

# Inhaltsverzeichnis

<b>Abbildungsverzeichnis</b> .....	13
<b>1 Einführung in das Arbeitsrecht</b> .....	19
1.1 Die Geschichte des Arbeitsrechts .....	19
1.1.1 Die Geschichte des Begriffs „Arbeitsrecht“ .....	19
1.1.2 Die historischen Grundlagen des Arbeitsrechts .....	20
1.2 Der Begriff des Arbeitsrechts und seine Rechtsquellen .....	22
1.2.1 Die Begriffsbildung .....	22
1.2.2 Das Arbeitsrecht in der Rechtsordnung .....	23
1.2.3 Die Rechtsquellen des Arbeitsrechts .....	24
1.3 Die Arbeitsgerichte .....	33
<b>2 Arbeitnehmer und Arbeitgeber</b> .....	35
2.1 Der Arbeitnehmer .....	35
2.1.1 Die Entwicklung des Arbeitnehmerbegriffs .....	35
2.1.2 Die Definition des Arbeitnehmers .....	36
2.1.3 Die Ermittlung der Arbeitnehmereigenschaft .....	37
2.1.4 Der privatrechtliche Vertrag .....	37
2.1.5 Die entgeltliche Dienstleistung .....	39
2.1.6 Die persönliche Abhängigkeit .....	41
2.1.7 Persönliche Abhängigkeit und neue Formen der Arbeit .....	42
2.1.8 Die sog. sekundären Merkmale .....	43
2.1.9 Die Bedeutung des unternehmerischen Risikos .....	44
2.1.10 Gesellschaftsrechtliche Besonderheiten .....	44
2.1.11 Der Arbeitnehmer als Verbraucher .....	46
2.2 Der Arbeitgeber .....	47
2.2.1 Grundlagen .....	48
2.2.2 Der Betriebsübergang nach § 613a BGB .....	48
2.2.3 Die Arbeitnehmerüberlassung (Überblick) .....	54
2.3 Das Arbeitsverhältnis .....	54
2.3.1 Vertragstheorie und faktisches Arbeitsverhältnis .....	55
2.3.2 Der Arbeitsvertrag als schuldrechtlicher Vertrag .....	55
2.3.3 Das Berufsausbildungsverhältnis .....	56
2.3.4 Zwischenbetrachtung .....	56
2.4 Die arbeitnehmerähnliche Person .....	56
2.4.1 Die Definition der arbeitnehmerähnlichen Person .....	57
2.4.2 Das Schutzkonzept .....	57
2.5 Die Zuständigkeit der Arbeitsgerichte für Arbeitnehmer (§ 5 ArbGG) .....	58
2.5.1 Die Ausdehnung und Einschränkungen des Arbeitnehmerbegriffs .....	58

