

# Inhaltsverzeichnis

|                                                     | Seite |
|-----------------------------------------------------|-------|
| Vorwort .....                                       | V     |
| Abkürzungsverzeichnis .....                         | XIX   |
| Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur ..... | XXIII |

## 1. Teil. Gegenstand und Grundlagen des Arbeitsrechts

|                                                                                               |           |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| <b>§ 1. Das Arbeitsrecht als Rechtsgebiet und als Gegenstand der Rechtswissenschaft .....</b> | <b>1</b>  |
| I. Grundlegung .....                                                                          | 1         |
| 1. Recht der Arbeitsverhältnisse .....                                                        | 1         |
| 2. Recht der abhängigen Arbeit .....                                                          | 1         |
| 3. Die Eigenart des Arbeitsrechts .....                                                       | 1         |
| 4. Arbeitsrecht als Phänomen .....                                                            | 2         |
| 5. Arbeitsrecht und Sozialrecht .....                                                         | 3         |
| II. Abgrenzungen .....                                                                        | 3         |
| 1. Arbeitsrecht und Politik .....                                                             | 3         |
| 2. Arbeitsrecht und Wirtschaftslehre .....                                                    | 4         |
| III. Normenbestand und juristische Methode im Arbeitsrecht .....                              | 4         |
| 1. Gesetzesrecht .....                                                                        | 4         |
| 2. Rechtsanwendung .....                                                                      | 5         |
| 3. Rechtsfortbildung .....                                                                    | 5         |
| 4. Arbeitsgesetzbuch als „ewiges“ Vorhaben .....                                              | 5         |
| IV. Wissenschaft und arbeitsrechtliches Schrifttum .....                                      | 6         |
| 1. Die Wissenschaft .....                                                                     | 6         |
| 2. Das arbeitsrechtliche Schrifttum (Auswahl) .....                                           | 7         |
| <b>§ 2. Die innere Struktur des Arbeitsrechts .....</b>                                       | <b>9</b>  |
| I. Arbeitsverhältnisrecht .....                                                               | 9         |
| II. Arbeitsschutzrecht .....                                                                  | 10        |
| III. Kollektives Arbeitsrecht .....                                                           | 11        |
| IV. Zusammenfassende Übersicht .....                                                          | 11        |
| <b>§ 3. Die geschichtliche Entwicklung des Arbeitsrechts .....</b>                            | <b>12</b> |
| I. Vorbemerkung .....                                                                         | 12        |
| II. Die Frühgeschichte .....                                                                  | 12        |
| 1. Das römische Recht .....                                                                   | 12        |
| 2. Das germanisch-deutsche Recht .....                                                        | 13        |
| 3. Sonderrechte bestimmter Berufe .....                                                       | 13        |
| III. Das Entstehen und Werden des Arbeitsrechts im 19. und beginnenden                        |           |
| 20. Jahrhundert .....                                                                         | 14        |
| 1. Die wirtschaftliche und soziale Lage .....                                                 | 14        |
| 2. Der Arbeitsschutz .....                                                                    | 14        |
| 3. Die Sozialversicherung .....                                                               | 14        |
| 4. Koalitionen und Tarifverträge .....                                                        | 14        |
| 5. Das Arbeitsverhältnisrecht .....                                                           | 15        |
| 6. Die Betriebsverfassung .....                                                               | 16        |
| 7. Gerichtsbarkeit .....                                                                      | 16        |
| IV. Die Entfaltung des Arbeitsrechts nach dem Ersten Weltkrieg .....                          | 16        |
| 1. Das Hilfsdienstgesetz vom 5.12.1916 .....                                                  | 16        |
| 2. Der Aufruf des Rates der Volksbeauftragten .....                                           | 16        |
| 3. Die „Arbeitsgemeinschaft“ .....                                                            | 16        |
| 4. Die Weimarer Reichsverfassung .....                                                        | 17        |
| 5. Die Gesetzgebung .....                                                                     | 17        |
| V. Der Nationalsozialismus .....                                                              | 18        |

|                                                                                             |           |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| VI. Die Zeit nach 1945 .....                                                                | 18        |
| VII. Die deutsche Wiedervereinigung .....                                                   | 19        |
| VIII. Ausblick und Herausforderungen .....                                                  | 19        |
| 1. Entwicklungstendenzen .....                                                              | 19        |
| 2. Flexibilität und Sicherheit: „Flexicurity“ .....                                         | 21        |
| 3. Modell der Arbeitsbeziehungen .....                                                      | 21        |
| <b>§ 4. Grundbegriffe des Arbeitsrechts .....</b>                                           | <b>21</b> |
| I. Das Arbeitsverhältnis .....                                                              | 21        |
| 1. Arbeitsvertrag und Arbeitsverhältnis .....                                               | 22        |
| 2. Arbeitsverhältnis und sozialversicherungsrechtliches Beschäftigungs-<br>verhältnis ..... | 23        |
| 3. Arbeitsverhältnis und Selbstständigkeit .....                                            | 23        |
| 4. Besondere Formen des Arbeitsverhältnisses .....                                          | 27        |
| 5. Rückblick und Ausblick .....                                                             | 27        |
| II. Arbeitnehmer .....                                                                      | 28        |
| 1. Natürliche Personen .....                                                                | 28        |
| 2. Abgrenzungen .....                                                                       | 28        |
| III. Der Arbeitgeber .....                                                                  | 29        |
| 1. Begriff .....                                                                            | 29        |
| 2. Die Rechtsgrundlage der Arbeitgeberstellung .....                                        | 29        |
| IV. Betrieb, Unternehmen, Konzern .....                                                     | 30        |
| 1. Betrieb und Unternehmen .....                                                            | 30        |
| 2. Konzern .....                                                                            | 30        |
| <b>§ 5. Arbeitnehmergruppen .....</b>                                                       | <b>30</b> |
| I. Angestellte und Arbeiter .....                                                           | 30        |
| II. Leitende Angestellte .....                                                              | 31        |
| III. Berufliche Gliederung der Arbeitnehmer .....                                           | 31        |
| 1. Gewerbliche Arbeitnehmer .....                                                           | 31        |
| 2. Kaufmännische Angestellte .....                                                          | 31        |
| 3. Schiffsbesatzungen .....                                                                 | 32        |
| 4. Arbeitnehmer des öffentlichen Dienstes .....                                             | 32        |
| 5. Arbeitnehmer der Kirchen und der kirchlichen Einrichtungen .....                         | 32        |
| <b>§ 6. Das Arbeitsrecht in der Rechtsordnung .....</b>                                     | <b>33</b> |
| I. Arbeitsrecht als Zweig des Privatrechts .....                                            | 33        |
| II. Arbeitsrecht und Verfassung .....                                                       | 34        |
| 1. Ausgangspunkte .....                                                                     | 34        |
| 2. Die Wirkung der Grundrechte im Arbeitsrecht .....                                        | 35        |
| 3. Einzelne Grundrechtsnormen .....                                                         | 39        |
| 4. Die Bedeutung des Sozialstaatsprinzips .....                                             | 42        |
| III. Arbeitsrecht und Europäische Union .....                                               | 42        |
| <b>§ 7. Rechtsquellen und Gestaltungsmittel des nationalen Arbeitsrechts .....</b>          | <b>42</b> |
| I. Objektives Recht und privatautonome Gestaltung .....                                     | 43        |
| 1. Übersicht .....                                                                          | 43        |
| 2. Das objektive Recht .....                                                                | 43        |
| 3. Privatautonome Gestaltung .....                                                          | 44        |
| 4. Insbesondere: Kontrolle vorformulierter Arbeitsverträge .....                            | 48        |
| 5. Ablösung .....                                                                           | 56        |
| II. Die Rangfolge der arbeitsrechtlichen Gestaltungsmittel .....                            | 56        |
| 1. Stufenbau der Rechtsordnung .....                                                        | 56        |
| 2. Konsequenzen im Arbeitsrecht .....                                                       | 57        |
| <b>§ 8. Zwischenstaatliches, Überstaatliches und Internationales Arbeitsrecht .....</b>     | <b>58</b> |
| I. Die internationale Dimension des Arbeitsrechts .....                                     | 58        |
| II. Begriffe .....                                                                          | 58        |
| 1. Zwischenstaatliches und Überstaatliches Arbeitsrecht .....                               | 58        |
| 2. Internationales Arbeitsrecht .....                                                       | 58        |

