

Inhalt

Verzeichnis der Abkürzungen — XVII

Arbeitsmaterial — XXV

1. Teil: Grundlegung — 1

§ 1 Blickpunkt Arbeitsrecht — 1

- I. Rechtstatsächliche Bedeutung — 1
 1. Individualinteressen — 1
 2. Kollektive Interessen — 3
 3. Interessen der Allgemeinheit — 5
 - a) *Arbeitskampfbedingte Störungen des beruflichen und privaten Alltags* — 5
 - b) *Arbeitsmarkt* — 6
 - c) *Wirtschaftsstandort Deutschland* — 13
- II. Die Entwicklung des Arbeitsrechts zu einem eigenständigen Rechtsgebiet — 15
 1. Ausgleich unzureichender Verhandlungsmacht — 16
 - a) *Staatlicher Arbeitnehmerschutz* — 16
 - b) *Kollektive Selbsthilfe* — 17
 - c) *Mitbestimmung in Betrieb und Unternehmen* — 18
 2. Der Versicherungsgedanke — 20
 3. Arbeitsförderung — 21
- III. Funktionen des Arbeitsrechts — 22
- IV. Verhältnis zum allgemeinen Zivilrecht — 23
- V. Eigenständige Arbeitsgerichtsbarkeit — 26

§ 2 Arbeitsrecht und Wirtschaftsordnung — 28

- I. Verfassungsrechtliche Vorgaben für die Wirtschaftsordnung — 28
 1. Grundrechte — 29
 2. Sozialstaatsprinzip — 31
 3. Gesamtwirtschaftliches Gleichgewicht und Recht auf Arbeit — 31
 4. Resümee — 33
- II. Systemneutrale Probleme — 33
 1. Lohngerechtigkeit — 33
 2. Steigerung des Realeinkommens — 35
 3. Typische Arbeitsorganisation — 36
 4. Ausgestaltung des Arbeitnehmerschutzes — 37

§ 3 Begriff und Gegenstand des Arbeitsrechts — 39

I. Definitionen des Arbeitnehmers und des Arbeitsrechts — 39

- 1. Einführung — 40**
- 2. Ausschlussfunktion des Arbeitnehmerbegriffs — 43**
 - a) Beamte und anderweitig öffentlich-rechtlich Dienstverpflichtete — 43*
 - b) Werkvertragsrecht — 44*
 - c) Dienstvertragsrecht der Selbstständigen — 45*
 - d) Sonstige spezifische Arbeitstätigkeit — 46*
- 3. Kriterien für die positive Bestimmung der Arbeitnehmereigenschaft — 46**
 - a) Gesteigerte Schutzbedürftigkeit und Struktur der Arbeitsorganisation — 46*
 - b) Weisungsgebundenheit des Beschäftigten bei der Tätigkeitsgestaltung und Arbeitszeiteinteilung — 47*
 - c) Persönliche Abhängigkeit und fremdbestimmte Tätigkeit — 48*
 - d) Zusätzliche Indizien zur Bestimmung der Arbeitnehmereigenschaft — 54*
- 4. Expansionstendenzen – Einbeziehung wirtschaftlich abhängiger Personen — 56**
 - a) Heimarbeiter und Hausgewerbetreibende — 57*
 - b) Sonstige arbeitnehmerähnliche Personen — 58*
 - c) Einfirmen-Handelsvertreter — 59*
 - d) Einzelne arbeitsrechtliche Regeln — 59*
- 5. Arbeitnehmergruppen — 60**
 - a) Arbeiter und Angestellte — 60*
 - b) Leitende Angestellte — 61*
 - c) Gliederung nach Wirtschafts- und Berufszweigen — 61*
 - d) Auszubildende — 62*

II. Arbeitgeber — 62

§ 4 Die Bauelemente des Arbeitsrechts — 64

I. Arbeitsrecht ohne umfassende Kodifikation — 64

II. Der Stufenbau arbeitsrechtlicher Rechtsquellen — 66

- 1. Das Recht der Europäischen Union (EU) — 68**
 - a) Unmittelbare Geltung des Primärrechts — 68*
 - b) Transformationsbedürftiges Sekundärrecht — 70*
- 2. Verfassungsrecht — 74**
 - a) Unmittelbare Geltung — 76*
 - b) Ausstrahlungswirkung der Grundrechte — 77*

