

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 21 |
| A. Ausgangspunkt | 21 |
| B. Die fortgesetzte Aktualität arbeitsvertraglicher Ausschlussfristen | 23 |
| C. Untersuchungsvorhaben | 27 |
| § 1 Die Ausschlussfrist | 28 |
| A. Historische Entwicklung | 28 |
| B. Begriff der Ausschlussfrist und gesetzliches Bild | 30 |
| C. Dogmatische Einordnung der Ausschlussfrist und ihrer Auswirkungen | 33 |
| I. Bedeutung und Meinungsstand | 33 |
| II. Stellungnahme | 35 |
| 1. Die Rechtsnatur der Ausschlussfrist | 36 |
| a) Grundsätzliche dogmatische Einordnung | 37 |
| b) Bedingung oder Befristung des Erlassvertrags? | 38 |
| 2. Rechtliche Einordnung der Wirkung von Ausschlussfristen auf betroffene Ansprüche | 39 |
| D. Zwecke der Ausschlussfrist und betroffene Interessen | 42 |
| I. Rechtsklarheit und Rechtssicherheit | 44 |
| 1. Interesse auf Schuldnerseite | 45 |
| a) Schnelle Abwicklung der Ansprüche und Kalkulationssicherheit | 45 |
| b) Vermeidung von Beweisschwierigkeiten | 46 |
| c) Ordnungsfunktion und Verwaltungserleichterung | 48 |
| 2. Interesse auf Gläubigerseite | 48 |
| a) Klare und rechtssichere Regelung | 49 |
| b) Schnelle Abwicklung der Ansprüche und Schutz vor Beweisschwierigkeiten | 50 |
| II. Rechtsfrieden | 52 |
| 1. Förderung des Rechtsfriedens? | 53 |
| a) Grundsätzliche Eignung zur Lösung und Vermeidung von Streitigkeiten | 53 |
| b) Rechtsstreitigkeiten durch Ausschlussfristen | 54 |
| c) Materieller Gehalt des Rechtsfriedens? | 55 |
| d) Zwischenergebnis | 58 |

| | |
|---|-----------|
| 2. Interesse an der Förderung des Rechtsfriedens durch Ausschlusfristen | 58 |
| 3. Ergebnis | 59 |
| III. Beeinträchtigung der Gläubigerinteressen | 60 |
| 1. Interesse an abschließender Prüfung der Sach- und Rechtslage | 60 |
| 2. Interesse an der Geltendmachung von Ansprüchen nach eigenen Vorstellungen | 60 |
| IV. Öffentliche Interessen | 62 |
| V. Ergebnis | 64 |
| E. Gesetzliche Regelungen und Wertungen zu vertraglichen Ausschlusfristen | 64 |
| I. Spezielle Vorschriften zu Ausschlusfristen | 65 |
| II. Ausschlusfristen und Verjährung | 66 |
| 1. Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 66 |
| 2. Konsequenzen für das Verhältnis von Verjährung und Ausschlusfristen | 69 |
| a) Grundwertung des Gesetzes: Gerechter Interessenausgleich zwischen Gläubiger und Schuldner durch Verjährungsrecht | 69 |
| b) Übertragbarkeit weiterer Wertungen und Regelungen | 71 |
| aa) Entsprechende Anwendung von Regelungen über die Zulässigkeit von Verjährungserleichterungen | 71 |
| bb) Entsprechende Anwendung der die Verjährung ausgestaltenden dispositiven Regelungen | 73 |
| (1) Überblick | 73 |
| (2) Eigene Lösung | 76 |
| (a) Grundsatz | 76 |
| (b) Anwendung auf konkrete Verjährungsregeln | 79 |
| III. Verhältnis zu Erlassvertrag und Verwirkung | 80 |
| 1. Erlassverträge | 80 |
| 2. Verwirkung | 81 |
| IV. Zwischenfazit | 82 |
| § 2 Grundfragen der rechtlichen Bewertung von Ausschlusfristen in arbeitsvertraglichen AGB | 84 |
| A. Grundlagen des AGB-Rechts | 85 |
| I. Die Vor- und Nachteile allgemeiner Vertragsbedingungen | 86 |
| II. Die einseitige Wahrnehmung der Vertragsgestaltungsfreiheit durch AGB .. | 87 |
| 1. Einseitige Gestaltung des Vertragsinhalts | 87 |
| 2. Gründe für die Möglichkeit zur einseitigen Gestaltung des Vertragsinhalts durch AGB | 89 |