|                                                                           |    |
|---------------------------------------------------------------------------|----|
| III. Zwischenstaatliches Arbeitsrecht .....                               | 58 |
| 1. Übereinkommen der Internationalen Arbeitsorganisation (ILO) .....      | 58 |
| 2. Europäische Menschenrechtskonvention und Europäische Sozialcharta .... | 59 |
| 3. Internationale Verträge .....                                          | 60 |
| IV. Das Überstaatliche Arbeitsrecht der Europäischen Union .....          | 60 |
| 1. Bedeutung und Entwicklung .....                                        | 60 |
| 2. Rechtsquellen .....                                                    | 61 |
| 3. Europäischer Gerichtshof (EuGH) .....                                  | 66 |
| V. Internationales Arbeitsrecht .....                                     | 66 |
| 1. Rechtswahl .....                                                       | 67 |
| 2. Gesetzliches Arbeitsvertragsstatut .....                               | 67 |
| 3. Arbeitnehmerentsendung .....                                           | 67 |
| <br>2. Teil. Das Arbeitsverhältnisrecht<br>                               |    |
| § 9. Die Begründung des Arbeitsverhältnisses .....                        | 69 |
| I. Ausgangspunkte .....                                                   | 69 |
| 1. Anwendung bürgerlich-rechtlicher Vorschriften .....                    | 69 |
| 2. Vertragsfreiheit im Arbeitsrecht .....                                 | 69 |
| II. Der Abschluss des Arbeitsvertrags .....                               | 72 |
| 1. Vertragsanbahnung .....                                                | 72 |
| 2. Die Einigung .....                                                     | 75 |
| 3. Form .....                                                             | 75 |
| 4. Geschäftsfähigkeit .....                                               | 76 |
| III. Willensmängel und Nichtigkeitsgründe .....                           | 76 |
| 1. Willensmängel .....                                                    | 76 |
| 2. Nichtigkeit des Arbeitsvertrags .....                                  | 78 |
| § 10. Pflichten des Arbeitnehmers .....                                   | 79 |
| I. Die Arbeitspflicht .....                                               | 79 |
| 1. Arbeitsvertrag und Weisungsrecht .....                                 | 79 |
| 2. Schuldner der Arbeitspflicht .....                                     | 80 |
| 3. Gläubiger der Arbeitsleistung .....                                    | 80 |
| 4. Leistungsort .....                                                     | 80 |
| 5. Leistungszeit .....                                                    | 80 |
| II. Sonstige Vertragspflichten .....                                      | 82 |
| 1. Handlungspflichten .....                                               | 83 |
| 2. Unterlassungspflichten .....                                           | 83 |
| § 11. Pflichten des Arbeitgebers .....                                    | 84 |
| I. Die Entgeltzahlungspflicht .....                                       | 85 |
| 1. Die vertraglich geschuldete Vergütung .....                            | 85 |
| 2. Die Entgeltzahlung .....                                               | 86 |
| 3. Entlohnungsformen .....                                                | 87 |
| 4. Der Entgeltschutz .....                                                | 87 |
| 5. Sonderleistungen .....                                                 | 87 |
| II. Sonstige Vertragspflichten .....                                      | 88 |
| 1. Schutzpflichten .....                                                  | 88 |
| 2. Mobbing .....                                                          | 88 |
| 3. Datenschutz .....                                                      | 89 |
| 4. Die Gleichbehandlungspflicht .....                                     | 90 |
| 5. Die Beschäftigungspflicht .....                                        | 92 |
| § 12. Leistungsstörungen im Arbeitsverhältnis .....                       | 93 |
| I. Leistungsstörungenrecht und Arbeitsverhältnis .....                    | 93 |
| 1. Ausgangspunkt .....                                                    | 93 |
| 2. Leistungsstörung im Dauerschuldverhältnis .....                        | 93 |
| 3. Leistungsstörung im Arbeitsverhältnis .....                            | 93 |

