

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

<b>D.</b>	<b>Sonderfall: Verdachtskündigung</b>	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
<b>E.</b>	<b>Kündigungserklärung</b>	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
<b>F.</b>	<b>Die Beteiligung des Betriebs-/Personalrats</b>	265
I.	Zustimmungserfordernis nach § 103 Abs. 1 BetrVG	267
1.	Geltungsbereich	267
2.	Zustimmung durch den Betriebsrat (§ 103 Abs. 1 BetrVG)	268
3.	Arbeitsgerichtliche Zustimmungsersetzung (§ 103 Abs. 2 BetrVG)	270
4.	Einhaltung der 2-Wochen-Ausschlussfrist des § 626 Abs. 2 BGB	274
5.	Kündigung vor Zustimmung oder Zustimmungsersetzung	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
<b>G.</b>	<b>Personalgespräche . . . . .</b>	<b>296</b>
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.	Gesprächszeitpunkt . . . . .	300
2.	Persönlichkeitsrecht des Arbeitnehmers und Benachteiligungsverbot . . . . .	300
3.	Fragerecht des Arbeitgebers . . . . .	304
4.	Praxistipp . . . . .	305
III.	Hinzuziehung des Arbeitgebers . . . . .	305
IV.	Hinzuziehungsrechte des Arbeitnehmers . . . . .	306
1.	Hinzuziehung eines Rechtsbeistandes . . . . .	306
2.	Hinzuziehung eines Betriebsratsmitglieds . . . . .	308
<b>H.</b>	<b>Auflösungsverträge . . . . .</b>	<b>310</b>
I.	Übersicht . . . . .	311
II.	Aufhebungsvertrag . . . . .	311
1.	Begriff und Inhalt . . . . .	311
2.	Abschluss . . . . .	316
3.	Rechtsfolgen . . . . .	318
4.	Beseitigung eines Aufhebungsvertrages . . . . .	319
III.	Abwicklungsvertrag . . . . .	326
1.	Begriff und Inhalt . . . . .	326
2.	Abschluss . . . . .	329
3.	Rechtsfolgen . . . . .	330
<b>I.</b>	<b>Sozialversicherungsrechtliche Aspekte im Überblick . . . . .</b>	<b>331</b>
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
<b>J.</b>	<b>Prozessuales</b> . . . . .	<b>335</b>
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 BetrVG . . . . .	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
<b>Anhang</b> . . . . .		<b>352</b>
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 Kündigungsgründe (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.	Zustellauftrag (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