

Inhaltsverzeichnis

	Rn	Seite
<i>Vorwort</i>		VII
<i>Abkürzungsverzeichnis</i>		XXV
<i>Literaturverzeichnis</i>		XXVII
§ 1 Einleitung	1	1
A. Begriff, Grundlage und Bedeutung des Arbeitsrechts	1	1
B. Charakteristika des Arbeitsverhältnisses	3	1
I. Dauerschuldverhältnis	4	2
II. Existenzielle Bedeutung	5	2
III. Eingliederung in fremde Betriebsorganisation	6	3
IV. Strukturelles Machtungleichgewicht	7	3
C. Systematik des Arbeitsrechts	9	4
D. Rechtsquellen des Arbeitsrechts	10	5
E. Konzeption dieses Lehrbuchs	11	6
§ 2 Arbeitnehmerbegriff und andere Begriffe	13	6
A. Grundlagen und Arbeitnehmerbegriff	17	7
I. Bedeutung des Arbeitnehmerbegriffs	17	7
II. Voraussetzungen der Arbeitnehmereigenschaft	20	8
1. Privatrechtlicher Vertrag	20	8
2. Verpflichtung zur Dienstleistung	22	8
3. Unselbstständige Tätigkeit in persönlicher Abhängigkeit ...	27	9
a) Weisungsgebundenheit, § 611a I 2, 3 BGB	28	9
b) Eingliederung in fremdbestimmte Arbeitsorganisation, § 611a I 1 BGB	30	10
c) Gesamtbetrachtung, § 611a I 5 BGB	31	11
d) Maßgeblichkeit der tatsächlichen Vertragsdurchführung, § 611a I 6 BGB	32	12
e) Irrelevante Umstände	34	12
III. Prozessuale Klärung der Arbeitnehmereigenschaft	38	13
IV. Arbeitnehmer als Verbraucher	39	14
V. Arbeiter und Angestellte	42	14
B. Arbeitnehmerähnliche Personen	43	15
I. Begriff	43	15
II. Folgen der rechtlichen Einordnung	46	16
C. Besondere „Arten“ von Arbeitsverhältnissen	47	16
I. Leitende Angestellte	47	16
1. Begriff	47	16
2. Folgen der rechtlichen Einordnung	48	16
II. Organmitglieder	49	17
III. Berufsauszubildende und Praktikanten	52	18

IV. Leiharbeiter/Arbeitnehmerüberlassung	55	19
V. Kirchliche Arbeitnehmer	61	21
VI. Beschäftigte	62	21
D. Der Arbeitgeber und seine Organisation	63	21
I. Begriff	63	21
II. Organisationseinheiten	65	22
1. Betrieb	66	22
2. Unternehmen	72	23
3. Konzern	73	23
§ 3 Rechtsquellen des Arbeitsrechts	75	24
A. Grundlagen	76	24
I. Die verschiedenen Rechtsquellen	76	24
II. Verhältnis der Rechtsquellen zueinander	77	25
1. Kollision von Normen unterschiedlicher Stufen	77	25
2. Kollision von Normen gleicher Stufe	79	25
B. Europarecht	80	26
C. Grundgesetz	87	27
D. Einfache Bundesgesetze, Arbeitsvölkerrecht, Gewohnheitsrecht, Rechtsverordnungen, Landesrecht	91	29
E. Tarifvertrag und Betriebsvereinbarung	96	30
I. Wesen und Zustandekommen des Tarifvertrags	97	30
II. Inhalt des Tarifvertrags und Wirkung der Tarifnormen	98	30
III. Bindung an den Tarifvertrag	100	31
IV. Hinweise zu Betriebsvereinbarungen	102	31
F. Der Arbeitsvertrag und sonstige Rechtsquellen	104	32
G. Richterrecht	106	32
§ 4 Anbahnung und Begründung des Arbeitsverhältnisses	107	32
A. Rechtsprobleme bei der Anbahnung von Arbeitsverhältnissen ..	109	33
I. Stellenausschreibung	109	33
II. Vorstellungskosten	114	34
III. Umgang mit Bewerbungsunterlagen	115	35
IV. Fragerecht des Arbeitgebers vor Begründung des Arbeits-		
verhältnisses	118	35
1. Grundlagen	118	35
2. Einzelne Fallgruppen	122	36
a) Arbeitsplatzbezogene Voraussetzungen	122	36
b) Finanzielle Umstände	123	37
c) Vorstrafen/laufendes Strafverfahren	126	37
d) Persönliche Lebensverhältnisse	129	38
e) Schwangerschaft	135	40
f) Behinderung/Schwerbehinderung	137	40
g) Krankheit/Gesundheitszustand	141	41
3. Offenbarungspflicht	145	42
4. Folgen der Lüge/unterlassenen Offenlegung	148	43
5. Weitere Informationsquellen für den Arbeitgeber	149	43

