

# Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort zur 14. Auflage .....	V
Vorwort zur 13. Auflage .....	VI
Vorwort zur 12. Auflage .....	VII
Inhaltsverzeichnis .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XXI
Schrifttumsverzeichnis .....	XXXIII

## A. Aufgabenstellung und Abgrenzung

I. Einführung .....	1
II. Aufgabe .....	15
III. Abgrenzung .....	17

## B. Krankheitsbegriff

I. Medizinischer Krankheitsbegriff .....	61
II. Krankheit und Arbeitsunfähigkeit .....	65
III. Besondere Fälle krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit .....	73

## C. Krankheit als Kündigungsgrund

I. Kündigung trotz Krankheit .....	89
II. Fristgemäße Kündigung durch den Arbeitgeber .....	108
III. Fristlose Kündigung durch den Arbeitgeber .....	303
IV. Beteiligung der Arbeitnehmervertretungen .....	329
V. Insbesondere Kündigung durch den Arbeitgeber bei Suchterkrankungen des Arbeitnehmers .....	350
VI. AIDS als Beendigungsgrund .....	412
VII. Hepatitis-Infektion und Kündigung .....	446
VIII. Kündigung durch den Arbeitnehmer .....	454
IX. Besondere Arbeitnehmergruppen .....	457
X. Klagefrist des § 4 KSchG .....	488

## D. Kündigung wegen Pflichtverletzungen bei Krankheit

I. Krankmeldung .....	493
II. Nachweis der Krankheit .....	500

IX

III. Anzeige- und Nachweispflichten bei Erkrankungen im Ausland .....	576
IV. Pflicht des Arbeitnehmers zu gesundheits- und heilungsförderndem Verhalten? .....	581
V. Rückmeldepflicht .....	585
VI. Kündigung durch den Arbeitgeber .....	589

### **E. Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Wiedereinstellungsanspruch**

I. Auflösungsantrag und Abfindungsanspruch .....	645
II. Wiedereinstellungsanspruch .....	652

### **F. Folgen einer Kündigung wegen Krankheit**

I. Fortzahlung der Vergütung .....	675
II. Krankheit durch Kündigung .....	683
III. Urlaubsanspruch oder -abgeltung .....	687
IV. Rückzahlung und Kürzung sog. freiwilliger Leistungen des Arbeitgebers .....	691
V. Weitere Beendigungsfolgen .....	699
Sachverzeichnis .....	709

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort zur 14. Auflage .....	V
Vorwort zur 13. Auflage .....	VI
Vorwort zur 12. Auflage .....	VII
Inhaltsübersicht .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXI
Schrifttumsverzeichnis .....	XXXIII

## A. Aufgabenstellung und Abgrenzung

I. Einführung .....	1
II. Aufgabe .....	15
III. Abgrenzung .....	17
1. zum befristeten Arbeitsvertrag .....	17
2. zum auflösend bedingten Arbeitsvertrag .....	25
3. zur Anfechtung .....	29
a) Allgemeines .....	29
b) Irrtumsanfechtung .....	30
c) Anfechtung wegen arglistiger Täuschung .....	34
aa) insbesondere Auskunftspflicht .....	34
aaa) Krankheiten .....	37
bbb) Rauchen .....	45
ccc) Schwerbehinderung .....	46
ddd) Schwangerschaft .....	50
bb) insbesondere Mitteilungspflicht .....	54
cc) Anfechtung selbst .....	59

## B. Krankheitsbegriff

I. Medizinischer Krankheitsbegriff .....	61
II. Krankheit und Arbeitsunfähigkeit .....	65
1. Allgemeines .....	66
2. Insbesondere Erwerbsunfähigkeit und verminderte Erwerbsfähigkeit .....	70
3. Weitere Aspekte .....	71
III. Besondere Fälle krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit .....	73
1. Transsexualität .....	73
2. Alkohol- und Drogensucht .....	74

a) Alkoholismus .....	75
b) Drogenabhängigkeit .....	76
3. Nikotinabhängigkeit .....	77
a) Aktivrauchen .....	78
b) Passivrauchen .....	79
4. Glücksspielsucht .....	83
5. Internet-Abhängigkeit .....	85
6. Essstörungen .....	85
7. Arbeitssucht .....	86
8. Kaufsucht .....	86
9. Sonstiges .....	86

