

# Der Dienstwagen im Arbeits- und Steuerrecht

von  
Dr. Peter Schrader, Dr. Gunnar Straube

1. Auflage

Der Dienstwagen im Arbeits- und Steuerrecht – Schrader / Straube

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](http://beck-shop.de) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Arbeitsvertrag, Arbeitsentgelt](#)



Verlag C.H. Beck München 2013

Verlag C.H. Beck im Internet:  
[www.beck.de](http://www.beck.de)

ISBN 978 3 406 65278 3

# beck-shop.de

Schrader/Straube  
Der Dienstwagen im Arbeits- und Steuerrecht

**beck-shop.de**

**beck-shop.de**

# **Der Dienstwagen im Arbeits- und Steuerrecht**

Von

**Dr. Peter Schrader**

Rechtsanwalt

Fachanwalt für Arbeitsrecht in Hannover

Lehrbeauftragter der Gottfried Wilhelm Leibniz Universität Hannover

und

**Dr. Gunnar Straube**

Rechtsanwalt

Fachanwalt für Arbeitsrecht in Hannover

Lehrbeauftragter der Hochschule Hannover



Verlag C.H. Beck München 2013

# beck-shop.de

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

ISBN 978 3 406 65278 3

© 2013 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Nomos Verlagsgesellschaft,  
In den Lissen 12, 76547 Sinzheim

Satz: Textservice Zink, 74869 Schwarzach

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

## Vorwort

Für den arbeitsrechtlichen Praktiker sind Fragen rund um den Dienstwagen ein steter „Quell der Beschäftigung“: Welcher Arbeitsrechtler kennt nicht die Verhandlungen über einen Aufhebungsvertrag, bei dem man sich über die wesentlichen Konditionen einig ist, aber die Frage, ob und in welchem Umfang der Dienstwagen in der Zeit der Freistellung bis zur Beendigung des Arbeitsverhältnisses weitergenutzt werden kann, mehrfach fast zum „Platzen“ solcher Verhandlungen und Gespräche führt.

All unsere Erfahrungen im Zusammenhang mit dem Dienstwagen, sowohl individual- wie auch kollektivrechtlich, sind in dieses Werk eingeflossen. Die Muster, die wir verwendet haben, sind solche, die wir selbst für die arbeitsrechtliche Praxis, für unsere Mandanten entwickelt haben. Dieses Werk soll Problembewusstsein wecken, es soll allerdings auch konkrete Lösungsvorschläge für konkrete arbeitsrechtliche Probleme bieten.

Für Verbesserungsvorschläge und Hinweise sind wir dankbar und werden dies bei der Folgeauflage berücksichtigen.

Unserer besonderer Dank gilt dem Programmbereichsleiter des Beck Verlages, Herrn Rechtsanwalt Thomas Wilting, der die Idee zu diesem Buchprojekt hatte und uns bei seiner Erstellung – wie bei anderen gemeinsamen Projekten auch – stets professionell und zuvorkommend begleitet hat.

Wir möchten uns darüber hinaus bedanken bei Frau Rechtsanwältin Nancy Dohnke, die in unserer Sozietät tätig ist und uns mit bemerkenswertem Engagement bei der Fertigstellung dieses Werkes unterstützt hat.