a) Zeugnis eines vormaligen Arbeitgebers	149	43
b) Auskunftseinholung bei einem früheren Arbeitgeber ...	150	43
c) Eignungsuntersuchungen	154	44
B. Abschluss des Arbeitsvertrags	156	45
I. Einigung	156	45
II. Wirksamkeitshindernisse	158	46
1. Beschränkte Geschäftsfähigkeit und Arbeitsverhältnis	159	46
2. Formvorgaben	163	47
a) Gesetzliche Formvorschriften	163	47
b) Exkurs: Das Nachweisgesetz (NachwG)	165	48
c) Exkurs: Formvorgaben im Arbeitsvertrag	166	48
3. Verstoß gegen §§ 134, 138 BGB	169	49
4. Anfechtbarkeit des Arbeitsvertrages	174	50
a) Grundlagen	174	50
b) Besonderheiten	175	50
C. Folgen von Nichtigkeit und Anfechtbarkeit des Arbeitsvertrags	186	53
I. Lehre vom fehlerhaften Arbeitsverhältnis	186	53
II. Folgen der Teilnichtigkeit	193	55
D. Beschränkungen der Vertragsabschlussfreiheit	194	55
I. Grundsatz	194	55
II. Gesetzlich „aufgedrängte“ Arbeitsverhältnisse	195	55
III. Einstellungsgebote	196	56
IV. Einstellungsverbote; Beschäftigungsverbote	202	57
E. Vertragsinhaltskontrolle im Arbeitsrecht	204	57
I. Einführung	206	57
II. AGB-Kontrolle	207	58
1. Arbeitsrechtliche Besonderheiten, § 310 IV 2 Hs. 1 BGB ..	207	58
2. Vorliegen von AGB	210	59
3. Einbeziehungskontrolle	212	60
4. Bereichsausnahme für Kollektivvereinbarungen, § 310 IV 1 BGB	215	61
5. Inhaltskontrolle, §§ 307 ff. BGB	217	62
a) Schranken der Inhaltskontrolle, § 307 III BGB	218	62
b) Inhaltskontrolle nach §§ 309, 308 BGB	220	62
c) Inhaltskontrolle nach § 307 BGB	222	63
6. Rechtsfolgen	225	63
a) Grundlagen	225	63
b) Geltungserhaltende Reduktion, teilbare Klausel und ergänzende Vertragsauslegung	226	64
III. Angemessenheitskontrolle von Individualvereinbarungen	229	65
§ 5 Die Diskriminierungsverbote des AGG	230	66
A. Einführung	232	66
B. Voraussetzungen	235	66
I. Persönlicher Anwendungsbereich, § 6 AGG	236	67
II. Sachlicher Anwendungsbereich, § 2 AGG	238	67
III. Verbotene Diskriminierungsmerkmale, § 1 AGG	239	67

1. Rasse und ethnische Herkunft	239	67
2. Geschlecht	243	68
3. Religion und Weltanschauung	245	69
4. Behinderung	248	69
5. Alter	249	70
6. Sexuelle Identität	250	70
IV. Verbotene Diskriminierungshandlungen, § 3 AGG	251	70
1. Unmittelbare Diskriminierung, § 3 I AGG	252	70
2. Mittelbare Diskriminierung, § 3 II AGG	255	71
3. (Sexuelle) Belästigung und Anweisung zur Benachteiligung, § 3 III-V AGG	258	72
V. (Keine) Rechtfertigung der Ungleichbehandlung, §§ 5, 8-10 AGG	260	72
1. Rechtfertigung von Altersdiskriminierungen, § 10 AGG ...	261	72
2. Besonderheiten bei Religion und Weltanschauung, § 9 AGG	263	73
3. Rechtfertigung nach § 8 AGG	266	74
4. Rechtfertigung positiver Maßnahmen, § 5 AGG	268	75
VI. Verschuldenserfordernis bei § 15 I AGG	270	75
C. Rechtsfolgen von Verstößen gegen das AGG	271	76
I. Bei diskriminierender Nichteinstellung	272	76
1. Kein Anspruch auf Begründung eines Arbeits- verhältnisses	272	76
2. Anspruch auf materiellen Schadensersatz, § 15 I AGG ...	273	76
3. Anspruch auf Entschädigung, § 15 II AGG	280	78
4. Ausschlussfristen, § 15 IV AGG und § 61b ArbGG	283	78
II. Diskriminierung im laufenden Arbeitsverhältnis	286	79
1. Schadensersatzansprüche	286	79
2. Sonstige Ansprüche und Rechte	288	80
III. Diskriminierende Kündigung	289	80
1. Unwirksamkeit der Kündigung	289	80
2. Weitere Rechtsfolgen	291	81
D. Beweislast, § 22 AGG	292	81
E. Prüfungsschema: Anspruch auf Schadensersatz aus § 15 I AGG	296	82
§ 6 Betriebliche Übung und Gleichbehandlungsgrundsatz	297	83
A. Bedeutung	301	84
B. Betriebliche Übung	302	84
I. Charakteristika und rechtsdogmatische Begründung	302	84
II. Voraussetzungen	304	85
1. Regelmäßiges, arbeitnehmerbegünstigendes Verhalten ...	305	85
2. Freiwillige Leistung	306	86
3. Erfordernis eines gleichförmigen Verhaltens?	308	86
4. Kollektiver Bezug	309	86
5. Zeitraum	311	87
6. Vorbehaltlose Erbringung	313	87
a) Schriftformklauseln	314	87
b) Freiwilligkeitsvorbehalte	315	88
III. Rechtsfolgen	316	88

