

Inhaltsverzeichnis

Vorwort

23

Teil 1: Mitarbeiter einstellen

1	Stellenanzeige und Stellenausschreibung	27
1.1	Zulässige Inhalte	28
1.2	Dokumentation der Ablehnungsgründe	30
1.3	Mitbestimmung des Betriebsrats	32
2	Bewerbungsverfahren: Diskriminierung und Schadensersatz/Entschädigung	33
2.1	Geschlechtsbezogene Benachteiligungen und AGG	33
2.2	Das Benachteiligungsverbot von Behinderten	35
2.3	Das Benachteiligungsverbot wegen Alters	38
2.4	Sonstige Benachteiligungsverbote	40
2.5	Anspruch auf Entschädigung und Schadensersatz	40
2.6	Geltendmachung von Entschädigungs- und Schadensersatzansprüchen	42
3	Feststellung der Eignung des Bewerbers	
3.1	Vorstellungsgespräch	45
3.2	Erkundigungen beim ehemaligen Arbeitgeber	46
3.3	Weitere Quellen: Tests, Internet, Führungszeugnis	47
4	Gegenseitige Pflichten aus Vertragsvorverhandlungen	50
4.1	Aufklärungspflichten des Arbeitgebers	50
4.2	Aufklärungspflichten des Bewerbers	51
4.3	Ersatz der Vorstellungskosten	53
5	Frageright des Arbeitgebers bei Einstellungen	55
5.1	Allgemein zulässige Fragen des Arbeitgebers	56
5.2	Allgemein unzulässige Fragen des Arbeitgebers	65
5.3	Offenbarungspflichten des Arbeitnehmers	70
6	Absage einer Bewerbung	73
7	Aufbewahrung/Lösung von Bewerberdaten	76

Inhaltsverzeichnis

Teil 2: Arbeitsvertrag

8	Arten und Abgrenzung zu anderen Vertragsverhältnissen	79
8.1	Arbeitsvertrag und Arbeitsverhältnis	79
8.2	Parteien des Arbeitsvertrags	80
8.2.1	Arbeitnehmer	80
8.2.2	Sonderfall: Arbeitnehmerähnliche Person	81
8.2.3	Arbeitgeber	82
8.3	Arten von Arbeitsverträgen und Arbeitsverhältnissen (Übersicht)	83
9	Rechte und Pflichten der Vertragsparteien	85
9.1	Hauptpflichten	85
9.2	Nebenpflichten	86
9.2.1	Nebenpflichten des Arbeitnehmers	86
9.2.2	Nebenpflichten auf Arbeitgeberseite	87
9.2.3	Fürsorgepflicht des Arbeitgebers	87
10	Arbeitsvertrag: Abschluss und Form	92
10.1	Vertragsfreiheit und ihre Einschränkungen	92
10.1.1	Einschränkungen der Abschlussfreiheit	93
10.1.2	Einschränkung der Gestaltungsfreiheit	93
10.2	Zustandekommen des Arbeitsvertrags	94
10.2.1	Einigung der Parteien	94
10.2.2	Notwendiger Inhalt des Arbeitsvertrags	94
10.3	Form des Arbeitsvertrags	95
10.4	Inhaltskontrolle von Arbeitsverträgen	96
10.4.1	Erfordernis der Inhaltskontrolle	97
10.4.2	Instrumente der Inhaltskontrolle im Arbeitsrecht	98
10.4.3	Rechtsfolgen bei Verwendung einer unzulässigen Vertragsbedingung	98
10.5	Rechtsmängel des Arbeitsvertrags	99
10.5.1	Nichtigkeit	99
10.5.2	Anfechtbarkeit	103
11	Befristeter Arbeitsvertrag	105
11.1	Begriffe und Befristungsarten des TzBfG	105
11.1.1	Kalendermäßige Befristung	106
11.1.2	Zweckbefristung	106
11.1.3	Kombination von Zeit- und Zweckbefristung	107
11.1.4	Auflösende Bedingung	108
11.1.5	Befristung einzelner Arbeitsbedingungen	110