### C. Krankheit als Kündigungsgrund

<b>I. Kündigung trotz Krankheit .....</b>	<b>89</b>
1. Vorbemerkungen .....	89
a) Allgemeines .....	89
b) ILO-Übereinkommen Nr. 158 .....	91
c) Europäische Sozialcharta .....	91
d) Charta der Grundrechte der EU .....	92
e) Richtlinie 2000/78/EG und AGG .....	92
f) Kodifikationsbestrebungen .....	99
2. Tarifvertragliche Bestimmungen .....	103
<b>II. Fristgemäße Kündigung durch den Arbeitgeber .....</b>	<b>108</b>
1. Allgemeines .....	108
a) Bestandsschutz nach dem KSchG .....	109
b) Kündigungsschutz außerhalb des Geltungsbereichs des KSchG? .....	110
c) Kündigung als personenbedingter Entlassungsgrund .....	117
2. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung .....	124
3. Erkundigungspflicht des Arbeitgebers? .....	129
4. Auskunftspflicht des Arbeitnehmers? .....	134
5. Einzelne Gesichtspunkte .....	137
a) Lang anhaltende Krankheit .....	139
aa) Begriff und Beispiele .....	139
bb) Bevorstehende Heilbehandlung .....	144
cc) Transsexualität .....	145
dd) Ansteckende oder ekelerregende Krankheiten .....	146
ee) Zeitliche Konkretisierung .....	147
ff) Dauernde krankheitsbedingte Arbeits- unfähigkeit .....	151
gg) Unionsrechtliche Vorgaben .....	157
b) Häufige Krankheiten und Wiederholungsgefahr .....	157

aa)	Allgemeine Voraussetzungen .....	158
bb)	Beispiele .....	161
cc)	Abmahnungserfordernis? .....	166
dd)	Kenntnis des Arbeitgebers von chronischer Erkrankung .....	167
ee)	Wiederholungsgefahr .....	168
ff)	Anrechenbare Fehlzeiten .....	172
gg)	Unionsrechtliche Aspekte .....	176
hh)	Zwischenbetrachtung .....	177
c)	Minderung der Leistungsfähigkeit .....	178
aa)	Personen- oder verhaltensbedingter Ent- lassungsgrund .....	178
bb)	Altersbedingte Leistungsminderung .....	186
d)	Sonstige maßgebliche Umstände .....	199
aa)	Verschulden des Arbeitgebers oder Arbeitnehmers .....	204
bb)	Betriebsunfall .....	208
cc)	Länge der Betriebszugehörigkeit und Lebensalter .....	212
dd)	Familiäre Verhältnisse .....	214
ee)	Betriebsgröße und Störung des Betriebsablaufes .....	217
ff)	Vergütungsfortzahlungskosten .....	226
gg)	Urlaubsansprüche bzw. Urlaubsabgeltung .....	238
hh)	Ver- oder Umsetzung vor der Kündigung .....	242
ii)	Betriebliches Eingliederungsmanagement .....	254
6.	Zwischenbetrachtung .....	261
7.	Soziale Auswahl bei betriebsbedingter Kündigung? .....	262
a)	§ 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG in der bis zum 30. 9. 1996 geltenden Fassung .....	263
b)	§ 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG in der Fassung vom 1. 10. 1996 bis zum 31. 12. 1998 .....	266
c)	Fassung des § 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG bis zum 31. 12. 2003 .....	267
d)	Geltendes Recht .....	268
8.	Darlegungs- und Beweislast .....	272
a)	Vorbemerkungen .....	272
b)	Negative Gesundheitsprognose .....	273
c)	Insbesondere Anscheinsbeweis .....	285
d)	Benachteiligung aus Gründen einer Behinderung .....	291
e)	Betriebliche Beeinträchtigungen und unzumutbare wirtschaftliche Belastungen .....	292
f)	Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit .....	295
g)	Unterlassen eines betrieblichen Eingliederungsmanagements .....	296

	Seite
h) Interessenabwägung .....	298
9. Fehlzeiten bedingende Krankheiten naher Angehöriger .....	299
<b>III. Fristlose Kündigung durch den Arbeitgeber .....</b>	<b>303</b>
1. Allgemeines .....	303
2. Grundsätze nach bisherigem Recht .....	306
3. Grundsätze nach geltendem Recht .....	307
4. Beispiele aus der Rechtsprechung .....	313
a) Fristgerecht kündbare Arbeitnehmer .....	313
b) Fristgerecht unkündbare Arbeitnehmer .....	315
c) Stellungnahme zur Fallgruppe b) .....	317
5. Kündigungserklärungsfrist .....	325
6. Darlegungs- und Beweislast .....	328
<b>IV. Beteiligung der Arbeitnehmervertretungen .....</b>	<b>329</b>
1. Vorbemerkungen .....	329
2. Art und Umfang der Mitwirkung .....	331
a) Meinungsstand .....	331
b) Stellungnahme .....	332
c) Beteiligung bei fristgerecht unkündbaren Arbeitnehmern .....	340
d) Personalaktenvorlage .....	341
e) Nachschieben von Kündigungsgründen .....	342
f) Sprecherausschuss der leitenden Angestellten .....	343
g) Anhörung bei Kündigungen vor Ablauf der Wartefrist des § 1 Abs. 1 KSchG .....	343
3. Widerspruch der Arbeitnehmervertretung und Weiterbeschäftigungsanspruch .....	344
4. Besonderheiten in Tendenzbetrieben .....	347
a) Privatwirtschaft .....	347
b) Öffentlicher Dienst .....	349
<b>V. Insbesondere Kündigung durch den Arbeitgeber bei Suchterkrankungen des Arbeitnehmers .....</b>	<b>350</b>
1. Kündigung wegen Trunksucht .....	350
a) Allgemeines .....	350
b) Statistisches .....	352
c) Rechtsprechungsübersicht .....	355
aa) Instanzgerichte .....	356
bb) Bundesarbeitsgericht .....	360
d) Ordentliche fristgerechte Entlassung .....	363
aa) Allgemeines .....	363
bb) Personen- und/oder verhaltensbedingte Entlassungsgründe .....	369

	Seite
cc) Alkoholsucht und Verschulden . . . . .	375
dd) Therapieangebot durch den Arbeitgeber? . . . . .	382
ee) Rückfallgefahr . . . . .	385
ff) Unkenntnis des Arbeitgebers von der Sucht des Arbeitnehmers. . . . .	390
gg) Geeignete und zulässige Beweismittel. . . . .	390
e) Außerordentliche fristlose Kündigung . . . . .	393
2. Kündigung wegen Drogensucht . . . . .	395
a) Allgemeines . . . . .	395
b) Kündigung durch den Arbeitgeber . . . . .	398
aa) Beispiele aus der Rechtsprechung . . . . .	398
bb) Kündigungsgrundsätze . . . . .	401
cc) Nachweis der Abhängigkeit . . . . .	403
dd) Therapeutische Behandlung vor dem Kündigungsausspruch? . . . . .	404
ee) Entlassung bei Nikotinabhängigkeit . . . . .	406
ff) Kündigung bei Spielsucht . . . . .	407
3. Resümee. . . . .	407
<b>VI. AIDS als Beendigungsgrund . . . . .</b>	<b>412</b>
1. Vorbemerkungen . . . . .	412
2. Fristgerechte Kündigung durch den Arbeitgeber . . . . .	422
a) Rechtstatsächliches . . . . .	422
b) Gerechtfertigte oder sozialwidrige Kündigung . . . . .	425
aa) Allgemeines . . . . .	425
bb) Ansteckungsgefahr . . . . .	426
c) Insbesondere Druckkündigung . . . . .	436
d) Kündigung von Arbeitsverhältnissen ohne allgemeinen Bestandsschutz . . . . .	440
3. Fristlose Kündigung. . . . .	441
4. Vertragsanfechtung. . . . .	442
<b>VII. Hepatitis-Infektion und Kündigung . . . . .</b>	<b>446</b>
1. Krankheitsbilder und Erscheinungsformen. . . . .	446
a) Hepatitisvirus A (HAV) . . . . .	446
b) Hepatitisvirus B (HBV) . . . . .	446
c) Hepatitisvirus C (HCV) . . . . .	447
d) Weitere Hepatitisviren . . . . .	448
2. Prophylaxe und Therapiemöglichkeiten. . . . .	449
3. Epidemiologie . . . . .	449
4. Kündigung durch den Arbeitgeber. . . . .	450
a) Rechtsprechung . . . . .	450
b) Sozial gerechtfertigte Kündigung. . . . .	452