| a) Wirtschaftliche oder intellektuelle Unterlegenheit? | 89 |
| b) Situative Unterlegenheit | 90 |
| c) Besonderheiten bei Arbeitsverträgen? | 94 |

| | |
|---|-----|
| III. Wertungsgrundlagen und Zwecke des AGB-Rechts | 95 |
| 1. Wertungsgrundlagen | 96 |
| 2. Grundzweck des AGB-Rechts | 100 |
| 3. Integration des Verbraucherschutzes | 104 |
| B. Grundlinien der rechtlichen Bewertung von Ausschlussfristen in AGB | 106 |
| I. Anwendbarkeit des AGB-Rechts | 106 |
| 1. Erfassung nahezu aller Ausschlussfristen in Individualarbeitsverträgen durch das AGB-Recht | 106 |
| 2. Schranken für die Inhaltskontrolle | 107 |
| II. Die angemessene Berücksichtigung der im Arbeitsrecht geltenden Besonderheiten, § 310 Abs. 4 S. 2, Hs. 1 BGB | 108 |
| 1. Ausgangspunkt | 109 |
| 2. Die im Arbeitsrecht geltenden Besonderheiten | 111 |
| a) Nur rechtliche oder auch tatsächliche Besonderheiten? | 111 |
| b) Besonderheiten des Arbeitsrechts | 115 |
| 3. Angemessene Berücksichtigung | 115 |
| III. Einbeziehung der Ausschlussfrist in den Arbeitsvertrag | 116 |
| 1. Überraschungsschutz, § 305c Abs. 1 BGB | 116 |
| 2. Kenntnis von der Ausschlussfrist erforderlich? | 118 |
| a) Grundsatz: Keine positive Kenntnis erforderlich | 118 |
| b) Anforderungen des NachwG | 119 |
| IV. Auslegung von Ausschlussfristen in arbeitsvertraglichen AGB | 120 |
| 1. Ausgangspunkt | 121 |
| 2. Grundsatz der objektiven Auslegung | 122 |
| 3. Die Unklarheitenregel des § 305c Abs. 2 BGB | 125 |
| 4. Einschränkende und geltungserhaltende Auslegung | 127 |
| a) Bedeutung und Problematik | 127 |
| b) Folgerungen | 129 |
| aa) Keine verdeckte Inhaltskontrolle | 129 |
| bb) Korrekte Bildung und Anwendung des normativen Auslegungsmaßstabs | 129 |
| (1) Ausgangspunkt | 130 |
| (2) Auslegung nach den Verständnismöglichkeiten des durchschnittlichen Vertragspartners | 131 |
| (3) Besondere Bedeutung des Wortlauts | 131 |
| (4) Berücksichtigung weiterer Auslegungsmittel | 132 |
| (5) Restriktive Auslegungsgrundsätze | 135 |
| cc) Beachtung von § 305c Abs. 2 BGB | 138 |
| c) Fazit | 138 |

| | | |
|--|---|-----|
| V. | Inhaltskontrolle von Ausschlussfristen in arbeitsvertraglichen AGB | 139 |
| 1. | Spezialregelungen zu Ausschlussfristen | 140 |
| 2. | Kontrolle von Ausschlussfristen nach dem AGB-Recht | 140 |
| a) | Verhältnis der AGB-Kontrolle zu anderen Vorschriften | 140 |
| b) | Systematik der AGB-Kontrolle | 144 |
| c) | Die Generalklausel, § 307 BGB | 145 |
| aa) | Prüfungsmaßstab des § 307 Abs. 1 S. 1 BGB | 145 |
| bb) | Konkretisierung nach § 307 Abs. 2 BGB | 148 |
| (1) | Allgemeine Einordnung | 148 |
| (2) | Die Bedeutung des § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB bei der Kontrolle von Ausschlussfristen | 150 |
| (a) | Gesetzliches Leitbild bei der Kontrolle von Ausschlussfristen | 151 |
| (aa) | Verjährungsrecht | 151 |
| (bb) | Besondere arbeitsrechtliche Vorschriften als gesetzliches Leitbild i. S. d. § 307 Abs. 2 BGB? | 152 |
| (cc) | Tarifvertragliche Regelungen | 153 |
| (dd) | Zwischenergebnis | 155 |
| (b) | Unvereinbarkeit mit wesentlichen Grundgedanken der Regelung | 155 |
| (aa) | Bedeutung | 155 |
| (bb) | Erste Einordnung des Gerechtigkeitsgehalts des Verjährungsrechts | 156 |