11.2	Abschluss und Formalien	112
11.2.1	Schriftformerfordernis (§ 14 Abs. 4 TzBfG)	112
11.2.2	Angabe des Befristungsgrunds im Arbeitsvertrag	114
11.2.3	Beteiligung des Betriebsrats beim Abschluss befristeter Verträge	119
11.2.4	Beschränkungen oder Erleichterungen durch Tarifvertrag	120
11.3	Befristung mit Sachgrund	121
11.3.1	Regelbeispiele des § 14 Abs. 1 Satz 2 TzBfG	121
11.3.2	Weitere Fallgruppen	134
11.4	Befristung ohne Sachgrund	136
11.4.1	Einstellung nach § 14 Abs. 2 und Abs. 2a TzBfG	136
11.4.2	Fallstrick Verlängerungsvereinbarung i. S. d. § 14 Abs. 2 Satz 1 TzBfG	138
11.5	Befristete Verträge mit Schwangeren u. ä. geschützten Personen	140
11.6	Befristung aufgrund von Spezialgesetzen	142
11.7	Laufendes Arbeitsverhältnis	142
11.7.1	Verbot von Diskriminierung (§ 4 Abs. 2 TzBfG) und Benachteiligung (§ 5 TzBfG)	143
11.7.2	Recht auf Information und auf Aus- und Weiterbildung (§§ 18, 19 TzBfG)	143
11.8	Besonderheiten bei Beendigung eines befristeten Arbeitsverhältnisses	144
11.8.1	Beendigung bei Wirksamkeit der Befristung	144
11.8.2	Beendigung bei Unwirksamkeit der Befristung	144
11.8.3	Kündigung während der Laufzeit des befristeten Arbeitsvertrags	145
11.9	Stillschweigende Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses durch Weiterarbeit (§ 15 Abs. 5 TzBfG)	146
11.10	Rechtsstreitigkeiten bei befristeten Arbeitsverhältnissen	146
11.10.1	Klageverzicht/treuwidriges Verhalten des Arbeitnehmers	147
11.10.2	3-Wochenfrist des § 17 TzBfG	147
11.10.3	Mehrfachbefristung/Kettenbefristung	148
11.10.4	Darlegungs- und Beweislast	148
12	Teilzeitarbeitsvertrag	150
12.1	Inhalt und Form von Teilzeit-Arbeitsverträgen	150
12.1.1	Umfang der regelmäßigen Arbeitszeit	151
12.1.2	Verteilung und Lage der regelmäßigen Arbeitszeit	152
12.1.3	Überstunden	152
12.1.4	Arbeitsvergütung	153
12.2	Anspruch, Voraussetzungen und Ablehnungsgründe	154
12.2.1	Rechtsanspruch der Arbeitnehmer	154
12.2.2	Voraussetzungen des Teilzeitanspruchs	155
12.2.3	Ablehnungsgründe des Arbeitgebers	157
12.3	Verlängerung der Arbeitszeit	161
12.4	Beendigung des Teilzeitarbeitsverhältnisses	163

Inhaltsverzeichnis

12.4.1	Grundsätze	163
12.4.2	Kündigungsverbot nach § 11 TzBfG	163
13	Probezeit im Arbeitsverhältnis	164
13.1	Gestaltungsmöglichkeiten	165
13.1.1	Unbefristetes Arbeitsverhältnis mit vorgesetzter Probezeit	166
13.1.2	Befristetes Probearbeitsverhältnis	171
13.1.3	Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses über die Erprobung hinaus	180
14	Geringfügige Beschäftigung	181
14.1	Rechte und Pflichten der Vertragsparteien	181
14.1.1	Gleichberechtigungsgrundsatz nach Art. 3 GG	182
14.1.2	Diskriminierungs- und Benachteiligungsverbot nach dem TzBfG	183
14.2	Inhalt des Arbeitsverhältnisses	184
14.2.1	Arbeitsvergütung	184
14.2.2	Entgeltfortzahlung	185
14.2.3	Überstunden	185
14.2.4	Urlaub	186
14.2.5	Mutterschutz	186
14.2.6	Elternzeit und Elterngeld	186
14.2.7	Kindigungsschutz	187
15	Mindestlohn	189
15.1	Mindestlohn aufgrund eines Tarifvertrags	189
15.2	Mindestlohn nach dem Arbeitnehmerentsendegesetz	191
15.3	Mindestlohn nach dem Mindestlohngesetz (MiloG)	193
15.3.1	Geltungsbereich	193
15.3.2	Ab wann ist der Mindestlohn zu beachten?	195
15.3.3	Wann ist der Mindestlohn fällig?	196
15.3.4	Wie setzt sich der Mindestlohn zusammen?	196
15.3.5	Dokumentations- und Meldepflichten	200
15.3.6	Haftung	201
16	Arbeitszeit	202
16.1	Zweck und Geltungsbereich des Arbeitszeitgesetzes	203
16.2	Begriffsbestimmungen des Arbeitszeitgesetzes	203
16.2.1	Arbeitsbereitschaft	204
16.2.2	Bereitschaftsdienst	204
16.2.3	Rufbereitschaft	207
16.3	Einzelfragen zum Begriff der „Arbeitszeit“	208

