

§ 1 Einleitung	1
§ 2 Zulässigkeit der Anträge des Arbeitnehmers (AN)	3
A) Ordnungsgemäße Klageerhebung	4
B) Rechtswegzuständigkeit	5
I. Regelungsinhalt des § 2 ArbGG	5
II. Prüfung der Rechtswegzuständigkeit	6
1. Arbeitnehmerbegriff	6
2. Prüfung innerhalb des § 2 ArbGG	10
3. Feststellungsanträge	10
4. Leistungsanträge	10
III. Zuständigkeit in sonstigen Fällen, § 3 ArbGG	10
C) Örtliche Zuständigkeit	11
I. Allgemeiner Gerichtsstand	11
II. Besonderer Gerichtsstand des Erfüllungsortes, § 29 ZPO	11
III. Der besondere Gerichtsstand des Arbeitsortes gem. § 48 Ia ArbGG	12
D) Besondere Zulässigkeitsprobleme der einzelnen Antragsarten	12
I. Feststellungsanträge	12
1. Verschiedene Arten von Feststellungsanträgen	13
a) Allgemeiner Feststellungsantrag	13
b) Punktuelle Kündigungsschutzklage	13
aa) Anwendbarkeit	13
bb) Wesen	14
cc) Problem	15
c) Kombiniertes Kündigungsschutzantrag	16
aa) Bedeutung des kombinierten Antrags	16
bb) Behandlung des kombinierten Antrags in der Klausur	19
2. Feststellungsinteresse, § 46 II ArbGG, §§ 495, 256 I ZPO	20
a) Bei allgemeiner Feststellungsklage	20
b) Bei echter Kündigungsschutzklage	21
c) Bei kombiniertem Antrag	21
II. Leistungsanträge	22
1. Bruttolohnklage	22
2. Zulässige unbestimmte Leistungsanträge	23
§ 3 Verbindung der einzelnen Klageanträge des Arbeitnehmers	24
A) Kumulative objektive Klagehäufung	24
I. Anfängliche kumulative Klagehäufung, § 46 II ArbGG, § 495 ZPO i.V.m. § 260 ZPO	24
II. Nachträgliche kumulative Klagehäufung, § 46 II ArbGG, § 495 ZPO i.V.m. § 263 ZPO	24
B) Kumulative subjektive Klagehäufung	24
C) Eventuelle Klagehäufung	25

§ 4 Begründetheit der Feststellungsanträge	27
A) Beendigungstatbestände	28
B) Kündigung	29
I. Zugang einer schriftlichen Kündigung, §§ 623, 130 BGB	32
1. Schriftform, § 623 BGB	32
2. Zugang der Kündigungserklärung	34
a) Zugang während der Urlaubsabwesenheit des AN	35
b) Zugangsvereitelung durch den AN	36
II. Überprüfbarkeit der Rechtsunwirksamkeit der Kündigung bzw. Präklusion nach §§ 4, 7 KSchG und § 13 I S. 2 KSchG	38
1. Geltungsbereich und Reichweite der Präklusionsfrist	38
a) §§ 4, 7 KSchG gelten unabhängig von der Anwendbarkeit des Kündigungsschutzes gem. §§ 1 I, 23 I KSchG	38
b) Besonderheiten bei Sonderkündigungsschutz, § 4 S. 4 KSchG	42
2. Fristberechnung	43
III. Wirksamkeit der Kündigung nach den Regeln des BGB-AT	47
1. Grundsatz der Bedingungsfeindlichkeit	47
2. Stellvertretung bei der Kündigungserklärung	48
a) § 180 BGB	48
b) § 174 BGB	48
IV. Außerordentliche Kündigung	51
1. Erklärungsfrist des § 626 II BGB	51
a) Maßgebliche Person	52
b) Voraussetzungen des Vorliegens ausreichender Tatsachenkenntnis	53
2. Wichtiger Grund i.S.v. § 626 I BGB	55
a) Grundsätzliches Vorliegen eines als Kündigungsgrund geeigneten Sachverhalts (1. Stufe)	56
b) Interessenabwägung (2. Stufe)	61
c) Zeitpunkt des Vorliegens des wichtigen Grundes	63
V. Ordentliche Kündigung	64
1. Umdeutung	65