IV. Beendigung bzw. Änderung einer einmal entstandenen Betriebsübung	320	89
1. Änderungsvertrag	321	89
2. Änderungskündigung	322	90
3. Gegenläufige betriebliche Übung („Ent-Übung“)?	323	90
4. Änderungs-/Widerrufsvorbehalt	325	90
a) 1. Stufe: Inhaltskontrolle	326	91
b) 2. Stufe: Ausübungskontrolle	329	91
5. Anfechtung?	331	92
6. Ablösende Betriebsvereinbarung	332	92
V. Darlegungs- und Beweislast	333	92
VI. Prüfungsschema: Anspruch aus betrieblicher Übung	334	92
C. Der allgemeine arbeitsrechtliche Gleichbehandlungsgrundsatz	335	93
I. Charakteristika und rechtsdogmatische Begründung	335	93
II. Voraussetzungen	338	94
1. Aufstellung einer eigenen Regel oder deren Anwendung	338	94
2. Ungleichbehandlung	342	95
3. Vergleichbare Arbeitnehmer	343	95
4. Ungleichbehandlung aufgrund sachfremder Erwägungen	345	96
III. Rechtsfolgen	346	96
IV. Auskunftsanspruch; Darlegungs- und Beweislast	348	97
V. Prüfungsschema: Anspruch aufgrund Verletzung des allgemeinen Gleichbehandlungsgrundsatzes	350	98
§ 7 Hauptpflicht des Arbeitgebers: Lohnzahlung	351	98
A. Grundlagen	368	100
I. Synallagmatische Hauptleistungspflicht	368	100
II. Abgrenzungen	369	100
III. Die Bedeutung von § 612 BGB	370	101
1. Atypische Fiktion einer Entgeltabrede, § 612 I BGB	370	101
2. Die Auslegungsregel des § 612 II BGB	374	103
B. Vorgaben für die Entgeltfestsetzung	375	103
I. Grundsatz: Vertragsfreiheit	375	103
II. Lohnvorgaben durch Tarifvertrag	376	103
III. Gesetzlich vorgegebener Mindestlohn	378	104
1. Grundlagen	378	104
2. Anwendungsbereich, §§ 20, 22 MiLoG	379	104
3. Höhe des Mindestlohns	381	105
4. Schutz des Mindestlohnanspruchs und Folgen eines Verstoßes	385	105
5. Weitere staatliche Mindestentlohnungsvorschriften	388	106
IV. Vorgaben durch Diskriminierungsverbote	389	106
V. Lohnwucher und Sittenwidrigkeit der Lohnabsprache	391	107
1. Ausgangspunkt	391	107
2. Objektiver Tatbestand	392	107
3. Subjektiver Tatbestand	395	108
4. Rechtsfolgen	397	108
5. Zeitpunkt	398	109
6. Überbürdung des Betriebs- und Wirtschaftsrisikos	399	109
7. Sonderfall Auszubildende	400	109

C. Auszahlung des Arbeitsentgelts	401	110
I. Erfüllung	401	110
II. Zuvielzahlung	406	111
III. Zuwenigzahlung/Zuspätzahlung	408	111
IV. Verjährung und Verwirkung des Lohnanspruchs	409	111
V. Ausschluss-/Verfallfristen	411	112
1. Grundlagen	411	112
2. Zulässigkeit in Arbeitsverträgen	413	112
a) Allgemeine Schranken	414	113
b) Schranken aus § 307 BGB	417	113
3. Zulässigkeit in Tarifverträgen	423	115
4. Fristwahrung	424	115
5. Fristversäumnis und NachweisG	426	115
VI. Ausgleichsquittung	427	116
D. Sicherung des Entgeltanspruchs	428	116
I. Geldleistungsprinzip, § 107 GewO	429	116
II. Pfändungsschutz, §§ 850 ff. ZPO	432	117
III. Abtretungs- und Aufrechnungsverbot	433	117
IV. Insolvenzgeld, §§ 165 ff. SGB III	436	118
E. Sondervergütungen	437	118
I. Begriff	437	118
II. Gratifikationen	438	119
1. Begriffe; Zwecke	438	119
2. Rechtsgrundlage	443	119
3. Ausgestaltung des Anspruchs	444	119
4. Stichtagsklausel	449	120
5. Rückzahlungsvorbehalt	450	120
III. Aus-/Fortbildungsbeihilfen und Rückzahlungsklauseln	454	121
1. Grundlagen	454	121
2. Zulässigkeit der Rückzahlungsverpflichtung	456	122
3. Rechtsfolgen	457	123
F. Zulagen	459	124
G. Lohnanspruch trotz Nichterbringung der Arbeitsleistung	463	125
I. Grundsatz: „Ohne Arbeit kein Lohn“	463	125
II. Annahmeverzug, § 615 S. 1 BGB	465	125
1. Grundlagen und Abgrenzung zu § 326 II 1 BGB	465	125
2. Voraussetzungen	467	127
a) Bestehendes Arbeitsverhältnis	467	127
b) Angebot der vertragsmäßigen Arbeitsleistung	468	127
c) Nichtannahme	477	130
d) Leistungsfähigkeit	481	131
e) Leistungswilligkeit	483	132
3. Rechtsfolgen des Annahmeverzugs	485	133
a) Annahmeverzugslohn, § 615 S. 1 BGB	485	133
b) Anrechnung, § 615 S. 2 BGB	488	133
c) Keine Nacharbeitspflicht, § 615 S. 1 BGB	497	135
d) Darlegungs- und Beweislast	498	135
4. Beendigung des Annahmeverzugs	499	135