|                                                                    |            |
|--------------------------------------------------------------------|------------|
| II. Ausfall der Arbeitsleistung .....                              | 94         |
| 1. Arbeitsleistung als Fixschuld? .....                            | 94         |
| 2. Vorübergehende Verhinderung des Arbeitnehmers .....             | 94         |
| 3. Krankheit des Arbeitnehmers .....                               | 95         |
| III. Schlechtleistung des Arbeitnehmers .....                      | 97         |
| IV. Nichterfüllung durch den Arbeitgeber .....                     | 98         |
| 1. Entgeltzahlung .....                                            | 98         |
| 2. Beschäftigung .....                                             | 98         |
| V. Annahmeverzug des Arbeitgebers .....                            | 98         |
| 1. Ausgangspunkt .....                                             | 98         |
| 2. Voraussetzungen .....                                           | 99         |
| VI. Arbeitsausfallrisiko (Betriebsrisiko) des Arbeitgebers .....   | 100        |
| 1. Ausgangspunkt .....                                             | 100        |
| 2. § 615 S. 3 BGB .....                                            | 100        |
| VII. Verletzung von Nebenpflichten .....                           | 101        |
| 1. Arbeitnehmer .....                                              | 101        |
| 2. Arbeitgeber .....                                               | 101        |
| <b>§ 13. Besonderheiten der Haftung im Arbeitsrecht .....</b>      | <b>101</b> |
| I. Besonderheiten im Überblick .....                               | 102        |
| II. Die Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber .....  | 102        |
| 1. Rechtsgrundlagen .....                                          | 102        |
| 2. Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung .....                      | 103        |
| 3. Mankohaftung .....                                              | 107        |
| 4. Personenschäden .....                                           | 108        |
| III. Die Haftung des Arbeitgebers gegenüber dem Arbeitnehmer ..... | 108        |
| 1. Sachschäden .....                                               | 108        |
| 2. Personenschäden .....                                           | 109        |
| 3. Diskriminierungsschäden .....                                   | 110        |
| IV. Haftung gegenüber Dritten .....                                | 111        |
| 1. Haftung des Arbeitnehmers .....                                 | 111        |
| 2. Haftung des Arbeitgebers .....                                  | 112        |
| 3. Gesamtschuld .....                                              | 112        |
| V. Haftung bei Arbeitsunfällen .....                               | 112        |
| 1. Haftungsfreistellung der Unternehmer .....                      | 113        |
| 2. Haftungsfreistellung betrieblich Tätiger .....                  | 114        |
| 3. Beschränkung der Haftung anderer Personen .....                 | 115        |
| <b>§ 14. Gesetzliche Arbeitsfreistellungen .....</b>               | <b>116</b> |
| I. Erholungsurlaub .....                                           | 116        |
| 1. Urlaubsanspruch .....                                           | 116        |
| 2. Zeitliche Festlegung des Urlaubs .....                          | 117        |
| 3. Erfüllung und Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....              | 117        |
| 4. Urlaubsentgelt .....                                            | 118        |
| 5. Krankheit, anderweitige Erwerbstätigkeit .....                  | 118        |
| II. Bildungsurlaub .....                                           | 118        |
| III. Feiertage .....                                               | 118        |
| IV. Pflege- und Elternzeit .....                                   | 118        |
| <b>§ 15. Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....</b>         | <b>119</b> |
| I. Beendigungsgründe .....                                         | 119        |
| 1. Zeitablauf und Zweckerreichung .....                            | 119        |
| 2. Kündigung .....                                                 | 120        |
| 3. Aufhebungsvertrag .....                                         | 120        |
| 4. Gerichtsentscheidung .....                                      | 121        |
| 5. Altersgrenzenregelung .....                                     | 121        |
| 6. Tod des Arbeitnehmers .....                                     | 122        |
| 7. Arbeitskampf .....                                              | 123        |
| 8. Keine Beendigungsgründe .....                                   | 123        |

|                                                                                  |            |
|----------------------------------------------------------------------------------|------------|
| II. Befristete und bedingte Arbeitsverhältnisse .....                            | 123        |
| 1. Ausgangspunkt .....                                                           | 123        |
| 2. Rechtslage nach dem TzBfG .....                                               | 124        |
| III. Pflichten bei Ende des Arbeitsverhältnisses .....                           | 127        |
| 1. Freizeit zur Stellensuche .....                                               | 127        |
| 2. Zeugnis und Auskunft .....                                                    | 127        |
| 3. Weitere Pflichten .....                                                       | 128        |
| IV. Betriebliche Altersversorgung .....                                          | 128        |
| 1. Ausgangspunkt .....                                                           | 128        |
| 2. Gesetzliche Grundlagen .....                                                  | 128        |
| 3. Durchführungsformen .....                                                     | 129        |
| 4. Betriebliche Mitbestimmung .....                                              | 129        |
| 5. Alterssicherung als Zukunftsproblem .....                                     | 130        |
| <b>§ 16. Die Kündigung .....</b>                                                 | <b>130</b> |
| I. Die Kündigung als Gestaltungsakt .....                                        | 130        |
| 1. Kündigungserklärung .....                                                     | 130        |
| 2. Kündigungsgrund .....                                                         | 131        |
| 3. Teilkündigung .....                                                           | 132        |
| II. Unwirksamkeitsgründe .....                                                   | 132        |
| 1. Gesetzliche Kündigungsschranken .....                                         | 132        |
| 2. Diskriminierende Kündigung .....                                              | 133        |
| 3. Verstoß gegen Grundrechte .....                                               | 133        |
| 4. Verstoß gegen tarifvertragliche und arbeitsvertragliche Vorschriften .....    | 133        |
| III. Beteiligung von Betriebsrat und Personalrat .....                           | 134        |
| 1. Betriebsrat .....                                                             | 134        |
| 2. Personalrat .....                                                             | 134        |
| IV. Die ordentliche Kündigung .....                                              | 134        |
| 1. Allgemeines .....                                                             | 134        |
| 2. Kündigungsfrist .....                                                         | 134        |
| 3. Kündigung zwischen Vertragsschluss und Arbeitsaufnahme .....                  | 135        |
| V. Die außerordentliche Kündigung .....                                          | 136        |
| 1. Allgemeines .....                                                             | 136        |
| 2. Kündigungserklärung .....                                                     | 136        |
| 3. Kündigungsgrund .....                                                         | 136        |
| 4. Die Kündigungserklärungsfrist .....                                           | 138        |
| 5. Unabdingbarkeit .....                                                         | 139        |
| 6. Umdeutung .....                                                               | 139        |
| 7. Geltendmachung der Unwirksamkeit .....                                        | 139        |
| 8. Schadensersatz .....                                                          | 140        |
| <b>§ 17. Der Kündigungsschutz .....</b>                                          | <b>140</b> |
| I. Bestandsschutz im Arbeitsverhältnis .....                                     | 141        |
| II. Der individualrechtliche Kündigungsschutz im Einzelnen .....                 | 142        |
| 1. Der Geltungsbereich des KSchG .....                                           | 142        |
| 2. Die soziale Rechtfertigung der Kündigung .....                                | 143        |
| 3. Die Kündigungsschutzklage .....                                               | 152        |
| 4. Kündigungsschutz bei Änderungskündigungen .....                               | 156        |
| III. Der Kündigungsschutz bei Massenentlassungen .....                           | 158        |
| <b>§ 18. Der besondere Kündigungsschutz bestimmter Arbeitnehmergruppen .....</b> | <b>159</b> |
| I. Der Kündigungsschutz der Betriebs- und Personalratsmitglieder .....           | 159        |
| 1. Gesetzliche Grundlagen .....                                                  | 159        |
| 2. Ausschluss der ordentlichen Kündigung .....                                   | 160        |
| 3. Zulässigkeit der außerordentlichen Kündigung .....                            | 160        |
| II. Der Kündigungsschutz bei Mutterschaft, Elternzeit und Pflegezeit .....       | 160        |
| 1. Mutterschutz .....                                                            | 160        |
| 2. Elternzeit, Pflegezeit .....                                                  | 160        |
| 3. Änderungskündigung, außerordentliche Kündigung .....                          | 160        |