| (3) | Bedeutung des § 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB bei der Kontrolle von Ausschlussfristen | 157 |
| VI. | Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit von Ausschlussfristen | 159 |
| 1. | Unwirksamkeit der Klausel und Wirksamkeit des Restvertrags | 159 |
| 2. | Teilbarkeit von Ausschlussfristen in arbeitsvertraglichen AGB | 163 |
| 3. | Schließen von Vertragslücken bei unwirksamen Ausschlussfristen | 166 |
| a) | Lückenfüllung durch dispositives Recht | 167 |
| b) | Lückenfüllung durch ergänzende Vertragsauslegung | 168 |
| 4. | Unwirksamkeit des Vertrags nach § 306 Abs. 3 BGB | 171 |
| § 3 Die sachlich-inhaltliche Kontrolle von Ausschlussfristen in AGB | 172 | |
| A. | Ausgangspunkt | 172 |
| I. | Überblick über den Diskussionsstand | 172 |
| II. | Erste Einordnung und Gang der Untersuchung | 176 |

| | |
|--|-----|
| B. Zulässiger sachlicher Anwendungsbereich von Ausschlussfristen | 177 |
| I. Grenzen außerhalb des AGB-Rechts | 178 |
| 1. Ausschlussfristen und Unabdingbarkeit gesetzlicher Ansprüche | 178 |
| a) Die Rechtsprechung des BAG | 179 |
| b) Kritik an der Rechtsprechung | 181 |
| c) Auffassungen in der Literatur | 182 |
| d) Eigene Bewertung | 183 |
| aa) Generelle Unzulässigkeit von Ausschlussfristvereinbarungen für unabdingbare Ansprüche? | 183 |
| (1) Unzulässigkeit wegen des Charakters des zwingenden Rechts? | 184 |
| (2) Einheitliche Auslegung der Unabdingbarkeit bezogen auf Ausschlussfristen? | 185 |
| (a) Struktur der Unabdingbarkeitsanordnung | 187 |
| (b) Wortlaut | 187 |
| (aa) Begriff der Unabdingbarkeit | 187 |
| (bb) Betrachtung der Anspruchsnorm | 188 |
| (cc) Zwischenergebnis | 190 |
| (3) Anhaltspunkte aus der Systematik | 190 |
| (4) Betrachtung des Schutzzwecks der Unabdingbarkeit | 193 |
| (a) Allgemeiner Regelungszweck unabdingbarer Ansprüche | 194 |
| (b) Unterlaufen des Regelungszwecks durch Ausschlussfristen? | 196 |
| (aa) Unterscheidung zwischen Ausschlussfristen und anderen inhaltlichen Anspruchseinschränkungen | 196 |
| (bb) Die Möglichkeit der Vereinbarung nachträglicher Erlassverträge | 197 |
| (cc) Die Möglichkeit der vertraglichen Verjährungsverkürzung | 199 |
| (α) Ausgangspunkt | 199 |
| (β) Eigener Ansatz | 200 |
| (c) Generelle Unzulässigkeit von Ausschlussfristen aus Gründen der „Rechtsklarheit“? | 203 |
| (5) Ergebnis | 204 |
| bb) Entscheidende Kriterien für die (Un-)Zulässigkeit von Ausschlussfristen | 205 |
| (1) Ausdrückliche Unzulässigkeit von Ausschlussfristen | 205 |
| (a) Unproblematische Unzulässigkeit von Ausschlussfristen | 205 |
| (b) Von der Regelung erfasste Ansprüche | 206 |
| (2) Angeordnete Unverjährbarkeit und Ausschluss von Verjährungsverkürzungen | 210 |
| (3) Statuierung eines eigenen Zeitregimes | 211 |

| | |
|--|-----|
| (4) Ausschlussfristen mit Sinn und Zweck des unabdingbaren Anspruchs nicht vereinbar | 213 |
| (5) Fehlen näherer Anhaltspunkte für die Unzulässigkeit von Ausschlussfristen | 216 |
| 2. Ausschlussfristen und absolute Rechte | 218 |
| a) Dingliche Rechte | 218 |
| b) Andere absolute Rechte | 220 |
| c) Schuldrechtliche Ansprüche | 221 |
| 3. Weitere Grenzen für die Vereinbarkeit von Ausschlussfristen | 221 |
| a) Status- und Stammrechte | 222 |
| b) Unstreitige Ansprüche | 223 |
| II. Grenzen aus dem AGB-Recht | 224 |
| 1. Klauselverbote des § 309 Nr. 7 BGB | 225 |