5. Abdingbarkeit	500	136
6. Prüfungsschema: Anspruch auf Annahmeverzugslohn, § 615 S. 1 BGB	501	136
III. Lohnzahlungspflicht bei Betriebsrisiko (§ 615 S. 3 BGB)	502	136
1. Betriebsrisiko	502	136
2. Abgrenzungen	505	138
3. Verhältnis von § 615 S. 3 BGB zu § 326 II 1 Alt. 1 BGB ..	508	138
IV. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall, § 3 EFZG	511	139
1. Grundlagen	511	139
2. Voraussetzungen	514	139
a) Persönlicher Anwendungsbereich	514	139
b) Erfüllung der Wartezeit, § 3 III EFZG	515	140
c) Krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit	517	140
d) Monokausalität	523	141
e) Kein Verschulden	525	142
f) Kein Leistungsverweigerungsrecht des Arbeitgebers, § 7 EFZG	528	143
3. Rechtsfolgen	531	144
a) Höhe der Entgeltfortzahlung	531	144
b) Dauer der Entgeltfortzahlung	533	144
c) Weitere Rechtsfolgen	543	146
4. Darlegungs- und Beweislast	545	147
5. Weitere Fälle	549	147
6. Prüfungsschema: Anspruch auf Entgeltfortzahlung nach § 3 I EFZG	550	148
V. Entgeltzahlung an Feiertagen, § 2 EFZG	551	148
1. Normzweck	551	148
2. Voraussetzungen	552	148
3. Rechtsfolgen	559	150
4. Prüfungsschema: Anspruch auf Entgeltfortzahlung aus § 2 I EFZG	560	151
VI. Vorübergehende Verhinderung, § 616 BGB	561	151
1. Normcharakter und -zweck	561	151
2. Voraussetzungen	564	152
a) Persönlicher Verhinderungsgrund	564	152
b) Kausalität	575	154
c) Zeitliche Begrenzung	576	154
d) Kein Verschulden	579	155
3. Rechtsfolgen	580	155
4. Prüfungsschema: Lohnanspruch trotz vorübergehender Verhinderung, § 616 BGB	582	156
§ 8 Hauptpflicht des Arbeitnehmers: Arbeitsleistung	583	156
A. Pflicht zur Arbeitsleistung	586	157
I. Synallagmatische Hauptleistungspflicht	586	157
II. Das Weisungsrecht des Arbeitgebers	587	157
III. Gläubiger und Schuldner	592	159
IV. Art der Arbeitsleistung	594	160
V. Maß der Arbeitsleistung	597	160
VI. Ort der Arbeitsleistung	598	161

VII. Zeit der Arbeitsleistung	599	162
1. Öffentlich-rechtlicher Arbeitszeitschutz	600	162
2. Umfang der Arbeitsleistung	603	164
3. Zeitliche Lage	606	165
4. Teilzeitarbeit	607	165
B. Leistungsstörungen und ihre Sanktionierung	608	166
I. Nichterfüllung der Arbeitspflicht	608	166
1. Grundlagen	608	166
2. Entschädigung nach § 61 II ArbGG	609	166
3. Vertragsstrafe	610	167
a) Begriff und Abgrenzungen	610	167
b) Zulässigkeit von Vertragsstrafen	611	167
c) Rechtsfolgen von Verstößen	612	168
II. Schlechterfüllung	613	168
C. Befreiung von der Pflicht zur Arbeitsleistung	614	169
I. Unmöglichkeit der Leistungserbringung, § 275 I BGB	615	169
II. Leistungsverweigerungsrechte des Arbeitnehmers	617	169
1. Grundlagen	617	169
2. Persönliche Unzumutbarkeit, § 275 III BGB	618	170
3. Sonstige Leistungsverweigerungsrechte	619	170
III. Freistellung zur Pflege naher Angehöriger	622	171
IV. Wegfall der Beschäftigungspflicht nach MuSchG und BEEG ..	624	172
V. Weitere Fälle	626	172
D. Erholungsurlaub nach dem BUrlG	630	173
I. Begriff und Abgrenzungen	630	173
II. Voraussetzungen des Anspruchs auf Urlaubsgewährung	632	173
III. Urlaubserteilung, § 7 I, II BUrlG	635	174
IV. Umfang des Anspruchs auf Urlaubsgewährung	639	175
V. Erlöschen des Anspruchs auf Urlaubsgewährung	643	176
1. Erfüllung	643	176
2. Erlöschen nach § 7 III BUrlG	644	177
a) Grundlagen	644	177
b) Traditionell: Schadensersatzlösung	647	177
c) Mitwirkungsobliegenheiten des Arbeitgebers	649	179
d) Besonderheiten bei dauerhafter krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit	651	180
e) Vertraglicher Zusatzurlaub	653	180
f) Zusammenfassung	654	180
VI. Sicherung des Urlaubszwecks, §§ 8-10 BUrlG, 30 IfSG	655	181
VII. Unabdingbarkeit, Unabtretbarkeit, Unpfändbarkeit	656	182
VIII. Urlaubsentgelt, § 11 BUrlG	657	183
IX. Urlaubsabgeltung	659	183
1. Grundsatz	659	183
2. Ausnahme: § 7 IV BUrlG	660	183
§ 9 Nebenpflichten des Arbeitgebers	661	185
A. Dogmatische Grundlage	662	185
B. Beschäftigungspflicht	663	185