- c) *Relevanz der Grundrechte für die Tarifvertragsparteien und Betriebspartner* — 79
 - 3. Gesetzes-, Gewohnheits- und Richterrecht — 80
 - a) *Gesetzesrecht im materiellen Sinn* — 80
 - b) *Gewohnheitsrecht* — 83
 - c) *Richterrecht* — 84
 - 4. Tarifvertrag und Allgemeinverbindlicherklärung — 86
 - 5. Betriebsvereinbarung — 88
 - 6. Die arbeitsvertragliche Ebene — 90
 - a) *Individueller Arbeitsvertrag* — 90
 - b) *Arbeitsvertragliche Einheitsregelungen bzw. allgemeine Arbeitsbedingungen* — 90
 - c) *Bezugnahmeklauseln* — 90
 - d) *Gesamtzusage* — 91
 - e) *Betriebliche Übung* — 93
 - f) *Gleichbehandlung* — 97
 - 7. Weisungsrecht des Arbeitgebers — 106
 - 8. Kollisionsregeln für das Zusammentreffen mehrerer potentiell einschlägiger Rechtsquellen — 109
 - III. Anwendung ausländischen Arbeitsrechts — 111
- 2. Teil: Modifikationen des Bürgerlichen Rechts durch das Individualarbeitsrecht — 113**
- § 5 Die Begründung des Arbeitsverhältnisses — 114**
- I. Grundlage: Allgemeine Regeln des Vertragsrechts — 114
 - II. Formale Anforderungen — 115
 - III. Schranken der Abschlussfreiheit — 117
 - 1. (Wieder-)Einstellungsgebote — 117
 - 2. Einstellungsverbote — 118
 - 3. Gesetzliche Vorgaben für die Auswahl des Arbeitnehmers — 119
 - a) *Invitatio ad offerendum: Ausschreibung* — 120
 - b) *Informationsgewinnung* — 122
 - c) *Auswahlentscheidung* — 133
 - IV. Mängel und Lücken des Arbeitsvertrages — 142
 - 1. Das gesamte Vertragswerk betreffende Mängel — 142
 - a) *Die Rechtsfigur des „faktischen Arbeitsverhältnisses“* — 143
 - b) *Anfechtbarer Arbeitsvertrag* — 144
 - c) *Fingierter Arbeitsvertrag* — 145

- 2. Inhaltskontrolle und Lückenfüllung — **145**
 - a) *Teilnichtigkeit mit Rücksicht auf den Vertragsinhalt* — **146**
 - b) *Fehlende, sittenwidrige oder im Nachhinein unzureichende Vergütungsabreden* — **147**
 - c) *Inhalts- und Angemessenheitskontrolle allgemeiner Arbeitsbedingungen („AAB“)* — **148**

