

Inhaltsverzeichnis

§ 1	Einleitung	1
§ 2	Anspruch auf Arbeit und Anspruch auf Beschäftigung	5
A.	Recht auf Arbeit	5
B.	Recht auf den Arbeitsplatz	6
C.	Anspruch auf Beschäftigung	7
I.	Beschäftigung	7
II.	Anspruch auf Beschäftigung	9
D.	Allgemeiner Beschäftigungsanspruch	10
I.	Entwicklung des allgemeinen Beschäftigungsanspruchs	11
1.	Entwicklung des Beschäftigungsanspruchs bis 1933	11
2.	Entscheidung des Bundesarbeitsgerichts vom 10.11.1955	13
3.	Diskussionen und Entwicklungen nach der Entscheidung des BAG	15
4.	Stellungnahme	17
II.	Freistellung	21
1.	Relative Freistellung	22
2.	Vorgezogene Einigung über die Suspendierung	23
3.	Absolute Freistellung bzw. Suspendierung	26
III.	Einzelfragen zur absoluten Freistellung/Suspendierung	27
1.	Freistellung angesichts (bevorstehender) Betriebsstilllegung	28
2.	Anderweitiger Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit	28
3.	Unzumutbare wirtschaftliche Belastung des Arbeitgebers	29
4.	Freistellung bei bevorstehendem oder erfolgtem Betriebsübergang	30
5.	Auswahl der Freizustellenden	31
6.	Wirtschaftliche Notlage des Arbeitnehmers	32

7.	Wegfall der Vertrauensgrundlage	33
8.	Gründe einer außerordentlichen, fristlosen Kündigung	34
9.	Freistellung und Kündigung	34
10.	Besondere Arbeitsverhältnisse	35
11.	Auszubildende	36
12.	Schwerbehinderte	37
13.	Betriebsverfassungsrechtliche Funktionsträger	38
14.	Notwendigkeit der Beteiligung des Betriebsrats	39
15.	Arbeitskampf und Aussperrung	41
16.	Leitende Angestellte	43
IV.	Rechtsfolgen der Freistellung	44
E.	Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 V BetrVG	47
I.	Materielle Voraussetzungen	47
II.	Rechtsfolgen	51
III.	Entbindung von der Pflicht zur Weiterbeschäftigung	52
F.	Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch	54
I.	Entwicklung des allgemeinen Weiterbeschäftigungsanspruchs	54
II.	Fallgruppen und Voraussetzungen	56
1.	Offensichtliche Unwirksamkeit der Kündigung	56
2.	Erstinstanzliche Entscheidung zugunsten des Arbeitnehmers	57
3.	Besonderes Beschäftigungsbedürfnis	58
4.	Stellungnahme	58
III.	Rechtsfolgen	60
G.	Verhältnis der Ansprüche auf Beschäftigung	62
H.	Rückabwicklung	63
I.	Allgemeiner Beschäftigungsanspruch	63
II.	Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch und Anspruch nach § 102 V BetrVG	63

1.	Weiterbeschäftigung aufgrund einer Vereinbarung	64
2.	Weiterbeschäftigung in Folge oder zur Vermeidung der Zwangsvollstreckung	64
§ 3	Arbeitnehmeransprüche in der Insolvenz	69
A.	Zielsetzung des Insolvenzrechts	69
B.	Gesamtvollstreckung statt Einzelvollstreckung	70
C.	(Un-)Gleichbehandlung der Gläubiger	71
I.	Absonderungs- und Aussonderungsberechtigte	72
II.	Massegläubiger	73
III.	Insolvenzgläubiger	74
D.	Auswirkungen auf die Arbeitnehmeransprüche in der Insolvenz	75
I.	Aussonderung und Absonderung	75
II.	Forderungen aus der Zeit vor Insolvenzantrag	76
III.	Forderungen aus der Zeit zwischen Insolvenzantrag und Eröffnung des Insolvenzverfahrens	76
IV.	Forderungen aus der Zeit nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens	78
V.	Forderungen aus der Zeit nach der Anzeige der Masseunzulänglichkeit	80
VI.	Kompensation durch Insolvenzgeld bzw. Gleichwohlgewährung von Arbeitslosengeld nach dem SGB III	82
1.	Insolvenzgeld	83
2.	Arbeitslosengeld im Wege der Gleichwohlgewährung	84
§ 4	Kündigungsschutzrechtliche Besonderheiten in der Insolvenz	87
A.	Fortbestand und Beendigung des Arbeitsverhältnisses	87
I.	Abkürzung der Kündigungsfrist	88
II.	Schaffen einer Kündigungsmöglichkeit	88
III.	Besonders geschützte Rechtsverhältnisse	89
1.	Berufsausbildungsverhältnisse	90
2.	Besonderer Kündigungsschutz in Arbeitsverhältnissen	90

IV. Nachkündigungen	91
B. Interessenausgleich mit Namensliste	92
C. Kündigungsbefugnis und Passivlegitimation	94
§ 5 Freistellung in der Insolvenz	97
A. Gesetzliche Regelung der Freistellung in der Insolvenz	97
I. Annahme eines insolvenzspezifischen Freistellungsrechts	97
II. Ablehnung eines insolvenzspezifischen Freistellungsrechts	100
III. Stellungnahme	103
B. Suspendierung in der Insolvenz und Inanspruchnahme der Gegenleistung	108
I. Beschäftigungsanspruch des Arbeitnehmers in der Insolvenz	108
II. Inanspruchnahme der Gegenleistung	109
1. Erfordernis des voluntativen Elements	110
2. Stellungnahme	111
3. Vergütungsrechtliche Folgen und Sozialleistungen	114
III. Einzelfragen zur Suspendierung/Freistellung in der Insolvenz	115
1. Suspendierung im Insolvenzeröffnungsverfahren	116
2. Suspendierung bei (bevorstehender) Betriebsstillegung	118
3. Suspendierung bei Wegfall des Beschäftigungsbedarfs	118
4. Suspendierung bei Masseunzulänglichkeit	120
5. Suspendierung und Kündigung	120
6. Suspendierung von Auszubildenden	122
7. Freistellung der betriebsverfassungsrechtlichen Funktionsträger	122
8. Auswahl der Freizustellenden	124
9. Suspendierung der leitenden Angestellten	124
10. Rückabwicklung	126
§ 6 Prozessuale Durchsetzung des Anspruchs auf Beschäftigung	129
A. Anordnungsanspruch	130

B. Anordnungsgrund	131
C. Stellungnahme	133
§ 7 Vollstreckung des Anspruchs auf Beschäftigung	137
A. Vollstreckung außerhalb der Insolvenz	137
B. Vorläufiges Insolvenzverfahren	138
C. Eröffnetes Insolvenzverfahren	140
§ 8 Notwendigkeit gesetzlicher Regelungen zur Beschäftigung in der Insolvenz	143
A. Ansatz für eine gesetzliche Regelung	143
B. Vorschlag einer Regelung	145
§ 9 Zusammenfassung	149
Literaturverzeichnis	153
Abkürzungsverzeichnis	161