückzahlung (<i>Mroß</i>)	1271
481	Ruhe des Arbeitsverhältnisses und Wiedereinstellung (<i>Spieler</i>)	1286
489	Sabbatical (<i>Polzer</i>)	1299
490	Salvatorische Klauseln (<i>Windeln</i>)	1312
500	Schriftformklauseln (<i>Fritz</i>)	1322
502	Social Media Guidelines (<i>Tödtmann/Kaluza-Krieg</i>)	1331
503	Solo-Selbständige und On-Site-Werkvertrag (<i>Spieler</i>)	1340
505	Stellenbeschreibung (<i>Polzer</i>)	1358
508	Strafrechtsschutz (<i>Müller</i>)	1369
510	Teilzeit (einschließlich geringfügiger Beschäftigung) (<i>Viethen/Viethen</i>)	1380
512	Überstunden (<i>Reiserer/Bodem</i>)	1411
520	Umzugskosten (<i>Jochums</i>)	1420
530	Urlaub (<i>Viethen/Viethen</i>)	1430
532	Vergütung (<i>Reiserer/Weiss-Bölz</i>)	1452
534	Veröffentlichungen und Vorträge (<i>Bodem</i>)	1474
540	Verschwiegenheitspflicht (<i>Bodem</i>)	1481
550	Versetzungsklauseln (<i>Vetter</i>)	1495
560	Vertragsstrafen (<i>Windeln</i>)	1507
570	Vollständigkeitsklauseln (<i>Mroß</i>)	1524
580	Vorstandsvertrag (<i>Schmitt-Rolfes</i>)	1526

582	Weiterarbeit im Alter (<i>Beckschulze</i>)	1551
585	Werkwohnung (<i>Jochums</i>)	1564
590	Wettbewerbsverbote (<i>Fritz</i>)	1571
600	Widerrufsvorbehalt (<i>Maß</i>)	1616
602	Zielvereinbarung (<i>Reiserer/Weiss-Bölz</i>)	1621
604	Zeit statt Geld (<i>Göpfert</i>)	1636
610	Zugangsfiktionen (<i>Jochums</i>)	1641
620	Zurückbehaltungsrechte (<i>Jochums</i>)	1646
	Sachregister	1651


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG