

# Inhalt

Teil 1 .....	17
A. Lernziel.....	17
B. Einführung .....	18
I. Das Arbeitsrecht im System der Rechtsordnung .....	18
II. Der praktische Fall .....	21
C. Anbahnung des Arbeitsverhältnisses .....	24
I. Allgemeines.....	24
II. Personalsuche und Stellenausschreibung .....	24
1. Allgemeines .....	24
2. Inhaltliche Anforderungen .....	25
3. Beteiligung des Betriebsrats .....	27
4. Ausschreibung von Teilzeitarbeitsplätzen (§ 7 TzBfG) .....	28
5. Besonderheiten bei der Bewerbung schwerbehinderter Menschen.....	28
6. Der praktische Fall.....	30
III. Bewerbungskosten.....	31
IV. Fragerechte des Arbeitgebers und Offenbarungspflicht des Arbeitnehmers .....	32
1. Fragerechte des Arbeitgebers .....	32
2. Offenbarungspflicht des Arbeitnehmers.....	33
3. Einzelfälle .....	34
4. Rechtliche Konsequenzen einer Falschbeantwortung des Bewerbers .....	37
5. Der praktische Fall.....	37
V. Einzelheiten zum Anfechtungsrecht des Arbeitgebers wegen arglistiger Täuschung .....	39
1. Allgemeines .....	39
2. Prüfungsschema „Anfechtung wegen arglistiger Täuschung“.....	39

3. Anfechtungserklärung .....	40
4. Arglistige Täuschung als Anfechtungsgrund .....	41
a) Täuschung durch positives Tun .....	41
b) Täuschung durch Unterlassen .....	41
c) Kausale Erregung, Verstärkung oder Unterhaltung eines Irrtums .....	41
d) Widerrechtlichkeit der Täuschung.....	42
e) Arglist .....	42
5. Widerrechtliche Drohung als Anfechtungsgrund .....	43
a) Drohung .....	43
b) Kausalität .....	43
c) Vorsatz.....	44
d) Widerrechtlichkeit .....	44
6. Anfechtungsfrist .....	45
7. Wirkungen der Anfechtung .....	46
8. Der praktische Fall .....	48
VI. Beteiligung des Betriebsrats.....	49
1. Auswahlrichtlinien .....	49
2. Mitbestimmung bei personellen Einzelmaßnahmen ..	50
a) Einstellung .....	50
b) Zustimmungsverweigerung.....	52
VII. Diskriminierungsverbote des AGG .....	53
1. Verbotene Differenzierungsmerkmale.....	53
2. Verbotene Formen der Benachteiligung.....	54
3. Indizien für eine Benachteiligung .....	56
4. Rechtfertigung einer Benachteiligung .....	57
5. Ansprüche von diskriminierten Stellenbewerbern ..	59
6. Der praktische Fall .....	61
a) Keine Diskriminierung bei objektiv fehlender Eignung.....	61
b) Rechtsmissbräuchliche Geltendmachung von Entschädigungsansprüchen .....	62
VIII. Weitere Diskriminierungsverbote.....	64
D. Abschluss des Arbeitsvertrages .....	64
I. Allgemeines .....	64
1. Wirksamkeit der Willenserklärungen.....	64

2. Begründung des Arbeitsverhältnisses	
kraft Gesetzes.....	65
a) Übernahme von Auszubildenden	
(§ 78a Abs. 2 BetrVG) .....	65
b) Verbotene Leiharbeit (§ 10 Abs. 1 Satz 1 AÜG) ....	67
c) Betriebsübergang (§ 613a BGB) .....	68
d) Universalsukzession.....	68
II. Form des Arbeitsvertrages und Nachweis	
des Arbeitsvertrages .....	69
1. Das Nachweisgesetz .....	69
2. Der praktische Fall.....	71
III. Grundsatz der Vertragsfreiheit .....	72
1. Abschlussfreiheit und ihre Grenzen.....	72
a) Übernahme von Auszubildenden	
(§ 78a Abs. 2 BetrVG) .....	72
b) Öffentlicher Dienst (Art. 33 Abs. 2 GG) .....	72
c) Verstoß gegen Diskriminierungsverbote .....	73
d) Sonstiges.....	73
2. Inhaltsfreiheit .....	74
a) Allgemeines.....	74
b) Änderungen von Arbeitsbedingungen .....	76
c) Inhaltskontrolle .....	78
3. Einzelheiten zur AGB-Kontrolle vorformulierter	
Arbeitsverträge .....	78
a) Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen ...	79
b) Einbeziehung Allgemeiner	
Geschäftsbedingungen in den Vertrag .....	80
c) Überraschende Vertragsklauseln .....	80
d) Unklarheitenregel .....	81
e) Vorrang der Individualabrede .....	81
f) Inhaltskontrolle (§§ 307 ff. BGB) .....	82
aa) Angemessenheitskontrolle	
(§ 307 Abs. 1 Satz 1, Abs. 2 BGB) .....	82
bb) Transparenzgebot	
(§ 307 Abs. 1 Satz 2 BGB) .....	85
cc) Schranken der Inhaltskontrolle	
(§ 307 Abs. 3 BGB) .....	86

dd) Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit .....	88
g) Besonderheiten des Arbeitsrechts	
(§ 310 Abs. 4 BGB).....	90
h) Erweiterter Anwendungsbereich der Inhaltskontrolle vorformulierter Arbeitsverträge ....	91
4. Der praktische Fall .....	93
E. Mängel des Arbeitsvertrages .....	95
I. Mangelnde Geschäftsfähigkeit .....	95
II. Verstoß gegen gesetzliche Verbote.....	95
III. Sittenwidrige Lohnabreden.....	96
1. Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Sittenwidrigkeit.....	96
2. Der praktische Fall .....	99
IV. Anfechtung .....	100
1. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung .....	100
2. Anfechtung wegen Eigenschaftsirrtums.....	100
Teil 2 .....	102
A. Lernziel .....	102
B. Pflichten des Arbeitnehmers .....	103
I. Arbeitspflicht .....	103
1. Art der Arbeit .....	104
a) Arbeitsvertrag und Direktionsrecht .....	104
b) Der praktische Fall.....	106
2. Qualität der Arbeit .....	107
3. Arbeitsort.....	109
a) Arbeitsvertrag und Direktionsrecht .....	109
b) Der praktische Fall.....	110
4. Arbeitszeit .....	112
a) Allgemeines .....	112
b) Dauer der Arbeitszeit .....	114
c) Lage der Arbeitszeit .....	116
d) Zeiterfassung .....	116
e) Mitbestimmung des Betriebsrats .....	117
f) Der praktische Fall.....	118
II. Nebenpflichten.....	120
1. Außerdienstliches Verhalten .....	120

2. Nebentätigkeiten .....	122
3. Wettbewerbsverbot .....	123
a) Gesetzliches Wettbewerbsverbot .....	123
b) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	124
c) Der praktische Fall .....	124
4. Verschwiegenheitspflichten .....	125
5. Offenlegungsrechte, Whistleblowing .....	126
III. Schlechtleistung .....	129
1. Verletzung von Hauptpflichten .....	129
2. Verletzung von Nebenpflichten .....	130
IV. Die Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber .....	131
1. Überblick .....	131
2. Haftung für Sachschäden .....	133
a) Entwicklung .....	133
b) Prüfungsschema zur Arbeitnehmerhaftung .....	134
c) Betriebliche Tätigkeit .....	135
d) Kein gesetzlicher Haftpflichtversicherungsschutz .....	136
e) Schadensmindernde Berücksichtigung des Betriebsrisikos .....	136
f) Unabdingbarkeit .....	138
g) Der praktische Fall .....	139
3. Mankohaftung .....	141
4. Haftung für Personenschäden .....	142
V. Die Haftung der Arbeitnehmer untereinander .....	143
1. Haftung für Sachschäden .....	143
2. Haftung für Personenschäden .....	143
a) Einführung .....	143
b) Voraussetzungen des Haftungsausschlusses .....	145
c) Umfang des Haftungsausschlusses .....	145
d) Sonderfall: Arbeitsunfälle von Unternehmern .....	145
e) Der praktische Fall .....	146
VI. Die Haftung der Arbeitnehmer gegenüber Dritten .....	148
1. Haftung im Außenverhältnis .....	148
2. Freistellung im Innenverhältnis .....	148
3. Der praktische Fall .....	149

<b>C. Pflichten des Arbeitgebers .....</b>	<b>150</b>
I. Vergütungspflicht .....	150
1. Höhe der Vergütung .....	151
a) Vereinbarung und Fiktion einer Vergütungsvereinbarung.....	151
b) Grenzen der Vereinbarungsfreiheit.....	152
aa) Mindestlohn .....	152
bb) Lohnwucher .....	156
cc) Gleichbehandlung.....	156
dd) Entgeltransparenz.....	157
c) Der praktische Fall .....	159
aa) Mindestlohn .....	159
bb) Anknüpfung an die Dauer der Betriebszugehörigkeit .....	160
cc) Anknüpfung an das Lebensalter .....	161
2. Entgeltsicherung .....	162
3. Gratifikationen .....	163
a) Begriff und Rechtsgrundlagen .....	163
b) Freiwilligkeitsvorbehalt.....	164
c) Gleichbehandlung .....	165
d) Kürzungsmöglichkeiten.....	165
e) Betriebliche Übung .....	166
aa) Begriff und Entstehung .....	166
bb) Vertraglicher Ausschluss der Entstehung ...	168
cc) Einschränkungen .....	168
dd) Beendigung einer betrieblichen Übung.....	169
f) Der praktische Fall .....	170
4. Aufwendungsersatz.....	171
II. Beschäftigungspflicht.....	172
III. Nebenpflichten.....	173
1. Übersicht .....	173
2. Der praktische Fall .....	174
IV. Insbesondere: Diskriminierungsverbote und Gleichbehandlungsgebote .....	175
1. Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz .....	175
a) Benachteiligungen wegen des Geschlechts .....	175
b) Benachteiligungen wegen des Alters .....	175

c) Benachteiligungen wegen der Religion .....	177
2. Benachteiligungsverbote des § 4 TzBfG.....	178
3. Allgemeiner Gleichbehandlungsgrundsatz .....	178
V. Schlechtleistung und Haftung .....	178
1. Verletzung von Hauptpflichten .....	178
2. Verletzung von Nebenpflichten .....	179
a) Ansprüche des Arbeitnehmers .....	179
b) Der praktische Fall .....	181
3. Insbesondere: Personenschäden des Arbeitnehmers .....	182
a) Einführung .....	182
b) Voraussetzungen des Haftungsausschlusses ....	183
c) Haftungsprivilegiert: Der Unternehmer .....	184
d) Beteiligung Dritter an der Schadensverursachung.....	185
e) Der praktische Fall .....	186
4. Insbesondere: Mobbing .....	187
a) Definition .....	187
b) Ansprüche des Mobbing-Opfers.....	188
D. Lohn ohne Arbeit .....	190
I. Annahmeverzug des Arbeitgebers .....	190
1. Prüfungsschema zum Annahmeverzug .....	191
2. Erfüllbarer Anspruch auf Arbeitsleistung .....	191
3. Ordnungsgemäßes Angebot des Arbeitnehmers ....	192
4. Möglichkeit der Arbeitsleistung .....	193
5. Leistungsvermögen des Arbeitnehmers .....	193
6. Nichtannahme der Arbeitsleistung .....	194
7. Beendigung des Annahmeverzugs .....	195
8. Rechtsfolgen des Annahmeverzugs .....	195
9. Der praktische Fall.....	197
II. Betriebsrisikolehre (§ 615 Satz 3 BGB) .....	198
1. Anspruch auf Arbeitsleistung .....	199
2. Unmöglichkeit der Beschäftigung .....	199
3. Von keiner Seite zu vertreten.....	200
4. Keine existenzvernichtende Belastung des Arbeitgebers.....	200
5. Einschränkung: Arbeitskampfrisikolehre .....	200

6. Rechtsfolgen des arbeitgeberseitigen Betriebsrisikos.....	201
III. Vorübergehende Arbeitsverhinderung .....	201
IV. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	202
1. Einführung .....	202
2. Prüfungsschema zur Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	203
3. Ablauf der Wartezeit.....	203
4. Arbeitsunfähigkeit infolge Krankheit, Kausalität .....	204
5. Kein Verschulden .....	205
6. Rechtsfolge .....	205
7. Höhe des fortzuzahlenden Entgelts .....	206
8. Darlegungs- und Beweislast .....	207
9. Betriebliches Eingliederungsmanagement (§ 167 Abs. 2 SGB IX).....	207
a) Einführung .....	207
b) Voraussetzungen und Inhalt des betrieblichen Eingliederungsmanagements .....	208
c) Beteiligung der Arbeitnehmervertretungen .....	209
10. Der praktische Fall .....	210
a) Beweiswert eines ärztlichen Attests.....	210
b) Betriebliches Eingliederungsmanagement .....	211
V. Entgeltfortzahlung an Feiertagen .....	212
1. Voraussetzungen und Rechtsfolgen .....	212
2. Der praktische Fall .....	213
VI. Urlaub .....	215
1. Allgemeines.....	215
2. Inhalt des Urlaubsanspruchs.....	218
3. Dauer des Urlaubs .....	219
4. Urlaubsgewährung .....	220
5. Urlaubsentgelt .....	222
6. Der praktische Fall .....	223
E. Freistellung von der Arbeitsleistung mit und ohne Arbeitsentgelt .....	224
I. Vereinbarte Freistellung.....	224
II. Elternzeit.....	225
III. Pflegezeit und Familien-Pflegezeit .....	226

1. Pflegezeit .....	226
2. Familien-Pflegezeit .....	227
F. Nachwirkungen des Arbeitsverhältnisses .....	228
I. Überblick .....	228
II. Zeugnis .....	229
1. Einführung .....	229
2. Form des Zeugnisses .....	230
3. Inhalt des Zeugnisses .....	230
a) Einfaches Zeugnis .....	230
b) Qualifiziertes Zeugnis .....	231
4. Rechtsfolgen unrichtiger Zeugniserteilung .....	232
a) Ansprüche des Arbeitnehmers .....	232
b) Ansprüche des neuen Arbeitgebers .....	233
5. Der praktische Fall .....	233
III. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	235
Teil 3 .....	238
A. Lernziel .....	238
B. Besondere Arten von Arbeitsverhältnissen .....	239
I. Teilzeitarbeitsverhältnis .....	240
1. Begriff des teilzeitbeschäftigen Arbeitnehmers .....	240
2. Unterschiedliche Arten der Teilzeitarbeit .....	241
a) Arbeit auf Abruf .....	241
b) Arbeitsplatzteilung (Job-Sharing) .....	243
3. Verbot der Diskriminierung Teilzeitbeschäftiger .....	244
a) Vergleichbarkeit .....	244
b) Benachteiligung .....	245
c) Keine Rechtfertigung der Ungleichbehandlung .....	247
d) Rechtsfolgen von Diskriminierungen .....	248
e) Der praktische Fall .....	248
4. Anspruch auf Reduzierung der Arbeitszeit .....	250
a) Allgemeiner Teilzeitanspruch (§ 8 TzBfG) .....	250
aa) Allgemeines .....	250
bb) Ablehnung des Anspruchs (§ 8 Abs. 4 TzBfG) .....	251
cc) Zustimmungsfiktion .....	252
dd) Auswirkungen der Arbeitszeitverringerung auf die Gegenleistung .....	252

b)	Brückenteilzeit (§ 9a TzBfG).....	253
c)	Elternzeit (§ 15 BEEG) .....	254
d)	Pflegezeit (§ 3 PflegeZG) .....	255
e)	Schwerbehinderte Arbeitnehmer (§ 164 Abs. 5 Satz 3 SGB IX) .....	255
5.	Der praktische Fall .....	256
II.	Befristetes Arbeitsverhältnis .....	257
1.	Allgemeines.....	257
2.	Begriff des befristeten Arbeitsvertrages .....	259
3.	Schriftformerfordernis.....	259
a)	Umfang des Schriftformzwangs.....	259
b)	Rechtsfolgen der Verletzung des Schriftformzwangs .....	260
c)	Der praktische Fall.....	261
aa)	Aufnahme oder Fortsetzung der Arbeit vor Unterzeichnung des befristeten Arbeitsvertrages.....	261
bb)	Formlose Weiterbeschäftigung des Arbeitnehmers während eines Kündigungsrechtsstreits .....	262
4.	Befristung mit sachlichem Grund .....	263
a)	Gesetzliche Sachgründe.....	264
aa)	Vorübergehender Bedarf .....	265
bb)	Anschluss an Ausbildung oder Studium ....	267
cc)	Vertretung .....	267
dd)	Eigenart der Arbeitsleistung .....	270
ee)	Erprobung .....	270
ff)	In der Person des Arbeitnehmers liegende Gründe .....	272
gg)	Befristete Haushaltsmittel .....	273
hh)	Gerichtlicher Vergleich.....	273
ii)	Der praktische Fall .....	274
b)	Gesetzlich nicht genannte Gründe .....	276
c)	Zweckbefristungen.....	276
aa)	Vertragliche Fixierung des Befristungsgrundes.....	277
bb)	Ankündigungsfrist .....	277