16.3.1	Höchstdauer der werktäglichen Arbeitszeit	209
16.3.2	Ruhepausen und Ruhezeiten	217
16.4	Sonn- und Feiertagsbeschäftigung	221
16.4.1	Ausgleich für Sonn- und Feiertagsbeschäftigung und tarifvertragliche Öffnungsklauseln	222
16.4.2	Ausnahmeregelungen in außergewöhnlichen Fällen	223
16.4.3	Rechtsfolgen des Verstoßes gegen das Beschäftigungsverbot an Sonn- und Feiertagen	223
16.5	Aufsichtspflichten des Arbeitgebers, Ordnungswidrigkeiten	224
16.6	Formen flexibler Arbeitszeitgestaltung	225
16.6.1	Gleitende Arbeitszeit	225
16.6.2	Flexible Arbeitszeit im Tagesdienst	226
16.6.3	Jahresarbeitszeit und Flexibilisierung von Schicht- und Dienstplänen	230
16.6.4	Vertrauensarbeitszeit	230
16.7	Wochenarbeitszeit: Verkürzung oder Verlängerung	231
17	Allgemeine Geschäftsbedingungen, Grundlagen zu Formulararbeitsverträgen	233
17.1	Formulararbeitsverträge als Allgemeine Geschäftsbedingungen	234
17.1.1	Begriff der AGB	234
17.1.2	Der Arbeitsvertrag als Verbrauchervertrag	236
17.2	Kontrolle von Tarifverträgen und Betriebsvereinbarungen	238
17.2.1	Unmittelbare Kontrolle	238
17.2.2	Kontrolle bei arbeitsvertraglicher Inbezugnahme oder Verweisung	238
17.3	Allgemeine Regeln für die Wirksamkeit von AGB	240
17.3.1	Vorrang der Individualvereinbarung	240
17.3.2	Überraschende Klauseln	240
17.3.3	Auslegungsregeln bei Unklarheiten	241
17.3.4	Das Transparenzgebot	241
17.4	Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	242
17.4.1	Verbot der geltungserhaltenden Reduktion	242
17.4.2	Vertrauenschutz für Altverträge	243
17.4.3	Möglichkeiten der „Reparatur“ unwirksamer Vertragsklauseln	243
17.5	Allgemeine Regeln der Inhaltskontrolle	245
17.5.1	Besonderheiten des Arbeitsrechts	245
17.5.2	Überblick über die Inhaltskontrolle	245
18	Arbeitsvertrag und Tarifvertrag	247
18.1	Anwendung von Tarifnormen bei Tarifbindung	247
18.1.1	Mitgliedschaft in einer Tarifvertragspartei	248
18.1.2	Beginn und Ende der Tarifgebundenheit	249
18.1.3	Verlängerte Tarifbindung nach § 3 Abs. 3 TVG	250

Inhaltsverzeichnis

18.2 Wirkungen von Tarifnormen	251
18.2.1 Unmittelbare Wirkung	252
18.2.2 Zwingende Wirkung	252
18.2.3 Tariföffnungsklauseln	253
18.2.4 Nachwirkung von Tarifverträgen	253
18.3 Einzelvertragliche Bezugnahme auf Tarifverträge	256
18.3.1 Form der Bezugnahme auf den Tarifvertrag	257
18.3.2 Verstoß gegen die erforderliche Form	258

Teil 3: Das laufende Arbeitsverhältnis

19 Direktionsrecht des Arbeitgebers	267
19.1 Arbeitsvertragliche Vereinbarung	268
19.2 Billigkeitskontrolle	269
19.3 Ausübungsberechtigte	271
19.4 Inhalt des Direktionsrechts	271
19.4.1 Direktionsrecht hinsichtlich der Arbeitsleistung	271
19.4.2 Das Direktionsrecht hinsichtlich des Verhaltens des Arbeitnehmers und der Ordnung	275
19.4.3 Nebentätigkeit	276
19.5 Folgen eines Verstoßes des Arbeitnehmers gegen eine Arbeitgeberweisung kraft Direktionsrechts	276
19.6 Auswirkungen der Überschreitung des Direktionsrechts, Streitigkeiten	276
20 Arbeitnehmerhaftung im Arbeitsverhältnis	277
20.1 Begriff der Haftung	277
20.2 Haftung gegenüber dem Arbeitgeber	279
20.2.1 Das allgemeine zivilrechtliche Haftungssystem	279
20.2.2 Arbeitsrechtliche Haftungsbeschränkung	280
20.2.3 Das Modell des innerbetrieblichen Schadensausgleichs	282
20.2.4 Umfang der Ersatzpflicht/Schadensberechnung	286
20.2.5 Begrenzung der Haftungssumme	288
20.2.6 Realisierung des Schadensersatzanspruchs	288
20.3 Haftung gegenüber Betriebsangehörigen	289
20.4 Haftung gegenüber Außenstehenden	292
21 Ausschlussfristen: Wirksamkeit und Reichweite	294
21.1 Unterschiede zwischen Ausschluss- und Verjährungsfristen	295
21.2 Anwendbarkeit von Ausschlussfristen im Arbeitsverhältnis	296

