

Erfolgs- und leistungs- orientierte Vergütung

von

Dr. Anja Mengel

Rechtsanwältin
Fachanwältin für Arbeitsrecht
Berlin

5., völlig neu bearbeitete und erweiterte Auflage

ERICH SCHMIDT VERLAG

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Abkürzungsverzeichnis	17
A. Einführung	19
I. Historie der erfolgs- und leistungsorientierten Vergütung	20
II. Typen von erfolgs- und leistungsorientierter Vergütung	22
1. Gratifikation/13. Monatsgehalt	24
2. Bonus	25
3. Prämie	26
4. Tantieme/Erfolgsbeteiligung	26
5. Anwesenheitsprämie	28
6. Provision	29
7. Akkordlohn	29
8. Mitarbeiterbeteiligung, Mitarbeiteraktien/ Belégschaftsaktien	30
9. Aktienoptionen	31
10. Phantomaktien/Virtuelle Aktien	32
B. Rechtsgrundlagen für erfolgs- und leistungsorientierte Vergütung	33
I. Arbeitsvertrag	34
1. Vertragliche Vereinbarung	35
2. Gesamtzusage	36
3. Betriebliche Übung	37
4. Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz	40
a) Bedeutung	40
b) Anwendungsbereich	42
c) Umsetzung	43
d) Differenzierungskriterien	44
e) Rechtsfolgen der Ungleichbehandlung	47
5. Sonderregelungen im Konzern	47
II. Betriebsvereinbarung	48
1. Begriff und Zustandekommen	49
2. Inhalte und Zulässigkeit	49

	Seite
3. Anspruch auf eine Betriebsvereinbarung	51
4. Wirkung und Unwirksamkeit	51
5. Geltungsdauer und Nachwirkung	53
III. Tarifvertrag	54
1. Tarifbindung und Geltungsbereich	55
a) Normative Tarifbindung	55
b) Arbeitsvertraglich vereinbarte Tarifbindung	56
aa) Auslegung von Bezugnahmeklauseln	57
bb) Gleichstellungsabreden	57
cc) Konkludente Bezugnahmen	58
2. Inhalt	59
IV. Einführung erfolgs- und leistungsorientierter Vergütung und Ablösung anderer oder alter Vergütungsmodelle	60
1. Erstmalsige Einführung	60
2. Ablösung bisheriger Vergütungsmodelle	61
a) Beendigung arbeitsvertraglicher Vereinbarungen	61
aa) Änderungsvertrag	62
bb) Änderungskündigung	65
cc) Beendigung einer betrieblichen Übung	68
b) Beendigung von und durch Betriebsvereinbarungen	70
aa) Beendigung und Ablösung von Betriebsvereinbarun- gen	70
bb) Beendigung und Ablösung einzelvertraglicher Regelungen durch Betriebsvereinbarung	72
(1) Grundsatz: Günstigkeitsprinzip	72
(2) Ausnahme: Kollektives Günstigkeitsprinzip	73
(3) Ausnahme: Ablöseprinzip – Betriebsverein- barungsoffenheit	76
c) Ablösung von Tarifverträgen	77
C. Grenzen der Vertragsgestaltung für erfolgs- und leistungs- orientierte Vergütung	79
I. Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz	79
II. Änderungsvorbehalte	80
1. Gemeinsame Grenzen: Inhaltskontrolle, Kündigungsschutz, Befristungsschutz	81

	Seite
2. Freiwilligkeitsvorbehalt	84
3. Widerrufsvorbehalt	90
a) Wirksame Vereinbarung des Widerrufsvorbehalts	90
b) Ausübung des Widerrufsrechts	95
4. Allgemeine Anpassungsvorbehalte	97
5. Change-in-Control-Vorbehalt und Veräußerungsvorbehalt	98
6. Anrechnungsvorbehalt zu Tariflohnerhöhungen	99
a) Begriff	100
b) Zulässigkeit	100
aa) Grundsatz – Anrechnungsoption	100
bb) Ausnahmen – Anrechnungsverbot	102
c) Anrechnung im Einzelfall	104
III. Teilbefristung	105
IV. Leistungsorientierte Klauseln	108
1. Bezugnahme auf das Arbeitsentgelt und das Jahresergebnis	108
2. Fehlzeitenklauseln – Anwesenheitsprämien	109
a) Laufende Anwesenheitsprämien	109
b) Kürzungen von Jahressonderleistungen wegen Fehlzeiten	110
aa) Fehlende Arbeitsleistung	112
bb) Langjährige Krankheiten	114
cc) Arbeitsunfähigkeit mit Entgeltfortzahlung gemäß § 4a EFZG	115
(1) Anwendungsbereich	115
(2) Begriff des Arbeitsentgeltes im Sinne des § 4a EFZG	117
(3) Berechnungszeitraum	117
(4) Jahresdurchschnittsverdienst	118
(5) Aufbauende Anwesenheitsprämien	118
dd) Schwangerschaftsbedingte Fehlzeiten und Mutterschutzzeiten	119
ee) Kürzung oder Wegfall der Sonderleistung wegen Elternzeit	119
ff) Grundwehrdienst, Wehrübung und Zivildienst	121
gg) Arbeitskampfbedingte Fehlzeiten und Streikbrüchprämien	122