5. Insbesondere: Befristung auf die Altersgrenze .....	278
a) Zulässigkeit von Altersgrenzen.....	278
b) Beschäftigung über die Altersgrenze hinaus .....	279
6. Befristung ohne sachlichen Grund.....	281
a) Befristung bis zu zwei Jahren.....	281
b) Dispositivität der gesetzlichen Regelung.....	283
c) Verlängerung eines befristeten Arbeitsverhältnisses .....	284
d) Befristung in neu gegründeten Unternehmen .....	285
e) Befristung mit älteren Arbeitnehmern .....	285
f) Der praktische Fall .....	286
7. Ende des befristeten Arbeitsvertrages.....	287
8. Folgen unwirksamer Befristung .....	288
9. Wiederholter Abschluss befristeter Arbeitsverträge .....	288
a) Bei sachgrundloser Befristung .....	288
b) Bei Befristungen mit sachlichem Grund .....	289
c) Gegenstand der Befristungskontrolle .....	290
d) Der praktische Fall .....	291
10. Besondere Befristungstatbestände.....	293
a) Vertretung bei Elternzeit .....	293
b) Wissenschaftliches Personal an Hochschulen und Forschungseinrichtungen .....	294
11. Verbot der Diskriminierung .....	296
III. Faktisches Arbeitsverhältnis.....	296
1. Begriff.....	296
2. Zweck des „faktischen Arbeitsverhältnisses“ .....	296
3. Rechtsfolge und Beendigung.....	297
IV. Probearbeitsverhältnis .....	298
V. Leiharbeitsverhältnis .....	298
1. Allgemeines .....	298
2. Gesetzliche Regelung der Leiharbeit.....	299
3. Abgrenzung zu ähnlichen Formen der Dienstleistung .....	301
VI. Gruppenarbeitsverhältnis .....	301
1. Betriebsgruppe .....	302
2. Eigengruppe .....	302

VII. Mittelbares Arbeitsverhältnis.....	302
VIII. Arbeitsverhältnis mit Auslandsberührungen .....	303
1. Allgemeines.....	303
2. Rechtswahl.....	304
3. Grenzen der Rechtswahl.....	305
4. Der praktische Fall .....	306
C. Betriebsübergang .....	307
I. Ursachen für Betriebsübergänge.....	307
II. Voraussetzungen des Betriebsübergangs.....	308
1. Prüfungsschema „Betriebsübergang“ .....	308
2. Betrieb oder Betriebsteil.....	309
a) Wahrung der wirtschaftlichen Identität der Einheit.....	309
b) Zuordnung des Arbeitnehmers zu dem Betrieb oder Betriebsteil .....	313
3. Übergang auf einen anderen Inhaber .....	313
4. Übergang durch Rechtsgeschäft.....	315
5. Der praktische Fall .....	315
III. Rechtsfolgen des Betriebsübergangs.....	317
1. Übergang der Arbeitsverhältnisse .....	317
a) Allgemeines .....	317
b) Unterrichtungspflicht .....	318
c) Widerspruchsrecht .....	318
2. Fortgeltung kollektiv-rechtlicher Regelungen .....	320
a) Überführung in individualrechtliche Vereinbarungen .....	320
b) Ausschluss der Fortgeltung .....	322
3. Haftungskontinuität .....	324
4. Kündigungsverbot .....	325
5. Der praktische Fall .....	327
Vertiefende Literatur.....	329
Verzeichnis der vertieft dargestellten Rechtsprechung.....	331