I. Beschäftigungspflicht im laufenden Arbeitsverhältnis	663	185
1. Anspruchsinhalt	663	185
2. Schranken	666	186
3. Rechtsfolge bei Verletzung	668	187
II. Weiterbeschäftigung nach Ablauf der Kündigungsfrist bzw. nach außerordentlicher fristloser Kündigung	669	187
1. Weiterbeschäftigungspflicht nach § 102 V BetrVG	670	188
2. Allgemeine Weiterbeschäftigungspflicht	672	188
C. Pflicht zum Aufwendungsersatz	675	190
I. Grundlagen	675	190
II. Anspruchsvoraussetzungen	676	191
1. Aufwendung	676	191
2. Erforderlichkeit	677	191
3. Eigenschäden des Arbeitnehmers	679	192
4. Keine Vorab-/Pauschalvergütung	683	193
III. Rechtsfolgen	684	193
IV. Kürzung wegen Mitverschuldens	685	194
D. Pflicht zum Schutz der Rechtsgüter des Arbeitnehmers	687	194
I. Leben und Gesundheit	687	194
II. Persönlichkeitsrecht des Arbeitnehmers	689	195
III. Eigentums- und Vermögensschutz	691	196
E. Maßregelungsverbote (insb. § 612a BGB)	693	197
§ 10 Nebenpflichten des Arbeitnehmers	695	198
A. Dogmatische Grundlage	697	198
B. Pflicht zur Unterlassung von Wettbewerb	698	198
I. Laufendes Arbeitsverhältnis	699	199
II. Beendetes Arbeitsverhältnis (nachvertragliches Wettbewerbs- verbot)	701	200
C. Nebentätigkeiten	707	203
D. Verschwiegenheitspflicht	711	204
I. Schutz nach dem GeschGehG	711	204
II. Verschwiegenheitspflicht nach tradierten Grundsätzen	712	205
1. Laufendes Arbeitsverhältnis	713	205
2. Nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	717	206
E. Schmiergeldverbot	718	206
F. Herausgabepflichten und Recht am Arbeitserzeugnis	719	206
G. Sonstige Nebenpflichten	722	207
§ 11 Haftungsbesonderheiten im Arbeitsleben	724	208
A. Einleitung	734	210
B. Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung bei Sachschäden	737	211
I. Ausgangslage: Das zivilrechtliche Haftungssystem	737	211
II. Entwicklung der Lehre von der beschränkten Arbeitnehmer- haftung	739	212
III. Dogmatische Begründung und methodische Verortung	740	212

IV. Anwendungsbereich der privilegierten Arbeitnehmerhaftung	742	214
1. Haftungsprivilegierter	743	214
2. Persönlicher Anwendungsbereich auf Geschädigtenseite ...	746	215
3. Sachlicher Anwendungsbereich: Betrieblich veranlasste Tätigkeiten	747	215
V. Inhalt der Haftungsprivilegierung: Rechtsfolgenmodifikation per Schadensfolgenaufteilung	752	216
1. Grundlagen	752	216
2. Haftungsstufen	756	217
a) Vorsatz	756	217
b) Grobe Fahrlässigkeit	757	217
c) Mittlere Fahrlässigkeit	764	219
d) Leichteste Fahrlässigkeit	765	220
3. Folgen	766	221
VI. Besonderheiten bei der Schädigung von Kollegen/Dritten	769	221
1. Problemstellung	769	221
2. Methodische Umsetzung	770	222
a) Bestehen eines Gesamtschuldverhältnisses	771	222
b) Kein Gesamtschuldverhältnis	776	224
3. Zusammenfassung; Insolvenz des Arbeitgebers	777	224
VII. Zwingender Charakter	780	225
VIII. Prüfungsschemata	781	225
1. Schädigung des Arbeitgebers	781	225
2. Schädigung eines Kollegen/betriebsfremden Dritten	782	226
C. Haftung des Arbeitgebers bei Sachschäden	783	227
D. Haftungersetzung durch Versicherungsschutz bei Personenschäden, §§ 104 ff. SGB VII	784	227
I. Einführung	784	227
II. Überblick	786	228
III. Tatbestandsvoraussetzungen und Rechtsfolgen am Beispiel des § 104 SGB VII	787	228
1. Voraussetzungen	787	228
a) Versicherter	787	228
b) Für Unternehmen tätig/sonstige Versicherung begründende Beziehung	789	229
c) Unternehmer als Haftungsprivilegierter	791	229
d) Versicherungsfall	792	229
e) Kein Ausschluss	796	230
2. Rechtsfolgen	802	231
a) Ausschluss von Ansprüchen auf Ersatz von Personenschäden	802	231
b) Regress des Unfallversicherungsträgers beim Schädiger	807	232
IV. Prüfungsschema	809	233
V. Hinweise zu den §§ 105, 106 SGB VII	810	233
1. Geschädigter: Arbeitskollege, § 105 I SGB VII	811	233
2. Geschädigter: Unternehmer, § 105 II SGB VII	814	234
3. Haftung anderer Personen, § 106 SGB VII	816	234
VI. Schädigung betriebsfremder Dritter	818	235

