

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Literaturverzeichnis	XIII
A. Einführung	1
I. Abgrenzung personen- und verhaltensbedingte Kündigung	2
1. Kündigung wegen alkohol- bzw. drogenbedingter Störung des Arbeitsverhältnisses	3
2. Kündigung gegenüber leistungsschwachen Arbeitnehmern	32
II. Verschuldenserfordernis	36
1. Grundsatz: Schuldhaftes Fehlverhalten erforderlich	36
2. (Bisherige) Ausnahme: Schuldlose Pflichtverletzungen	37
3. Sonderfall: Verbotsirrtum des Arbeitnehmers	37
III. Dokumentation von Pflichtverletzungen	40
IV. Reaktion auf Pflichtverletzungen – abgestuftes Vorgehen	41
V. Beurteilungszeitpunkt	42
B. Außerordentliche verhaltensbedingte Kündigung	43
I. Prüfungsmaßstab	45
1. Wichtiger Grund i. S. v. § 626 Abs. 1 BGB	48
2. Einhaltung der 2-Wochen-Ausschlussfrist des § 626 Abs. 2 BGB	146
3. Fortwirkung der Vertragsstörung/Wiederholungsgefahr	162
4. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz und mildere Mittel	163
II. »Umdeutung« in eine ordentliche Kündigung	194
C. Ordentliche verhaltensbedingte Kündigung	196
I. Kein Ausschluss der ordentlichen Kündbarkeit	196
1. Gesetzliche Unkündbarkeitsregelungen	197
2. Arbeitsvertragliche Unkündbarkeitsregelungen	197
3. Kollektivrechtliche Unkündbarkeitsregelungen	197
II. Kündigungsgrund i. S. v. § 1 Abs. 2 KSchG	198
1. Verletzung arbeitsvertraglicher Haupt- oder Nebenpflichten	199
2. Störung des Arbeitsverhältnisses	200
3. Interessenabwägung	201
III. Kündigungsfristen	201
1. Gesetzliche Kündigungsfristen	201
2. Arbeitsvertragliche Kündigungsfristen	204
3. Tarifvertragliche Kündigungsfristen	205
4. Nichteinhaltung der geltenden Kündigungsfrist – Rechtsfolgen	205
IV. Keine Kündigungserklärungsfrist/Verwirkung	206

Inhaltsverzeichnis

D. Sonderfall: Verdachtskündigung	208
I. Begriff und Abgrenzung zur Tatkündigung	209
II. Voraussetzungen und allgemeine Grundsätze	210
1. Dringender Verdacht einer schweren Pflichtverletzung	210
2. Zumutbare Sachverhaltsaufklärung	211
3. Betriebsratsanhörung	217
4. Einhaltung der 2-Wochen-Frist	217
5. Beurteilungszeitpunkt und Wiedereinstellungsanspruch	223
E. Kündigungserklärung	226
I. Erforderlicher Erklärungsinhalt	227
1. Kündigungswille des Arbeitgebers	227
2. Bedingungsfeindlichkeit der Kündigung	228
3. Zulässigkeit »vorsorglicher« Kündigungen	228
II. Abgabe der Kündigungserklärung	229
III. Zugang der Kündigung	229
1. Zugang unter Anwesenden	230
2. Zugang unter Abwesenden	234
3. Zugangsvereitelung	245
4. Darlegungs- und Beweislast	247
IV. Schriftformerfordernis	248
1. Eigenhändige Unterschrift	249
2. Unterzeichnung durch Vertreter	251
3. Reichweite des Schriftformerfordernisses	255
4. Darlegungs- und Beweislast	256
V. Stellvertretung	257
1. Erteilung der Vollmacht/Nachträgliche Genehmigung	257
2. Zurückweisung der Kündigung nach § 174 Satz 1 BGB	258
VI. Widerruf und Rücknahme einer Kündigung	263
1. Widerruf einer Kündigung	263
2. Rücknahme einer Kündigung	263
VII. Handlungsempfehlungen	263
1. Gestaltung des Kündigungsschreibens	263
2. Sicherstellung des Kündigungszugangs	264
F. Die Beteiligung des Betriebs-/Personalrats	265
I. Zustimmungserfordernis nach § 103 Abs. 1 BetrVG	267
1. Geltungsbereich	267
2. Zustimmung durch den Betriebsrat (§ 103 Abs. 1 BetrVG)	268
3. Arbeitsgerichtliche Zustimmungersetzung (§ 103 Abs. 2 BetrVG)	270
4. Einhaltung der 2-Wochen-Ausschlussfrist des § 626 Abs. 2 BGB	274
5. Kündigung vor Zustimmung oder Zustimmungersetzung	275
II. Anhörungsobliegenheit nach § 102 Abs. 1 BetrVG	275