§ 6 Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses — 155

- I. Überblick über die Beendigungsgründe — **155**
 - 1. Ordentliche und außerordentliche Kündigung — **155**
 - 2. Richterlicher Gestaltungsakt — **156**
 - 3. Anfechtung — **156**
 - 4. Auflösungsvertrag — **158**
 - 5. Befristung und auflösende Bedingung — **161**
 - 6. Tod des Arbeitnehmers — **162**
- II. Voraussetzungen und Schranken der ordentlichen Kündigung — **163**
 - 1. Spezielle Kündigungshindernisse — **163**
 - a) *Vereinbarte Unkündbarkeit* — **163**
 - b) *Besonderer Kündigungsschutz* — **164**
 - c) *Kündigungsschutz bei Übergang eines Betriebes oder Betriebsteils* — **168**
 - 2. Allgemeiner Kündigungsschutz — **169**
 - a) *Geltungsbereich: Mindestdauer des Arbeitsverhältnisses und Mindestzahl der Beschäftigten* — **169**
 - b) *Kündigungsgründe* — **171**
 - c) *Änderungskündigung* — **197**
 - 3. Verstoß gegen allgemeingültige Normen — **200**
 - a) *Gesetzlich verbotene diskriminierende Kündigungen* — **200**
 - b) *Treuwidrige Kündigungen, insbesondere im Kleinbetrieb* — **204**
 - 4. Beteiligung der Arbeitnehmervertretung — **205**
 - a) *Anhörung des Betriebsrats bzw. des Sprecherausschusses* — **206**
 - b) *Widerspruch des Betriebsrats* — **207**
 - c) *Exkurs: Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch* — **209**
 - 5. Anzeigepflicht bei Massenentlassungen (bzw. „Massenkündigungen“) — **210**
 - 6. Kündigungsfristen — **212**
 - 7. Ausspruch der Kündigung — **213**
 - a) *Inhaltliche Anforderungen* — **214**
 - b) *Weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen* — **215**

- 8. Kündigungsschutzklage des Arbeitnehmers — 216
 - a) Zulässigkeit der Kündigungsschutzklage (Exkurs: Zulässigkeit der arbeitsgerichtlichen Klage) — 217
 - b) Begründetheit der Kündigungsschutzklage (insbesondere Heilung eines Kündigungsmangels) — 223
- 9. Beendigung des Kündigungsschutzprozesses und Folgen — 227
 - a) Prozessvergleich — 227
 - b) Feststellung über die Auflösung des Arbeitsverhältnisses — 227
 - c) Folgeprobleme einer erfolgreichen Kündigungsschutzklage — 229
- 10. Nichterhebung der Klage und Abfindung gem. § 1a KSchG — 232
- III. Außerordentliche Kündigung — 236
 - 1. Wichtiger Kündigungsgrund — 236
 - a) Entstehen des Kündigungsrechts — 237
 - b) Untergang des Kündigungsrechts — 241
 - 2. Besonderer Kündigungsschutz — 242
 - 3. Anhörung des Betriebsrates — 243
 - 4. Ausspruch der Kündigung — 243
 - 5. Kündigungsschutzklage des Arbeitnehmers — 244
 - 6. Beendigung des Kündigungsschutzprozesses — 245
- IV. Anspruch auf Wiedereinstellung — 245
- V. Bestandsschutz beim befristeten und auflösend bedingten Arbeitsvertrag — 247
 - 1. Befristeter Arbeitsvertrag — 247
 - 2. Auflösend bedingter Arbeitsvertrag — 250
- VI. Gesamtbewertung des gegenwärtigen Kündigungsschutzes — 251
- § 7 Das Arbeitsverhältnis im Vollzug — 254
 - I. Der Leistungsaustausch als Vertragszweck — 254
 - II. Die Hauptleistungspflichten der Arbeitsvertragsparteien — 255
 - 1. Die Arbeitspflicht — 255
 - a) Persönliche Verpflichtung des Arbeitnehmers — 255
 - b) Inhalt der Arbeitspflicht — 256
 - c) Arbeitszeitschutz — 259
 - d) Anspruch auf Teilzeitbeschäftigung und Altersteilzeit — 259
 - e) Ort der Arbeitsleistung — 260
 - f) Leistungsverweigerungsrechte des Arbeitnehmers — 261

