

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| Inhaltsverzeichnis | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Glossar | XVII |
| 1. Teil – Einleitung..... | 1 |
| A) Allgemeines | 1 |
| B) Gang der Darstellung | 3 |
| C) Begriff der Bagatelle | 4 |
| I) Begriff der Bagatelle im allgemeinen Sprachgebrauch | 4 |
| II) Begriff der Bagatelle im Strafrecht | 5 |
| III) Begriff der Bagatelle im Arbeitsrecht | 7 |
| 2. Teil – Rechtslage in Deutschland | 9 |
| A) Einleitung | 9 |
| B) Gesetzliche Grundlage | 9 |
| I) BGB | 10 |
| II) KSchG | 10 |
| III) Beendigungstatbestände im Einzelnen | 11 |
| 1) Ordentliche Kündigung | 11 |
| a) Personenbedingte Gründe, § 1 II 1. Alt. KSchG | 12 |
| b) Verhaltensbedingte Gründe, § 1 II 1 2. Alt. KSchG | 12 |
| c) Betriebsbedingte Gründe, § 1 II 1 3. Alt. KSchG | 15 |
| 2) Außerordentliche Kündigung, § 626 BGB | 15 |
| a) Wichtiger Grund | 17 |
| aa) 1. Stufe: Wichtiger Grund „an sich“ | 17 |
| bb) 2. Stufe: Wichtiger Grund im Einzelfall | 18 |
| b) Erfasste Kündigungsgründe | 19 |
| aa) Erfassung von Straftaten als Kündigungsgrund | 19 |
| (1) Grundsätzliche Erfassung von Straftaten als Kündigungsgrund | 20 |
| (2) Erfassung von Bagatelldelikten als Kündigungsgrund | 22 |
| (a) 1. Ansicht: Zulässigkeit von Bagatellkündigungen | 23 |
| (b) 2. Ansicht: Unzulässigkeit von Bagatellkündigungen | 24 |
| (c) Stellungnahme | 26 |

| | |
|---|-----------|
| (d) Einfluss des „Emmely“-Urteils des BAG | 32 |
| bb) Erfassung außerdienstlichen Verhaltens als Kündigungsgrund | 36 |
| cc) Besonderheiten der Interessenabwägung im Hinblick auf Straftaten | 40 |
| 3) Verdachtskündigung | 42 |
| a) Zulässigkeit der Verdachtskündigung | 42 |
| b) Dogmatische Einordnung der Verdachtskündigung | 43 |
| c) Voraussetzungen der Verdachtskündigung | 44 |
| C) Verfahren und Form der Kündigung | 49 |
| I) Verfahren | 49 |
| 1) Abmahnung | 49 |
| 2) Kündigungserklärungsfrist, § 626 II 1 BGB | 52 |
| 3) Anhörung | 53 |
| a) Arbeitnehmer | 53 |
| b) Betriebsrat, § 102 I 1 BGB | 53 |
| II) Form | 54 |
| D) Vorgehen des Arbeitnehmers gegen die arbeitgeberseitige Kündigung | 54 |
| I) Erhebung der Kündigungsschutzklage, § 4 KSchG | 54 |
| II) Beweislastverteilung | 54 |
| III) Zulässigkeit des Nachschiebens von Kündigungsgründen | 55 |
| E) Rechtsprechungsanalyse | 55 |
| I) Auswertung nach der zur Kündigung führenden Straftat | 56 |
| II) Auswertung nach der Beschäftigungsdauer | 56 |
| III) Auswertung nach dem Vorverhalten des Arbeitnehmers | 57 |
| IV) Auswertung nach dem zur Unwirksamkeit der Kündigung führenden Umstand | 58 |
| V) Auswertung nach der Änderung der Entscheidung innerhalb der Instanzen | 59 |
| VI) Auswertung nach dem Geschlecht des Arbeitnehmers | 61 |
| VII) Fazit zur Auswertung der Rechtsprechung | 62 |
| 1) Allgemeines | 62 |
| 2) Festlegung einer Bagatellgrenze | 62 |
| a) Allgemeine Überlegungen zur Setzung einer Bagatellgrenze | 63 |
| aa) Anlegung strafrechtlicher Grundsätze | 63 |
| bb) Anlegung schadensersatzrechtlicher Grundsätze | 64 |
| cc) Anlegung steuerrechtlicher Grundsätze | 64 |
| dd) Ergebnis zur Übertragbarkeit der Grundsätze anderer Rechtsgebiete | 66 |