1.	Geltungsbereich	275
2.	Anhörungsverfahren	276
3.	Reaktionsmöglichkeiten des Betriebsrats	290
4.	Einhaltung der 2-Wochen-Ausschlussfrist des § 626 Abs. 2 BGB ..	290
5.	Zuleitung der Abschrift eines Widerspruchs an den Arbeitnehmer ..	291
III.	Darlegungs- und Beweislast	291
1.	Vorhandensein eines funktionsfähigen Betriebsrats	291
2.	Vorliegen einer ordnungsgemäßen Anhörung	292
IV.	Beteiligung des Personalrats	292
1.	Zustimmungserfordernis nach §§ 47 Abs. 1, 108 Abs. 1 BPersVG ..	293
2.	Beteiligung des Personalrats nach § 79 BPersVG	294
G.	Personalgespräche	296
I.	Teilnahmepflicht des Arbeitnehmers	297
1.	Voraussetzungen der Teilnahmepflicht	297
2.	Inhalt der Teilnahmepflicht	300
3.	Verletzung der Teilnahmepflicht	300
II.	Durchführung des Personalgesprächs	300
1.	Gesprächenzeitpunkt	300
2.	Persönlichkeitsrecht des Arbeitnehmers und Benachteiligungsverbot	300
3.	Frageright des Arbeitgebers	304
4.	Praxistipp	305
III.	Hinzuziehungsrecht des Arbeitgebers	305
IV.	Hinzuziehungsrechte des Arbeitnehmers	306
1.	Hinzuziehung eines Rechtsbeistandes	306
2.	Hinzuziehung eines Betriebsratsmitglieds	308
H.	Auflösungsverträge	310
I.	Übersicht	311
II.	Aufhebungsvertrag	311
1.	Begriff und Inhalt	311
2.	Abschluss	316
3.	Rechtsfolgen	318
4.	Beseitigung eines Aufhebungsvertrages	319
III.	Abwicklungsvvertrag	326
1.	Begriff und Inhalt	326
2.	Abschluss	329
3.	Rechtsfolgen	330
I.	Sozialversicherungsrechtliche Aspekte im Überblick	331
I.	Hinweisobliegenheit nach §§ 2, 38 Abs. 1 SGB III	331
II.	Sperrzeit bei Arbeitsaufgabe (§ 159 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 SGB III)	332

Inhaltsverzeichnis

III.	Ruhen des Anspruchs auf Arbeitslosengeld	332
IV.	Sozialversicherungsrechtliche Behandlung von Abfindungen.....	333
V.	Sozialversicherungsrechtliche Behandlung von Freistellungen	333
1.	Unwiderrufliche Freistellung	333
2.	Widerrufliche Freistellung	334
VI.	Praxistipp	334
J.	Prozessuales	335
I.	Erhebung der Kündigungsschutzklage	336
II.	Darlegungs- und Beweislast	336
1.	Verhaltensbedingter Kündigungsgrund	336
2.	Einhaltung der 2-Wochenfrist des § 626 Abs. 2 BGB	337
3.	Ordnungsgemäße Betriebsratsanhörung nach § 102 Abs. 1 BetVG	338
4.	Beweisverwertungsverbote	338
III.	Nachschieben von Kündigungsgründen	342
1.	Nachträglich bekannt gewordene Kündigungsgründe	342
2.	Nachschieben bereits bekannter Kündigungsgründe	343
3.	Betriebsverfassungsrechtliche Einschränkungen	343
IV.	Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses	344
1.	Auflösungsantrag des Arbeitnehmers	344
2.	Auflösungsantrag des Arbeitgebers	346
3.	Beidseitiger Auflösungsantrag	349
4.	Maßgeblicher Beurteilungszeitpunkt	349
5.	Abfindungshöhe	350
6.	Darlegungs- und Beweislast	351
7.	Musterformulierung Auflösungsanträge	351
Anhang	352
I.	Rechtsprechungskataloge	353
1.	Auflösungsantrag des Arbeitgebers (Siehe Teil J Rdn. 1451 ff.)	353
2.	Auflösungsantrag des Arbeitnehmers (Siehe Teil J Rdn. 1443 ff.)	358
3.	Kündigung wegen Entwendung geringwertiger Sachen (Siehe Teil B Rdn. 502 ff.)	361
4.	Vergleichbarkeit von Abmahnungs- und Kündigungsgründen (Siehe Teil B Rdn. 600 und Rdn. 703)	371
5.	Vermeidbare bzw. unvermeidbare Verbotsirrtümer (Siehe Teil A Rdn. 136 ff.)	374
II.	Musterformulare von A bis Z	380
1.	Abmahnung (Siehe Teil B Rdn. 713 ff.)	380
2.	Anfechtung des Arbeitsvertrages (Siehe Teil B Rdn. 179 ff.)	380
3.	Arbeitsvertragsklauseln	381
4.	Aufforderung zur Mitteilung außerordentlicher Kündigungsgrün- de (Siehe Teil E Rdn. 1064)	382

5.	Aufhebungsverträge (Siehe Teil H Rdn. 1293 ff.)	383
6.	Auflösungsanträge (Siehe Teil J Rdn. 1443 ff.)	386
7.	Betriebsratsanhörung nach § 102 Abs. 1 BetrVG (Siehe Teil F Rdn. 1145 ff.)	387
8.	Botenprotokoll Kündigungszugang (Siehe Teil E Rdn. 955 ff.)	392
9.	Entfernung einer Abmahnung aus der Personalakte (Siehe Teil B Rdn. 782 ff.)	393
10.	Ermahnung (Siehe Teil B Rdn. 733)	393
11.	Kündigungsschreiben (Siehe Teil E Rdn. 949 ff.)	394
12.	Kündigungsschutzanträge (Siehe Teil J Rdn. 1405)	396
13.	Protokoll alkoholbedingte Ausfallerscheinungen und Alkoholtest (Siehe Teil A Rdn. 66 ff.)	397
14.	Protokoll Erfassung von Pflichtverletzungen (Siehe Teil A Rdn. 148 ff.)	398
15.	Widerruf einer (in einer Abmahnung enthaltenen) Behauptung (Siehe Teil B Rdn. 790 f.)	399
16.	Zurückweisung einer Arbeitgeberkündigung nach § 174 Satz 1 BGB (Siehe Teil E Rdn. 1071 ff.)	400
17.	Zustellaufrag (Kündigung) (Siehe Teil E Rdn. 1014 ff.)	400
III.	Checklisten	401
1.	Voraussetzungen einer Kündigung wegen Minderleistung	401
2.	Ausspruch einer außerordentlichen Kündigung (Siehe Teil B Rdn. 159 ff.)	402
	Stichwortverzeichnis	403