- 2. Die Vergütungspflicht — **262**
 - a) *Rechtsgrundlagen und Höhe des Arbeitsentgelts* — **262**
 - b) *Arten des Arbeitsentgelts* — **266**
 - c) *Zahlungsmodalitäten* — **267**
 - d) *Verjährung, Ausschlussfrist und Verwirkung* — **267**
 - e) *Arbeitsentgeltschutz* — **268**
 - f) *Sondervergütungen* — **269**
 - g) *Aus- und Fortbildungskosten* — **271**
 - h) *Nachträgliche Arbeitsvergütung: Betriebliche Altersversorgung* — **272**
- III. Vergütung ohne Arbeitsleistung — **273**
 - 1. Unternehmerisches Beschäftigungsrisiko — **274**
 - a) *Annahmeverzug („Annahmewilligkeit“)* — **274**
 - b) *Risiko des Arbeitsausfalls (Betriebsrisiko, „Annahmewmöglichkeit“)* — **276**
 - c) *Arbeitskampfbedingter Arbeitsausfall* — **278**
 - 2. Soziale Schutzbedürftigkeit — **278**
 - a) *Vergütung während des Erholungsurlaubs* — **280**
 - b) *Entgeltfortzahlung an Feiertagen* — **280**
 - c) *Entgeltfortzahlung bei krankheitsbedingtem Arbeitsausfall* — **281**
 - d) *Leistungen bei Mutterschutz und Elternzeit* — **287**
 - e) *Entgeltfortzahlung aus unbenannten persönlichen Gründen* — **288**
- IV. Treue- und Fürsorgepflicht — **290**
 - 1. Treuepflicht des Arbeitnehmers — **291**
 - a) *Besondere gesetzliche Ausprägungen* — **291**
 - b) *Allgemeine Treuepflicht* — **292**
 - c) *Sanktion für eine Treuepflichtverletzung* — **295**
 - 2. Fürsorgepflicht des Arbeitgebers — **295**
 - a) *Besondere privatrechtliche gesetzliche Ausprägungen* — **295**
 - b) *Transformation des öffentlich-rechtlichen Arbeitsschutzes* — **296**
 - c) *Allgemeine Fürsorgepflicht* — **298**
- V. Arbeitnehmerhaftung und ihre Begrenzung – innerbetrieblicher Schadensausgleich — **302**
 - 1. Wirtschaftliche Schädigung des Arbeitgebers — **303**
 - a) *Rechtliche Verankerung der Haftungsprivilegierung* — **306**
 - b) *Allgemeine Voraussetzungen der Privilegierung* — **307**

| | |
|--|------------|
| c) <i>Die Bedeutung des Verschuldensgrades für die Privilegierung</i> — | 310 |
| d) <i>Bezugspunkt des Schuldvorwurfs: Pflichtverletzung, Schadenseintritt oder einzelne Schadensfolge?</i> — | 311 |
| e) <i>Darlegungs- und Beweislast</i> — | 313 |
| f) <i>Schadensteilung bei normaler (mittlerer) Fahrlässigkeit</i> — | 314 |
| g) <i>Gesamtschuldnerausgleich bei mehreren Schädigern</i> — | 316 |
| h) <i>Konkretes Mitverschulden des Arbeitgebers i.S. von § 254 BGB</i> — | 316 |
| 2. <i>Außenhaftung des Arbeitnehmers und Freistellungsanspruch</i> — | 317 |
| 3. <i>Personenschaden eines Arbeitnehmers</i> — | 318 |
| a) <i>Weitgehender Ausschluss anderweitiger Haftung</i> — | 319 |
| b) <i>Regressansprüche der Sozialversicherungsträger</i> — | 320 |
| § 8 <i>Der Austausch des Arbeitgebers infolge rechtsgeschäftlichen Betriebsübergangs</i> — | 322 |
| I. <i>Entwicklung und Bedeutung des § 613a BGB</i> — | 322 |
| II. <i>Voraussetzungen des Übergangs des Arbeitsverhältnisses</i> — | 323 |
| 1. <i>Tatbestand des rechtsgeschäftlichen Betriebsübergangs</i> — | 323 |
| a) <i>Betriebsübergang</i> — | 323 |
| b) <i>Betriebsübergang durch Rechtsgeschäft</i> — | 328 |
| 2. <i>Auswirkungen auf das Arbeitsverhältnis</i> — | 329 |
| III. <i>Ausgestaltung und Absicherung des Übergangs des Arbeitsverhältnisses</i> — | 333 |
| 1. <i>Eintritt in die Rechte und Pflichten</i> — | 333 |
| a) <i>Im Arbeitsvertrag vereinbarte Rechte und Pflichten</i> — | 333 |
| b) <i>Kollektivvertraglich vereinbarte Rechte und Pflichten</i> — | 336 |
| 2. <i>Bestandsschutz</i> — | 339 |
| 3. Teil: <i>Kollektive Machtfaktoren als arbeitsrechtliches Spezifikum</i> — | 341 |
| § 9 <i>Koalitionsfreiheit, Gewerkschaften und Arbeitgeberverbände</i> — | 344 |
| I. <i>Koalitionsfreiheit</i> — | 344 |
| II. <i>Gewerkschaften und Arbeitgeberverbände</i> — | 348 |
| 1. <i>Begriff und Bedeutung der Gewerkschaften</i> — | 348 |
| a) <i>Die Fakten gewerkschaftlicher Organisation</i> — | 349 |
| b) <i>Koalitions- und Gewerkschaftsbegriff</i> — | 351 |
| 2. <i>Arbeitgeberverbände</i> — | 354 |