| | |
|---|-----------|
| b) Versuch der Grenzziehung mittels der ausgewerteten Rechtsprechung | 66 |
| c) Ergebnis zur Festlegung einer Bagatellgrenze | 71 |
| 3) Fazit zur Wirkung der gesetzlichen Regelungen zur Kündigung | 72 |
| 4) Tabellarische Zusammenfassung der Ergebnisse..... | 73 |
| F) Problemenschwerpunkte..... | 73 |
| I) Einfluss des Vertrauenskapitals auf die Kündigungentscheidung | 74 |
| 1) 1. Ansicht: Wirkung des Vertrauenskapitals zulasten des Arbeitnehmers..... | 76 |
| 2) 2. Ansicht: Wirkung des Vertrauenskapitals zugunsten des Arbeitnehmers | 76 |
| 3) Stellungnahme | 78 |
| II) Einfluss des „Emmely“-Urteils auf die Abmahnungspraxis | 83 |
| III) Vergleich des Vertrauenskapitals mit Verträgen mit langfristiger Bindung | 84 |
| IV) Zusammenhang zwischen Bagatellkündigungen und der Stellung im Betrieb..... | 89 |
| 3. Teil – Rechtslage in England | 93 |
| A) Einleitung | 93 |
| B) Grundlage des Arbeitsrechts und insbesondere der Kündigung | 94 |
| I) Common law | 94 |
| II) Statute law | 96 |
| C) Beendigungstatbestände im Einzelnen | 97 |
| I) Termination by the employer, s. 95 (1) (a) ERA 1996 | 100 |
| 1) Ordentliche Kündigung | 100 |
| 2) Außerordentliche Kündigung..... | 100 |
| II) Termination of a fixed-term contract, s. 95 (1) (b) ERA 1996..... | 101 |
| III) Constructive dismissal, s. 95 (1) (c) ERA 1996..... | 101 |
| IV) Fairness der Kündigung nach section 98 (1) ERA 1996..... | 102 |
| 1) Inhaltliche Fairness (<i>substantive fairness</i>), s. 98 (1) und (2) ERA 1996 | 102 |
| a) Capability or qualifications, s. 98 (2) (a) ERA 1996..... | 104 |
| b) Conduct, s. 98 (2) (b) ERA 1996 | 105 |
| aa) Ordentliche Kündigung | 106 |
| bb) Außerordentliche Kündigung..... | 106 |
| c) Straftaten als verhaltensbedingter Kündigungsgrund, s. 98 (2) (b) ERA 1996..... | 108 |
| aa) Anerkennung von Straftaten als Kündigungsgrund..... | 108 |
| bb) Entscheidungserheblicher Zeitpunkt für das Vorliegen einer Straftat | 110 |
| cc) Unterscheidung nach Straftaten während und außerhalb der Arbeitszeit..... | 112 |
| (a) Begehung während der Arbeitszeit | 113 |

| | |
|---|------------|
| (b) Begehung außerhalb der Arbeitszeit | 114 |
| dd) Verdachtskündigungen wegen Straftaten iSv <i>gross misconduct</i> | 116 |
| (a) Bestehen eines <i>reasonable</i> und <i>genuine belief</i> | 118 |
| (b) Durchführung der <i>proper investigations</i> | 118 |
| (c) Kündigungsentscheidung innerhalb der <i>band of reasonable responses</i> | 121 |
| (d) Anwendung und Bestätigung des <i>Burchell</i> -Tests in der Rechtsprechung | 121 |
| ee) (Verdachts-)Kündigung mehrerer Personen, <i>blanket dismissal</i> | 122 |
| d) Redundancy, s. 98 (2) (c) ERA 1996 | 125 |
| 2) Prozedurale Fairness (<i>procedural fairness</i>), s. 98 (4) ERA 1996 | 125 |
| a) Betriebsinternes Disziplinarverfahren, <i>internal disciplinary procedure</i> | 126 |
| b) Abmahnungsverfahren | 129 |
| c) Folge von Verfahrensfehlern | 130 |
| d) Prüfungsmaßstäbe des Gerichts nach s. 98 (4) ERA 1996..... | 132 |
| e) Anwendung des <i>band of reasonable responses</i> -Tests in der Rechtsprechung | 133 |
| D) Rechtsprechungsanalyse | 135 |
| I) Auswertung nach der zur Kündigung führenden Straftat | 135 |
| II) Auswertung nach der Beschäftigungsdauer | 135 |
| III) Auswertung nach dem Vorverhalten des Arbeitnehmers..... | 136 |
| IV) Auswertung nach dem zur Gesetzwidrigkeit der Kündigung führenden Umstand | 136 |
| V) Auswertung nach der Änderung der Entscheidung innerhalb der Instanzen | 138 |
| VI) Auswertung nach dem Geschlecht des Arbeitnehmers..... | 139 |
| VII) Fazit zur Auswertung der Rechtsprechung..... | 140 |
| 1) Allgemeines..... | 140 |
| 2) Festlegung einer Bagatellgrenze | 141 |
| 3) Einfluss des Vertrauenskapitals auf die Kündigungsentscheidung..... | 142 |
| 4) Fazit zur Wirkung der gesetzlichen Regelung zur Kündigung | 144 |
| 5) Tabellarische Zusammenfassung der Ergebnisse..... | 145 |
| 4. Teil – Rechtslage in Spanien | 147 |
| A) Einleitung | 147 |
| B) Gesetzliche Grundlage | 148 |
| C) Beendigungstatbestände im Einzelnen | 148 |
| I) Beendigung in beiderseitigem Einverständnis, Art. 49.1 a) ET | 149 |
| II) Beendigung auf Veranlassung des Arbeitnehmers, Art. 50 ET..... | 150 |
| III) Beendigung auf Veranlassung des Arbeitgebers, Art. 49.1 h) ff. ET | 150 |