2. Grundsätzliche Entbehrlichkeit eines Kündigungsgrundes	67
3. Kündigungsfrist	67
a) Regelungsinhalt des § 622 BGB	67
b) Abdingbarkeit der Fristen aus § 622 BGB	72
c) Folgen der Nichteinhaltung einer Kündigungsfrist	73
VI. Änderungskündigung	74
1. Rechtliche Konstruktion	74
a) Abgrenzung zum Direktionsrecht	74
b) Rechtlicher Charakter der Änderungskündigung	75
2. Reaktionsmöglichkeiten des AN	76
VII. Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem KSchG	76
1. Anwendungsbereich des KSchG	76
a) Erforderliche Betriebsgröße (§ 23 I S. 2 und S. 3 KSchG)	76
aa) Mehr als Zehn-Arbeitnehmer-Regelung, § 23 I S. 3 KSchG	77
bb) Mehr als Fünf-Arbeitnehmer-Regelung für Alt-Arbeitnehmer, § 23 I S. 2 KSchG	77
b) Zeitliche Grenze (§ 1 I KSchG)	80
2. Verhaltensbedingte Kündigung (§ 1 II KSchG)	81
a) Prüfungsschema	82
b) Erfordernis konkreter Betriebsablaufstörungen?	83
3. Personenbedingte Kündigung (§ 1 II KSchG)	85
a) Abgrenzung zur verhaltensbedingten Kündigung	85
b) Prüfungsschema	88

4. Betriebsbedingte Kündigung (§ 1 II und III KSchG):.....	91
a) Prüfungsschema	91
b) Dringender betrieblicher Grund (§ 1 II KSchG).....	91
c) Sozialauswahl (§ 1 III KSchG)	94
d) Wiedereinstellungsanspruch.....	99
e) Betriebsbedingte Kündigung mit Abfindung, § 1a KSchG	101
5. Änderungskündigung (§ 2 KSchG).....	101
a) Inhalt des Kündigungsschutzes nach § 2 KSchG	101
b) Geltendmachung des Vorbehalts nach § 2 KSchG	102
c) Auswirkungen des § 2 KSchG auf den Rechtsschutz	103
6. Auflösungsantrag nach § 9 KSchG	107
a) Wesen dieses Antrags	108
b) Voraussetzungen des Antrags.....	108
aa) Unwirksamkeit der Kündigung	109
bb) Unzumutbarkeit der Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses durch den AN	110
c) Folgen des Antrags	111
aa) Beendigungszeitpunkt	111
bb) Abfindungshöhe	112
VIII. Anhörungspflicht nach § 102 BetrVG.....	112
1. Voraussetzungen der Anwendbarkeit.....	113
a) Geltungsbereich des BetrVG	113
b) Bestehen eines Betriebsrats	114
2. Form und Inhalt der Anhörung	114
a) Formell ordnungsgemäße Anhörung	115
b) Inhaltliche Grenzen der Anhörung	117
3. Klausurrelevante Probleme zur Betriebsratsanhörung.....	118
a) Entbehrlichkeit einer Betriebsratsanhörung	118
b) Betriebsratsanhörung und Nachschieben von Kündigungsgründen	119
c) Betriebsratsanhörung und Umdeutung einer Kündigung.....	121
IX. Kündigungsschutz in besonderen Situationen.....	122
1. Kündigungsschutz anlässlich Betriebsübergang, § 613a IV S. 1 BGB	123
a) Begriff des Betriebsübergangs.....	124
b) Zeitpunkt des Vorliegens eines Betriebsübergangs	128
c) Abgrenzung: Betriebsübergang – Betriebsstilllegung.....	128
d) Umfang des Kündigungsverbots.....	131
e) Widerspruch des AN gegen den Übergang seines Arbeitsverhältnisses	132
aa) Unterrichtungspflicht nach § 613a V BGB.....	132
bb) Form der Unterrichtung	134
cc) Folgen bei fehlerhafter Unterrichtung	135
dd) Das Widerspruchsrecht nach § 613a VI BGB.....	135
ee) Rechtsfolgen des Widerspruchs	137