2.5.2	Der Prüfungsmaßstab in der Zulässigkeit arbeitsgerichtlicher Klagen . . . . .	59
<b>3</b>	<b>Die Begründung des Arbeitsverhältnisses</b> . . . . .	<b>61</b>
3.1	Die Personalplanung und das Stellenprofil . . . . .	61
3.2	Die Vertragsanbahnung . . . . .	62
3.2.1	Die Veröffentlichung der Stellenausschreibung . . . . .	62
3.2.2	Die Stellenausschreibung als Aufforderung zur Bewerbung . . . . .	62
3.2.3	Die Bewerbung . . . . .	63
3.2.4	Die Bewerbungsphase . . . . .	63
3.2.5	Das Fragerecht des Arbeitgebers . . . . .	64
3.2.6	Die Einstellungsuntersuchungen . . . . .	68
3.3	Der Abschluss des Arbeitsvertrags . . . . .	69
3.3.1	Die essentialia negotii . . . . .	69
3.3.2	Vorformulierte Arbeitsbedingungen . . . . .	69
3.3.3	Formerfordernisse und der Nachweis der Arbeitsbedingungen . . . . .	78
3.3.4	Die Grenzen der Abschlussfreiheit . . . . .	81
<b>4</b>	<b>Der Schutz vor Diskriminierungen</b> . . . . .	<b>83</b>
4.1	Der Anwendungsbereich des AGG . . . . .	83
4.1.1	Der sachliche Anwendungsbereich . . . . .	84
4.1.2	Der persönliche Anwendungsbereich . . . . .	84
4.2	Das Benachteiligungsverbot . . . . .	85
4.2.1	Die Merkmale des § 1 AGG . . . . .	85
4.2.2	Die Benachteiligungsformen . . . . .	87
4.3	Die Rechtfertigung einer Benachteiligung . . . . .	92
4.3.1	Berufliche Anforderungen (§ 8 AGG) . . . . .	92
4.3.2	Benachteiligung wegen der Religion und Weltanschauung (§ 9 AGG) . . . . .	94
4.3.3	Rechtfertigung bei Alter (§ 10 AGG) . . . . .	95
4.3.4	Positive Maßnahmen nach § 5 AGG . . . . .	97
4.4	Die Rechtsfolgen einer Benachteiligung . . . . .	97
4.4.1	Das Beschwerderecht nach § 13 AGG . . . . .	97
4.4.2	Das Leistungsverweigerungsrecht nach § 14 AGG . . . . .	98
4.4.3	Der Anspruch auf Schadensersatz und Entschädigung . . . . .	98
4.4.4	Der Kontrahierungszwang (§ 15 Abs. 6 AGG) . . . . .	102
<b>5</b>	<b>Die Pflichten des Arbeitnehmers</b> . . . . .	<b>103</b>
5.1	Die Arbeitsleistung . . . . .	103
5.1.1	Die Höchstpersönlichkeit . . . . .	103
5.1.2	Die Durchsetzbarkeit der Arbeitspflicht . . . . .	103
5.1.3	Der Fixschuldcharakter der Arbeitspflicht . . . . .	104

5.2	Das Weisungsrecht des Arbeitgebers . . . . .	105
5.2.1	Die Kontrolle der Weisung . . . . .	105
5.2.2	Die Art der Arbeitsleistung . . . . .	106
5.2.3	Der Ort der Arbeitsleistung . . . . .	107
5.2.4	Die Zeit der Arbeitsleistung . . . . .	108
5.2.5	Das Arbeitszeitrecht . . . . .	113
5.2.6	Kurzarbeit . . . . .	116
5.2.7	Überstunden . . . . .	117
5.3	Die Ablieferungspflicht. . . . .	120
5.4	Die Verschwiegenheitspflicht. . . . .	121
5.4.1	Die Regelungen des GeschGehG . . . . .	121
5.4.2	Insbesondere: das sog. Whistleblowing. . . . .	122
5.5	Wettbewerbsverbote . . . . .	122
5.5.1	Das Wettbewerbsverbot während eines Arbeitsverhältnisses . . . . .	123
5.5.2	Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot . . . . .	124
5.5.3	Exkurs: Nebentätigkeiten . . . . .	126
<b>6</b>	<b>Die Pflichten des Arbeitgebers . . . . .</b>	<b>129</b>
6.1	Die Pflicht zur Entgeltzahlung . . . . .	129
6.1.1	Grundlagen der Entgeltzahlung . . . . .	129
6.1.2	Praktische Probleme und Streitpunkte . . . . .	132
6.1.3	Die Kontrolle von Vergütungsabreden. . . . .	135
6.2	Der Mindestlohn . . . . .	136
6.2.1	Die dogmatische Einordnung des Mindestlohnanspruchs. . . . .	136
6.2.2	Der Anwendungsbereich des MiLoG. . . . .	137
6.3	Die Beschäftigungspflicht . . . . .	141
6.3.1	Der Anspruch auf Beschäftigung . . . . .	141
6.3.2	Der Beschäftigungsanspruch im Anspruchssystem . . . . .	141
6.3.3	Die Suspendierung . . . . .	142
6.4	Der Grundsatz der Gleichbehandlung . . . . .	142
6.4.1	Die Grundlagen des Gleichbehandlungsgrundsatzes . . . . .	142
6.4.2	Die Voraussetzungen des Gleichbehandlungs- grundsatzes . . . . .	143
6.4.3	Der Bezugspunkt der Gleichbehandlung . . . . .	145
6.4.4	Die Rechtsfolgen des Gleichbehandlungsgrundsatzes . . . . .	145
6.4.5	Gleichbehandlung beim Arbeitsentgelt . . . . .	146
6.5	Der Arbeitsschutz . . . . .	147
6.5.1	Grundkonzepte des deutschen Arbeitsschutzrechts. . . . .	147
6.5.2	Das Arbeitsschutzgesetz . . . . .	148
6.5.3	Weitergehende Rechtsquellen . . . . .	149
6.5.4	Der zivilrechtliche Arbeitsschutz . . . . .	150
6.6	Das Maßregelverbot nach § 612a BGB . . . . .	151
6.7	Der Datenschutz . . . . .	151

