

## **Inhaltsverzeichnis**

Vorwort . . . . .	VII
Inhaltsverzeichnis . . . . .	IX
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVI

Einleitung

## 1. Abschnitt: Grundlagen der Lohnfortzahlung

§ 2 Bedeutung und Zweck der gesetzlichen Regelungen . . . . .	3
I. Allgemeine schuldrechtliche Grundsätze und ihre Durchbrechung.	3
II. Historische Entwicklung . . . . .	5
III. Aktuelle Differenzierung im geltenden Recht . . . . .	8
1. Arbeitsverhältnisse i.e.S. . . . .	8
2. Heimarbeitsverhältnisse . . . . .	11
IV. Lohnfortzahlung als Verwirklichung des Fürsorgegedankens . . .	13
V. Interessenabwägung mit der Treuepflicht des Arbeitnehmers . .	15
VI. Verteilung des Lohnrisikos zwischen Arbeitgeber und Krankenkasse . . . . .	17

## 2. Abschnitt: Lohnfortzahlungsregelungen nach geltendem Recht im einzelnen

### § 3 Bestehendes Arbeitsverhältnis und Arbeitsverhinderung vor

Dienstantritt . . . . .	20
I. Bestehendes Arbeitsverhältnis . . . . .	20
1. Arbeiter . . . . .	20
2. Angestellte . . . . .	21
3. Gleichbehandlung nach Art. 3 I GG . . . . .	21
a) Finanzielle Nachteile . . . . .	21

IX

b) Zulässigkeit einer Differenzierung . . . . .	22
c) Ergebnis . . . . .	23
4. Rechtsfolgen . . . . .	23
II. Arbeitsverhinderung vor Dienstantritt . . . . .	25
1. Die Lohnfortzahlung bei Angestellten . . . . .	25
a) Meinungsstand . . . . .	25
b) Stellungnahme . . . . .	27
2. Die Lohnfortzahlung bei Arbeitern . . . . .	32
a) Meinungsstand . . . . .	32
b) Stellungnahme . . . . .	34
3. Gleichbehandlung von Arbeitern und Angestellten . . . . .	36
4. Rechtsfolgen . . . . .	39
 § 4 Verhinderung im allgemeinen . . . . .	41
I. Tatsächliche Unmöglichkeit . . . . .	41
II. Rechtliche Unmöglichkeit . . . . .	42
1. Beschäftigungsverbot nach dem BSeuchG . . . . .	43
2. Fehlende Arbeitserlaubnis nach § 19 AFG . . . . .	44
3. Fehlende schulaufsichtliche Genehmigung nach Art. 26 I 2 des Bayr. Gesetzes über das berufliche Schulwesen . . . . .	45
4. Sonstige Fälle . . . . .	45
III. Unzumutbarkeit . . . . .	46
IV. Gesetzliche Konkretisierung der Arbeitsverhinderung . . . . .	47
1. Überblick . . . . .	47
2. "Unglück" und "persönliche Arbeitsverhinderung" . . . . .	48
3. Verhältnis der Anspruchsgrundlagen der §§ 63 I 1 HGB und 133 c S 1 GewO zu § 616 I BGB . . . . .	51
 § 5 Verhinderung durch Krankheit . . . . .	53
I. Begriff der Krankheit . . . . .	53
II. Krankheit als "Unglück" . . . . .	55
III. Einzelfälle . . . . .	56
IV. Arbeitsverhinderung und Arbeitsunfähigkeit . . . . .	59

1. Arbeitsverhinderung . . . . .	59
2. Arbeitsunfähigkeit . . . . .	59
3. Zumutbarkeitsmaßstäbe . . . . .	63
4. Krankheit und Simulanter . . . . .	65
V. Kausalität und Lohnfortzahlung . . . . .	66
1. Allgemeiner Kausalzusammenhang . . . . .	66
2. Erkrankung während eines Beschäftigungsverbots . . . . .	67
3. Erkrankung während unbezahlter Freistellung . . . . .	68
IV. Zwischenergebnis . . . . .	70
 § 6 Arztbesuche, Kuren und Schonungszeiten . . . . .	71
I. Arztbesuche während der Arbeitszeit . . . . .	71
II. Kuren . . . . .	74
1. Arbeiter und Schiffsmannschaften . . . . .	75
2. Angestellte . . . . .	76
3. Kapitäne, Schiffsoffiziere und sonstige Angestellte nach dem SeemannsG . . . . .	79
4. Zwischenergebnis . . . . .	81
III. Schonungszeiten . . . . .	81
 § 7 Sterilisation und Schwangerschaftsabbruch . . . . .	83
I. Begriffe und Voraussetzungen . . . . .	83
II. Verfassungsmäßigkeit . . . . .	84
 § 8 Verhinderung aufgrund behördlicher Anordnungen . . . . .	87
I. Beschäftigungsverbote . . . . .	87
II. Unschuldig erlittene Untersuchungs- und Strafhaft . . . . .	89
III. Behördengänge . . . . .	92
IV. Bekleidung öffentlicher Ehrenämter . . . . .	97
V. Wehrdienst und Wehrübungen . . . . .	98
VI. Zwischenergebnis . . . . .	101

