

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XV
A. Der Beschäftigungsanspruch im Sport und in der Rechtsprechung des BAG	1
I. Bedeutung der tatsächlichen Beschäftigung in der sportlichen Praxis	1
II. Entwicklung des Beschäftigungsanspruchs in der Rechtsprechung	2
1. Die Grundsatzentscheidung des BAG aus dem Jahr 1955	3
a) Anerkennung eines allgemeinen Beschäftigungsanspruchs	3
b) Rezeption der Entscheidung	4
2. Die Grundsatzentscheidung des Großen Senats aus dem Jahr 1985	6
B. Entwicklungen seit der Grundsatzentscheidung aus dem Jahr 1985	9
I. Ablehnung eines allgemeinen Beschäftigungsanspruchs	10
1. Beschäftigungspflicht als Ergänzung des Kündigungsschutzes	10
2. Beschäftigungsfiktion nach § 615 S. 1 BGB	13
3. Unvereinbarkeit mit sozial-wissenschaftlichen Erkenntnissen	17
4. Fragwürdigkeit einer grundrechtlichen Begründung	19
II. Alternative Ansätze zur Begründung einer allgemeinen Beschäftigungspflicht	21
1. Tatsächliche Beschäftigung im Schutzbereich der körperlichen Unversehrtheit	22
2. Rücksichtnahme als echte Schuldnerpflicht des Arbeitgebers	23
3. Vorrang der Berufsfreiheit	24
III. Stellungnahme zur Konstruktion des allgemeinen Beschäftigungsanspruchs	24
1. Materielle Legitimation im Kündigungsschutzrecht	24

2. „Argumentum a fortiori“ zu § 102 Abs. 5 S. 1 BetrVG	27
3. Ableitung des Beschäftigungsanspruchs aus den Grundrechten	28
a) Methodische Grundlage	28
b) Ableitung aus der Berufsfreiheit.....	29
c) Ableitung aus dem Recht auf körperliche Unversehrtheit.....	30
d) Ableitung aus dem Persönlichkeitsschutz	31
aa) Abgrenzung zwischen verfassungsrechtlichem und zivil- rechtlichem Persönlichkeitsschutz	31
bb) Wertentscheidungen des Persönlichkeitsschutze	32
cc) Abstrakt-generelle Eingrenzung des Persönlichkeitsrechts	36
(1) Bedeutung der allgemeinen Handlungsfreiheit.....	37
(2) Allgemeine Beschäftigungspflicht als Konsequenz des allgemeinen Persönlichkeitsrechts.....	37
4. Legitimation eines Anspruchs auf Beschäftigung	43
5. Vereinbarkeit mit dem Willen des Gesetzgebers	47
6. Rechtsnatur des allgemeinen Beschäftigungsanspruchs	49
a) Von der Obliegenheit zur Pflicht	49
b) Gewillkürter Beschäftigungsanspruch.....	52
C. Anwendung des Arbeitnehmerbegriffs im Sport.....	55
I. Sportler als Arbeitnehmer	56
1. Mannschaftssportler	56
2. Individualsportler	57
II. Trainer als Arbeitnehmer.....	57
D. Suspendierung des Beschäftigungsanspruchs	61

I. „Überwiegende schutzwerte Interessen“	61
1. Abgrenzung zu § 275 BGB	61
2. Fallgruppen und Grundsätze	64
II. Abbedingung des allgemeinen Beschäftigungsanspruchs.....	66
1. Vereinbarung von Freistellungsklauseln.....	66
a) Meinungsstand zur Abbedingung des Beschäftigungsanspruchs	67
b) Stellungnahme	68
c) Abgrenzung von der Disposition über die Arbeitspflicht.....	75
d) Anwendungsbereich vorformulierter Klauseln	78
2. Inhalt der Interessenabwägung.....	79
III. Freistellung des Trainers	80
1. Einordnung des Verbandsrechts.....	80
2. Vereinbarung vorformulierter Freistellungsklauseln.....	84
3. Unterschied im Individualsport.....	87
4. „Überwiegende schutzwerte Interessen“	88
a) Orientierung an den Gründen für eine außerordentliche Kündigung ...	88
b) Freistellung wegen unterschiedlicher Auffassungen im sportlichen Bereich	90
5. Interessenabwägung im Einzelfall	93
IV. Freistellung des Sportlers.....	94
1. Inhalt vorformulierter Vereinbarungen.....	95
2. Interessenabwägung im Einzelfall	97
3. Unterschiede im Individualsport.....	99