21.3	Ausschlussfristen im Arbeitsvertrag	298
21.3.1	Individuell ausgehandelte Ausschlussfristen	298
21.3.2	Ausschlussfristen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen	298
21.3.3	Bezugnahme auf eine tarifliche Ausschlussfrist im Arbeitsvertrag	302
21.4	Form der Geltendmachung bei Ausschlussfristen	302
21.5	Fristbeginn und -ende bei Ausschlussfristen	302
21.6	Treu und Glauben bei Ausschlussfristen	303
22	Mutterschutz	306
22.1	Geltungsbereich des Mutterschutzgesetzes	307
22.1.1	Persönlicher Geltungsbereich	307
22.1.2	Räumlicher Geltungsbereich	308
22.2	Mitteilungspflichten/Benachrichtigungspflichten	308
22.2.1	Mitteilungspflicht der Schwangeren	309
22.2.2	Benachrichtigungspflicht des Arbeitgebers	309
22.3	Gesundheitsschutz werdender und stillender Mütter	310
22.3.1	Gestaltung des Arbeitsplatzes	310
22.3.2	Beschäftigungsverbote	311
22.4	Freistellung für Untersuchungen	318
22.5	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	319
22.5.1	Kündigung durch den Arbeitgeber	319
22.5.2	Kündigung durch die Arbeitnehmerin	323
22.5.3	Auflösung des Arbeitsverhältnisses aus anderen Gründen	323
23	Elternzeit	326
23.1	Begünstigter Personenkreis	327
23.2	Anspruchsvoraussetzungen	328
23.2.1	Verhältnis des Kindes zum Anspruchsberechtigten	328
23.2.2	Leben in einem Haushalt	329
23.2.3	Betreuung und Erziehung des Kindes	329
23.2.4	Erwerbstätigkeit des anderen Elternteils nicht Voraussetzung	329
23.2.5	Gleichzeitige Elternzeit beider Elternteile möglich	330
23.2.6	Keine Teilzeittätigkeit von mehr als 30 Wochenstunden	330
23.3	Beantragung der Elternzeit	330
23.3.1	Antrag und Frist	330
23.3.2	Unterbrechungen und Wechsel der Elternzeit	331
23.3.3	Prüfungsmöglichkeiten des Arbeitgebers	332
23.3.4	Bescheinigung des Arbeitgebers	332
23.4	Dauer der Elternzeit	332
23.5	Verlängerung	334
23.6	Verkürzung der Elternzeit	334

Inhaltsverzeichnis

23.7 Auswirkungen auf das Arbeitsverhältnis	336
23.7.1 Ruhen des Arbeitsverhältnisses	336
23.7.2 Rückkehr auf denselben Arbeitsplatz?	336
23.7.3 Geldleistungen	337
23.8 Kündigung während der Elternzeit	337
23.8.1 Kündigungsschutz bei arbeitgeberseitiger Kündigung	338
23.8.2 Kündigung durch den Arbeitnehmer: Sonderregel	340
23.9 Befristeter Arbeitsvertrag mit Ersatzkraft	340
23.9.1 Kein sachlicher Grund für die Befristung	340
23.9.2 Kündigung des Aushilfsarbeitsverhältnisses	342
24 Arbeitszeit flexibilisieren	343
24.1 Arbeit auf Abruf	343
24.1.1 Bestimmtes Mindest-Arbeitszeitvolumen	344
24.1.2 Ankündigung	346
24.1.3 Mindestarbeitseinsatz	346
24.1.4 Vertragsgestaltung	347
24.2 Job-Sharing	348
24.3 Jahresarbeitszeitregelung	349
24.3.1 Regelung der Arbeitszeit	350
24.3.2 Regelung der Arbeitsvergütung	350
25 Pflegezeit und sonstige Freistellungen nach dem Pflegezeitgesetz: Anspruch, Dauer und Antrag	352
25.1 Pflegefreistellung: 2-stufiges System	352
25.1.1 Kurzzeitige Arbeitsverhinderung	352
25.1.2 Pflegezeit und sonstige Freistellungen nach § 3 PflegeZG	353
25.2 Voraussetzungen der Freistellung	354
25.2.1 Begünstigter Personenkreis	354
25.2.2 Verpflichtete Arbeitgeber	354
25.2.3 Anspruchsvoraussetzungen	355
25.3 Beantragung und Nachweis der Freistellung	357
25.3.1 Antrag und Frist	357
25.3.2 Nachweis des Freistellungsanspruchs	359
25.4 Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitgebers	360
25.4.1 Vollständige Freistellung von der Arbeit	360
25.4.2 Teilweise Freistellung von der Arbeit	360
25.5 Verlängerung und Beendigung der Pflegezeit und sonstige Freistellungen nach § 3 PflegeZG	361
25.5.1 Verlängerung	361
25.5.2 Beendigung	361