2. Kündigungsschutz anlässlich Schwangerschaft, § 9 I MuSchG.....	139
a) Schutzzweck	139
b) Voraussetzungen	140
c) Schutzzumfang	141
3. Kündigungsschutz während der Elternzeit, § 18 BEEG	143
4. Kündigungsschutz für Betriebsratsmitglieder	143
a) § 15 I KSchG	143
b) § 103 BetrVG	144
5. Kündigungsschutz für schwerbehinderte Menschen, §§ 85 SGB IX.....	145
a) Ordentliche Kündigung.....	146
b) Außerordentliche Kündigung	146
6. Kündigungsschutz aus dem Berufsbildungsgesetz.....	147
X. Kündigung durch den Arbeitnehmer	147
1. Grundsätzliches	147
2. Kündigung vor Arbeitsantritt.....	148
a) Grundsätzliche Zulässigkeit.....	148
b) Lauf der Kündigungsfrist	148

C) Unwirksamkeit eines Arbeitsverhältnisses	149
I. Grundsätze des fehlerhaften Arbeitsvertrages	149
II. Einzelne Unwirksamkeitsgründe	151
1. Form	151
2. Geschäftsfähigkeit	152
3. Teilnichtigkeit	152
D) Anfechtung von Arbeitsverträgen	152
I. Rechtsfolge der Anfechtung im Arbeitsrecht	153
II. Anfechtung nach § 119 BGB	153
1. Anfechtungsgrund	153
a) Krankheit oder Behinderung	154
b) Schwangerschaft.....	154
2. Anfechtungsfrist	154
III. Anfechtung nach § 123 BGB	155
1. Anfechtungsgrund	155
a) Täuschung durch aktives Tun.....	155
aa) Frage nach der Schwangerschaft	155
bb) Frage nach der Schwerbehinderteneigenschaft	156
cc) Weitere problematische Fragen	158
b) Arglistige Täuschung durch Verschweigen.....	159
2. Anfechtungsfrist	159
E) Befristung von Arbeitsverhältnissen nach dem TzBfG	159
1. Grundsatz: Vorliegen eines sachlichen Grundes	161
2. Wirkung	163
a) Zeitliche Befristung.....	163
b) Zweckbefristung	163
c) Schriftform, § 14 IV TzBfG	163
d) Geltendmachung der Unwirksamkeit.....	165
3. Erste Ausnahme: Kalendermäßige Befristung.....	166
a) Zulässigkeit	166
aa) Voraussetzungen	166
bb) Verbot der „Zuvor-Beschäftigung“	167
b) Wirkung	168
4. Zweite Ausnahme: Existenzgründer	168
5. Dritte Ausnahme: Altersbefristung	168
6. Prüfungsumfang bei Kettenarbeitsverhältnissen	169
7. Befristung einzelner Arbeitsbedingungen	169
F) Aufhebungsvertrag	171
I. Möglichkeit einer Aufhebungsvereinbarung	172
II. Schutz des AN	172
1. Anfechtung nach § 123 BGB	172
2. Widerruf nach § 312 BGB	173
3. Andere Unwirksamkeitsgründe.....	177
a) § 138 BGB.....	177
b) § 242 BGB.....	177
III. Sonderfall: „Verkappte Befristung“	177

§ 5 Begründetheit der Leistungsanträge des Arbeitnehmers	179
A) Ansprüche des Arbeitnehmers aus dem vorarbeitsvertraglichen Bereich	179
I. Anspruch auf Ersatz von Vorstellungskosten, § 670 BGB analog	180
II. Anspruch auf Schadensersatz gem. § 15 I AGG und angemessene Entschädigung für immaterielle Schäden, § 15 II AGG	180
1. Verstoß gegen das Benachteiligungsverbot der §§ 7 I, 1 AGG.....	180
a) Benachteiligung wegen des Geschlechts	180
aa) Sachlicher Anwendungsbereich des Benachteiligungsverbots, § 2 I AGG	181
bb) Vorliegen einer Benachteiligung, § 3 AGG	181
cc) Zulässigkeit der Ungleichbehandlung.....	185