<b>7</b>	<b>Kein Lohn ohne Arbeit</b> . . . . .	153
7.1	Das Nichtleisten der Arbeit und die Preisgefahr . . . . .	153
7.2	Der Annahmeverzug . . . . .	154
7.2.1	Das Verhältnis zur Unmöglichkeit . . . . .	155
7.2.2	Voraussetzungen des Annahmeverzugs . . . . .	156
7.2.3	Die Berechnung des Entgelts . . . . .	161
7.3	§ 615 S. 3 BGB i. V. m. der Betriebsrisikolehre . . . . .	162
7.3.1	Grundlagen . . . . .	162
7.3.2	Das Betriebsrisiko . . . . .	163
7.3.3	Betriebsrisiko und wirtschaftliche Schwierigkeiten . . . . .	164
7.3.4	Das Betriebsrisiko und andere Ausfallgründe . . . . .	164
7.3.5	Abdingbarkeit von § 615 S. 3 BGB . . . . .	165
7.4	Die Arbeitsverhinderung aus persönlichen Gründen . . . . .	166
7.4.1	Das Zusammenspiel von § 275 Abs. 3 und § 616 BGB . . . . .	166
7.4.2	Sinn und Zweck des § 616 BGB . . . . .	166
7.4.3	Voraussetzungen der Entgeltfortzahlung . . . . .	167
7.5	Die Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall . . . . .	170
7.5.1	Die Rechtsnatur von § 3 EFZG . . . . .	171
7.5.2	Die Voraussetzungen . . . . .	171
7.5.3	Die Dauer der Entgeltfortzahlung . . . . .	176
7.5.4	Die Höhe des Entgeltfortzahlungsanspruchs nach § 4 EFZG . . . . .	178
7.6	Die Entgeltfortzahlung bei Feiertagen . . . . .	178
7.7	Der Urlaubsanspruch nach dem BUrlG . . . . .	179
7.7.1	Die Rechtsnatur des Urlaubsanspruchs . . . . .	179
7.7.2	Die Voraussetzungen des Urlaubsanspruchs . . . . .	180
7.7.3	Der Umfang des Urlaubsanspruchs . . . . .	181
7.7.4	Die Gewährung des Urlaubs . . . . .	182
7.7.5	Das Urlaubsentgelt . . . . .	184
7.7.6	Arbeit während des Urlaubs . . . . .	185
7.7.7	Der Untergang des Urlaubsanspruchs . . . . .	185
7.7.8	Der Abgeltungsanspruch . . . . .	186
7.7.9	Besonderheiten bei tariflichen Regelungen . . . . .	187
<b>8</b>	<b>Die Vereinbarkeit von Familie und Beruf</b> . . . . .	189
8.1	Der Mutterschutz . . . . .	189
8.1.1	Der Anwendungsbereich des MuSchG . . . . .	189
8.1.2	Der Gesundheitsschutz . . . . .	190
8.2	Die Elternzeit . . . . .	193
8.2.1	Der Anspruch auf Elternzeit . . . . .	193
8.2.2	Die Realisierung der Elternzeit . . . . .	193
8.2.3	Das Elterngeld . . . . .	194
8.2.4	Insbesondere: Jahresurlaub . . . . .	194
8.3	Das Home-Office . . . . .	194