25.6	Auswirkungen auf das Arbeitsverhältnis	362
25.6.1	Fortbestehen des Arbeitsverhältnisses	362
25.6.2	Finanzielle Absicherung des Beschäftigten	363
25.7	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	364
25.7.1	Kündigungsschutz bei arbeitgeberseitiger Kündigung	364
25.7.2	Kündigung durch den Beschäftigten	366
26	Familienpflegezeit: Anspruch, Dauer und Antrag	367
26.1	Inanspruchnahme der Familienpflegezeit	367
26.2	Verringerung der individuellen Arbeitszeit	368
26.3	Zinsloses Darlehen in der Familienpflegezeit	368
26.4	Kündigungsschutz	369
27	Rückzahlungsklauseln: Zulässigkeit, Form und Fälligkeit	370
27.1	Form und Inhalt	371
27.2	Zulässigkeit von Rückzahlungsklauseln	371
27.3	Einzelvertragliche Rückzahlungsklauseln	372
27.3.1	Arbeitgeberdarlehen	373
27.3.2	Aus- und Fortbildungskosten	374
27.3.3	Umzugskosten	380
28	Arbeitszeugnis	381
28.1	Zeugnisarten nach Inhalt und Ausstellungsdatum	382
28.1.1	Einfaches Zeugnis	382
28.1.2	Qualifiziertes Zeugnis	382
28.1.3	Endzeugnis	383
28.1.4	Vorläufiges Zeugnis	384
28.1.5	Zwischenzeugnis	384
28.2	Anspruch auf Erteilung und Ausstellungszeitpunkt	385
28.2.1	Rechtsgrundlagen	385
28.2.2	Anspruchsberechtigter Personenkreis	386
28.2.3	Anspruchsverpflichteter Personenkreis	387
28.2.4	Zeitpunkt der Zeugniserteilung	387
28.2.5	Erfüllung des Zeugnisanspruchs	389
28.3	Außerliche Form	389
28.4	Inhaltliche Anforderungen	390
28.4.1	Inhalt des einfachen Zeugnisses	391
28.4.2	Inhalt des qualifizierten Zeugnisses	393
28.5	Gerichtliche Durchsetzung des Zeugnisanspruchs	403
28.6	Schadensersatzhaftung des Arbeitgebers	403
28.6.1	Ansprüche des Arbeitnehmers gegen den Arbeitgeber	403

Inhaltsverzeichnis

28.6.2 Ansprüche des neuen Arbeitgebers gegen den alten Arbeitgeber	404
28.7 Verjährung, Verwirkung, Verzicht und Ausschlussfristen	405
Teil 4: Beendigung des Arbeitsverhältnisses	
29 Abmahnung	409
29.1 Rechtsgrundlage	409
29.2 Vorbereitung der Abmahnung	410
29.2.1 Recherche im Vorfeld	411
29.2.2 Anhörung des Arbeitnehmers vor Ausspruch der Abmahnung	411
29.3 Form und Inhalt der Abmahnung	411
29.3.1 Form der Abmahnung	411
29.3.2 Inhalt der Abmahnung	412
29.4 Abmahnungsberechtigte	415
29.5 Zugang und Kenntnisnahme der Abmahnung	416
29.6 Bedeutung der Abmahnung für die Kündigung	418
29.6.1 Pflicht zur vorherigen Abmahnung	418
29.6.2 Wirkung der Abmahnung	420
29.6.3 Entbehrlichkeit der Abmahnung	421
29.6.4 Abmahnungstatbestände bei außerordentlicher Kündigung	423
29.6.5 Abmahnungstatbestände bei verhaltensbedingter ordentlicher Kündigung	423
29.7 Bedeutung der Abmahnung im Kündigungsschutzprozess	424
29.7.1 Kündigung ist letztes Mittel (ultima ratio)	424
29.7.2 Wie oft muss vor der Kündigung abgemahnt werden?	425
30 Aufhebungsvertrag	427
30.1 Vorteile und Nachteile des Aufhebungsvertrags	427
30.2 Zeitlicher Wirkungsbereich der Beendigungsvereinbarung	431
30.3 Wirksamkeit des Aufhebungsvertrags	433
30.3.1 Form	433
30.3.2 Vereinbarung eines Überlegungs- und Widerrufsvorbehalts	434
30.4 Aufklärungs- und Hinweispflichten des Arbeitgebers	435
30.5 Inhalt des Aufhebungsvertrags	436
30.5.1 Anlass der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	436
30.5.2 Entbindung von der Arbeitsleistungsverpflichtung	437
30.5.3 Sonstiger Inhalt des Aufhebungsvertrags	438
30.6 Beseitigung des Aufhebungsvertrags	438
30.6.1 Anfechtung eines Aufhebungsvertrags durch den Arbeitnehmer	438
30.6.2 Störung der Geschäftsgrundlage	438
30.6.3 Rücktritt vom Aufhebungsvertrag	439