§ 10 Tarifvertragsrecht — 356

- I. Begriff und Gegenstand — 356**
 - 1. Schuldrechtlicher Teil — 357**
 - 2. Normativer Teil — 358**
 - a) Normative Regelungen bezüglich einzelner Arbeitsverhältnisse — 358*
 - b) Betriebliche oder betriebsverfassungsrechtliche Fragen — 358*
 - c) Gemeinsame Einrichtungen — 361*
- II. Unterschiede zwischen Tarif- und herkömmlichen privatrechtlichen Austauschverträgen — 361**
- III. Anwendungsbereich der Normen eines Tarifvertrages — 362**
 - 1. Geltungsbereich eines Tarifvertrages — 362**
 - 2. Tarifgebundenheit innerhalb des Geltungsbereichs — 363**
 - 3. Allgemeinverbindlichkeit von Tarifverträgen und „Tariftreue“ — 363**
 - 4. Tarifkonkurrenz und Tarifpluralität — 366**
- IV. Gewährleistung und Modifikation der normativen Wirkung — 369**
 - 1. Fortbestehende Tarifgebundenheit trotz Verbandsaustritts — 369**
 - 2. Nachwirkung trotz Ablaufs eines Tarifvertrages — 369**
- V. Grenzen der Tarifautonomie — 371**
 - 1. Innenschranken — 371**
 - a) Regelung von Arbeitsbedingungen — 371*
 - b) Kollektivfreie Individualsphäre — 372*
 - c) Personelle Grenzen – Außenseiterschutz — 373*
 - 2. Außenschranken (Verstoß gegen höherrangiges Recht) — 375**
 - a) Verfassungsrechtliche Schranken — 375*
 - b) Gesetzliche Schutznormen — 379*
 - c) Allgemeine Inhaltskontrolle — 380*
- VI. Mindestarbeitsbedingungen – Günstigkeitsprinzip – Öffnungsklausel — 381**
 - 1. Günstigkeitsprinzip — 381**
 - 2. Tarifliche Öffnungsklauseln — 383**

§ 11 Arbeitskampfrecht — 385

- I. Begriff des Arbeitskampfes — 385**
- II. Wirtschaftliche Bedeutung von Arbeitskämpfen — 386**
- III. Typische Arbeitskampfmittel — 388**
 - 1. Arbeitnehmerseite — 388**
 - a) Streik — 388*
 - b) Betriebsblockade und Betriebsbesetzung — 389*