| | |
|---|------------|
| 1) Vertragsbeendigung wegen höherer Gewalt, Art. 49.1 h) ET | 152 |
| 2) Massenentlassung, Art. 51 ET | 152 |
| 3) Vertragsbeendigung aus objektiven oder betriebsbedingten Gründen, Art. 52 ET ... | 152 |
| 4) Disziplinarische Kündigung, Art. 54 ET | 153 |
| a) Rechtsnatur der disziplinarischen Kündigung | 154 |
| aa) 1. Ansicht: Sanktion | 155 |
| bb) 2. Ansicht: Vertragsauflösende Erklärung | 155 |
| b) Verhaltensbedingte Kündigungsgründe in Art. 54.2 ET | 155 |
| aa) 1. Ansicht: Beispielhaft aufzählend (<i>lista ejemplificativa</i>) | 156 |
| bb) 2. Ansicht: Abschließend (<i>lista cerrada</i>) | 156 |
| cc) Stellungnahme | 157 |
| c) Voraussetzungen des Art. 54.1 ET | 158 |
| aa) Grave | 158 |
| bb) Culpable | 161 |
| d) Anwendungsbereich und Voraussetzungen der einzelnen Kategorien | 163 |
| aa) Art. 54.2 a) ET | 163 |
| bb) Art. 54.2 b) ET | 163 |
| cc) Art. 54.2 c) ET | 164 |
| dd) Art. 54.2 d) ET | 164 |
| (a) Transgresión de la buena fe contractual, Art. 54.2 d) 1. Alt. ET | 165 |
| (aa) Der Begriff „ <i>buena fe</i> “ | 165 |
| (bb) Erfasste Verhaltensweisen | 168 |
| (cc) Erfassung außerdienstlicher Verhaltensweisen | 176 |
| (b) Abuso de confianza, Art. 54.2 d) 2. Alt. ET | 179 |
| ee) Art. 54.2 e) ET | 181 |
| ff) Art. 54.2 f) ET | 181 |
| gg) Art. 54.2 g) ET | 182 |
| D) Verfahren und Form der Disziplinarkündigung | 182 |
| I) Verfahren | 183 |
| 1) Vorherige Anhörung | 183 |
| 2) Kündigungsfrist | 184 |
| II) Form | 184 |
| E) Vorgehen des Arbeitnehmers gegen die arbeitgeberseitige Kündigung | 189 |
| I) Schlichtungsverfahren | 189 |

| | |
|--|------------|
| II) Verfahren vor den Arbeitsgerichten | 189 |
| 1) Klagemöglichkeit des Arbeitnehmers | 190 |
| 2) Unwirksamkeit der Kündigung aufgrund der strafrechtlichen Unschuldsvermutung | 190 |
| 3) Prüfungsmaßstäbe des Gerichts | 192 |
| 4) Beweislastverteilung | 193 |
| 5) Zulässigkeit des Nachschiebens von Kündigungsgründen | 194 |
| F) Wirkungen der Kündigung in Abhängigkeit von ihrer Wirksamkeit | 194 |
| I) Procedente, Art. 55.4 ET, Art. 108.1 LRS | 195 |
| II) Improcedente, Art. 55.4 ET, Art. 108.1 LRS | 195 |
| 1) Wiedereinstellung | 196 |
| 2) Entschädigung | 197 |
| 3) Erneute Kündigung unter Wahrung der Formvorschriften, Art. 110.4 LRS | 197 |
| III) Nulo, Art. 55.5 ET, Art. 108.2 LRS | 198 |
| G) Rechtsprechungsanalyse | 199 |
| I) Auswertung nach der zur Kündigung führenden Straftat | 199 |
| II) Auswertung nach der Beschäftigungsdauer | 200 |
| III) Auswertung nach dem Vorverhalten des Arbeitnehmers | 200 |
| IV) Auswertung nach dem zur Unwirksamkeit der Kündigung führenden Umstand | 201 |
| V) Auswertung nach der Änderung der Entscheidung innerhalb der Instanzen | 203 |
| VI) Auswertung nach dem Geschlecht des Arbeitnehmers | 204 |
| VII) Fazit zur Auswertung der Rechtsprechung | 205 |
| 1) Allgemeines | 205 |
| 2) Festlegung einer Bagatellgrenze | 205 |
| a) Urteile unter Ablehnung der <i>teoría gradualista</i> | 206 |
| b) Urteile unter Anwendung der <i>teoría gradualista</i> | 208 |
| c) Rückschlüsse auf die Höhe einer Bagatellgrenze in der Rechtsprechung | 209 |
| d) Fallbeispiele aus der Literatur zur Höhe einer Bagatellgrenze | 212 |
| e) Ergebnis zur Festlegung einer Bagatellgrenze | 213 |
| 3) Einfluss des Vertrauenskapitals auf die Kündigungsentscheidung | 213 |
| 4) Fazit zur Wirkung der gesetzlichen Regelungen zur Kündigung | 214 |
| 5) Tabellarische Zusammenfassung der Ergebnisse | 217 |
| 5. Teil – Vergleich der Rechtslage in England und Spanien mit Deutschland | 219 |
| A) Einleitung | 219 |
| B) Rechtsvergleich England – Deutschland | 220 |