E. Mankohaftung	821	235
I. Begriff und Differenzierung	821	235
II. Gesetzliche Mankohaftung	822	236
1. Anspruchsgrundlage	822	236
2. Anspruchsinhalt und -begrenzung	825	236
III. Vertragliche Mankohaftung	827	237
1. Hintergrund	827	237
2. Zulässigkeit und Grenzen	828	237
F. Haftung bei Nichterfüllung der Arbeitspflicht	831	238
G. Arbeitsrechtliche Besonderheiten der Beweislastverteilung	833	239
I. Hintergrund	833	239
II. Anwendungsbereich	835	239
III. Rechtsfolgen	838	240
§ 12 Beendigung von Arbeitsverhältnissen	839	241
A. Grundlagen	839	241
I. Beendigungsarten	839	241
II. Prüfungsreihenfolge	841	241
III. Erscheinungsformen von Kündigungen	842	241
B. Ordentliche Kündigung	843	242
I. Kündigungserklärung	848	243
1. Allgemeines	848	243
2. Zugang	849	243
3. Schriftform	850	244
4. Vertretung	854	245
II. Wahrung der Ausschlussfrist, §§ 4 S. 1, 7 KSchG	857	246
1. Allgemeines	857	246
2. Anwendungsbereich	858	247
3. Fristbeginn, -berechnung und -wahrung	863	248
4. Schutz des Arbeitnehmers	868	249
a) § 4 S. 4 KSchG	868	249
b) § 5 KSchG	869	249
c) § 6 KSchG	871	250
III. Betriebsratsanhörung, § 102 I BetrVG	872	251
1. Grundlagen	872	251
2. Anwendungsbereich	873	251
3. Unterrichtung	874	251
4. Rechte und Möglichkeiten des Betriebsrats	878	252
5. Folgen der (nicht) ordnungsgemäßen Anhörung	880	253
6. Nachschieben von Kündigungsgründen?	883	253
IV. Besonderer Kündigungsschutz	889	254
1. Grundsätze	894	255
2. Das Kündigungsverbot des § 17 MuSchG	895	255
a) Voraussetzungen	896	256
b) Rechtsfolgen	900	256
c) Darlegungs- und Beweislast	914	259
3. Kündigungsschutz während Elternzeit, § 18 BEEG	915	259
4. Kündigungsschutz während Pflegezeit, § 5 PflegeZG	917	260

5. Kündigungsschutz für Schwerbehinderte	920	261
a) Systematik und Anwendungsbereich	920	261
b) Zustimmung des Integrationsamts, §§ 168 ff. SGB IX ..	921	261
c) Anhörung der Schwerbehindertenvertretung, § 178 II 1, 3 SGB IX	932	264
6. Verstoß gegen das AGG	936	264
7. Schutz Auszubildender, § 22 BBiG	937	265
8. Weitere Vorschriften	939	265
a) Schutz von Arbeitnehmervertretern, § 15 KSchG, § 103 BetrVG	940	265
b) Schutz bei Massenentlassungen, §§ 17, 18 KSchG	943	266
c) Schutz von Datenschutzbeauftragten, §§ 6 IV 2, 38 II BDSG	944	266
d) Schutz bei Betriebsübergängen, § 613a IV BGB	945	266
e) Schutz der Koalitionsfreiheit, Art. 9 III GG	946	266
f) Verstoß gegen Maßregelungsverbote	947	267
g) Abgeordnete	949	267
9. Tabellarische Übersicht besonderer Kündigungsschutz	950	267
V. Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem KSchG	951	268
1. Grundlagen	956	269
2. Anwendbarkeit des KSchG	957	269
a) Räumlicher Anwendungsbereich	958	269
b) Betrieblicher Anwendungsbereich, § 23 I KSchG	959	270
c) Persönlicher Anwendungsbereich	971	273
d) Sachlicher Anwendungsbereich	980	275
3. Systematik und Prinzipien	981	276
4. Personenbedingte Kündigung, § 1 II 1 Alt. 1 KSchG	986	277
a) Grundlagen	986	277
b) Prüfungsaufbau	987	277
c) Die wichtigsten Fallgruppen	994	279
d) Abgrenzung zur verhaltensbedingten Kündigung	1001	281
5. Verhaltensbedingte Kündigung, § 1 II 1 Alt. 2 KSchG	1002	282
a) Grundlagen	1002	282
b) 1. Stufe: Verhaltensbedingter Grund „an sich“	1003	282
c) 2. Stufe: Negativprognose	1006	283
d) 3. Stufe: Ultima-ratio-Grundsatz	1007	283
e) 4. Stufe: Interessenabwägung	1012	285
6. Betriebsbedingte Kündigung, § 1 II 1 Alt. 3 KSchG	1013	286
a) Grundlagen	1013	286
b) 1. Stufe: Betriebliches Erfordernis	1014	286
c) 2. Stufe: Ultima-ratio-Grundsatz („dringende“)	1017	287
d) 3. Stufe: Sozialauswahl, § 1 III KSchG	1020	288
e) Exkurs: Abfindungsanspruch nach § 1a KSchG	1028	291
7. Prozessuale Hinweise	1029	291
a) Darlegungs- und Beweislast	1029	291
b) Entscheidungsmöglichkeiten des Gerichts	1030	291
c) Auflösungsantrag, §§ 9, 10 KSchG	1032	291
VI. Kündigungsschutz über §§ 138, 242 BGB	1033	292
VII. Kündigungsfristen	1036	293
1. Grundlagen	1038	293
2. Gesetzliche Kündigungsfristen	1040	294
a) Grundsatz: Vier Wochen, § 622 I BGB	1040	294