- c) *Boycott* — 390
 - d) *Massenhaft ausgeübte Individualrechte* — 390
 - e) *Neuartige Kampfformen, insbesondere „flash-mobs“* — 391
 - 2. *Arbeitgeberseite* — 391
 - a) *Aussperrung* — 391
 - b) *Stilllegung des bestreikten Betriebes oder Unternehmens* — 392
 - c) *Massenänderungskündigung* — 393
- IV. *Rechtmäßigkeit von Arbeitskämpfen* — 393
 - 1. *Rechtsgrundlagen* — 394
 - a) *EU-Grundrechtecharta* — 394
 - b) *Grundgesetz* — 395
 - c) *Einfaches Gesetz* — 397
 - d) *Europäische Sozialcharta* — 398
 - 2. *Beurteilungskriterien für die Rechtmäßigkeit von Arbeitskämpfen* — 398
 - a) *Bezug zur Tarifautonomie* — 399
 - b) *Kampfparität* — 399
 - c) *Verhältnismäßigkeitsgrundsatz* — 400
 - 3. *Generelle Voraussetzungen eines rechtmäßigen Arbeitskampfes* — 401
 - a) *Anforderungen an das Kampfziel* — 402
 - b) *Anforderungen an die Kampfparteien und -beteiligten* — 404
 - c) *Voraussetzungen vor Beginn der Kampfmaßnahme* — 405
 - 4. *Umfang des Kampfmittleinsatzes* — 408
 - 5. *Faire Kampfführung* — 410
 - a) *Verweigerung von Notstands- und Erhaltungsarbeiten* — 410
 - b) *Streikposten und Betriebsbesetzungen* — 411
 - c) *Einsatz von Ersatzkräften und Zusatzleistungen des Arbeitgebers an „Streikbrecher“* — 412
- V. *Wesentliche Rechtsfolgen des Arbeitskampfes* — 413
 - 1. *Rechtsfolgen eines rechtmäßigen Arbeitskampfes für die Kampfbeteiligten* — 413
 - 2. *Rechtsfolgen eines rechtswidrigen Arbeitskampfes für die Kampfbeteiligten* — 414
 - a) *Aussperrung* — 415
 - b) *Streik* — 415
 - 3. *Rechtsfolgen eines Arbeitskampfes für drittbetroffene Arbeitgeber und Arbeitnehmer* — 417
 - a) *Teilstreik im Betrieb oder Unternehmen* — 418

- b) Schwerpunktstreik im umkämpften Tarifgebiet — 419*
- c) Fernwirkungen eines Pilotarbeitskampfes innerhalb der Branche — 419*
- d) Branchenübergreifende Fernwirkungen eines Arbeitskampfes — 420*

§ 12 Mitbestimmung im Betrieb und Unternehmen — 422

- I. Mitbestimmung auf Betriebsebene — 423**
 - 1. Anwendungsbereich — 423**
 - 2. Organisation — 426**
 - a) Betriebsratsfähige Organisationseinheit — 426*
 - b) Wahl des Betriebsrats — 426*
 - c) Rechts- und Prozessfähigkeit des Betriebsrats — 428*
 - d) Tätigkeit des Betriebsrats, Kosten, Sanktionen bei Pflichtverletzungen — 429*
 - 3. Intensität der Beteiligungsrechte des Betriebsrats — 430**
 - a) Echte Mitbestimmung — 430*
 - b) Beschränktes Mitbestimmungsrecht — 433*
 - c) Mitwirkungsrechte — 433*
 - d) Typische Sanktionen und Durchsetzungsmöglichkeiten — 434*
 - 4. Betriebsvereinbarung — 436**
 - a) Verhältnis zum Tarifvertrag — 437*
 - b) Verhältnis zum Arbeitsvertrag — 439*
 - c) Grundrechtsbindung der Betriebspartner — 441*
 - 5. Gegenstände der Mitbestimmung und Mitwirkung — 443**
 - a) Soziale Angelegenheiten — 443*
 - b) Personelle Angelegenheiten — 454*
 - c) Wirtschaftliche Angelegenheiten — 460*
 - 3. Tendenzbetriebe — 466**
- II. Mitbestimmung auf Unternehmensebene — 467**
 - 1. Aufgaben des Aufsichtsrats — 468**
 - 2. Mitbestimmungsmodelle — 468**
 - a) Montanmitbestimmung — 469*
 - b) Mitbestimmungsgesetz 1976 — 471*
 - c) Drittelbeteiligungsgesetz — 473*
 - d) Zusammenfassung — 474*
 - 3. Mitbestimmung in supranationalen Gesellschaften — 475**
 - 4. Europäischer Betriebsrat — 476**

Stichwortverzeichnis — 478