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

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

3. Auflage 2020

C.H.BECK

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, Rimpar
Umschlaggestaltung: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar

CO_2 neutral
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-Selbständige 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, Kliemt.Arbeitsrecht, München, RA Dietmar Heise, Luther Rechtsanwaltsgesellschaft mbH, Stuttgart, RA Dr. Till Hoffmann-Remy, Kliemt.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 Greissinger, 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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

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

Sachregister 1651

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG