

The logo for Mayer Brown, featuring the name in a white, sans-serif font with a vertical orange bar to the left of the text.

MAYER | BROWN

Employment & Benefits Breakfast Briefing – Q2

Webinar | 18. Mai 2022

Björn Vollmuth

Counsel

bvollmuth@mayerbrown.com

Dr. Marius Höfler

Senior Associate

mhoefler@mayerbrown.com

The top of the slide features a blue-tinted background with silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. A vertical orange bar is positioned on the far left side of this header area.

Überblick

- I. Was sind AGB?
- II. Durchführung der AGB Kontrolle, Folgen der Unwirksamkeit
- III. Konkrete Klauseln
- IV. Anpassung von Verträgen
- V. Ausblick

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a meeting or office setting. A vertical orange bar is on the left side.

I. Was sind AGB?

- Grundsatz: AGB sind Vertragsbedingungen, die für eine **Vielzahl von Verträgen** vorformuliert sind, und die der Verwender der anderen Vertragspartei bei Abschluss des Vertrags **stellt**
- Vielzahl von Verträgen
 - Dreimalige Verwendung beabsichtigt
 - Auch bei Verwendung von Mustern Dritter (z.B. Arbeitgeberverband)
 - Äußeres Erscheinungsbild kann Indiz sein: formelhafte Klauseln, die nicht auf die individuelle Situation abgestimmt sind
- Stellen: Einbeziehung in Vertrag verlangen

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in silhouette, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

I. Was sind AGB?

- Besonderheiten bei Verbraucherverträgen
 - AG ist i.d.R. Unternehmer, AN ist i.d.R. Verbraucher
 - AGB **gelten als vom Unternehmer (AG) gestellt**, es sei denn, dass sie durch den Verbraucher (AN) in den Vertrag eingeführt wurden (Beweislastumkehr)
 - AGB Kontrolle auch bei vorformulierten Vertragsbedingungen, wenn diese nur zur **einmaligen Verwendung** bestimmt sind, soweit der Verbraucher (AN) auf ihren Inhalt keinen Einfluss nehmen konnte

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a meeting or office setting. A vertical orange bar is on the left side.

I. Was sind AGB?

- Fazit:
 - Klauseln in Arbeitsverträgen, Aufhebungsverträgen, Abwicklungsverträgen usw. sind in aller Regel AGB
 - Ausnahme:
 - Arbeitnehmer verlangt Einbeziehung der Klausel
 - Klausel wurde im Einzelnen ausgehandelt: AG muss den gesetzesfremden Kerngehalt der Klausel ernsthaft zur Disposition stellen, d.h. AN die Möglichkeit der Einflussnahme geben
 - Beweislast hierfür liegt beim AG

The background of the slide features a blue gradient with silhouettes of several people in a meeting or office setting. A vertical orange bar is located on the far left side of the slide.

II. Durchführung der AGB-Kontrolle

- Überraschende Klauseln werden schon gar nicht einbezogen
- Auslegung: Unklarheiten gehen zulasten des Verwenders
- Klauselverbote ohne und mit Wertungsmöglichkeit
- Generalklausel: Keine unangemessene Benachteiligung des Arbeitnehmers (Intransparenz; Bestimmung mit wesentlichen Grundgedanken der gesetzlichen Regelung unvereinbar)
- Besonderheiten des Arbeitsrechts angemessen zu berücksichtigen

The top of the slide features a blue background with silhouettes of several people in a meeting or office setting. A vertical orange bar is on the far left.

II. Rechtsfolgen unwirksamer AGB

- Anstelle der unwirksamen Klausel gilt das Gesetz
- Verbot der geltungserhaltenden Reduktion
- Ausnahmsweise Aufrechterhaltung des wirksamen Teils, sofern Teilbarkeit der Klausel gegeben ist. Dazu dient der sog. „*Blue-Pencil-Test*“

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, some standing and some sitting, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Drei wichtige Klauseln im Zusammenhang mit Sondervergütungen:
 - a. Freiwilligkeitsvorbehalt
 - b. Widerrufsvorbehalt
 - c. Stichtagsklausel

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, some standing and some sitting, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. A vertical orange bar is positioned on the left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Bedeutung: Vermeidung eines Rechtsanspruches auf zukünftige Sonderzahlungen
- Anforderungen an Wirksamkeit (**insb. Transparenzgebot**)
 - Konkrete Bezeichnung der Leistung
 - Freiwillig
 - Ohne Anerkennung einer Rechtspflicht
 - Kein zukünftiger Anspruch

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. They are silhouetted against a lighter background, with some individuals looking at documents or devices. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Bsp. unwirksame Klauseln:
 - *„Der Arbeitnehmer erhält eine Weihnachtsgratifikation. Einen Rechtsanspruch auf diese hat der Arbeitnehmer nicht, da die Leistung freiwillig erfolgt.“*
 - *„Der Arbeitnehmer erhält eine freiwillige, jederzeit widerrufliche Weihnachtsgratifikation in Höhe von“*
- Beide Klauseln sind intransparent

The top of the slide features a blue-tinted background with silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Bedeutung: Der Anspruch entsteht, soll aber einseitig widerrufen werden können
- Anforderungen an Wirksamkeit:
 - Konkrete Bezeichnung der zu widerrufenden Leistung
 - Grund für Widerruf muss zumindest erkennbar sein (z.B. wirtschaftliche Gründe)
 - Max. 25% der Gesamtvergütung ist widerrufbar

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in a meeting or office setting, with their silhouettes visible against a lighter background. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Bedeutung: Die Zahlung einer Sondervergütung hängt vom ungekündigten Bestand des Arbeitsverhältnisses zu einem Stichtag ab
- Anforderung: Eine Sondervergütung mit einer Stichtagsklausel muss **ausschließlich die Betriebstreue** honorieren

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. They are silhouetted against a lighter blue background. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Wenn die Sondervergütung eine Gegenleistung für erbrachte Arbeitsleistung ist, ist die Stichtagsklausel unwirksam
- BAG: Es wird vermutet, dass eine Sondervergütung eine Gegenleistung für die Arbeitsleistung ist, d.h., verfolgt der Arbeitgeber mit dieser andere Zwecke, muss sich dies deutlich aus der Vereinbarung ergeben

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. They are silhouetted against a lighter blue background, with some individuals looking at documents or devices. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Beispiel: *„Erforderliche Überstunden sind mit dem Gehalt abgegolten“*
- Intransparent: Bei einer solchen Formulierung ist für den AN nicht klar vorhersehbar, in welchem Umfang Überstunden anfallen können
- Angabe einer Stundenzahl erforderlich; zudem Beachtung Mindestlohn
- Folge: Anspruch des AN auf Vergütung nach § 612 BGB; Ausnahme: keine Vergütungserwartung, wenn AN herausgehobenes Entgelt bezieht

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, shown as silhouettes, engaged in a meeting or discussion. They are standing and some appear to be holding papers or devices. A vertical orange bar is located on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Vereinbarungen über solche Vertragsstrafen sind grds. gemäß § 309 Nr. 6 BGB unwirksam; aber wegen den Besonderheiten des Arbeitsrechtes sind Vertragsstrafen ausnahmsweise zulässig
- Anforderungen an die Wirksamkeit einer Vertragsstrafenabrede:
 - Die Höhe der Vertragsstrafe muss klar bezeichnet sein
 - Die Höhe der Vertragsstrafe muss angemessen sein
 - Die zu bestrafende Pflichtverletzung muss für den Arbeitnehmer klar erkennbar sein (Nicht ausreichend: „... jedes schuldhafte vertragswidrige Verhalten ...“)

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. They are shown in silhouette, engaged in various activities like talking, looking at documents, and gesturing. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Ausgangspunkt: Abstrakte Stellenbeschreibung (dann § 106 GewO) oder konkrete Stellenbeschreibung (dann ggf. Versetzungsklausel)
- Arbeitgeber behält sich das Recht vor, dem Arbeitnehmer bei Bedarf eine andere Aufgabe zuzuweisen, ggf. auch an einem anderen Ort
- Widergabe von § 106 GewO unkritisch; Klarstellung, dass Interessen des AN berücksichtigt werden und Änderung zumutbar sein muss (insbesondere: gleichwertige Tätigkeit bei gleicher Vergütung)
- Beachte: Ausübungskontrolle, Sozialauswahl

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, some standing and some sitting, appearing to be in a meeting or collaborative work environment. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Bedeutung: Schaffung von Rechtsklarheit und Rechtsfrieden, da Schuldner sich darauf verlassen können soll, nach Ablauf der Ausschlussfrist nicht in Anspruch genommen werden zu können
- In der Praxis weit verbreitet ist die 2-Stufige-Ausschlussfrist
- 1. Stufe: Ansprüche müssen nicht weniger als **3 Monate** nach Fälligkeit des Anspruches gegenüber der Vertragspartei geltend gemacht werden
 - Textform (E-Mail) ist seit dem 30.09.2016 ausreichend (§ 309 Nr. 13 BGB)

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in a meeting or office setting, with their silhouettes visible against a lighter background. A vertical orange bar is positioned on the far left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Die Frist beginnt mit Fälligkeit des Anspruches, nicht mit dessen Entstehung
- Ansprüche wegen vorsätzlicher Vertragsverletzung und vorsätzlicher unerlaubter Handlung sowie unabdingbare gesetzliche Ansprüche (z.B. Mindestlohn) müssen ausgenommen sein
- 2. Stufe: Abgelehnte Ansprüche müssen innerhalb von **3 Monaten** nach ihrer Ablehnung gerichtlich geltend gemacht werden. Für den Fall, dass sich die Gegenseite nicht äußern sollte, empfiehlt es sich zu regeln, dass die zuvor genannte 3-Monats-Frist auch dann beginnt, wenn sich der Anspruchsgegner innerhalb von **2 Wochen** nach der Geltendmachung des Anspruches nicht erklären sollte (schweigt).

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in a meeting or office setting, with their silhouettes visible against a lighter background. A vertical orange bar is positioned on the left side of the slide.

III. Konkrete Klauseln

- Einseitige Ausschlussfristen, die z.B. nur die Ansprüche des Arbeitnehmers ausschließen, sind insgesamt unwirksam
- Unwirksamkeit 1. Stufe → Klausel ist insgesamt unwirksam
- Unwirksamkeit 2. Stufe → Klausel ist teilweise unwirksam
- **WICHTIG:** Sofern die Klausel unwirksam sein sollte, kann sich hierauf nur der Arbeitnehmer berufen, nicht aber der Arbeitgeber, da er Verwender der Klausel ist.

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in a meeting or office setting, with their silhouettes visible against a lighter background. A vertical orange bar is located on the far left side of the slide.

IV. Anpassung von Verträgen

- Die in 2002 ins BGB eingeführten AGB-Vorschriften und die Gesetzesänderungen führen dazu, dass viele Arbeitsverträge den strengen Anforderungen der AGB-Vorschriften nicht stand halten
- Eine Ausschlussklausel, die vor dem 30.09.2016 abgeschlossen wurde und für die Geltendmachung des Anspruches Schriftform (keine Textform) erfordert, bleibt grds. wirksam; d.h. eine Anpassung ist grds. nicht erforderlich

The top of the slide features a blue background with silhouettes of several people in a meeting or office setting. A vertical orange bar is on the far left. The title 'IV. Anpassung von Verträgen' is written in white text across the top.

IV. Anpassung von Verträgen

- Aber: Beabsichtigt der Arbeitgeber die Arbeitsbedingungen eines bereits bestehenden Arbeitsvertrages zu ändern, sollte im Zuge dessen auch die in dem Altvertrag verwendete Ausschlussklausel geändert werden
- Kommunikation gegenüber den Arbeitnehmern, dass eine Änderung der Arbeitsverträge zur Anpassung an die Rechtslage notwendig ist

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. The silhouettes are arranged in a line, with some individuals appearing to be in conversation. A vertical orange bar is visible on the far left side of the image.

V. Ausblick

- Bundestagsdrucksache 20/1636: geplante Änderungen des Nachweisgesetzes
 - Zusammensetzung und Höhe des Arbeitsentgelts einschließlich der Vergütung von Überstunden, der Zuschläge, der Zulagen, Prämien und Sonderzahlungen sowie anderer Bestandteile des Arbeitsentgelts, die jeweils getrennt anzugeben sind, und deren Fälligkeit sowie die Art der Auszahlung
 - Dauer der Probezeit; bei einem befristeten Arbeitsverhältnis muss diese zu der erwarteten Dauer der Befristung und der Art der Tätigkeit in einem angemessenen Verhältnis stehen
 - vereinbarte Arbeitszeit, vereinbarte Ruhepausen und Ruhezeiten sowie bei vereinbarter Schichtarbeit das Schichtsystem, der Schichtrhythmus und Voraussetzungen für Schichtänderungen

The background of the slide features a blue-tinted image of several people in business attire, shown as silhouettes, engaged in a meeting or discussion. A vertical orange bar is positioned on the left side of the slide.

V. Ausblick

- Möglichkeit der Anordnung von Überstunden und deren Voraussetzungen
- bei Kündigung des Arbeitsverhältnisses von Arbeitgeber und Arbeitnehmer einzuhaltende Verfahren, mindestens das Schriftformerfordernis und die Fristen für die Kündigung des Arbeitsverhältnisses, sowie die Frist zur Erhebung einer Kündigungsschutzklage
- Bußgeldvorschriften, wenn wesentliche Vertragsbedingung nicht, nicht richtig, nicht vollständig, nicht in der vorgeschriebenen Weise oder nicht rechtzeitig aushändigt, eine genannte Niederschrift nicht, nicht richtig, nicht vollständig oder nicht rechtzeitig aushändigt oder eine Mitteilung nicht, nicht richtig, nicht vollständig, nicht in der vorgeschriebenen Weise oder nicht rechtzeitig erfolgt

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. The silhouettes are arranged in a line, with some individuals appearing to be in conversation. A vertical orange bar is located on the far left side of the image.

V. Ausblick

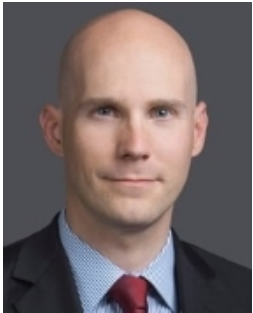
- Gilt für neue Arbeitsverträge
- Altverträge müssen nicht zwingend angepasst werden; es kann auch ein Informationsblatt mit den entsprechenden Angaben ausgehändigt werden
- Arbeitgeber sollten die weitere Entwicklung im Auge behalten und ggf. bereits entsprechende Dokumentation erstellen

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. They are standing and talking, with some holding papers or devices. A vertical orange bar is on the far left.

Fragen?

- Gerne jetzt stellen!

Ihre Ansprechpartner



Björn Vollmuth
Counsel
Frankfurt am Main
+49 69 7941 0
bvollmuth@mayerbrown.com



Dr. Marius Höfler
Senior Associate
Frankfurt am Main
+49 69 7941 0
mhoefler@mayerbrown.com

A blue-tinted background image showing silhouettes of several people in a professional setting, possibly a meeting or conference. The silhouettes are arranged in a line, some facing each other as if in conversation. A vertical orange bar is on the left side of the image.

Disclaimer

- These materials are provided by Mayer Brown and reflect information as of the date of presentation.
- The contents are intended to provide a general guide to the subject matter only and should not be treated as a substitute for specific advice concerning individual situations.
- You may not copy or modify the materials or use them for any purpose without our express prior written permission.



Americas | Asia | Europe | Middle East

mayerbrown.com

Mayer Brown is a global services provider comprising associated legal practices that are separate entities, including Mayer Brown LLP (Illinois, USA), Mayer Brown International LLP (England), Mayer Brown (a Hong Kong partnership) and Tauil & Chequer Advogados (a Brazilian law partnership) (collectively the "Mayer Brown Practices") and non-legal service providers, which provide consultancy services (the "Mayer Brown Consultancies"). The Mayer Brown Practices and Mayer Brown Consultancies are established in various jurisdictions and may be a legal person or a partnership. Details of the individual Mayer Brown Practices and Mayer Brown Consultancies can be found in the Legal Notices section of our website. "Mayer Brown" and the Mayer Brown logo are the trademarks of Mayer Brown.

© 2022 Mayer Brown. All rights reserved. Attorney Advertising. Prior results do not guarantee a similar outcome.