b) Benachteiligung aus nicht-geschlechtsbezogenen Gründen	187
aa) Besonderheiten bei Benachteiligung wegen einer Schwerhinderung	188
bb) Besonderheiten bei Benachteiligungen wegen der Religion	189
cc) Besonderheiten bei Benachteiligungen wegen des Alters	190
2. Keine Widerlegung des vermuteten Vertretenmüssens, § 15 I S. 2 AGG.....	191
a) Geltung der §§ 276 ff. BGB.....	191
b) Besonderer Verschuldensmaßstab des § 15 III AGG	192
3. Ersatzfähiger materieller (§ 15 I AGG) bzw. immaterieller Schaden (§ 15 II AGG)	192
a) Ersatz der materiellen Schäden, § 15 I AGG.....	193
b) Entschädigung für immaterielle Schäden, § 15 II AGG	193
4. Ausschluss der Ansprüche nach § 15 AGG	194
a) Materielle Ausschlussfrist	194
b) Prozessuale Ausschlussfrist	194
III. Kein Anspruch auf Einstellung – Kein Kontrahierungszwang	195
IV. Weitere Rechte bei AGG-Verstößen.....	195
1. Beschwerderecht gemäß § 13 AGG	195
2. Leistungsverweigerungsrecht, § 14 AGG	195
3. Organisationspflichten des AG	195
a) Ausschreibung, § 11 AGG	195
b) Schutzpflichten des AG, § 12 AGG.....	196
B) Anspruch auf Arbeitslohn	196
I. Rechtsgrundlage und Bemessung	196
1. Anspruchsgrundlage und Höhe	196
2. Lohnarten	197
a) Geldlohn	197
b) Naturallohn.....	197
II. Lohngleichheit, §§ 7 I, 8 II AGG.....	197
1. Grundsätzliches	197
2. Rechtsfolgen bei Verstoß.....	199
III. Verjährung	199
C) Anspruch auf Gratifikationen	199
I. Arten von Gratifikationen	200
1. Rechtsprechung des BAG bis 2011.....	200
a) Sonderzahlung mit reinem Entgeltcharakter („arbeitsleistungsbezogene Sonderzahlung“).....	200
b) Sonderzahlung ausschließlich für Betriebsrente	200
c) Häufigster Fall: Sonderzahlung mit Mischcharakter	201
d) Rechtsfolge dieser Unterscheidung bis 2011	201
2. Rechtsprechungsänderung des BAG am 18.01.2012.....	202
a) Sonderzahlung mit reinem Entgeltcharakter („arbeitsleistungsbezogene Sonderzahlung“).....	202
b) Sonderzahlung mit anderer Zweckrichtung („Gratifikationen“).....	202
c) Sonderzahlung mit Mischcharakter muss einer der beiden Sonderzuwendungsarten zugeordnet werden	203

II. Rechtsgrundlage und Normenhierarchie im Arbeitsrecht	204
1. Gesetzliche Vorschriften	205
2. Tarifvertrag	205
a) Voraussetzungen und Wesen	205
aa) Tariffähigkeit	206
bb) Tarifzuständigkeit	206
cc) Tarifvertragsschluss	207
dd) Inhalt	207
b) Anwendbarkeit	207
aa) Räumlicher und sachlicher Anwendungsbereich	208
bb) Zeitlicher Anwendungsbereich	208
cc) Persönlicher Anwendungsbereich	208
c) Wirkung des normativen Teils	210
aa) Unabdingbarkeit	210
bb) Unverbrüchlichkeit	210
cc) Grenzen dieser Wirkung	210
3. Betriebsvereinbarung	211
4. AGB-Kontrolle von Formulararbeitsverträgen	211
a) Bedeutung des § 310 III BGB und Verbrauchereigenschaft des AN	212
b) Reichweite der AGB-Kontrolle	212
c) Einzelne Klauselverbote	213
aa) Die Vertragsstrafe im Formulararbeitsvertrag	213
bb) Der Änderungs- bzw. Widerrufsvorbehalt	217
cc) Verfallfristen im Formulararbeitsvertrag	218
