

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|------|
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
|-----------------------|------|

| | |
|------------|---|
| Einführung | 1 |
|------------|---|

Erster Teil

Zum Fixschuldcharakter der Arbeitspflicht

| | |
|---|----------|
| § 1 Orientierung: Stand der Forschung | 5 |
| I. Die Fixschuldthese | 5 |
| II. Wiederkehrende Kritik | 7 |
| § 2 Notwendigkeit einer Bestandsaufnahme und Neubestimmung | 8 |
| I. Verringerung der Gesamtarbeitszeit | 10 |
| II. Gesetzliche Arbeitszeitregelungen als Rahmenbedingungen für die Nachleistung von Arbeit | 10 |
| 1. Höchstarbeitszeitbestimmungen | 11 |
| 2. Bestimmungen über die Arbeitszeitlege | 12 |
| III. Flexibilisierung der Arbeitszeit | 12 |
| 1. Entwicklung der flexiblen Arbeitszeitmodelle | 13 |
| 2. Überblick über die gängigen flexiblen Arbeitszeitmodelle | 13 |
| a) Teilzeit | 14 |
| b) Gleitzeit | 14 |
| aa) Gleitzeit mit Kernarbeitszeit | 15 |
| bb) Gleitzeit ohne Kernarbeitszeit | 15 |
| cc) Vertrauensgleitzeit (amorphe Arbeitszeit) | 16 |
| c) Selbstbestimmte Arbeitszeit bei Trennung von Betriebs- und Arbeitsstätte, insbesondere: Telearbeit | 16 |
| d) Arbeitsplatzteilung (Job-Sharing) | 18 |
| e) Kapazitätsorientierte variable Arbeitszeit (KAPOVAZ) | 18 |

| | | |
|------------|--|-----------|
| § 3 | Das Arbeitsverhältnis und seine Eigenschaft als Dauerschuldverhältnis | 19 |
| I. | Der Begriff des Dauerschuldverhältnisses | 19 |
| II. | Absolute und relative Fixschulden | 20 |
| 1. | Grundlagen | 20 |
| 2. | Die absolute Fixschuld | 20 |
| 3. | Die relative Fixschuld | 22 |
| 4. | Abgrenzungsmerkmale | 23 |
| III. | Fixschulden und Dauerschuldverhältnis | 26 |
| 1. | Die absolute Fixschuld im Dauerschuldverhältnis | 27 |
| a) | Grundlagen | 27 |
| b) | Nachholbarkeit und Leistungsinteresse bei kontinuierlicher Dauerleistung | 29 |
| c) | Nachholbarkeit und Leistungsinteresse bei periodischer Dauerleistung | 30 |
| 2. | Die relative Fixschuld im Dauerschuldverhältnis | 31 |
| | | |
| § 4 | Die Arbeitspflicht als absolute Fixschuld – Begründungsstrategien | 32 |
| I. | Rückgriff auf die Natur des Dauerschuldverhältnisses | 33 |
| II. | Der Fixschuldcharakter als Grundgedanke des § 615 BGB | 34 |
| III. | Unzumutbarkeit der Nachleistung | 39 |
| 1. | Gesetzliche Unzumutbarkeitswertungen | 39 |
| 2. | Gesetzlicher Schutz durch arbeitsrechtliche Schutzvorschriften | 41 |
| IV. | Verstoß gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz durch das Nachleistungsverlangen des Arbeitgebers | 41 |
| 1. | Der Gleichbehandlungsgrundsatz im Arbeitsrecht | 41 |
| 2. | Vorliegen eines sachlichen Grundes | 42 |
| | | |
| § 5 | Die Auswertung der arbeitsrechtlichen Rechtsprechung | 42 |
| I. | Zusprechen eines Nachleistungsanspruchs aus § 242 BGB | 43 |
| II. | Annahme einer absoluten Fixschuld | 44 |
| III. | Tendenz zur relativen Fixschuld | 45 |