| a) Ausgangspunkt | 225 |
| b) Sachlicher Anwendungsbereich | 227 |
| c) Angemessene Berücksichtigung im Arbeitsrecht geltender Besonderheiten | 229 |
| aa) Im Arbeitsrecht geltende Besonderheiten bezüglich § 309 Nr. 7 b) BGB | 230 |
| (1) Die Begründung des BAG | 230 |
| (2) Kritik | 231 |
| (3) Andere Begründungsansätze | 233 |
| bb) Im Arbeitsrecht geltende Besonderheiten bezüglich § 309 Nr. 7 a) BGB | 234 |
| (1) Begrenzte praktische Bedeutung des § 309 Nr. 7 a) BGB | 234 |
| (2) Verstoß in den verbleibenden Fällen nicht hinreichend gewichtig? | 236 |
| (a) Die weitere Begründung | 236 |
| (b) Kritik | 237 |
| d) Ergebnis | 239 |
| 2. Generalklausel des § 307 Abs. 1 S. 1 BGB | 240 |
| a) Unstreitige Ansprüche | 240 |
| b) Streitlos gestellte Ansprüche | 241 |
| aa) Die Ansicht des BAG | 241 |
| bb) Kritik an der Lösung des BAG | 241 |
| cc) Unangemessene Benachteiligung durch die Erfassung streitlos gestellter Ansprüche | 242 |
| III. Gesamtergebnis zum sachlichen Anwendungsbereich | 243 |

| | |
|--|-----|
| C. Art der Geltendmachung von Ansprüchen i. R. d. Ausschlussfrist | 246 |
| I. Geltendmachung gegenüber dem Schuldner | 246 |
| 1. Klauselverbot des § 309 Nr. 13 BGB | 246 |
| a) Vor dem 1.10.2016 vereinbarte Ausschlussfristen | 247 |
| b) Ab dem 1.10.2016 vereinbarte Ausschlussfristen | 247 |
| 2. Rechtsfolge eines Verstoßes gegen § 309 Nr. 13 BGB | 249 |
| II. Ausschlussfristen mit Klageerfordernis | 250 |
| 1. Klauselverbot des § 309 Nr. 13 BGB | 250 |
| a) Diskussionsstand | 250 |
| b) Eigene Bewertung | 251 |
| aa) Sachlicher Anwendungsbereich des § 309 Nr. 13 BGB | 251 |
| (1) „Anzeigen oder Erklärungen“ | 251 |
| (2) „Dem Verwender oder einem Dritten gegenüber abzugeben“ | 253 |
| (3) Bindung an eine strengere Form oder besondere Zugangserfor- dernisse | 254 |
| (4) Sinn und Zweck des § 309 Nr. 13 BGB | 255 |
| bb) Ergebnis | 257 |
| 2. Generalklausel des § 307 Abs. 1 BGB | 257 |
| D. Fristgestaltung | 259 |
| I. Ausgangspunkt | 259 |
| 1. Überblick über den Diskussionsstand | 259 |
| 2. Erste Einordnung und Gang der Untersuchung | 263 |
| II. Mindestfrist zur Geltendmachung von Ansprüchen gegenüber dem Schuldner | 264 |
| 1. Interessenlage | 264 |
| 2. Gesetzliches Leitbild | 268 |
| a) Starker Leitbildcharakter der dreijährigen Regelverjährungsfrist . . . | 269 |
| b) Erkennbar werdende Grundwertungen | 270 |
| c) Gewisse Relativierung des Leitbildcharakters | 271 |
| d) Konsequenzen für die Kontrolle von Ausschlussfristen | 271 |
| aa) Grundsätzliche Konsequenzen für die Bewertung von Ausschluss- fristen | 271 |
| bb) Einordnung konkreter Fristlängen | 272 |
| 3. Besondere Gründe für die Zulässigkeit (kurzer) Ausschlussfristen im Ar- beitsleben | 276 |
| a) Berücksichtigung kurzer, im Arbeitsrecht geltender Fristen | 277 |
| aa) Die Begründung des BAG | 277 |
| bb) Kritik | 279 |
| (1) Berücksichtigung kurzer gesetzlicher Ausschlussfristen? | 279 |
| (a) Kurze Fristen im Zusammenhang mit der Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 280 |

| | |
|--|-----|
| (b) Kurze Ausschlussfristen für Ansprüche im Arbeitsrecht | 281 |
| (2) Berücksichtigung tarifüblicher Ausschlussfristen? | 283 |
| (3) Andere rechtliche Anhaltspunkte für die Zulässigkeit kurzer Ausschlussfristen | 285 |