Hannover, im August 2013

*Dr. Peter Schrader*

*Dr. Gunnar Straube*

**beck-shop.de**

## Inhaltsverzeichnis

|   |                  |
|---|------------------|
| Vorwort .....   | V                |
| Literaturverzeichnis .....  | XIII             |
| Abkürzungsverzeichnis .....   | XV               |
| <br>  |                  |
| <b>A. Individualrechtliche Regelungen .....</b>                               | <b>Rn.<br/>1</b> |
| I. Individualrechtliche Regelungsmöglichkeiten .....                          | 2                |
| 1. Regelung im Arbeitsvertrag .....   | 3                |
| 2. Verweis auf Dienstwagenvertrag .....                                       | 4                |
| 3. Verweis auf Dienstwagenordnung .....                                       | 5                |
| 4. Ausschließlicher Dienstwagenvertrag .....                                  | 6                |
| II. Regelungsinhalte der Dienstwagenüberlassung .....                         | 7                |
| III. AGB-Kontrolle .....  | 8                |
| 1. Grundsätze der AGB-Kontrolle .....   | 9                |
| a) Allgemeine Geschäftsbedingungen .....                                      | 9                |
| b) Vorrang Individualabrede .....   | 12               |
| c) Kein Verstoß gegen Transparenzgebot .....                                  | 13               |
| d) Keine überraschende Klausel .....  | 14               |
| e) Auslegung vor Inhaltskontrolle .....                                       | 15               |
| f) Unklarheitenregelung .....   | 16               |
| g) Inhaltskontrolle .....   | 18               |
| aa) Unangemessene Benachteiligung .....                                       | 18               |
| bb) Klauselverbote der §§ 308, 309 BGB .....                                  | 22               |
| h) Besonderheiten des Arbeitsrechts .....                                     | 23               |
| i) Rechtsfolge .....  | 25               |
| j) Zusammenfassung .....  | 27               |
| 2. AGB-Kontrolle von Bezugnahmeklauseln .....                                 | 28               |
| a) Die Entscheidungen des BAG .....   | 31               |
| aa) Urteil vom 11.2.2009 .....  | 32               |
| bb) Urteil vom 13.4.2010 .....  | 33               |
| cc) Urteil vom 24.2.2011 .....  | 34               |
| b) Analyse der Rechtsprechung .....   | 35               |
| c) Folgen für die Vertragsgestaltung .....                                    | 38               |
| 3. AGB-Kontrolle inhaltlicher Regelungen .....                                | 43               |
| a) Nutzungsumfang: Dienst- oder (auch) Privatnutzung .....                    | 44               |
| b) Sonderausstattung/Leasing bei Beendigung<br>des Arbeitsverhältnisses ..... | 46               |
| aa) BAG vom 9.9.2003 .....  | 48               |
| bb) LAG Berlin-Brandenburg vom 5.12.2007 .....                                | 52               |
| cc) LAG Köln vom 10.3.2008 .....  | 55               |
| dd) LAG Köln vom 19.6.2009 .....  | 58               |
| ee) LAG Düsseldorf vom 8.7.2011 .....   | 62               |
| ff) Zwischenergebnis .....  | 65               |
| c) Widerruf der Überlassung: Herausgabeklauseln .....                         | 66               |
| aa) Grundsätze des Widerrufs .....  | 66               |
| bb) Herausgabe nach Kündigung .....   | 69               |
| cc) Herausgabe nach Kündigung und Freistellung .....                          | 70               |



|  |            |
|--|------------|
| (1) Ausgangssituation .....  | 71         |
| (2) Rückgabepflicht .....  | 73         |
| (3) Ankündigungsfrist für die Rückgabe .....                                       | 77         |
| (4) Wirksame Freistellung .....  | 78         |
| (a) Vertragliche Vereinbarung .....  | 79         |
| (b) Freistellung ohne vertragliche Regelung .....                                  | 81         |
| (5) Zwischenergebnis .....   | 82         |
| dd) Herausgabe bei Krankheit .....   | 83         |
| ee) Herausgabe bei Mutterschutz .....  | 88         |
| ff) Herausgabe aus wirtschaftlichen Gründen .....                                  | 91         |
| gg) Herausgabe wegen anderer Gründe .....  | 94         |
| hh) Zwischenergebnis .....   | 95         |
| d) Zurückbehaltungsrecht .....   | 96         |
| IV. Ausübungskontrolle .....   | 97         |
| V. Entschädigung bei Widerruf .....  | 99         |
| VI. Haftung des Arbeitnehmers .....  | 103        |
| VII. Muster Dienstwagenvertrag .....   | 115        |
| <b>B. Kollektivrechtliche Regelung .....</b>                                       | <b>116</b> |
| I. § 87 I Nr. 1 BetrVG .....   | 118        |
| 1. Mitbestimmungsfrei: Ausübung Direktionsrecht .....                              | 120        |
| 2. Mitbestimmungspflichtige Tatbestände .....                                      | 123        |
| 3. Parkplatzberechtigung und -nutzung .....  | 129        |
| 4. Muster: Betriebsvereinbarung zur Vergabe und Benutzung<br>von Parkplätzen ..... | 133        |
| II. § 87 I Nr. 2 BetrVG .....  | 138        |
| III. § 87 I Nr. 5 BetrVG .....   | 143        |
| IV. § 87 I Nr. 6 BetrVG .....  | 145        |
| 1. Sinn und Zweck der Regelung .....   | 146        |
| 2. Überwachung und Dienstfahrzeug .....  | 151        |
| 3. Muster: GPS gestütztes Einsatzsteuerungsunterstützungssystem ...                | 155        |
| V. § 87 I Nr. 10 BetrVG .....  | 157        |
| 1. Kollektiver Tatbestand .....  | 158        |
| 2. Teilweise Mitbestimmung .....   | 162        |
| 3. Mitbestimmungspflichtige Tatbestände – Allgemein .....                          | 166        |
| 4. Mitbestimmungspflichtige Tatbestände – Dienstwagen .....                        | 175        |
| a) Erfasster Personenkreis .....   | 176        |
| b) Dienstwagenvolumen .....  | 177        |
| c) Zweck .....   | 178        |
| d) Art des Dienstwagens .....  | 179        |
| e) Folge .....   | 180        |
| 5. Sinnhaftigkeit einer Betriebsvereinbarung .....                                 | 183        |
| a) Inhaltskontrolle .....  | 184        |
| b) Ausschluss betrieblicher Übung .....  | 185        |
| c) Änderungen .....  | 186        |
| d) Muster .....  | 187        |
| aa) Muster: Betriebsvereinbarung über Dienstwagen<br>(„Car-Policy“) .....          | 188        |
| bb) Dienstwagenrichtlinie .....  | 189        |
| cc) Eigenes Muster .....   | 191        |
| dd) CarShipPro .....   | 192a       |