| | | |
|------------|---|-----------|
| § 6 | Die Bestimmung des Fixschuldcharakters nach den Umständen des konkreten Arbeitsverhältnisses | 46 |
| I. | Bestimmung der Arbeitszeitlage im Arbeitsverhältnis als Ausgangspunkt der Vertragsauslegung | 48 |
| II. | Notwendigkeit einer Fixschuldvereinbarung | 49 |
| III. | Interessen der Arbeitsvertragsparteien | 50 |
| 1. | Interessenlage des Arbeitgebers hinsichtlich der Nachholung versäumter Arbeit | 51 |
| 2. | Berücksichtigung von Arbeitnehmerinteressen | 52 |
| a) | Das allgemeine Freizeitinteresse des Arbeitnehmers | 53 |
| b) | Berücksichtigung individueller Interessen des Arbeitnehmers | 54 |
| IV. | Besonderheiten bei der Bestimmung der Arbeitszeitlage durch Betriebsvereinbarung und Tarifvertrag | 55 |
| V. | Zusammenfassung | 57 |
| | | |
| § 7 | Untersuchung einzelner Arbeitsvertragstypen | 57 |
| I. | Starre Vollzeitarbeitsverhältnisse | 57 |
| 1. | Betriebsgebundene Arbeitsleistungen | 58 |
| 2. | Von der Betriebszeit entkoppelte Arbeitsleistungen | 60 |
| a) | Interesse des Arbeitgebers an der Nachleistung | 60 |
| b) | Relative Fixschuld | 61 |
| II. | Starre Teilzeitarbeitsverhältnisse | 63 |
| III. | Gleitzeitarbeitsverhältnisse | 64 |
| 1. | Gleitzeit mit Kernarbeitszeit | 65 |
| a) | Die zeitbezogene Rechtsnatur der Gleitspannen | 65 |
| aa) | Leistungsbestimmung durch den Arbeitnehmer | 65 |
| bb) | Unterschreitung der Sollarbeitszeit | 66 |
| b) | Die zeitbezogene Rechtsnatur der Kernarbeitszeit | 68 |
| 2. | Gleitzeit ohne Kernarbeitszeit | 69 |
| 3. | Vertrauensgleitzeit (amorphe Arbeitszeit) | 70 |
| IV. | Arbeitsplatzteilung (Job-Sharing) | 70 |
| V. | Telearbeit | 71 |
| VI. | Sonderfall: Kapazitätsorientierte variable Arbeitszeit (KAPOVAZ) | 74 |
| VII. | Zusammenfassung | 74 |

| | | |
|------------|--|-----------|
| § 8 | Praktischer Regelungsbedarf hinsichtlich der Nachholbarkeit der Arbeitsleistung | 75 |
| I. | Der Arbeitsvertrag bei starren Arbeitsverhältnissen | 75 |
| II. | Der Arbeitsvertrag bei flexiblen Arbeitsverhältnissen | 76 |
| III. | Regelungen in Betriebsvereinbarungen | 76 |
| IV. | Tarifvertragliche Regelungen | 77 |

Zweiter Teil

Die Rechtsfolgen der Nichterfüllung der Arbeitspflicht

| | | |
|-------------|---|-----------|
| § 9 | Gang der Untersuchung | 79 |
| § 10 | Typen der Leistungsstörungen | 80 |
| I. | Schuldhaftes Pflichtverletzungen des Arbeitnehmers | 80 |
| II. | Schuldhaftes Pflichtverletzungen des Arbeitgebers | 80 |
| III. | Von keiner Partei verschuldete Leistungsstörungen | 81 |
| § 11 | Die speziellen arbeitsrechtlichen Leistungsstörungsregeln | 81 |
| I. | § 615 BGB und seine arbeitsrechtliche Bedeutung | 82 |
| 1. | Die Regelung des Gläubigerverzugs in § 615 S. 1 BGB | 83 |
| a) | Anwendungsbereich des § 615 S. 1 BGB | 83 |
| aa) | Sinn und Zweck des § 615 S. 1 BGB | 84 |
| bb) | Grundsätzliches zur Entstehungsgeschichte des § 615 S. 1 BGB | 85 |
| cc) | Anwendbarkeit des § 615 S. 1 BGB nur auf nachholbare Leistungen | 86 |
| dd) | „Abstrahierungsformel“ zur Abgrenzung von Annahmeverzug und Unmöglichkeit | 87 |
| ee) | § 615 S. 1 BGB als allgemeine Gefahrtragungsregel für den Dienstvertrag | 88 |