| cc) Zwischenergebnis | 285 |
| b) Besonderes Bedürfnis nach (kurzen) Ausschlussfristen wegen des besonderen Charakters des Arbeitsverhältnisses | 286 |
| aa) Besonderes Interesse an schneller Rechtsklarheit und Rechtssicherheit | 287 |
| (1) Möglichkeit der Entstehung besonders zahlreicher und besonders hoher Ansprüche im Arbeitsleben | 287 |
| (a) Bewertung des Arbeitgeberinteresses | 287 |
| (b) Bewertung des Arbeitnehmerinteresses | 291 |
| bb) Besondere Beweisschwierigkeiten | 292 |
| cc) Fluktuation | 294 |
| dd) Das Arbeitsverhältnis als höchstpersönliches Verhältnis | 294 |
| ee) Besonderes Interesse an schnellem Rechtsfrieden | 295 |
| ff) Zwischenergebnis | 297 |
| 4. Besondere Gründe gegen die Zulässigkeit kurzer Ausschlussfristen in Arbeitsverträgen | 298 |
| a) Berücksichtigung der arbeitsrechtlichen Verbote und Grenzen für vertragliche Ausschlussfristen in § 4 Abs. 4 S. 3 TVG, § 77 Abs. 4 S. 4 BetrVG, § 9 S. 3 AEntG und § 3 S. 1 MiLoG | 298 |
| aa) Ausgangspunkt | 299 |
| bb) Berücksichtigungsfähige Wertungen aus den Ausschlussfristverboten | 300 |
| (1) Einwendungen gegen eine Berücksichtigungsmöglichkeit | 300 |
| (2) Ableitbare Wertungen | 301 |
| (a) Grundsätzliche Skepsis gegenüber Ausschlussfristen | 302 |
| (b) Bewertung des Bedürfnisses nach Rechtsklarheit und Rechtssicherheit | 303 |
| cc) Weitere Wertungen aus § 9 S. 3 AEntG | 303 |
| (1) Gründe für die Ableitbarkeit von Indizien für eine Mindestfristlänge | 304 |
| (2) Keine Übertragbarkeit wegen besonderer Regelungssituation? | 305 |
| (3) Keine Übertragbarkeit wegen besonders weitreichendem Schutzzweck des § 9 S. 3 AEntG? | 307 |
| dd) Zwischenergebnis | 308 |
| b) Besondere Beeinträchtigung wegen des Charakters des Arbeitsverhältnisses | 309 |
| aa) Komplexität arbeitsvertraglicher Ansprüche | 310 |
| bb) Strukturelle Unterlegenheit des Arbeitnehmers | 311 |

| | |
|--|-----|
| cc) Besondere Wichtigkeit der Arbeitnehmeransprüche | 313 |
| dd) Zwischenergebnis | 314 |
| 5. Asymmetrische Wirkungsweise | 315 |
| 6. Gesamtabwägung und Ergebnis zur Mindestfrist | 317 |
| a) Regelmäßige Mindestfrist üblicher Ausschlussfristen | 317 |
| aa) Dreimonatige Ausschlussfristen | 317 |
| bb) Neun- und sechsmonatige Ausschlussfristen | 319 |
| cc) Regelmäßige Mindestfrist von einem Jahr | 322 |
| b) Zulässigkeit kürzerer Fristen in Sonderfällen? | 324 |
| III. Mindestfrist zur klageweisen Geltendmachung | 324 |
| 1. Zweistufige Ausschlussfristen | 325 |
| a) Besonderheiten der angestrebten Interessenlage | 325 |
| b) Gesetzliches Leitbild | 326 |
| aa) Grundsätzliche Einordnung der Abweichung vom Verjährungsrecht durch zweistufige Ausschlussfristen | 326 |
| bb) Einordnung konkreter Fristlängen | 327 |
| c) Besondere Gründe für die Zulässigkeit kurzer zweistufiger Aus- schlussfristen | 329 |
| aa) Berücksichtigung arbeitsrechtlicher Regelungen zu Ausschlussfris- ten | 329 |
| bb) Besonderes Bedürfnis nach (kurzen) zweistufigen Ausschlussfris- ten in Arbeitsverhältnissen? | 330 |
| d) Beeinträchtigung durch die zweite Stufe einer Ausschlussfrist | 332 |
| aa) Ausgangspunkt | 332 |
| bb) Interesse an ausreichender Frist für die Vorbereitung einer gericht- lichen Geltendmachung | 333 |
| cc) Interesse, nicht zu kurzfristiger Klageerhebung gezwungen zu sein .. | 335 |