|                                                                                             |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| III. Der Kündigungsschutz nach dem Schwerbehindertenrecht .....                             | 161        |
| IV. Der Kündigungsschutz in sonstigen Fällen .....                                          | 161        |
| <b>§ 19. Der Betriebsübergang .....</b>                                                     | <b>162</b> |
| I. Begriff und Regelungszweck .....                                                         | 162        |
| II. Voraussetzungen .....                                                                   | 163        |
| 1. Übergang eines Betriebs oder Betriebsteils .....                                         | 163        |
| 2. Übergang durch Rechtsgeschäft .....                                                      | 165        |
| 3. Übergang auf einen anderen Inhaber .....                                                 | 166        |
| III. Rechtsfolgen .....                                                                     | 166        |
| 1. Rechtsstellung des neuen Inhabers .....                                                  | 166        |
| 2. Rechtsstellung des alten Arbeitgebers .....                                              | 166        |
| 3. Tarifverträge und Betriebsvereinbarungen .....                                           | 167        |
| IV. Kündigung wegen Betriebsübergangs .....                                                 | 167        |
| <b>§ 20. Besondere Formen des Arbeitsverhältnisses .....</b>                                | <b>168</b> |
| I. Das Berufsausbildungsverhältnis .....                                                    | 169        |
| 1. Rechtsgrundlagen .....                                                                   | 169        |
| 2. Begründung, Inhalt und Beendigung des Berufsausbildungsverhältnisses ...                 | 169        |
| 3. Praktika .....                                                                           | 170        |
| II. Das Teilzeitarbeitsverhältnis .....                                                     | 170        |
| 1. Allgemeines .....                                                                        | 170        |
| 2. Verbot der Diskriminierung .....                                                         | 171        |
| 3. Anspruch auf Teilzeit .....                                                              | 171        |
| 4. Abruflarbeit .....                                                                       | 173        |
| 5. Arbeitsplatzteilung – „Job-sharing“ .....                                                | 173        |
| 6. Altersteilzeit .....                                                                     | 174        |
| III. Das Gruppenarbeitsverhältnis .....                                                     | 174        |
| IV. Das Leiharbeitsverhältnis .....                                                         | 175        |
| 1. Allgemeines .....                                                                        | 175        |
| 2. Arbeitnehmerüberlassung als wirtschaftliche Tätigkeit .....                              | 175        |
| 3. Abgrenzung .....                                                                         | 177        |
| 4. Hintergrund .....                                                                        | 178        |
| V. Das Probearbeitsverhältnis .....                                                         | 178        |
| 1. Das befristete Probearbeitsverhältnis .....                                              | 179        |
| 2. Die Probezeit in einem auf unbestimmte Zeit abgeschlossenen Arbeits-<br>verhältnis ..... | 179        |
| 3. Die Probezeit als Mindestvertragszeit .....                                              | 179        |

### 3. Teil. Der Arbeitsschutz

|                                                                               |            |
|-------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>§ 21. Das Arbeitsschutzrecht .....</b>                                     | <b>181</b> |
| I. Die Funktion des Arbeitsschutzrechts .....                                 | 181        |
| 1. Der Schutzzweck .....                                                      | 181        |
| 2. Gliederung des Arbeitsschutzrechts .....                                   | 181        |
| II. Arbeitnehmerschutz und Arbeitsverhältnis .....                            | 183        |
| III. Die Durchführung des Arbeitsschutzes .....                               | 184        |
| 1. Beteiligung von Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....                         | 184        |
| 2. Die Aufgaben der Betriebsvertretungen .....                                | 184        |
| 3. Sicherheitsbeauftragte, Betriebsärzte, Sicherheitsingenieure .....         | 185        |
| 4. Arbeitsaufsicht .....                                                      | 185        |
| <b>§ 22. Der besondere Arbeitsschutz bestimmter Arbeitnehmergruppen .....</b> | <b>185</b> |
| I. Mutterschutz und Elternschutz .....                                        | 185        |
| 1. Der allgemeine Schutz .....                                                | 185        |
| 2. Der Mutterschutz .....                                                     | 186        |
| 3. Beschäftigungsverbote .....                                                | 186        |
| 4. Mitteilung .....                                                           | 186        |

|                                                  |     |
|--------------------------------------------------|-----|
| 5. Entgeltsschutz und Mutterschaftshilfe .....   | 187 |
| 6. Elterngeld und Elternzeit .....               | 187 |
| II. Jugendarbeitsschutz .....                    | 188 |
| 1. Allgemeines .....                             | 188 |
| 2. Kinderarbeit .....                            | 189 |
| 3. Arbeit von Jugendlichen .....                 | 189 |
| 4. Beschäftigungsverbote .....                   | 189 |
| 5. Ärztliche Betreuung .....                     | 189 |
| III. Der Schutz schwerbehinderter Menschen ..... | 190 |
| 1. Allgemeines .....                             | 190 |
| 2. Geschützter Personenkreis .....               | 190 |
| 3. Beschäftigungsgebote .....                    | 190 |
| 4. Sonstige Regelungen .....                     | 191 |
| IV. Heimarbeiterschutz .....                     | 191 |
| 1. Allgemeines .....                             | 191 |
| 2. Der Arbeitszeitschutz .....                   | 192 |
| 3. Entgeltfestsetzung und Entgeltsschutz .....   | 192 |