	Seite
aa) Allgemeines .....	452
bb) Einzelne virale Hepatitiden .....	452
cc) Sog. fristgerecht unkündbare Arbeitnehmer .....	454
<b>VIII. Kündigung durch den Arbeitnehmer .....</b>	<b>454</b>
<b>IX. Besondere Arbeitnehmergruppen .....</b>	<b>457</b>
1. Schwerbehinderte .....	457
a) Ordentliche Kündigung .....	457
aa) Allgemeine Voraussetzungen .....	457
bb) Insbesondere § 90 Abs. 2a SGB IX .....	460
cc) Weitere Fälle entbehrlicher behördlicher Zustimmung .....	466
dd) Zustimmungserfordernis bei dauernder völliger Arbeitsunfähigkeit .....	468
ee) Entscheidung des Integrationsamtes .....	469
b) Außerordentliche und fristlose Kündigung .....	474
c) Kündigung nach erteilter Zustimmung .....	477
2. Mutterschutz und Elternzeit .....	481
<b>X. Klagefrist des § 4 KSchG .....</b>	<b>488</b>
1. Grundsätzliches .....	488
2. Nachträgliche Zulassung der Klage .....	490

### D. Kündigung wegen Pflichtverletzungen bei Krankheit

<b>I. Krankmeldung .....</b>	<b>493</b>
1. Vorbemerkung .....	493
2. Einzelheiten .....	493
<b>II. Nachweis der Krankheit .....</b>	<b>500</b>
1. Allgemeines .....	500
2. Einzelheiten .....	501
a) Art, Umfang und Zeitpunkt der Nachweispflicht .....	501
b) Frühere Attestvorlage .....	508
c) Folgebescheinigung .....	514
d) Inhalt und Kosten des Attestes .....	515
e) Auszubildende .....	517
f) Kapitäne und Besatzungsmitglieder von Schiffen .....	517
g) Maßnahmen der medizinischen Vorsorge oder Rehabilitation .....	518
h) Unabdingbarkeit .....	518