dd) Weitere Beispiele aus der arbeitsgerichtlichen Rechtsprechung	220
d) Rechtsfolge bei Verstößen gegen §§ 307 bis 309 BGB	222
5. Gesamtzusage	225
6. Betriebliche Übung	225
a) Entstehung eines vertraglichen Anspruches (sog. „Vertragstheorie“)	225
b) Erlöschen des Anspruches durch gegenläufige betriebliche Übung?	227
7. Gleichbehandlungsgrundsatz	229
a) Rechtsgrundlage	230
b) Inhalt	230
aa) Ungleichbehandlung	230
bb) Fehlende sachliche Rechtfertigung	231
c) Das Maßregelungsverbot des § 612a BGB	231
aa) Problem: Streikbruchprämie	232
bb) Weitere Beispiele aus der Rechtsprechung für § 612a BGB	233
8. Direktionsrecht, § 106 GewO bzw. § 315 BGB	233
9. Zusammenfassender Überblick zur Normenhierarchie	234
10. Regelung im Konfliktfall	234
a) Rangprinzip	234
b) Ordnungsprinzip	235
III. Problematik von Ausschluss- und Kürzungsklauseln – Kontrolle anhand von § 307 BGB	235
1. Verfall einer Gratifikation bei Kündigung	236
a) Erfordernis einer ausdrücklichen Klausel	236
b) Bedeutung der Klausel „ungekündigtes Arbeitsverhältnis“	236
2. Verfall einer Gratifikation bei betriebsbedingter Kündigung	237
3. Problematik von Anwesenheitsprämien	237
D) Anspruch auf Lohnzahlung ohne Arbeitsleistung	238
I. Annahmeverzugslohn	239
1. Voraussetzungen des Annahmeverzugs	239
a) Abgrenzung von Unmöglichkeit und Annahmeverzug	239
b) Angebot	240
2. Rechtsfolge des Annahmeverzugs	243
a) Wirkung des Annahmeverzugs	243
b) Anrechnung	243

II. Lehre vom Betriebs- und Wirtschaftsrisiko	246
1. Problematik	246
2. Die Regelung des § 615 S. 3 BGB	247
3. Grundsätze der Lehre vom Betriebs- und Wirtschaftsrisiko	247
a) Betriebsrisiko	247
b) Wirtschaftsrisiko	248
4. Abgrenzung zur Lehre vom Arbeitskampfrisiko	249
a) Sphärentheorie	249
b) Materielle Arbeitskampfpärität	249
III. Grundlage des Arbeitskampfrechts	251
IV. Begriff des Arbeitskampfes	251
1. Streik	251
2. Flash-Mob-Aktionen	252
3. Aussperrung	252
4. Kollektive Ausübung von Individualrechten	253
V. Anforderungen an die Rechtmäßigkeit eines Arbeitskampfes	253
1. Tarifrechtliche Grenzen	253
a) Tarifgesetzwidrigkeit	253
b) Tarifvertragswidrigkeit	253
2. Besondere gesetzliche Kampfverbote	254
3. Materielle Arbeitskampfpärität und die Verhältnismäßigkeit	254
a) Materielle Arbeitskampfpärität	254
b) Verhältnismäßigkeit	254
VI. Rechtsfolgen des Arbeitskampfes	254
1. Rechtmäßiger Arbeitskampf	254
a) Die unmittelbar Kampfbeteiligten	255
b) Kampfbeteiligte Verbände	255
c) Drittbetroffene	255
2. Rechtswidriger Arbeitskampf	255
a) Die unmittelbar Kampfbeteiligten	255
b) Kampfbeteiligte Verbände	256
c) Drittbetroffene	256
VII. Lohnfortzahlung bei vorübergehender Arbeitsverhinderung aus persönlichen Gründen, § 616 BGB	257
VIII. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	258
1. EntgeltFZG	258
2. Anspruchsvoraussetzungen	258
a) Krankheitsbegriff	258
b) Beweislast	259
c) Kausalitätserfordernis	260
d) Fehlendes Verschulden	265