#### 4. Teil. Kollektives Arbeitsrecht

##### 1. Abschnitt. Koalitionen

|                                                           |            |
|-----------------------------------------------------------|------------|
| <b>§ 23. Die Koalitionsfreiheit .....</b>                 | <b>193</b> |
| I. Der Begriff der Koalition .....                        | 194        |
| 1. Freiwilliger privatrechtlicher Zusammenschluss .....   | 194        |
| 2. Zweck .....                                            | 194        |
| 3. Gegnerfreiheit, Gegnerunabhängigkeit .....             | 194        |
| 4. Unabhängigkeit von Dritten .....                       | 195        |
| 5. Dauerhaftigkeit .....                                  | 195        |
| II. Die Entwicklung der Koalitionsfreiheit .....          | 195        |
| III. Der Schutzbereich des Art. 9 Abs. 3 GG .....         | 196        |
| 1. Grundrechtsträger .....                                | 196        |
| 2. Der sachliche Schutzbereich .....                      | 196        |
| 3. Drittwirkung des Art. 9 Abs. 3 GG .....                | 200        |
| IV. Die negative Koalitionsfreiheit .....                 | 201        |
| V. Das Problem des Koalitionszwangs .....                 | 202        |
| 1. Organisationsklauseln .....                            | 203        |
| 2. Differenzierungsklauseln .....                         | 203        |
| <b>§ 24. Gewerkschaften und Arbeitgeberverbände .....</b> | <b>205</b> |
| I. Die deutschen Gewerkschaften .....                     | 205        |
| 1. Geschichtliche Entwicklung .....                       | 205        |
| 2. Gegenwärtiger Stand .....                              | 205        |
| II. Die deutschen Arbeitgeberverbände .....               | 206        |
| III. Die innere Struktur der Verbände .....               | 206        |
| 1. Die Rechtsform der Koalitionen .....                   | 206        |
| 2. Die Mitgliedschaft .....                               | 207        |
| IV. Verbände auf der Ebene der EU .....                   | 207        |
| V. Aufgaben und Zuständigkeiten der Koalitionen .....     | 207        |
| 1. Tarifaufonomie .....                                   | 208        |
| 2. Beteiligung an staatlicher Rechtsetzung .....          | 208        |
| 3. Beteiligung in Ausschüssen .....                       | 209        |
| 4. Beteiligung in Rechtsprechung und Verwaltung .....     | 209        |
| 5. Betriebsebene .....                                    | 209        |
| 6. Prozessvertretung .....                                | 209        |

## 2. Abschnitt. Das Tarifrecht

|                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 25. Tarifaufonomie und Tarifvertrag .....                                                        | 211 |
| I. Entwicklung .....                                                                               | 211 |
| II. Der Tarifvertrag .....                                                                         | 212 |
| 1. Begriff .....                                                                                   | 212 |
| 2. Zweck .....                                                                                     | 212 |
| III. Das Rechtsproblem der Tarifwirkung .....                                                      | 213 |
| 1. Frühere Lösungsversuche .....                                                                   | 213 |
| 2. Die Problematik auf Grund des geltenden Rechts .....                                            | 214 |
| 3. Tarifaufonomie und staatlicher Geltungsbefehl .....                                             | 215 |
| IV. Erscheinungsformen des Tarifvertrags .....                                                     | 217 |
| 1. Verbands- und Firmentarifverträge .....                                                         | 217 |
| 2. Rahmen-, Mantel- und Entgelttarifverträge .....                                                 | 218 |
| V. Tarifvertragliche Vergütungsregelungen .....                                                    | 218 |
| 1. Der Zeitlohn .....                                                                              | 218 |
| 2. Entgeltgruppen .....                                                                            | 218 |
| 3. Der „Ecklohn“ .....                                                                             | 218 |
| 4. Zulagen .....                                                                                   | 218 |
| 5. Leistungslohn .....                                                                             | 218 |
| VI. Typische Tarifvertragsklauseln .....                                                           | 218 |
| 1. Klauseln zu übertariflichen Leistungen .....                                                    | 218 |
| 2. Kurzarbeitsklauseln .....                                                                       | 220 |
| 3. Organisations- und Differenzierungsklauseln .....                                               | 220 |
| 4. Ausschlussfristen .....                                                                         | 220 |
| 5. Öffnungsklauseln .....                                                                          | 220 |
| § 26. Das Tarifvertragsrecht .....                                                                 | 221 |
| I. Tariffähigkeit und Tarifzuständigkeit .....                                                     | 222 |
| 1. Die Tariffähigkeit .....                                                                        | 222 |
| 2. Die Tarifzuständigkeit .....                                                                    | 224 |
| II. Abschluss, Inhalt und Ende des Tarifvertrags .....                                             | 225 |
| 1. Abschluss, Form und Bekanntgabe des Tarifvertrags .....                                         | 225 |
| 2. Die Auslegung von Tarifverträgen .....                                                          | 226 |
| 3. Willensmängel und gesetzliche Verbote .....                                                     | 226 |
| 4. Beendigung und Nachwirkung des Tarifvertrags .....                                              | 226 |
| III. Schuldrechtliche und normative Wirkung von Tarifvertragsbestimmungen .....                    | 227 |
| 1. Schuldrechtliche Wirkung von Tarifvertragsbestimmungen .....                                    | 227 |
| 2. Die Rechtsnormen des Tarifvertrags .....                                                        | 228 |
| IV. Die Tarifgebundenheit .....                                                                    | 234 |
| 1. Grundsatz .....                                                                                 | 234 |
| 2. Betriebsnormen und betriebsverfassungsrechtliche Normen .....                                   | 234 |
| 3. Wirkungen des Verbandsaustritts .....                                                           | 234 |
| 4. Wirkungen des Beitritts zu einem Arbeitgeberverband .....                                       | 235 |
| 5. Mitgliedschaft in einem Arbeitgeberverband ohne Tarifbindung .....                              | 235 |
| 6. Tarifbindung und Betriebsübergang .....                                                         | 236 |
| 7. Arbeitsvertragliche Bezugnahme .....                                                            | 236 |
| V. Der Geltungsbereich des Tarifvertrags .....                                                     | 237 |
| 1. Grenzen der Tarifgeltung .....                                                                  | 237 |
| 2. Tarifkonkurrenz .....                                                                           | 238 |
| 3. Tarifpluralität .....                                                                           | 239 |
| § 27. Grenzen der Tarifaufonomie und der Normensetzungsbefugnis der<br>Tarifvertragsparteien ..... | 243 |
| I. Das Problem .....                                                                               | 243 |
| 1. Ausgangslage .....                                                                              | 243 |
| 2. Rechtsfragen .....                                                                              | 244 |
| II. Grenzen der Tarifaufonomie .....                                                               | 244 |
| 1. Ausgangspunkt .....                                                                             | 244 |