<b>§ 9 Verhinderung als Folge von Familienereignissen . . . . .</b>	<b>102</b>
I. Erkrankung naher Angehöriger . . . . .	102
1. Sonderregelungen für Handlungsgehilfen und technische Angestellte . . . . .	103
2. Erkrankung naher Angehöriger als "persönlicher Verhindernsgrund" für alle Arbeitnehmergruppen . . . . .	106
II. Tod naher Angehöriger . . . . .	110
1. Handlungsgehilfen und technische Angestellte . . . . .	110
2. Sonstige Arbeitnehmergruppen . . . . .	112
III. Niederkunft der Ehefrau . . . . .	113
IV. Hochzeiten und sonstige Familienfeiern . . . . .	113
V. Privatbesorgungen und andere private Aktivitäten . . . . .	116
VI. Umzug . . . . .	117
VII. Erfüllung religiöser Pflichten . . . . .	119
VIII. Zwischenergebnis . . . . .	120
<b>§ 10 Hindernisse auf dem Weg zur Arbeit und Naturkatastrophen . . . . .</b>	<b>121</b>
I. Objektive Leistungshindernisse . . . . .	121
1. Allgemeine Grundsätze . . . . .	121
2. Schnee, Eisglätte und Überschwemmung als Wegehindernis . .	124
3. Demonstrationen und Straßensperren; Streik . . . . .	126
4. Smogalarm und radioaktive Strahlung . . . . .	127
II. Subjektive Leistungshindernisse . . . . .	132
1. Verkehrsmittel . . . . .	132
2. Naturkatastrophen als subjektive Hindernisse . . . . .	134
III. Zwischenergebnis . . . . .	136
<b>§ 11 Dauer der Verhinderung . . . . .</b>	<b>137</b>
I. Allgemeine Fristen . . . . .	137
II. Besonderheiten nach § 616 BGB . . . . .	138
1. Verhältnismäßig nicht erhebliche Zeit . . . . .	138
2. Verhinderung von erheblicher Dauer . . . . .	140

3. Verlängerung und Verkürzung der Lohnfortzahlungspflichten; Tariföffnungsklausel in § 616 II 2 BGB . . . . .	145
III. Sonderregelungen des SeemannsG . . . . .	146
IV. Lohnfortzahlungsdauer bei mehrfacher Erkrankung . . . . .	148
1. Überlagerung von Krankheiten und erneute Erkrankung während bestehender Arbeitsunfähigkeit . . . . .	148
2. Neue Krankheit nach Beendigung der Arbeitsunfähigkeit . .	150
3. Fortsetzungserkrankung . . . . .	151
 § 12 Verschulden des Arbeitnehmers . . . . .	157
I. Überblick . . . . .	157
II. Verschuldensbegriff . . . . .	158
III. Verschuldenselement im SeemannsG . . . . .	165
IV. Einzelfälle . . . . .	168
1. Verkehrsunfälle . . . . .	169
a) Nichtanlegen von Sicherheitsgurten . . . . .	169
b) Verletzung sonstiger Verkehrsvorschriften . . . .	176
2. Sportunfälle . . . . .	178
3. Alkohol- und Drogenabhängigkeit . . . . .	185
a) Gelegentliche Trunkenheit . . . . .	185
b) Trunksucht . . . . .	186
c) Drogenabhängigkeit . . . . .	190
4. Mißlungener Selbstmordversuch . . . . .	191
5. Sonstige Fälle . . . . .	195
V. Darlegungs- und Beweislastverteilung . . . . .	196
 § 13 Rechtsmißbrauch und Treu und Glauben . . . . .	201
I. Problematik . . . . .	201
II. Meinungsstand . . . . .	201
III. Stellungnahme . . . . .	203

§ 14 Unabdingbarkeit und Abdingbarkeit . . . . .	207
I. Unabdingbarkeit . . . . .	207
II. Abdingbarkeit . . . . .	209
1. Überblick . . . . .	209
2. Einzelvertrag . . . . .	210
3. Formularverträge . . . . .	211
4. Tarifvertrag . . . . .	212
5. Betriebsvereinbarung . . . . .	214
III. Rechtsfolgen in Hinblick auf Art. 3 I GG . . . . .	216
 § 15 Unterschiedliche Anrechnungsregelungen . . . . .	219
 § 16 Anzeige- und Nachweispflichten . . . . .	221
I. Arbeiter . . . . .	221
II. Angestellte . . . . .	221
1. Anzeigepflicht . . . . .	222
2. Nachweispflicht . . . . .	223
III. Beweiskraft der ärztlichen Bescheinigung . . . . .	224
 <u>3. Abschnitt: Reform der Lohnfortzahlung</u>	227
 § 17 Fraglichkeit der gesetzlichen Differenzierung zwischen Arbeitern und Angestellten . . . . .	227
I. Überblick . . . . .	227
II. Abgrenzungskriterien . . . . .	228
1. Allgemeine Merkmale . . . . .	228
2. Ausgewählte Einzelfälle . . . . .	230
III. Fraglichkeit der Differenzierung im einzelnen . . . . .	233
 § 18 Orientierung an Lohnfortzahlungsregelungen im Ausland . . . . .	239
I. Überblick . . . . .	239
II. Regelungen in einzelnen Ländern . . . . .	242
1. Schweiz . . . . .	242

2. Österreich . . . . .	245
3. Frankreich . . . . .	249
III. Zwischenergebnis . . . . .	252
§ 19 Lösungsvorschläge de lege ferenda . . . . .	253
<b><u>Zusammenfassung</u></b>	257
§ 20 Zusammenfassung in Thesen . . . . .	257
Literaturverzeichnis . . . . .	260
Sachverzeichnis . . . . .	272