| | |
|---|-----|
| ff) Zusammenfassung zum Anwendungsbereich des § 615 S. 1 BGB | 91 |
| b) Beendigung des Annahmeverzugs durch Unmöglichkeit | 91 |
| c) Anwendung des § 615 S. 1 BGB im Rahmen flexibler Arbeitszeitmodelle | 93 |
| 2. Risikotragung bei Arbeitsausfall nach § 615 S. 3 BGB | 94 |
| a) Die Erörterung der „Betriebsrisikofrage“ bei den Gesetzesberatungen zum BGB | 95 |
| b) Die Betriebsstörung als unmittelbarer Anwendungsfall des § 615 S. 1 BGB bei nachholbarer Leistung | 97 |
| c) Ursprüngliche Regelungslücke bei zur Unmöglichkeit der Leistung führenden Betriebsstörungen | 99 |
| d) § 615 S. 3 BGB als lex specialis für sämtliche Betriebsstörungenfälle | 100 |
| aa) Beweggründe des Gesetzgebers für die Schaffung des § 615 S. 3 BGB | 101 |
| bb) Kritische Folgen für die Dogmatik des § 615 BGB | 101 |
| e) Rechtliche Behandlung von Dauerstörungsfällen | 103 |
| f) § 615 S. 3 BGB im Rahmen flexibler Arbeitsverhältnisse | 103 |
| II. Bezahlte Freistellung bei vorübergehender Verhinderung gemäß § 616 BGB | 104 |
| 1. § 616 BGB im Rahmen starrer Arbeitsverhältnisse | 104 |
| 2. § 616 BGB im Rahmen flexibler Arbeitsverhältnisse | 105 |
| III. Entgeltzahlung an Feiertagen und Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall | 106 |
| 1. Die dogmatische Einordnung der Entgelt- und Entgeltfortzahlung nach dem EFZG | 106 |
| 2. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall bei flexiblen Arbeitsverhältnissen | 107 |
| IV. Die Einredemöglichkeit nach § 275 Abs. 3 BGB | 108 |

§ 12 Von keiner Partei zu vertretende Leistungshindernisse 110

| | |
|---|-----|
| I. Unmöglichkeitsfälle | 111 |
| II. Leistungshindernisse bei Nachholbarkeit der Arbeitsleistung | 112 |
| 1. Die Nachleistungspflicht des Arbeitnehmers | 112 |
| a) Rechtslage bei fehlendem Interesse des Arbeitgebers an der Nachleistung | 113 |

| | |
|---|---------|
| aa) Ausübung des Teilrücktrittsrechts durch den Arbeitgeber bei relativ fix geschuldeter Leistung | 114 |
| bb) Lösung von der Teilleistung bei nicht fix geschuldeter Leistung | 118 |
| b) Rechtslage bei bestehendem Nachleistungsinteresse des Arbeitgebers | 119 |
| aa) Inhaltliche Grenzen der Nachleistungsverpflichtung | 119 |
| bb) Endgültige Lösung von der Leistungsverpflichtung | 121 |
| cc) Zeitliche Grenze für die Geltendmachung des Nachleistungsverlangens | 122 |
| (1) Absolute zeitliche Grenzen | 122 |
| (2) Verwirkung des Nachleistungsanspruchs | 124 |
| 2. Nachleistungsrecht des Arbeitnehmers? | 126 |
| 3. Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Festlegung des Nachleistungstermins | 127 |
| § 13 Vom Arbeitnehmer zu vertretende Leistungshindernisse | 128 |
| I. Unmöglichkeit der Nachleistung | 129 |
| 1. Schadensersatzanspruch des Arbeitgebers | 129 |
| 2. Nachleistung schuldhaft versäumter Arbeit im Wege der Naturalrestitution? | 129 |
| II. Nachholbarkeit der Leistung | 131 |
| 1. Grenzen der Nachleistungspflicht bei verschuldeter Versäumnis | 132 |
| 2. Rücktritt von der Teilleistung | 133 |
| 3. Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers | 133 |
| § 14 Vom Arbeitgeber zu vertretende Leistungshindernisse | 134 |
| I. Unmöglichkeit der Nachleistung | 134 |
| II. Nachholbarkeit der Leistung | 136 |
| § 15 Arbeitsversäumnis bei flexiblen Arbeitsverhältnissen | 137 |
| I. Gleitzeit | 137 |
| 1. Zeitliche Versäumnis in der Kernarbeitszeit | 138 |

| | |
|---|---------|
| 2. Zeitliche Versäumnis in der Gleitspanne | 138 |
| a) Bindung an Treu und Glauben bei der Zeitplanung innerhalb der Gleitspanne | 138 |
| b) Unterschreitung der Sollarbeitszeit | 139 |
| 3. Gleitzeit ohne Kernarbeitszeit | 139 |
| 4. Vertrauensgleitzeit | 140 |
| II. Telearbeit | 140 |
| III. Job-Sharing | 141 |
| § 16 Reformen und Ausblick | 142 |
| I. Das Schuldrecht und seine Reform von 2002 | 142 |
| II. Notwendigkeit einer Kodifikation des Arbeitsrechts | 143 |
| Ergebnisse | 145 |
| Literaturverzeichnis | 151 |