|   |            |
|---|------------|
| VI. § 87 I Nr. 11 BetrVG .....  | 193        |
| VII. § 90 BetrVG .....  | 195        |
| VIII. § 80 BetrVG .....   | 203        |
| <b>C. Besonderheiten bei Geschäftsführern .....</b>                                     | <b>211</b> |
| I. Grundlagen .....   | 212        |
| II. Vorstand und Geschäftsführer .....  | 213        |
| III. Rechtliche Besonderheiten bei Dienstverträgen .....                                | 214        |
| 1. Keine Arbeitnehmer .....   | 215        |
| 2. Organstellung und Dienstvertrag .....  | 221        |
| 3. Vertretungsbefugnis .....  | 225        |
| 4. Ruhen des Arbeitsverhältnisses .....   | 226        |
| 5. Befristungen .....   | 230        |
| 6. Vergütung .....  | 233        |
| 7. AGB-Kontrolle .....  | 236        |
| 8. Rechtsweg .....  | 238        |
| 9. Sozialversicherungspflicht des GmbH-Geschäftsführers? .....                          | 239        |
| a) Fremdgeschäftsführer .....   | 240        |
| b) Geschäftsführende Gesellschafter .....   | 241        |
| aa) Mehrheitsbeteiligung .....  | 242        |
| bb) Minderheitsbeteiligung .....  | 243        |
| 10. Zusammenfassung .....   | 245        |
| IV. Besonderheiten bei Dienstwagenregelung .....  | 246        |
| 1. Evtl. keine Sozialversicherungspflicht .....   | 247        |
| 2. AGB-Kontrolle .....  | 248        |
| V. Geschäftsführervertrag .....   | 249        |
| VI. Vorstandsvertrag .....  | 250        |
| VII. Widerruf der Überlassung .....   | 250a       |
| <b>D. Datenschutz .....</b>   | <b>251</b> |
| I. Betriebsverfassungswidrig erlangte Daten .....                                       | 252        |
| II. Verwertbarkeit datenschutzrechtswidrig gesammelter Daten<br>und Informationen ..... | 262        |
| III. Bedeutung .....  | 274        |
| 1. Beispiel Internet- und E-Mail-Nutzung .....  | 275        |
| 2. Beispiel: Bewegungskontrolle .....   | 284        |
| 3. Beispiel: Zeiterfassung .....  | 288        |
| 4. Beispiel: Dienstwagen .....  | 293        |
| IV. Einwilligung des Arbeitnehmers .....  | 295        |
| V. Muster zur Einwilligung zur Datenerhebung .....                                      | 298        |
| 1. Muster (Bewerbungsverfahren) .....   | 298        |
| 2. Muster (Arbeitsverhältnis) .....   | 299        |
| <b>E. Gesetzliche Unfallversicherung (SGB VII) .....</b>                                | <b>300</b> |
| I. Allgemeines .....  | 301        |
| II. Die gesetzliche Regelung .....  | 303        |
| 1. § 104 SGB VII .....  | 305        |
| 2. § 105 SGB VII .....  | 306        |