|                                                                                     |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Wahrung und Förderung der Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen .....              | 244 |
| 3. Grenzen in personeller Hinsicht .....                                            | 245 |
| III. Grenzen der Rechtsnormensetzung .....                                          | 245 |
| 1. Normensetzbefugnis .....                                                         | 245 |
| 2. Inhaltliche Schranken des Tarifvertrags .....                                    | 246 |
| 3. Gemeinwohlbindung des Tarifvertrags? .....                                       | 247 |
| 4. Richtigkeitsgewähr des Tarifvertrags? .....                                      | 247 |
| § 28. Die staatliche Einflussnahme auf Arbeitsbedingungen .....                     | 249 |
| I. Überblick .....                                                                  | 249 |
| 1. Entwicklung .....                                                                | 249 |
| 2. Rechtsgrundlagen .....                                                           | 249 |
| II. Allgemeinverbindlicherklärung von Tarifverträgen .....                          | 249 |
| 1. Allgemeines .....                                                                | 249 |
| 2. Voraussetzungen .....                                                            | 250 |
| 3. Verfahren und Entscheidung .....                                                 | 250 |
| 4. Wirkung und Ende der AVE .....                                                   | 250 |
| 5. Rechtsnatur der AVE .....                                                        | 251 |
| 6. Rechtsschutz .....                                                               | 251 |
| III. Festsetzung von Mindestarbeitsbedingungen .....                                | 251 |
| 1. Gesetzlicher Mindestlohn .....                                                   | 251 |
| 2. Arbeitnehmer-Entsendegesetz .....                                                | 252 |
| <br>3. Abschnitt. Arbeitskampf und Schlichtung<br>                                  |     |
| § 29. Kollektive Gestaltung von Arbeitsbedingungen und Arbeitskampf .....           | 255 |
| I. Allgemeines .....                                                                | 255 |
| II. Der Begriff des Arbeitskampfs .....                                             | 256 |
| 1. Grundsatz .....                                                                  | 256 |
| 2. Parteien des Arbeitskampfs .....                                                 | 257 |
| 3. Mittel des Arbeitskampfs .....                                                   | 257 |
| 4. Ziele des Arbeitskampfs .....                                                    | 257 |
| III. Streik und Aussperrung .....                                                   | 258 |
| 1. Der Streik .....                                                                 | 258 |
| 2. Die Aussperrung .....                                                            | 258 |
| 3. Die „Streikbedingte Betriebsstilllegung“ .....                                   | 259 |
| IV. Der Arbeitskampf als Regelungsstreit .....                                      | 259 |
| § 30. Die rechtliche Beurteilung des Arbeitskampfs .....                            | 260 |
| I. Rechtsordnung und Arbeitskampf .....                                             | 260 |
| 1. Arbeitskampf und Grundgesetz .....                                               | 260 |
| 2. Arbeitskampf und Gesetz .....                                                    | 261 |
| II. Rechtswidrige Arbeitskämpfe .....                                               | 262 |
| 1. Besondere verfassungsrechtliche Grenzen .....                                    | 262 |
| 2. Tarifrechtliche Grenzen .....                                                    | 262 |
| 3. Betriebsverfassungsrechtliche Grenzen .....                                      | 265 |
| 4. Strafrechtliche Grenzen .....                                                    | 266 |
| 5. Allgemeine Rechtsgrundsätze zum Arbeitskampf .....                               | 266 |
| 6. Europarechtliche Grenzen .....                                                   | 270 |
| 7. Arbeitskämpfe als unerlaubte Handlungen .....                                    | 271 |
| 8. Verschuldensfragen .....                                                         | 273 |
| 9. Unterlassungsansprüche .....                                                     | 273 |
| § 31. Folgen des Arbeitskampfs für die Arbeitsvertragsparteien und für Dritte ..... | 273 |
| I. Ausgangspunkt .....                                                              | 273 |
| II. Streik und Arbeitsverhältnis .....                                              | 274 |
| 1. Suspendierende oder lösende Wirkung .....                                        | 274 |
| 2. Die Veränderung der arbeitsvertraglichen Pflichten .....                         | 274 |