e) Leistungsverweigerungsrecht des AG	266
3. Dauer der Entgeltfortzahlung	267
a) Beginn	267
b) Zeitliche Höchstdauer	268
4. Rechtsfolgen des § 3 I EntgeltFZG	269
a) Fortbestehen des Vergütungsanspruchs	269
b) Berechnungsmethode	269
c) Abdingbarkeit	270
d) Forderungsübergang bei Dritthaftung	270
IX. Entgeltfortzahlung an Feiertagen	271
1. Vorliegen eines Feiertags	271
2. Kausalitätserfordernis	271
a) Ausschließliche Kausalität	271
b) Problematik von Arbeitskämpfen	272
X. Urlaubsentgelt	272

E) Anspruch auf Urlaubsabgeltung	273
I. Unterscheidung zwischen Urlaubsentgelt, Urlaubsgeld und Urlaubsabgeltung	273
1. Urlaubsentgelt	273
2. Urlaubsgeld	273
3. Urlaubsabgeltung	273
II. Differenzierung gesetzlicher Mindesturlaub – vertraglich vereinbarter Urlaub	274
III. Wesen des Urlaubsanspruchs	274
IV. Voraussetzungen des Urlaubsanspruchs	275
1. Arbeitnehmerbegriff	275
2. Bestehen eines Arbeitsverhältnisses	275
3. Wartezeit	275
4. Erteilung des Urlaubs	275
V. Dauer des Urlaubs	276
1. Voller Urlaubsanspruch	276
2. Urlaub von Teilzeitbeschäftigten	277
3. Teilurlaub	277
a) Zwölfteilungsprinzip	277
b) Vorliegen rechnerisch voller Monate	278
c) Bedeutung von § 5 II BUrlG	278
VI. Vermeidung von Doppelansprüchen	279
VII. Befristung des Urlaubsanspruchs	280
1. Regelung des § 7 III BUrlG	280
a) Verfallsrechtsprechung des BAG	280
b) Übertragungsvoraussetzungen	283
2. Umwandlung des Urlaubsanspruchs in einen Schadensersatzanspruch	284
a) Eintritt von Unmöglichkeit	284
b) Vertretenmüssen durch den AG	284
c) Inhalt des Schadensersatzanspruchs	285
3. Ausnahmen zu § 7 III BUrlG	285
VIII. Grundsätzliches Abgeltungsverbot	285
IX. Wesen des Urlaubsabgeltungsanspruchs	286
X. Voraussetzungen der Urlaubsabgeltung	287
XI. Höhe der Abgeltung	287
F) Anspruch auf Schadensersatz	288
I. Anspruchsgrundlagen	288
1. Vertragliche Ansprüche	288
2. Deliktische Ansprüche und Ansprüche aus § 15 I, II AGG	288
II. Haftungsausschluss	289
1. Grund für den Haftungsausschluss	289
2. Voraussetzungen des Haftungsausschlusses	290
a) Vorliegen eines Versicherungsfalls	290
b) Unfallversicherte Person	290
3. Umfang und Wirkung des Haftungsausschlusses	291
a) Ausschluss nur bei Personenschäden	291
b) Ausschluss für alle auf Personenschäden abstellenden Ansprüche	291
c) Wirkung des Ausschlusses	291
4. Ausnahmen	292
a) Vorsatz des AG	292
b) Wegeunfälle	293

G) Anspruch auf Aufwendungsersatz	294
I. Ersatz echter Aufwendungen	294
II. Ersatz von Eigenschäden des AN	294
III. Anspruchsvoraussetzungen	296
IV. Anspruchsumfang	297
H) Anspruch auf Weiterbeschäftigung	298
I. Allgemeiner Anspruch auf Beschäftigung	298
II. Anspruch auf Weiterbeschäftigung	298
1. Anspruch aus § 102 V BetrVG	299
2. Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch	299
a) Rechtsgrundlage	299
b) Voraussetzungen	300
III. Rechtsfolgen der Weiterbeschäftigung	300
1. Fortbestand des bisherigen Arbeitsverhältnisses	301
2. Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis	301