	Seite
(1) Arbeitskampfbedingte Fehlzeiten bei Jahressonderleistungen	122
(2) Streikbruchprämien	123
hh) Sonderfall: „Kurzarbeit-Null“	125
V. Betriebstreueklauseln	125
1. Leistungszwecke und zeitanteilige Zahlung	127
a) Ermittlung des Leistungscharakters	128
b) Auslegung der Vertragsbedingungen	130
c) Typische Betriebstreueklauseln	131
2. Stichtagsklauseln	132
a) Allgemeine Zulässigkeit von Stichtagsklauseln	132
b) Zulässigkeit von Stichtagsklauseln bei betriebsbedingter Kündigung	134
c) Anforderungen an Stichtagsklauseln	135
3. Verfallklauseln	138
4. Rückzahlungsklauseln	140
a) Allgemeine Voraussetzungen	140
b) Zulässigkeit von Rückzahlungsklauseln	142
aa) Grundsätze	142
bb) Staffeln der Rechtsprechung	144
cc) Anwendung der Staffeln	146
c) Tarifvertragliche Rückzahlungsklauseln und Betriebsvereinbarungen	148
d) Ausschlussfristen, Aufrechnung und Pfändungsgrenzen	149
5. Sonstige Betriebstreueklauseln	150
VI. Erfolgs- und leistungsorientierte Vergütung bei Betriebsübergang	151
1. Rechtsfolgen eines Betriebsübergangs	151
2. Vertragliche Vereinbarungen zum Betriebsübergang	154
D. Besondere Aspekte der Vertragsgestaltung und Muster	155
I. Gratifikationen/13. Monatsgehalt	155
II. Bonus/Prämie	158
1. Ermessensbonus	158
2. Zielgestützter Bonus	158
a) Inhaltliche Gestaltung, Zielvorgabe – Zielvereinbarung ..	161
b) Zulässigkeit von Flexibilisierungsvorbehalten	164

	Seite
aa) Zulässigkeit eines Freiwilligkeitsvorbehalts	164
bb) Zulässigkeit eines Widerrufsvorbehalts	166
cc) Zulässigkeit einer Befristung	166
c) Zulässigkeit von Betriebstreueklauseln	166
d) Fehlen einer Zielvorgabe/Zielvereinbarung	168
aa) Vollständig fehlende Zielfestlegung im Bezugs-/ Leistungszeitraum	168
bb) Verspätete Zielfestlegung nach Beginn des Bezugs-/ Leistungszeitraums	170
e) Muster für arbeitsvertragliche Rahmenvereinbarung	171
III. Tantieme/Erfolgsbeteiligung	174
IV. Provision	176
1. Zusammenwirken mehrerer Arbeitnehmer bei Abschluss eines provisionspflichtigen Geschäfts	176
2. Ausschluss von Provisionsansprüchen nach Beendi- gung des Arbeitsverhältnisses	177
3. Entgeltfortzahlung	179
4. Muster	180
V. Mitarbeiteraktien/Aktienoptionsprogramme	182
1. Arbeitsvertragliche Grundlagen der Mitarbeiterbeteili- gung	183
2. Ausgestaltung der Gewährungsbedingungen	184
a) Wartefristen und Veräußerungssperren	185
b) Veräußerungs- und Ausübungszeiträume	186
c) Indexierungsklauseln	187
d) Anpassungsvorbehalte und Kontrollwechselklauseln	187
e) Verfallklauseln	188
3. Muster	188
a) Zusage bestimmter Anzahlen von Aktienoptionen	188
b) Zusage der grundsätzlichen Beteiligung an einem Mitarbeiterbeteiligungsprogramm	189
E. Beendigung	191
F. Mitbestimmung	193
I. Allgemeines und Mitbestimmung zur Vertragsgestaltung ..	193
1. Regelungskompetenz und Verfahren	193

	Seite
2. Inhalt.....	195
3. Umfang und Rechtsfolgen.....	197
II. Einzelne Maßnahmen.....	198
1. Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalt.....	198
2. Anrechnungsvorbehalt.....	199
3. Änderungsvertrag.....	200
4. Änderungskündigung.....	200
G. Sozialversicherungsrechtliche und steuerrechtliche Behandlung.....	203
I. Sozialversicherungsrecht.....	203
II. Steuerrecht.....	205
III. Rückzahlungen.....	206
Literaturverzeichnis.....	209
Stichwortverzeichnis.....	211