| | |
|---|------------|
| I) Bestehen einer gesetzlichen Regelung..... | 220 |
| II) Zugang der Arbeitnehmer zum Kündigungsschutz..... | 221 |
| III) Unterscheidung von ordentlicher und außerordentlicher Kündigung..... | 222 |
| IV) Unterscheidung verschiedener Kündigungsgründe | 223 |
| V) Erfassung von Straftaten als Kündigungsgrund | 224 |
| VI) Verfahrensrechtliche Regelungen | 225 |
| VII) Vergleich der Ergebnisse der Rechtsprechungsanalysen | 226 |
| 1) (Un-)Wirksamkeitsquoten | 226 |
| 2) Beschäftigungsdauer bis zur Kündigung..... | 227 |
| 3) Häufigste Straftaten..... | 227 |
| 4) Straftat innerhalb oder außerhalb des Arbeitsverhältnisses | 228 |
| 5) Zulässigkeit und Auftreten von Verdachtskündigungen..... | 228 |
| 6) Geschlecht des Arbeitnehmers | 231 |
| 7) Vorverhalten der Arbeitnehmer | 231 |
| 8) Bestehen von Vertrauenskapital..... | 232 |
| 9) Bestehen einer Bagatellgrenze | 233 |
| 10) Tabellarische Gegenüberstellung der Rechtsprechungsanalysen..... | 234 |
| VIII) Fazit zum Vergleich England – Deutschland | 234 |
| C) Rechtsvergleich Spanien – Deutschland unter Einbeziehung Englands | 235 |
| I) Bestehen einer gesetzlichen Regelung..... | 235 |
| II) Zugang der Arbeitnehmer zum Kündigungsschutz | 236 |
| III) Unterscheidung von ordentlicher und außerordentlicher Kündigung | 237 |
| IV) Unterscheidung verschiedener Kündigungsgründe | 237 |
| V) Erfassung von Straftaten als Kündigungsgrund | 238 |
| VI) Verfahrensrechtliche Regelungen | 238 |
| VII) Vergleich der Ergebnisse der Rechtsprechungsanalysen | 239 |
| 1) (Un-)Wirksamkeitsquoten | 240 |
| 2) Beschäftigungsdauer bis zur Kündigung..... | 241 |
| 3) Häufigste Straftaten..... | 242 |
| 4) Straftat innerhalb oder außerhalb des Arbeitsverhältnisses | 242 |
| 5) Zulässigkeit und Auftreten der Verdachtskündigungen..... | 243 |
| 6) Geschlecht des Arbeitnehmers | 243 |
| 7) Vorverhalten der Arbeitnehmer | 244 |
| 8) Bestehen von Vertrauenskapital..... | 244 |

| | |
|--|------------|
| 9) Bestehen einer Bagatellgrenze | 246 |
| 10) Tabellarische Gegenüberstellung der Ergebnisse der Rechtsprechungsanalysen | 248 |
| VIII) Fazit zum Vergleich Deutschland – Spanien | 248 |
| D) Tabellarische Gesamtgegenüberstellung aller Rechtsprechungsauswertungen..... | 250 |
| 6. Teil – Gesamtfazit..... | 251 |
| Anhang 1 – Rechtsprechungsanalyse Deutschland | 255 |
| Anhang 2 – Rechtsprechungsanalyse England | 261 |
| Anhang 3 – Rechtsprechungsanalyse Spanien..... | 265 |
| Literaturverzeichnis | 269 |
| Rechtsprechungsverzeichnis..... | 287 |
| Verzeichnis zitierter Gesetze, Verordnungen und Richtlinien..... | 297 |