|                                                                                     |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| III. Aussperrung und Arbeitsverhältnis .....                                        | 276        |
| 1. Suspendierende oder lösende Wirkung .....                                        | 276        |
| 2. Die Veränderung der arbeitsvertraglichen Pflichten .....                         | 276        |
| 3. Ende des Arbeitskampfs .....                                                     | 277        |
| IV. Arbeitskampf und Kündigungsschutz .....                                         | 277        |
| V. Der Einfluss rechtswidriger Arbeitskämpfe auf das Arbeitsverhältnis .....        | 277        |
| 1. Der rechtswidrige Streik .....                                                   | 277        |
| 2. Die rechtswidrige Aussperrung .....                                              | 278        |
| VI. Folgen des Arbeitskampfs für Dritte .....                                       | 278        |
| 1. Unbeteiligte Arbeitnehmer .....                                                  | 278        |
| 2. Unbeteiligte Unternehmer .....                                                   | 278        |
| <b>§ 32. Das Schlichtungswesen .....</b>                                            | <b>279</b> |
| I. Die Funktion der Schlichtung .....                                               | 279        |
| 1. Ausgangspunkt und Begriff .....                                                  | 279        |
| 2. Der Gegenstand der Schlichtung .....                                             | 279        |
| II. Die vereinbarte Schlichtung .....                                               | 279        |
| 1. Tarifautonomie und Friedenspflicht .....                                         | 279        |
| 2. Das Verfahren bei vereinbarter Schlichtung .....                                 | 280        |
| 3. Die Einigung .....                                                               | 280        |
| III. Die staatliche Schlichtung .....                                               | 280        |
| 1. Die Entwicklung des staatlichen Schlichtungswesens in Deutschland .....          | 280        |
| 2. Die staatliche Schlichtung nach geltendem Recht .....                            | 280        |
| 3. Das Verhältnis der vereinbarten zur staatlichen Schlichtung .....                | 280        |
| <b>4. Abschnitt. Die Betriebsverfassung</b>                                         |            |
| <b>§ 33. Grundlagen und Geltungsbereich der Betriebsverfassung .....</b>            | <b>283</b> |
| I. Geschichtliche Entwicklung .....                                                 | 283        |
| II. Gesetzliche Grundlagen .....                                                    | 284        |
| 1. Das Betriebsverfassungsgesetz 1952 .....                                         | 284        |
| 2. Das Betriebsverfassungsgesetz 1972 .....                                         | 284        |
| 3. Das Betriebsverfassungsgesetz 2001 .....                                         | 284        |
| III. Grundprinzipien der betrieblichen Arbeitnehmerbeteiligung .....                | 284        |
| 1. Mitbestimmung .....                                                              | 284        |
| 2. Betrieb als Ausgangspunkt .....                                                  | 285        |
| 3. Tarifebene und Betriebsebene .....                                               | 285        |
| IV. Der Geltungsbereich des Betriebsverfassungsgesetzes .....                       | 285        |
| 1. Ausgangsvorschrift .....                                                         | 285        |
| 2. Sachlicher Geltungsbereich .....                                                 | 285        |
| 3. Personeller Geltungsbereich .....                                                | 288        |
| V. Betriebsautonomie .....                                                          | 289        |
| 1. Sachliche Reichweite der Betriebsautonomie .....                                 | 289        |
| 2. Personelle Reichweite der Betriebsautonomie .....                                | 290        |
| VI. Schlichtung auf Betriebsebene .....                                             | 290        |
| 1. Einigungsstelle .....                                                            | 290        |
| 2. Verfahren .....                                                                  | 290        |
| VII. Mitwirkungs- und Beschwerderecht der Arbeitnehmer .....                        | 291        |
| VIII. Koalitionen und Betriebsverfassung .....                                      | 292        |
| 1. Aufgaben der Gewerkschaften .....                                                | 292        |
| 2. Veränderung der Vertretungsstrukturen .....                                      | 292        |
| IX. Der Europäische Betriebsrat .....                                               | 293        |
| 1. Ausgangspunkt; Geltungsbereich .....                                             | 293        |
| 2. Bildung, Zusammensetzung, Arbeitnehmerbeteiligung .....                          | 293        |
| <b>§ 34. Betriebsrat, Betriebsversammlung, Gesamt- und Konzernbetriebsrat .....</b> | <b>293</b> |
| I. Die Rechtsstellung des Betriebsrats und seiner Mitglieder .....                  | 293        |
| 1. Die Rechtsnatur des Betriebsrats .....                                           | 293        |

|                                                                                                   |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. Das Betriebsratsamt .....                                                                      | 294        |
| 3. Die Amtszeit der Betriebsratsmitglieder .....                                                  | 294        |
| 4. Die Rechtsstellung der Betriebsratsmitglieder .....                                            | 294        |
| 5. Verletzung gesetzlicher Pflichten .....                                                        | 296        |
| II. Zusammensetzung und Wahl des Betriebsrats .....                                               | 297        |
| 1. Größe und Zusammensetzung des Betriebsrats .....                                               | 297        |
| 2. Wahlberechtigung und Wählbarkeit .....                                                         | 297        |
| 3. Das Wahlverfahren .....                                                                        | 297        |
| 4. Wahlanfechtung .....                                                                           | 298        |
| III. Die Geschäftsführung des Betriebsrats .....                                                  | 299        |
| 1. Der Betriebsratsvorsitzende und sein Stellvertreter .....                                      | 299        |
| 2. Ausschüsse des Betriebsrats .....                                                              | 299        |
| 3. Betriebsratssitzungen .....                                                                    | 300        |
| 4. Beschlüsse des Betriebsrats .....                                                              | 300        |
| 5. Geschäftsführungskosten .....                                                                  | 301        |
| IV. Betriebsversammlung .....                                                                     | 301        |
| V. Gesamt- und Konzernbetriebsrat .....                                                           | 302        |
| 1. Gesamtbetriebsrat .....                                                                        | 302        |
| 2. Konzernbetriebsrat .....                                                                       | 302        |
| VI. Jugend- und Auszubildendenvertretung, Schwerbehindertenvertretung .....                       | 302        |
| VII. Wirtschaftsausschuss .....                                                                   | 303        |
| <b>§ 35. Beteiligungsrechte des Betriebsrats .....</b>                                            | <b>303</b> |
| I. Die Zusammenarbeit von Arbeitgeber und Betriebsrat .....                                       | 304        |
| 1. Das Gebot der vertrauensvollen Zusammenarbeit .....                                            | 304        |
| 2. Betriebsverfassungsrechtliche Friedenspflicht und Verbot parteipolitischer<br>Betätigung ..... | 304        |
| 3. Das Ziel der Zusammenarbeit .....                                                              | 305        |
| 4. Grundsätze für die Behandlung der Betriebsangehörigen .....                                    | 305        |
| 5. Ausführung der gemeinsamen Beschlüsse .....                                                    | 305        |
| II. Allgemeine Aufgaben des Betriebsrats .....                                                    | 306        |
| III. Die Beteiligungsrechte des Betriebsrats .....                                                | 306        |
| 1. Mitwirkungsrechte .....                                                                        | 307        |
| 2. Mitbestimmungsrechte .....                                                                     | 307        |
| IV. Die Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten .....                                           | 308        |
| 1. Umfassende Zuständigkeit des Betriebsrats .....                                                | 308        |
| 2. Die zwingende Mitbestimmung nach § 87 BetrVG – Grundfragen .....                               | 308        |
| 3. Der Vorrang von Gesetz und Tarifvertrag .....                                                  | 310        |
| 4. Die einzelnen Tatbestände der zwingenden Mitbestimmung .....                                   | 310        |
| 5. Folgen unterbliebener Mitbestimmung .....                                                      | 316        |
| V. Die Beteiligung in personellen Angelegenheiten .....                                           | 317        |
| 1. Übersicht .....                                                                                | 317        |
| 2. Beteiligung bei allgemeinen personellen Angelegenheiten .....                                  | 317        |
| 3. Der Einfluss des Betriebsrats auf die betriebliche Berufsbildung .....                         | 317        |
| 4. Mitbestimmung bei personellen Einzelmaßnahmen .....                                            | 318        |
| 5. Die Beteiligung bei Kündigungen .....                                                          | 320        |
| 6. Weitere Mitwirkungsrechte in personellen Angelegenheiten .....                                 | 322        |
| VI. Die Mitbestimmung in wirtschaftlichen Angelegenheiten .....                                   | 322        |
| 1. Arbeitnehmerbeteiligung in wirtschaftlichen Angelegenheiten .....                              | 322        |
| 2. Mitbestimmung bei Betriebsänderungen .....                                                     | 322        |
| VII. Die Sicherung von Beteiligungsrechten .....                                                  | 325        |
| 1. Gesetzlich vorgesehene Möglichkeiten .....                                                     | 325        |
| 2. Allgemeiner Unterlassungsanspruch .....                                                        | 325        |
| <b>§ 36. Innerbetriebliche Rechtsetzung .....</b>                                                 | <b>326</b> |
| I. Die Betriebsvereinbarung als rechtsetzende Vereinbarung .....                                  | 326        |
| II. Abschluss, Inhalt und Ende von Betriebsvereinbarungen .....                                   | 327        |
| 1. Abschluss der Betriebsvereinbarung .....                                                       | 327        |