31	Sonstige Gründe für die Beendigung des Arbeitsverhältnisses	440
31.1	Anfechtung des Arbeitsvertrags	441
31.1.1	Voraussetzungen der Anfechtung	441
31.1.2	Wirkung der Anfechtung	446
31.1.3	Prozessuales	447
31.2	Tod des Arbeitnehmers/Arbeitgebers als Beendigungsgrund	447
31.3	Erreichen der Altersgrenze	448
31.4	Auflösende Bedingung als Beendigungstatbestand	451
31.4.1	Abgrenzung zur Zweckbefristung	451
31.4.2	Kündigtmöglichkeit	452
32	Betriebsbedingte Kündigung	454
32.1	Soziale Rechtfertigung einer betriebsbedingten Kündigung	454
32.1.1	Dringende betriebliche Erfordernisse	455
32.1.2	Zeitpunkt für Beurteilung der Sozialwidrigkeit	457
32.1.3	Weiterbeschäftigung auf freiem Arbeitsplatz	458
32.1.4	Soziale Auswahl	462
32.1.5	Interessenabwägung	473
32.2	Sonstige Gründe der Sozialwidrigkeit	474
32.3	Einzelne Kündigungsgründe	474
32.4	Darlegungs- und Beweislast	475
33	Ordentliche Kündigung	476
33.1	Kündigungserklärung: Form und Inhalt	476
33.1.1	Schriftform	476
33.1.2	Angabe von Kündigungsgründen	477
33.1.3	Kündigung durch Vertreter	478
33.2	Zeitpunkt der Kündigungserklärung	480
33.2.1	Kündigung vor Dienstantritt	480
33.3	Zugang der Kündigung	480
33.3.1	Minderjährige und Geschäftsunfähige	480
33.3.2	Zugang bei Sprachbarrieren	481
33.3.3	Zugang unter Anwesenden	481
33.3.4	Zugang unter Abwesenden	482
33.3.5	Dritte Personen auf Empfängerseite	483
33.3.6	Kündigung per Einschreiben	483
33.3.7	Zustellung durch Boten	485
33.3.8	Zugangsvereitelung	486
33.4	Checkliste und Musterkündigungsschreiben	487

Inhaltsverzeichnis

33.5	Kündigungsgründe und Kündigungsschutz	488
33.5.1	Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem KSchG	488
33.5.2	Besonderer Kündigungsschutz	488
33.5.3	Kündigungsschutz in sonstigen Fällen	489
33.5.4	Nachschieben von Kündigungsgründen	490
33.6	Kündigungsfristen	491
33.6.1	Die gesetzlichen Kündigungsfristen	491
33.6.2	Tarifliche Kündigungsfristen	495
33.6.3	Arbeitsvertragliche Kündigungsfristen	495
34	Personenbedingte Kündigung	499
34.1	Zulässigkeit der personenbedingten Kündigung	499
34.1.1	Anwendungsbereich der personenbedingten Kündigung	499
34.1.2	Außerordentliche personenbedingte Kündigung	500
34.1.3	Die Sozialwidrigkeit der Kündigung nach dem KSchG	501
34.2	Prüfungsschritte für die personenbedingte Kündigung	501
34.2.1	Beispiele für Gründe in der Person des Arbeitnehmers	502
34.2.2	Negative Prognose	502
34.2.3	Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher Interessen	503
34.2.4	Vorrang von Versetzung und Änderungskündigung	503
34.2.5	Interessenabwägung	506
34.3	Abgrenzung zu anderen Kündigungsgründen	508
34.4	Einzelne Kündigungsgründe	508
34.4.1	Alkoholsucht/Drogensucht	508
34.4.2	Alter	509
34.4.3	Arbeitsunfall	510
34.4.4	Berufskrankheit	510
34.4.5	Eheschließung/Ehescheidung	510
34.4.6	Fehlende oder mangelhafte Eignung	511
34.4.7	Freiheitsstrafe/Straftat	514
34.4.8	Führerschein-/Fahrerlaubnisentzug	515
34.4.9	Krankheit des Arbeitnehmers	517
34.4.10	Religionszugehörigkeit	523
34.4.11	Untersuchungshaft	523
34.4.12	Freiwilliger Wehrdienst/Bundesfreiwilligendienst	524
35	Verhaltensbedingte Kündigung	525
35.1	Leistungs- und verhaltensbedingte Mängel	525
35.2	Interessenabwägung	526
35.3	Verhaltensbedingte Kündigung: Einzelne Kündigungsgründe	527
35.3.1	Alkohol	527
35.3.2	Anzeigen gegen den Arbeitgeber	528