| dd) Besondere Beeinträchtigung durch Anspruchsverlust | 337 |
| ee) Zwischenergebnis | 338 |
| e) Quasi einseitige Wirkung kurzer Fristen auf zweiter Stufe | 338 |
| f) Gesamtabwägung und Ergebnis | 338 |
| aa) Regelmäßige Mindestfrist von einem Jahr | 339 |
| bb) Unzulässigkeit kürzerer Fristen | 340 |
| 2. Qualifiziert einstufige Ausschlussfristen | 343 |
| IV. Fristbeginn | 344 |
| 1. Fristbeginn auf erster Stufe | 344 |
| a) Die Auslegung des Fristbeginns | 345 |
| b) Kontrolle anhand von § 307 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 BGB | 348 |
| aa) Einfluss auf die Interessenverteilung | 348 |

| | |
|--|------------|
| bb) Gesetzliches Leitbild | 348 |
| (1) Leitbildcharakter des Verjährungsrechts hinsichtlich des Fristbeginns | 349 |
| (2) Konsequenzen für die Ausschlussfristkontrolle | 350 |
| cc) Bewertung des Abweichungsinteresses und der Beeinträchtigung des Arbeitnehmers | 352 |
| dd) Gesamtabwägung und Ergebnis | 353 |
| 2. Fristbeginn auf der zweiten Stufe | 354 |
| a) Zwang zur klageweisen Geltendmachung ausdrücklich anerkannter Ansprüche | 355 |
| b) Faktische Vereitelung des Zugangs zu den Gerichten | 355 |
| aa) Lösung des BAG: Wahrung der zweiten Stufe durch Erhebung der Kündigungsschutzklage bzw. Klage über die Feststellung des Bestehens des Arbeitsverhältnisses | 356 |
| bb) Kritik | 357 |
| cc) Lösung über die Gestaltung des Fristbeginns | 359 |
| E. Ausschlussfristen nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 359 |
| 1. Gesetzliche Anhaltspunkte für eine abweichende Bewertung | 360 |
| 2. Besonderheiten bei der Bewertung des Abweichungsinteresses und der Beeinträchtigung des Arbeitnehmers | 361 |
| 3. Bewertung konkreter Klauselgestaltungen | 363 |
| a) Zulässige Mindestfrist auf der ersten und zweiten Stufe | 363 |
| b) Fristbeginn | 364 |
| aa) Absenken der subjektiven Voraussetzungen bei kurzen Fristen? ... | 365 |
| bb) Zulässigkeit kürzerer objektiver Ausschlussfristen | 365 |
| F. Gesamtergebnis | 366 |
| § 4 Transparenzkontrolle | 370 |
| A. Die Transparenzkontrolle im Recht der AGB | 370 |
| I. Grundlagen des Transparenzgebots | 370 |
| 1. Allgemeine Grundlagen | 370 |
| 2. Übertragbarkeit auf Arbeitsverträge? | 372 |
| II. Inhalt des Transparenzgebots in § 307 Abs. 1 S. 2 BGB | 375 |
| 1. Hauptausprägungen des Transparenzgebots | 375 |
| 2. Maß der Transparenzanforderungen des § 307 Abs. 1 S. 2 BGB | 376 |
| III. Zu beachtende Besonderheiten im Arbeitsrecht | 379 |
| 1. Berücksichtigung im Arbeitsrecht geltender Besonderheiten, § 310 Abs. 4 S. 2 BGB | 380 |
| 2. Berücksichtigung der den Vertragsschluss begleitenden Umstände, § 310 Abs. 3 Nr. 3 BGB | 380 |

| | |
|---|-----|
| B. Konkrete Transparenzanforderungen an Ausschlussfristen | 381 |
| I. Transparenz des Beginns der Ausschlussfrist | 381 |
| 1. Beginn auf der ersten Stufe | 381 |
| 2. Beginn auf der zweiten Stufe | 383 |
| II. Transparenz der Voraussetzungen und Rechtsfolge der Ausschlussfrist | 384 |
| III. Transparenz des sachlichen Geltungsbereichs | 384 |
| 1. Ausgangspunkt | 384 |
| 2. Umfassend formulierte Ausschlussfristen | 385 |
| a) Ausgangspunkt | 386 |
| aa) Überblick | 386 |
| bb) Erste Einordnung und Gang der Untersuchung | 390 |
| b) Vermeidung einer Unwirksamkeit durch Auslegung | 391 |
| aa) Wortlaut | 392 |