|                                                                                   |            |
|-----------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. Der mögliche Inhalt von Betriebsvereinbarungen .....                           | 327        |
| 3. Geltung in personeller Hinsicht .....                                          | 330        |
| 4. Zeitliche Geltung, Kündigung .....                                             | 331        |
| III. Betriebsvereinbarung und Tarifvertrag .....                                  | 332        |
| 1. Grundsatz .....                                                                | 332        |
| 2. Gemischte Vereinbarungen .....                                                 | 333        |
| 3. Zwei-Schranken-Theorie und Vorrangtheorie .....                                | 333        |
| IV. Das Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag .....                                 | 333        |
| V. Folgen unwirksamer Betriebsvereinbarungen .....                                | 335        |
| <b>§ 37. Die Personalvertretung und ihre Aufgaben .....</b>                       | <b>336</b> |
| I. Wahl, Zusammensetzung und Geschäftsführung der Personalvertretungen ...        | 336        |
| II. Aufgaben der Personalvertretungen .....                                       | 337        |
| 1. Formen der Beteiligung .....                                                   | 337        |
| 2. Mitbestimmung und Mitwirkung in sozialen und personellen Angelegenheiten ..... | 337        |
| 3. Mitwirkung in organisatorischen Angelegenheiten .....                          | 338        |
| <b>§ 38. Arbeitnehmervertreter in Organen von Kapitalgesellschaften .....</b>     | <b>338</b> |
| I. Grundlagen und Zweck .....                                                     | 338        |
| II. Die „Montanmitbestimmung“ .....                                               | 338        |
| III. Die Drittelbeteiligung .....                                                 | 339        |
| IV. Die Mitbestimmung in Großunternehmen .....                                    | 340        |
| V. Die Mitbestimmung in der SE .....                                              | 341        |
| <b>5. Teil. Der arbeitsgerichtliche Rechtsschutz</b>                              |            |
| <b>§ 39. Die Arbeitsgerichtsbarkeit .....</b>                                     | <b>343</b> |
| I. Geschichte und Funktion der Arbeitsgerichtsbarkeit .....                       | 343        |
| II. Der Aufbau der Arbeitsgerichtsbarkeit .....                                   | 344        |
| 1. Bundesarbeitsgericht .....                                                     | 344        |
| 2. Spruchkörper .....                                                             | 344        |
| 3. Instanzenzug .....                                                             | 344        |
| III. Die Rechtswegzuständigkeit .....                                             | 345        |
| 1. Ausschließliche Zuständigkeit .....                                            | 345        |
| 2. Zuständigkeit in sonstigen Fällen .....                                        | 346        |
| 3. Erweiterte Zuständigkeit .....                                                 | 346        |
| 4. Das Schiedsgerichtsverfahren .....                                             | 347        |
| IV. Die örtliche Zuständigkeit .....                                              | 347        |
| 1. Urteilsverfahren .....                                                         | 347        |
| 2. Beschlussverfahren .....                                                       | 348        |
| <b>§ 40. Das arbeitsgerichtliche Verfahren .....</b>                              | <b>348</b> |
| I. Das Urteilsverfahren .....                                                     | 348        |
| 1. Postulationsfähigkeit und Prozessvertretung .....                              | 348        |
| 2. Kosten .....                                                                   | 348        |
| 3. Güteverhandlung .....                                                          | 348        |
| 4. Beschleunigung des Verfahrens .....                                            | 349        |
| 5. Zwangsvollstreckung .....                                                      | 349        |
| 6. Rechtsmittel .....                                                             | 349        |
| II. Das Beschlussverfahren .....                                                  | 350        |
| 1. Der Sinn des Beschlussverfahrens .....                                         | 350        |
| 2. Verfahrensrechtliche Besonderheiten .....                                      | 350        |
| 3. Besondere Formen des Beschlussverfahrens .....                                 | 351        |
| Stichwortverzeichnis .....                                                        | 353        |