35.3.3 Arbeitsverweigerung	529
35.3.4 Arbeitszeitbetrug	530
35.3.5 Ausländerfeindliche Äußerung	530
35.3.6 Außerdienstliches Verhalten	531
35.3.7 Beleidigungen und Bedrohungen	532
35.3.8 Berufskraftfahrer, Verkehrsverstöße	532
35.3.9 Betriebsfrieden und betriebliche Ordnung	532
35.3.10 Internet- und E-Mail-Nutzung zu privaten Zwecken	533
35.3.11 Konkurrenztaigkeit	535
35.3.12 Leistungsmängel	536
35.3.13 Lohnpfändungen	537
35.3.14 Nebentätigkeit	538
35.3.15 Pflichtwidrigkeiten bei Erkrankungen	539
35.3.16 Sexuelle Äußerungen	543
35.3.17 Unentschuldigtes Fehlen, Zuspätkommen, vorzeitiges Verlassen	543
35.3.18 Verletzung der Verschwiegenheitspflicht	544
35.3.19 Vollmachtüberschreitung und Vertrauensmissbrauch	544
35.3.20 Überstundenverweigerung	544
36 Außerordentliche Kündigung	545
36.1 Anwendungsbereich einer außerordentlichen Kündigung	545
36.2 Wirksamkeitsvoraussetzungen: wichtiger Grund	546
36.3 Beispiele für wichtige Gründe	549
36.3.1 Abwerbung von Arbeitskollegen	549
36.3.2 Missachtung eines Alkoholverbots	549
36.3.3 Anzeige gegen Arbeitgeber	549
36.3.4 Arbeitsverweigerung	551
36.3.5 Arbeitszeitbetrug	552
36.3.6 Ausländerfeindliche Äußerung	552
36.3.7 Beleidigung und Bedrohung	552
36.3.8 Betriebliche Gründe	554
36.3.9 Betriebsfrieden und betriebliche Ordnung	555
36.3.10 Falschaussage	555
36.3.11 Führerscheinentziehung	555
36.3.12 Geschäftsschädigende Äußerungen	555
36.3.13 Internet- und E-Mail-Nutzung zu privaten Zwecken	556
36.3.14 Konkurrenztaigkeit	557
36.3.15 Krankheit – Kündigung wegen Beeinträchtigung betrieblicher Interessen	557
36.3.16 Krankheit und Pflichtverletzungen	559
36.3.17 Urlaub	560
36.3.18 Schmiergelder	560

Inhaltsverzeichnis

36.3.19	Sexuelle Belästigung	561
36.3.20	Straftat	561
36.3.21	Unentschuldigtes Fehlen, Zuspätkommen, vorzeitiges Verlassen	561
36.3.22	Verdacht einer schwerwiegenden Verfehlung	562
36.3.23	Vermögensdelikt zulasten des Arbeitgebers	562
36.3.24	Verschwiegenheitspflicht	562
36.3.25	Verweigerung einer Rücksprache	563
36.3.26	Vollmachtüberschreitung und Vertrauensmissbrauch	563
36.4	Interessenabwägung	563
36.5	Einhaltung der Ausschlussfrist	565
36.6	Mitteilung des Kündigungsgrunds	566
36.7	Hinweispflichten	566
36.8	Umdeutung	567
37	Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem KSchG	568
37.1	Voraussetzungen für die Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes	569
37.1.1	Betriebsgröße	570
37.1.2	Berücksichtigung von Teilzeitbeschäftigen, leitenden Angestellten, Auszubildenden und Leiharbeitnehmer	572
37.1.3	Betriebsbegriff bei Prüfung der Anwendbarkeit des KSchG	573
37.1.4	Erfüllung der Wartefrist von 6 Monaten	574
37.1.5	Treuwidrige Vereitelung des Kündigungsschutzes	575
37.2	Auswirkungen des Kündigungsschutzes	576
38	Besonderer Kündigungsschutz: Voraussetzungen und Auswirkungen	578
38.1	Mutterschutz	578
38.2	Elternzeit	579
38.3	Pflegezeit	581
38.4	Familienpflegezeit	582
38.5	Schwerbehinderte	583
38.6	Mitglieder und Wahlbewerber der Betriebsverfassungsorgane	585
38.6.1	Geschützter Personenkreis	586
38.6.2	Dauer des Kündigungsschutzes	586
38.6.3	Ordentliche Kündigung	587
38.6.4	Außerordentliche Kündigung	588
38.7	Auszubildende	588
38.8	Übersicht über sonstige Fälle von besonderem Kündigungsschutz	589
39	Kündigungsschutz außerhalb des Kündigungsschutzgesetzes	591
39.1	Unwirksamkeit der Kündigung	591
39.2	Der verfassungsrechtliche Mindestkündigungsschutz	593