|  |            |
|--|------------|
| 3. § 106 SGB VII .....                                 | 307        |
| 4. § 2 SGB VII .....                                   | 308        |
| 5. § 8 SGB VII .....                                   | 309        |
| III. Zulässigkeit der Haftungsbeschränkung .....       | 310        |
| IV. Begriffsbestimmungen .....                         | 313        |
| 1. Unternehmer .....                                   | 314        |
| 2. Betroffener Personenkreis .....                     | 316        |
| a) Für das Unternehmen Tätige .....                    | 317        |
| 3. Nicht versicherte Unternehmer .....                 | 324        |
| 4. Gemeinsame Betriebsstätte .....                     | 325        |
| 5. Arbeitsunfall .....                                 | 330        |
| 6. Wegeunfall .....                                    | 335        |
| V. Versicherungsfälle .....                            | 341        |
| 1. Arbeitszeit .....                                   | 342        |
| 2. Betriebsweg .....                                   | 343        |
| 3. Dienstreise .....                                   | 345        |
| 4. Geschäftsreisen .....                               | 346        |
| 5. Körperliche Auseinandersetzungen .....              | 349        |
| 6. Messeauf- und -abbau .....                          | 352        |
| 7. Nahrungsaufnahme .....                              | 353        |
| 8. Sammeltransport .....                               | 354        |
| 9. Tanken .....  | 355        |
| 10. Toilette .....                                     | 357        |
| 11. Übermüdung .....                                   | 358        |
| 12. Versandpapiere .....                               | 362        |
| VI. Ansprüche .....                                    | 364        |
| 1. Versicherungsleistungen .....                       | 365        |
| 2. Ausschluss Personenschäden .....                    | 366        |
| 3. Umfang des Personenschadens .....                   | 369        |
| 4. Beteiligung Dritter .....                           | 371        |
| <b>F. Steuerliche Behandlung – ein Überblick .....</b> | <b>372</b> |
| I. Gesetzliche Grundlagen .....                        | 374        |
| 1. § 8 EStG .....                                      | 375        |
| 2. § 6 EStG .....                                      | 378        |
| 3. § 38 EStG .....                                     | 380        |
| 4. § 41a EStG .....                                    | 382        |
| 5. Lohnsteuerrichtlinien .....                         | 384        |
| II. Begriffsbestimmungen .....                         | 386        |
| 1. Arbeitgeber .....                                   | 387        |
| 2. Arbeitnehmer .....                                  | 391        |
| 3. Dienstwagen .....                                   | 393        |
| a) Dienstliche Nutzung .....                           | 394        |
| b) Auch Privatnutzung .....                            | 399        |
| c) Besonderheit: Tätigkeit mit eigenem Pkw .....       | 401        |
| 4. Fahrten .....                                       | 404        |
| a) Privatfahrten .....                                 | 405        |
| b) Dienstliche Fahrten .....                           | 406        |
| c) Fahrten zwischen Wohnung und Arbeitsstätte .....    | 417        |
| d) Familienheimfahrten .....                           | 421        |

|   |              |
|---|--------------|
| III. Wertermittlung .....   | 424          |
| 1. Art .....  | 425          |
| 2. Pauschalbewertung nach der 1%-Methode .....                    | 426          |
| a) Listenpreis .....  | 427          |
| b) Kürzungen .....  | 431          |
| c) Sonderausstattungen .....                                      | 433          |
| d) Kalendermonat .....  | 434          |
| e) Besonderheit: Fahrer .....                                     | 437          |
| 3. Deckelungsregelung .....                                       | 439          |
| 4. Zuzahlungen des Arbeitnehmers .....                            | 442          |
| a) Arbeitnehmer zahlt Nutzungsentgelt .....                       | 444          |
| b) Zuzahlungen zu Fahrzeuganschaffungskosten .....                | 449          |
| c) Zuzahlungen zu Treibstoffkosten .....                          | 452          |
| d) Zusammenfassung .....  | 455          |
| 5. Fahrten zwischen Wohnung und Arbeitsstätte .....               | 458          |
| 6. Sonderfall: Fahrzeugpool .....                                 | 463          |
| 7. Familienheimfahrten .....                                      | 465          |
| 8. Individueller Nutzungswert .....                               | 467          |
| IV. Abrechnungsfehler .....                                       | 475          |
| 1. Haftung .....  | 476          |
| 2. Rückgriffmöglichkeit .....                                     | 483          |
| a) Zu wenig entrichtete Lohnsteuer – Rückgriff Arbeitnehmer ..... | 483          |
| b) Zu wenig entrichtete Lohnsteuer – Rückgriff Arbeitgeber .....  | 483          |
| Sachverzeichnis .....   | Seite<br>209 |