3. Rückabwicklung über Bereicherungsrecht	301
a) Tatsächliche Arbeitsleistung	302
b) Ersatz des objektiven Wertes	302
J) Anspruch auf Zeugniserteilung	303
I. Zeugnisarten	304
II. Anforderungen an Arbeitszeugnisse	304
1. Formelle Erfordernisse	304
2. Materielle Erfordernisse	305
III. Rechtsfolgen bei Verstößen gegen diese Grundsätze	305
K) Anspruch auf Karenzentschädigung	306
L) Ausschluss von Arbeitnehmeransprüchen durch Ausgleichsquittung	308
I. Begriff	308
II. Inhalt einer Ausgleichsquittung	309
1. Umfang einer Ausgleichsquittung	309
2. Abdingbarkeit der inhaltlich erfassten Rechte	309
M) Anspruch auf Teilzeitarbeit	311
I. Allgemeines	311
II. Prozessuale Durchsetzung	313
§ 6 Zulässigkeit der Gegenanträge des Arbeitgebers	319
A) Allgemeines	319
B) Widerklage (§ 33 ZPO)	319
I. Streit um die Rechtsnatur des § 33 ZPO	319
II. Erfordernis der Rechtswegzuständigkeit	320

§ 7 Begründetheit der Gegenanträge des Arbeitgebers	321
A) Anspruch auf Schadensersatz	321
I. Anspruchsgrundlagen.....	321
1. § 628 II BGB.....	321
2. Mankohaftung	321
a) Mankoabrede	321
b) Beweiserleichterungen.....	324
3. Allgemeine Anspruchsgrundlagen	324
a) Vertragliche Schadensersatzansprüche	324
b) Deliktische Schadensersatzansprüche.....	325
II. Ältere Rechtsprechung zum sog. innerbetrieblichen Schadensausgleich	326
1. Grundsätze der gefahrgeneigten Arbeit.....	326
2. Problematik dieser Grundsätze	326
III. Neuere Rechtsprechung zum innerbetrieblichen Schadensausgleich bzw. die Grundsätze der betrieblichen Veranlassung der Tätigkeit.....	327
1. Voraussetzungen für ihre Anwendbarkeit.....	327
a) Betriebliche Veranlassung	327
b) Grundsätzliche Dreiteilung.....	328
c) Prüfungsstandort in der Klausur.....	329
d) Modifizierung der Dreiteilung	330
2. Fehlende Außenwirkung dieser Grundsätze	331
a) Keine Haftungskürzung im Verhältnis zu einem außenstehenden Dritten	331
b) Freistellungsanspruch.....	332
c) Gestörter Gesamtschuldausgleich	332
3. Unfallversicherung und innerbetrieblicher Schadensausgleich.....	332
B) Rückforderung von Arbeitgeberleistungen	334
I. Rückzahlung von Gratifikationen.....	334
1. Anspruchsgrundlage für eine Rückforderung	335
2. Grenzen zulässiger Rückzahlungsklauseln.....	335
a) Kleingratifikationen.....	336
b) Gratifikationen unter einem Monatsgehalt	336
c) Gratifikationen von einem Monatsgehalt und mehr	336
d) Konsequenz eines Verstoßes gegen diese Grundsätze	336
II. Rückforderung von Urlaubsentgelt.....	338
III. Rückforderung von überzahltem Lohn	339
1. Problematik des § 818 III BGB.....	340
2. Schutz des AN	340
C) Anspruch auf Herausgabe des aus der Arbeitsleistung Erlangten analog § 667 BGB	341
D) Nachvertragliche Unterlassungsansprüche	342
I. Unterlassungsanspruch aus einem Wettbewerbsverbot.....	342
II. Unterlassungsanspruch aus nachvertraglichen Verhaltenspflichten	342
III. Unterlassungsanspruch aus dem Gesichtspunkt des Wettbewerbsrechts.....	343