39.3 Spezielle Kündigungsschutzregelungen	594
39.3.1 Verstoß einer Kündigung gegen die guten Sitten	594
39.3.2 Verstoß einer Kündigung gegen Treu und Glauben	595
39.3.3 Verstoß einer Kündigung gegen das Maßregelungsverbot	596
39.3.4 Verstoß gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz oder das AGG	596
39.3.5 Verstoß gegen die Meinungsfreiheit	599
39.3.6 Tarifliche oder vertragliche Beschränkung des Kündigungsrechts	599
39.3.7 Besondere gesetzliche Kündigungsschutzbestimmungen	600
39.3.8 Kündigungsschutz bei Betriebsübergang	602
39.3.9 Kündigungsschutz durch Betriebsratsanhörung	602
40 Das Kündigungsschutzverfahren	604
40.1 Ablauf	604
40.1.1 Klagefrist im Kündigungsschutzverfahren	604
40.1.2 Güteverhandlung	605
40.1.3 Kanmertermin	605
40.2 Auflösungsantrag	606
40.3 Angemessene Abfindung nach § 10 KSchG	607
41 Weiterbeschäftigte- und Wiedereinstellungsanspruch	609
41.1 Betriebsverfassungsrechtlicher Weiterbeschäftigte- und Wiedereinstellungsanspruch	609
41.1.1 Voraussetzungen	610
41.1.2 Kündigungsschutz und -klage	610
41.1.3 Betriebsratswiderspruch	610
41.1.4 Beschäftigungsverlangen	611
41.1.5 Durchsetzung des Weiterbeschäftigte- und Wiedereinstellungsanspruchs	612
41.1.6 Entbindungsantrag des Arbeitgebers	612
41.2 Allgemeiner Weiterbeschäftigte- und Wiedereinstellungsanspruch nach den Grundsätzen des Großen Senats	613
41.2.1 Voraussetzungen	613
41.2.2 Auswirkungen von Folgekündigungen	614
41.2.3 Durchsetzung, Zwangsvollstreckung und Abwehr des Anspruchs	614
41.2.4 Rückabwicklung des Beschäftigungsverhältnisses	615
41.2.5 Weiterbeschäftigte- und Wiedereinstellungsanspruch nach einer Änderungskündigung	616
41.2.6 Freistellung des Arbeitnehmers für die Dauer der Kündigungsfrist	616
41.3 Wiedereinstellungsanspruch nach wirksamer Kündigung	617
41.3.1 Voraussetzungen	617
41.3.2 Durchsetzung des Wiedereinstellungsanspruchs	618

Inhaltsverzeichnis

Teil 5: Kollektives Arbeitsrecht

42 Betriebsrat: Grundsätze, Amtszeit und Geschäftsführung	623
42.1 Grundsätze	623
42.1.1 Geltungsbereich des Betriebsverfassungsgesetzes	623
42.1.2 Betriebsratsfähigkeit eines Betriebs	626
42.1.3 Arbeitnehmer im Sinne des BetrVG	627
42.1.4 Größe des Betriebsrats	627
42.1.5 Überbetriebliche Organe	628
42.2 Amtszeit	628
42.2.1 Überblick	628
42.2.2 Verlängerung der Amtszeit	629
42.2.3 Vorzeitige Beendigung der Amtszeit	629
42.3 Rechtsstellung der Mitglieder	630
42.3.1 Sonderkündigungsschutz	630
42.3.2 Freistellung der Betriebsratsmitglieder	631
42.4 Geschäftsführung	632
42.4.1 Überblick	632
42.4.2 Rechtsstellung des Betriebsratsvorsitzenden	633
42.4.3 Wahl des Vorsitzenden und seines Stellvertreters	633
42.4.4 Entgegennahme von Erklärungen des Arbeitgebers	634
43 Betriebsrat: Beschlussfassung	635
43.1 Allgemeines	-
43.2 Sitzungen des Betriebsrats	635
43.3 Beschlüsse des Betriebsrats	636
43.3.1 Gerichtliche Nachprüfbarkeit	637
43.3.2 Rechtsfolgen nichtiger Betriebsratsbeschlüsse	637
43.3.3 Vorschlagsrecht der Arbeitnehmer	638
44 Betriebsrat: Aufgaben	639
44.1 Handlungsrahmen	639
44.2 Aufgaben bei der Überwachung von Rechtsnormen	640
44.2.1 Zu überwachende Vorschriften	640
44.2.2 Konkrete Durchsetzungsmöglichkeiten	642
44.3 Förderungsauftrag des Betriebsrats	643
44.4 Bestands- und Unterstützungsfunction des Betriebsrats	643
44.4.1 Sprechstunde	643
44.4.2 Beschwerdeverfahren	644
44.4.3 Beistand durch den Betriebsrat	644
44.4.4 Keine Klagebefugnis	644

45 Betriebsrat: Kosten	646
45.1 Allgemeines	646
45.2 Entgelt der Betriebsratsmitglieder	647
45.3 Kosten der Betriebsratstätigkeit	647
45.3.1 Geschäftsführungskosten	648
45.3.2 Schulungskosten	650
45.4 Kosten des Einigungsstellenverfahrens	650
45.5 Angemessene Ausstattung und Sachaufwand	651
45.5.1 Gestellung von Büroräumen	651
45.5.2 Gestellung von Kommunikationsmitteln	652
45.5.3 EDV-Ausstattung	653
46 Die Gewerkschaft im Unternehmen	654
46.1 Gewerkschaftliche Rechte innerhalb der Betriebsverfassung	654
46.1.1 Zugangsrecht zum Betrieb	655
46.1.2 Betriebsratswahl	659
46.1.3 Unterstützung des Betriebsrats bzw. seiner Ausschüsse	659
46.1.4 Betriebsversammlung	660
46.1.5 Überwachungsrechte	661
46.2 Rechtsstellung außerhalb der Betriebsverfassung	662
46.2.1 Werbung der Gewerkschaften	662
46.2.2 Gewerkschaftliche Vertrauensleute	666

Stichwortverzeichnis

669