8.4	Die Teilzeit . . . . .	195
8.4.1	Das betriebliche Management von Teilzeitarbeit . . . . .	195
8.4.2	Der Anspruch auf Verringerung der Arbeitszeit . . . . .	196
8.4.3	Die Verlängerung der Arbeitszeit. . . . .	196
8.4.4	Die Brückenteilzeit. . . . .	197
8.5	Die Pflegezeit und die Familienpflegezeit . . . . .	197
8.5.1	Die Pflegezeit nach dem PflegeZG . . . . .	197
8.5.2	Die Familienpflegezeit nach dem FPfZG. . . . .	197
<b>9</b>	<b>Der innerbetriebliche Schadensausgleich. . . . .</b>	<b>199</b>
9.1	Die Schlechtleistung des Arbeitnehmers. . . . .	199
9.1.1	Die Nichtleistung . . . . .	199
9.1.2	Die Schlechtleistung. . . . .	199
9.2	Die Grundsätze der Arbeitnehmerhaftung. . . . .	202
9.2.1	Die Beweislastumkehr-Umkehr nach § 619a BGB und § 254 BGB . . . . .	202
9.2.2	Die Haftung von Arbeitgeber und Arbeitnehmer nach § 254 BGB analog. . . . .	203
9.2.3	Der Schadensersatzanspruch des Arbeitnehmers nach § 670 BGB doppelt analog. . . . .	210
9.2.4	Die Haftung gegenüber Arbeitskollegen . . . . .	211
9.2.5	Die Haftung gegenüber Dritten. . . . .	211
9.2.6	Fälle der gestörten Gesamtschuld . . . . .	213
9.2.7	Die Pflicht zur vorrangigen Inanspruchnahme Dritter . . . . .	214
9.2.8	Die Mankohaftung . . . . .	214
<b>10</b>	<b>Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses . . . . .</b>	<b>217</b>
10.1	Die Kündigung . . . . .	217
10.1.1	Grundlagen . . . . .	217
10.1.2	Die allgemeinen Wirksamkeitsvoraussetzungen einer Kündigung . . . . .	218
10.1.3	Der Kündigungsschutz nach dem KSchG . . . . .	227
10.1.4	Die Kündigungsschutzklage. . . . .	263
10.1.5	Die fristlose Kündigung/die außerordentliche Kündigung . . . . .	265
10.1.6	Die Beteiligung des Betriebsrats an der Kündigung . . . . .	274
10.1.7	Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch . . . . .	277
10.1.8	Besonderer Kündigungsschutz . . . . .	279
10.1.9	Kündigungsschutz bei Massenentlassungen . . . . .	284
10.1.10	Die Änderungskündigung . . . . .	286
10.2	Der Aufhebungsvertrag . . . . .	291
10.2.1	Die Schriftform nach § 623 BGB . . . . .	291
10.2.2	Die Wirksamkeit des Aufhebungsvertrags i.Ü. . . . .	292
10.2.3	Prozessuale Durchsetzung der Unwirksamkeit. . . . .	294

## Inhaltsverzeichnis

---

10.2.4	Die sozialrechtliche Konsequenz eines Aufhebungsvertrags . . . . .	294
10.3	Die Befristung (und die Bedingung) . . . . .	294
10.3.1	Das befristete Arbeitsverhältnis . . . . .	295
10.3.2	Bedingungen . . . . .	310
10.4	Pflichten bei bzw. nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses . . . . .	311
10.4.1	Zeit für die Stellensuche . . . . .	311
10.4.2	Arbeitspapiere und Ausgleichsquittung . . . . .	311
10.4.3	Insbesondere: Das Zeugnis . . . . .	313