b) Verlängerung der Kündigungsfristen für den Arbeitgeber, § 622 II BGB	1042	294
c) Verkürzung bei vereinbarter Probezeit, § 622 III BGB ..	1047	295
3. Vertragliche Änderungen	1048	295
a) Durch Tarifvertrag, § 622 IV BGB	1048	295
b) Im Arbeitsvertrag, § 622 V BGB	1049	296
4. Sonderkündigungsfristen	1050	296
5. Rechtsfolgen bei Missachtung der Kündigungsfrist	1051	296
VIII. Vereinbarter Kündigungsschutz	1053	297
IX. Prüfungsschema (am Beispiel einer ordentlichen verhaltensbedingten Kündigung)	1054	297
C. Außerordentliche Kündigung	1055	298
I. Grundlagen	1057	298
II. Kündigungserklärung, § 623 BGB	1058	298
III. Kündigungserklärungsfrist, § 626 II BGB	1059	299
1. Allgemeines	1059	299
2. Fristbeginn und -lauf	1060	299
3. Rechtsfolgen	1064	300
IV. Wichtiger Grund, § 626 I BGB	1065	301
1. Allgemeines	1065	301
2. 1. Stufe: Wichtiger Grund an sich	1068	301
3. 2. Stufe: Umfassende Interessenabwägung	1073	303
a) Grundlagen	1073	303
b) Ultima-ratio-Grundsatz	1074	303
c) Interessenabwägung i.e.S. bzw. Sozialauswahl	1076	304
V. Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitnehmer	1078	304
VI. Die speziellen Rechtsfolgen des § 628 BGB	1080	305
VII. Prozessuale Hinweise	1084	306
VIII. Prüfungsschema: Außerordentliche Kündigung	1086	306
D. Sonderfall 1: Verdachtskündigung	1087	307
I. Charakteristika	1087	307
II. Voraussetzungen	1091	307
III. Besonderheiten bei der Kündigungserklärungsfrist (§ 626 II BGB)	1098	308
E. Sonderfall 2: Druckkündigung	1099	309
F. Einschub: Wiedereinstellungsanspruch	1103	310
G. Aufhebungsvertrag	1109	312
I. Begriff und Abgrenzungen	1112	313
II. Vor- und Nachteile von Aufhebungsverträgen	1113	313
III. Grundsätzliche Zulässigkeit und Zustandekommen	1116	314
IV. Wirksamkeit und Lösungsmöglichkeiten des Arbeitnehmers ...	1118	314
1. Sittenwidrigkeit, § 138 I BGB	1118	314
2. Inhaltskontrolle anhand der §§ 307 ff. BGB	1122	316
3. Anfechtbarkeit des Aufhebungsvertrags	1124	317
4. Keine Widerrufbarkeit nach §§ 312b I 1 Nr. 1, 312g I BGB	1131	318
5. Verletzung des „Gebot fairen Verhandeln“	1132	318