| bb) Einschränkende Auslegung | 393 |
| (1) Möglichkeit der Heranziehung weiterer Auslegungsmittel | 393 |
| (2) Extraktion nicht im Zentrum der Ausschlussfrist stehender Ansprüche | 394 |
| (a) Außergewöhnliche, nicht für regelungsbedürftig gehaltene Fälle? | 395 |
| (b) Kein Gesetzesverstoß gewollt? | 397 |
| (c) Zwischenergebnis | 399 |
| (3) Extraktion von Mindestlohnansprüchen | 400 |
| (4) Extraktion gesetzlicher Urlaubsansprüche | 401 |
| (5) Extraktion von Ansprüchen im Zusammenhang mit absoluten Rechten | 403 |
| (6) Extraktion von streitlos gestellten Ansprüchen und Insolvenzforderungen | 405 |
| cc) Ergebnis | 407 |
| c) Transparenzverstoß wegen eines zu weitreichenden Geltungsbereichs | 407 |
| aa) (Teil-)Unwirksamkeit und Transparenzkontrolle | 408 |
| (1) Unanwendbarkeit des Transparenzgebots? | 409 |
| (2) Kein Verstoß gegen § 307 Abs. 1 S. 2 BGB aus strukturellen Gründen | 411 |
| (3) Keine Intransparenz wegen „Wissenkönnens“ um das gesetzliche Verbot | 412 |
| (4) Zwischenfazit | 413 |
| bb) Transparenzverstoß auch ohne (Teil-)Unwirksamkeit? | 413 |
| cc) Zwischenergebnis | 414 |

| | |
|--|-----|
| d) Teilunwirksamkeit wegen der Berücksichtigung im Arbeitsrecht geltender Besonderheiten? | 414 |
| aa) Teilunwirksamkeit bei Verstoß gegen § 4 Abs. 4 S. 3 TVG und § 77 Abs. 4 S. 4 BetrVG? | 415 |
| (1) Ausgangspunkt | 415 |
| (2) Die Ansicht des BAG | 416 |
| (3) Kritik | 417 |
| (4) Weitere Begründungsansätze | 420 |
| bb) Ergebnis | 422 |
| e) Teilunwirksamkeit wegen begrenzter Rechtsfolgenanordnungen in Wirksamkeitsgrenzen außerhalb der §§ 305 ff. BGB? | 422 |
| aa) Teilunwirksamkeit bei Verstoß gegen § 3 S. 1 MiLoG? | 424 |
| (1) Ausgangspunkt | 424 |
| (a) Überblick | 424 |
| (b) Erste Einordnung und Gang der Untersuchung | 427 |
| (2) Nebeneinander der beiden Regelungen | 428 |
| (a) Wortlaut | 429 |
| (b) Systematik | 432 |
| (c) Sinn und Zweck des § 3 S. 1 MiLoG | 432 |
| (aa) Konterkarieren des Zwecks von § 3 S. 1 MiLoG durch Teilunwirksamkeit? | 433 |
| (bb) Reichweite der Unwirksamkeitsfolge für § 3 S. 1 MiLoG grundsätzlich belanglos? | 434 |
| (cc) Zwischenergebnis | 436 |
| (d) Ergebnis | 437 |
| (3) Lösung der Kollision zwischen § 3 S. 1 MiLoG und dem AGB-Recht | 438 |
| (a) Logisches Spezialitätsverhältnis | 438 |
| (b) Vorrangverhältnis wegen eindeutiger Teilunwirksamkeitsanordnung | 439 |
| (c) Lösung des Konflikts nach dem lex posterior Grundsatz .. | 442 |
| (d) Vergleich mit § 74a HGB | 443 |
| (e) Allgemeiner Vorrang der „Inhaltskontrolle im engeren Sinne“? | 444 |
| (f) Entscheidung des Vorrangverhältnisses nach dem Sinn und Zweck der Normen | 445 |
| (aa) Sinn und Zweck des § 3 S. 1 MiLoG | 445 |
| (bb) Konsequenz für das Konkurrenzverhältnis | 447 |
| (4) Ergebnis | 449 |
| bb) Teilunwirksamkeit bei Verstoß gegen § 9 S. 3 AEntG? | 450 |
| (1) Ausgangspunkt | 450 |

| | |
|---|------------|
| (2) Eigene Bewertung | 451 |
| cc) Weitere Wirksamkeitsgrenzen | 452 |
| dd) Zwischenergebnis | 453 |
| f) Ergebnis | 453 |
| 3. Zulässige Gestaltung des sachlichen Anwendungsbereichs | 455 |
| a) Vorüberlegung und Formulierungsmöglichkeiten | 455 |
| b) Einbeziehung in den Vertrag | 456 |
| c) Auslegung | 457 |
| d) Transparenzkontrolle | 459 |
| aa) Ausgangspunkt | 459 |
| bb) Pauschale Einschränkung des Anwendungsbereichs | 460 |