	Seite
3. Bedeutung der ärztlichen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung . . . . .	520
a) Beweiswert . . . . .	520
aa) inländischer Atteste . . . . .	520
bb) ausländischer Atteste . . . . .	537
aaa) aus Staaten, die nicht Mitglieder der Europäischen Union sind . . . . .	537
bbb) aus Mitgliedstaaten der Europäischen Union bzw. EWR-Staaten . . . . .	539
cc) Zwischenbetrachtung . . . . .	548
b) § 31 Bundesmantelvertrag-Ärzte/ Arbeitsunfähigkeitsrichtlinien . . . . .	548
c) Widersprüchliche Atteste . . . . .	550
d) Ärztliches Attest als Parteierklärung im Prozess . . . . .	551
e) Untersuchung durch den Medizinischen Dienst . . . . .	552
f) Arzt als Zeuge im Prozess . . . . .	560
4. Ärztliche Untersuchungen auf Geheiß des Arbeitgebers . . . . .	564
<b>III. Anzeige- und Nachweispflichten bei Erkrankungen im Ausland . . . . .</b>	<b>576</b>
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	576
2. Vereinfachtes Verfahren . . . . .	579
<b>IV. Pflicht des Arbeitnehmers zu gesundheits- und heilungsförderndem Verhalten? . . . . .</b>	<b>581</b>
<b>V. Rückmeldepflicht . . . . .</b>	<b>585</b>
<b>VI. Kündigung durch den Arbeitgeber . . . . .</b>	<b>589</b>
1. bei Verletzung von Nebenpflichten . . . . .	589
a) Nichtbeachtung von Anzeige- und Nachweis- pflichten . . . . .	589
b) Weitere Einzelheiten . . . . .	595
2. bei Verhinderung der Gesundheitsförderung? . . . . .	602
a) Beispiele aus der Rechtsprechung . . . . .	602
b) Schrifttum . . . . .	612
c) Stellungnahme und eigene Lösung . . . . .	614
aa) Der Arbeitnehmer verstößt nicht gegen ärztliche Anordnungen . . . . .	614
bb) Der Arbeitnehmer verhält sich nicht krankheitsgemäß . . . . .	615
3. bei fehlendem Arbeitswillen . . . . .	619
4. beim Verdacht, dass der Arbeitnehmer nicht krank ist . . . . .	627

a) Beispiele . . . . .	628
b) Fristlose Entlassung . . . . .	631
c) Ordentliche Kündigung . . . . .	641
5. Darlegungs- und Beweislast . . . . .	642

## E. Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Wiedereinstellungsanspruch

<b>I. Auflösungsantrag und Abfindungsanspruch . . . . .</b>	<b>645</b>
1. Auflösungsbegehren des Arbeitgebers . . . . .	645
2. Auflösungsverlangen des Arbeitnehmers . . . . .	649
3. Auflösungsantrag beider Parteien . . . . .	651
<b>II. Wiedereinstellungsanspruch . . . . .</b>	<b>652</b>
1. Vorbemerkungen . . . . .	652
2. Judikatur . . . . .	655
a) Bundesarbeitsgericht . . . . .	656
b) Instanzgerichte . . . . .	657
3. Auffassungen im Schrifttum . . . . .	658
4. Materiell-rechtliche Anspruchsvoraussetzungen . . . . .	660
a) Individual- oder kollektiv-rechtliche Regelungen . . . . .	660
b) Krankheitsbedingte Kündigung . . . . .	661
c) Verdachtskündigung . . . . .	664
d) Abfindungsvergleich . . . . .	665
5. Ausgewählte prozessuale Fragen . . . . .	666
a) Allgemeines . . . . .	666
b) Klageart . . . . .	667
c) Klageantrag . . . . .	669
d) Frist zur Geltendmachung? . . . . .	669
e) Darlegungs- und Beweislast . . . . .	671
f) Urteil und Zwangsvollstreckung . . . . .	672

## F. Folgen einer Kündigung wegen Krankheit

<b>I. Fortzahlung der Vergütung . . . . .</b>	<b>675</b>
<b>II. Krankheit durch Kündigung . . . . .</b>	<b>683</b>
<b>III. Urlaubsanspruch oder -abgeltung . . . . .</b>	<b>687</b>
1. Allgemeines . . . . .	687
2. Rechtsmissbräuchliches Urlaubsverlangen . . . . .	689
3. Erlöschen des Anspruches . . . . .	690

<b>IV. Rückzahlung und Kürzung sog. freiwilliger Leistungen des Arbeitgebers</b> .....	691
1. Rückzahlung .....	691
2. Kürzung .....	693
3. Sonstiges .....	699
<b>V. Weitere Beendigungsfolgen</b> .....	699
1. Zeugnisanspruch.....	699
2. Auskunft über den Arbeitnehmer.....	703
3. Ausschlussfristen und Krankheit .....	706
Sachverzeichnis.....	709