6. Rücktritt vom Aufhebungsvertrag und Störung der Geschäftsgrundlage	1138	321
V. Informationspflichten des Arbeitgebers	1140	321
H. Tod einer Vertragspartei	1141	322
I. Tod des Arbeitnehmers	1141	322
II. Tod des Arbeitgebers	1142	322
I. Rechtsfragen bei/nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses ...	1143	323
I. Freizeit zur Stellensuche, § 629 BGB	1146	323
II. Hinweispflicht, § 2 II Nr. 3 SGB III	1148	324
III. Zeugnisanspruch, §§ 630 S. 4 BGB, 109 GewO	1149	324
IV. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	1155	327
V. Sonstige nachvertragliche Pflichten	1156	327
§ 13 Befristung von Arbeitsverhältnissen	1157	328
A. Grundlagen	1164	328
B. Begriff der Befristung und vorrangige Spezialregelungen	1166	329
C. Anforderungen an wirksame Befristungen	1170	330
I. Formelle Voraussetzung: Schriftform, § 14 IV TzBfG	1172	331
1. Grundsätze	1172	331
2. Heilung?	1176	332
II. Materielle Voraussetzungen	1184	333
1. Grundsatz: Sachgrunderfordernis	1184	333
2. Ausnahme 1: Befristung bis zur Gesamtdauer von zwei Jahren	1186	334
a) Grundsatz, § 14 II 1 Hs. 1 TzBfG	1186	334
b) Verlängerungsmöglichkeiten, § 14 II 1 Hs. 2 TzBfG ...	1188	334
c) Rückausnahme: Anschlussverbot, § 14 II 2 TzBfG ...	1196	336
3. Ausnahme 2: Gründerprivileg, § 14 IIa TzBfG	1206	339
4. Ausnahme 3: Befristung älterer Arbeitnehmer, § 14 III TzBfG	1207	339
5. Befristung mit Sachgrund, § 14 I TzBfG	1208	340
a) Allgemeines	1209	340
b) Benannte Sachgründe, § 14 I 2 TzBfG	1211	340
c) Unbenannte (sonstige) Sachgründe	1218	343
D. Rechtsfolgen einer wirksamen Befristung	1220	343
I. Schutz des befristet Beschäftigten	1220	343
II. Kündbarkeit, § 15 IV TzBfG	1221	344
III. Beendigung, § 15 I, II TzBfG	1222	344
IV. Verlängerung, § 15 VI TzBfG	1223	345
E. Rechtsfolgen einer unwirksamen Befristung	1224	345
I. Materieller Fehler	1225	345
II. Mangel der Schriftform	1227	346
III. Gerichtliche Geltendmachung, § 17 TzBfG	1229	347
F. Darlegungs- und Beweislast	1232	348
G. Prüfungsschema: Wirksamkeit einer Befristungsabrede	1233	348
H. Auflösende Bedingung	1234	349
I. Sonderfall: Altersgrenzen	1236	349

§ 14 Änderung von Arbeitsbedingungen (Änderungskündigung)	1238	351
A. Grundlagen	1239	351
B. Die Änderungskündigung	1241	352
I. Charakteristika	1241	352
II. Erklärung der Änderungskündigung	1242	352
III. Wirksamkeitsvoraussetzungen	1245	353
1. Ordentliche Änderungskündigung	1245	353
a) Grundlagen	1245	353
b) Soziale Rechtfertigung	1246	353
2. Außerordentliche Änderungskündigung	1255	355
IV. Die Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitnehmers	1256	356
1. Bloße Ablehnung des Angebots	1257	356
2. Vorbehaltlose Annahme	1258	356
3. Annahme unter Vorbehalt (§ 2 KSchG)	1259	356
4. Ablehnung des Angebots und Erhebung einer Kündigungsschutzklage	1263	357
§ 15 Wechsel des Betriebsinhabers	1265	358
A. Grundlagen	1273	359
I. Abgrenzung	1273	359
II. Normzweck	1277	360
B. Voraussetzungen	1279	361
I. Übergang eines Betriebs oder Betriebsteils	1279	361
II. Wechsel des Betriebsinhabers	1290	364
III. Rechtsgeschäft	1295	365
C. Rechtsfolgen	1301	366
I. Eintritt in Rechte und Pflichten, § 613a I 1 BGB	1301	366
1. Vertragsübergang	1301	366
2. Erfasste Vertragsverhältnisse	1306	367
3. Abänderbarkeit der Arbeitsbedingungen	1307	367
II. Auswirkungen auf in Tarifverträgen und Betriebsvereinbarungen geregelte Rechte und Pflichten, § 613a I 2-4 BGB	1308	368
III. Haftungsfragen, § 613a II BGB	1309	368
IV. Kündigungsschutz, § 613a IV BGB	1314	369
V. Unterrichtungspflicht, § 613a V BGB	1321	370
VI. Widerspruchsrecht, § 613a VI BGB	1328	372
1. Zweck	1328	372
2. Ausübung	1329	373
3. Rechtsfolgen	1334	374
a) Kein Übergang des Arbeitsverhältnisses	1334	374
b) Lohnansprüche	1335	374
c) Kündigung durch den Veräußerer	1336	374
4. Beseitigung des Widerspruchs	1337	375
VII. Abdingbarkeit	1338	375

§ 16 Die arbeitsrechtliche Klausur	1339	375
A. Grundlagen des arbeitsgerichtlichen Verfahrens	1340	376
B. Prüfungsaufbau bei arbeitsgerichtlichen Klagen	1343	377
I. Rechtswegeröffnung und Zuständigkeit	1345	377
1. Rechtswegeröffnung, § 2 ArbGG	1345	377
2. Sachliche Zuständigkeit, § 8 I ArbGG	1350	379
3. Örtliche Zuständigkeit	1351	379
II. Zulässigkeit der Klage	1353	380
1. Leistungsklage	1354	380
2. Kündigungsschutzklage	1355	380
a) Klageart, Klageantrag und Feststellungsinteresse	1355	380
b) Streitgegenstand; Schlepphantrag	1358	380
c) Sonderfall: Genügen einer allgemeinen Feststellungs- klage	1360	381
3. Entfristungsklage	1361	381
III. Klagehäufung	1363	382
IV. Begründetheit der Klage	1364	382
V. Hinweise zur arbeitsgerichtlichen Entscheidung	1365	382
C. Hinweise zu arbeitsrechtlichen Anwaltsklausuren	1366	382
<i>Sachverzeichnis</i>		385