E. Konkretisierung der Arbeitspflicht von Sportlern und Trainern	101
I. Inhalt des Direktionsrechts	101
II. „Billiges Ermessen im Sinne des § 106 GewO	101
III. Konkretisierung der Arbeitspflicht des Trainers.....	102
1. Trainer im Mannschaftssport	102
2. Trainer im Individualsport	104
IV. Konkretisierung der Arbeitspflicht des Sportlers	105
1. Anspruch auf Einsatz im Spiel.....	105
a) Meinungsstand zum Anspruch auf Pflichtspielteilnahme	106
aa) Abbedingung des Anspruchs auf Einsatz im Spiel	106
bb) Immanente Beschränkung durch Interessen des Arbeitgebers	107
cc) Begrenzung durch das Direktionsrecht des Arbeitgebers.....	108
b) Stellungnahme	109
2. Vereinbarung von Spielgarantien.....	112
3. Beschäftigung des Sportlers nach billigem Ermessen	116
a) Teilnahme am Spiel im Mannschaftssport.....	116
b) Teilnahme am Training im Mannschaftssport.....	124
F. Flexibilisierung der Arbeitspflicht durch Direktionsrechtserweiterungen ...	127
I. Materieller Gehalt des § 106 S. 1 GewO.....	127
II. Inhaltskontrolle von Direktionsrechtserweiterungen	128
1. Zuweisung höher- oder geringerwertiger Tätigkeiten	128
a) Wertigkeitsänderung in der Rechtsprechung des BAG	129
b) Angemessenheit einer Wertigkeitsänderung	131

aa) Abweichung von § 106 S. 1 GewO.....	131
bb) Einfluss des Vertragsinhaltschutzes gemäß § 2 KSchG	134
cc) Restriktive Interpretation des Transparenzgebots.....	136
2. Abweichung durch Individualabrede	139
III. Ausübung vereinbarter Direktionsrechtserweiterungen	139
IV. Flexibilisierung des Einsatzes von Trainern	140
1. Trainer im Mannschaftssport	140
a) Einsatz unter Beibehaltung der Trainerposition	141
b) Einsatz unter Veränderung der Trainerposition.....	143
c) Ausübung der Direktionsrechtserweiterung	145
2. Modifikation nach Treu und Glauben	145
3. Unterschied im Individualsport.....	146
V. Flexibilisierung des Einsatzes von Sportlern	146
1. Mannschaftssportler	146
a) Entscheidung des Arbeitsgerichts Münster aus dem Jahr 2009	147
aa) Inhalt.....	147
bb) Stellungnahme	147
b) Entscheidung des Arbeitsgerichts Bielefeld aus dem Jahr 2011	148
aa) Inhalt.....	148
bb) Stellungnahme	149
c) Entscheidung des Arbeitsgerichts Berlin aus dem Jahr 2014.....	152
aa) Inhalt.....	152
bb) Stellungnahme	153

d) Anforderungen an Direktionsrechtserweiterungen im Mannschafts- sport	154
e) Formulierungsvorschlag	157
f) Zuweisung einer höherwertigen Tätigkeit.....	158
g) Ausübung der Direktionsrechtserweiterung	159
2. Modifikation nach Treu und Glauben	160
3. Individualsportler	160
G. Rechtsfolgen einer Verletzung des Beschäftigungsanspruchs	161
I. Gerichtliche Geltendmachung des Beschäftigungsanspruchs	161
1. Klage auf Feststellung oder zukünftige Leistung	161
2. Vorläufiger Rechtsschutz	161
3. Vollstreckung nach § 888 Abs. 1 ZPO	164
4. Gerichtliche Geltendmachung im Berufssport.....	165
5. Bestimmung der Arbeitspflicht durch den Arbeitsrichter?.....	168
II. Schadensersatz wegen Verletzung des Beschäftigungsanspruchs	171
1. Schadensersatz aus vertraglichem Schuldverhältnis.....	171
a) Schadensersatz statt der Leistung	172
b) Schadensersatz neben der Leistung	176
c) Schadensersatz wegen Auflösungsverschulden.....	177
2. Schadensersatz aus deliktischem Schuldverhältnis	179
a) Schwerwiegender Eingriff in das allgemeine Persönlichkeitsrecht ...	179
b) Anwendungsbereich im Berufssport	182
3. Vergütungspflicht des Arbeitgebers bei unberechtigter Freistellung ...	183

H. Ergebnisse und Fazit 187

 I. Ergebnisse 187

 II. Fazit 191

Literaturverzeichnis..... 193