| (1) Überblick | 460 |
| (2) Stellungnahme zu pauschalen Einschränkungen des Anwendungsbereichs | 463 |
| (a) Abgesenkte Transparenzanforderungen? | 463 |
| (b) Beeinträchtigung des Vertragspartners | 464 |
| (aa) Erste Einordnung | 465 |
| (bb) Vergleich mit der Verwendung von Rechtsbegriffen | 466 |
| (c) Keine Zumutbarkeit der verbleibenden Intransparenz | 468 |
| (d) Zwischenergebnis | 469 |
| cc) Abschließende ausdrückliche Regelung des Anwendungsbereichs | 469 |
| dd) Konkretisierungsobliegenheit hinsichtlich bestimmter Ansprüche | 471 |
| (1) Art der zu konkretisierenden Ausnahmen | 473 |
| (a) Konkretisierung für Ausnahmen im „Kernbereich“ der Ausschlussfrist | 474 |
| (b) Weitere Konkretisierungsobliegenheiten? | 476 |
| (2) Ausmaß der Konkretisierungsobliegenheit im Kernbereich | 478 |
| e) Ergebnis | 480 |
| § 5 Zusammenfassung der Ergebnisse und Klausurvorschlag | 483 |
| A. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 483 |
| B. Klausurvorschlag | 487 |
| § 6 Ausschlussfristen in „Altverträgen“ | 489 |
| A. Altfallkonstellationen wegen der Anwendung des AGB-Rechts nach dem Wegfall der Bereichsausnahme für das Arbeitsrecht | 489 |
| I. Ausgangspunkt | 490 |
| II. Lösungswege | 491 |

| | |
|--|------------|
| III. Ergänzende Vertragsauslegung bei Ausschlussfristen in Altverträgen | 494 |
| 1. Verstoß gegen besondere Klauselverbote | 494 |
| a) Voraussetzungen der ergänzenden Vertragsauslegung | 495 |
| b) Lückenschließung durch ergänzende Vertragsauslegung | 497 |
| 2. Verstoß gegen § 307 Abs. 1 S. 1 BGB | 497 |
| a) Voraussetzungen der ergänzenden Vertragsauslegung | 497 |
| b) Lückenschließung durch ergänzende Vertragsauslegung | 499 |
| B. Altfallkonstellationen durch Änderungen außerhalb der §§ 305 ff. BGB | 500 |
| I. Ausgangspunkt | 500 |
| 1. Überblick über den Diskussionsstand | 501 |
| 2. Erste Einordnung und Gang der Untersuchung | 503 |
| II. (Geltungserhaltende) Auslegung | 504 |
| III. Transparenzkontrolle, § 307 Abs. 1 S. 2, 1 BGB | 505 |
| 1. Ausgangspunkt | 505 |
| 2. Einordnung der fortgesetzten Transparenzkontrolle | 506 |
| 3. Fortgesetzte Transparenzkontrolle in § 307 Abs. 1 S. 2 BGB? | 508 |
| a) Erste Annäherung | 508 |
| b) Schutzzweck des § 307 Abs. 1 S. 2 BGB | 510 |
| aa) Schutzgrund für die fortgesetzte Transparenzkontrolle? | 513 |
| (1) Unabwendbarkeit der Gefahr für den Vertragspartner? | 513 |
| (2) Situative Unterlegenheit und Abwehr von Rechtsmissbrauch | 514 |
| (3) Intellektuelles Ungleichgewicht zwischen den Parteien | 516 |
| (4) Verbraucherschutz | 517 |
| (5) Zwischenergebnis | 519 |
| bb) Beeinträchtigung der positiven Funktionen von AGB | 519 |
| c) Zwischenergebnis | 520 |
| 4. Ergebnis | 521 |
| IV. Angemessenheitskontrolle nach § 307 Abs. 1 S. 1 BGB | 521 |
| V. Rechtsfolge (teil-)unwirksamer Ausschlussfristen in Altverträgen | 522 |
| 1. Ausgangspunkt | 522 |
| 2. Eigener Ansatz | 523 |
| VI. Vereinbarung der Ausschlussfrist nach Absehbarkeit der zukünftigen Geltung zwingender gesetzlicher Grenzen | 525 |
| 1. Vereinbarung nach Inkrafttreten des zwingenden Rechts | 525 |
| 2. Vereinbarung vor Inkrafttreten des zwingenden Rechts | 527 |
| C. Zusammenfassung der Ergebnisse | 528 |
| Literaturverzeichnis | 531 |
| Stichwortverzeichnis | 551 |