

## **Grundvorlesung Arbeitsrecht**

### Gliederung

#### **§ 1 Begriff und Stellung des Arbeitsrechts**

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, 2. Auflage, § 1 Rn. 1 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 1 Rn. 1 ff., Rn. 12 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 2 Rn. 1 ff.

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 1 Rn. 1 - 25

Löwisch, Arbeitsrecht, §§ 1 - 2

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, 2. Auflage, § 1, §§ 6 - 7

Preis, Arbeitsrecht, §§ 1 - 2

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 1 - 2, § 5

Rolfs, Das Arbeitsrecht in der universitären Lehre und ersten Prüfung, RdA 2007, 129 ff.

#### **I. Begriff und Gegenstand**

##### 1. Begriff

##### 2. Gegenstand

- a) Individualarbeitsrecht
- b) Kollektives Arbeitsrecht
- c) Arbeitsprozessrecht

Literatur:

Dütz, Arbeitsrecht, § 15 Rn. 1006 ff.

Germelmann/Matthes/Prütting/Müller-Glöge, Arbeitsgerichtsgesetz, 7. Auflage

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 2, § 21 Rn 1 ff.

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 12 Rn. 835 ff.

Löwisch, Arbeitsrecht, § 29 Rn. 1522 ff.

Kerwer, Die Arbeitsgerichtsbarkeit, JuS 1999, 250 ff.

Opolony, Die Besonderheiten des arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahrens aus anwaltlicher Sicht, JuS 2000, 894 ff.

Schwarze/Hartwig, Das arbeitsgerichtliche Beschlussverfahren, JuS 2005, 988 ff., 1089 ff.

## II. Stellung im System der Rechtsordnung

### 1. Meinungsüberblick

<u>Literatur:</u> Martens, Die Einheit des Privatrechts und das Arbeitsrecht, JuS 1987, 337ff.	<u>Rechtsprechung:</u> RG vom 06.02.1923, RGZ 106, 272 ff. (Kieler Straßenbahner-Fall)
--	--

### 2. Bedeutung der Einordnung

### 3. Entscheidung des Gesetzgebers

## III. Literatur zum Arbeitsrecht

Siehe Literaturübersicht

# 1. Teil: Zustandekommen des Arbeitsverhältnisses

## § 2 Die Begründung des Arbeitsverhältnisses

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 3 Rn. 1 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 3 Rn. 74 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 5 Rn. 62 ff.  
Löwisch, Arbeitsrecht, § 23 Rn. 1206 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 35 - 47  
Preis, Arbeitsrecht, §§ 20, 22  
Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 611 BGB Rn. 35 ff.  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 29 - 32

### I. Recht auf Arbeit

### Literatur:

Bauer, Arbeitsrecht und Recht auf Arbeit, RdA 1983, 137 ff.

### II. Begründungstatbestände

1. Überblick
2. Rechtsgeschäft
  - a) Vertrag
  - b) Einseitiges Rechtsgeschäft
    - aa) §§ 78a Abs. 2 Satz 1 BetrVG, 9 Abs. 2 BPersVG
    - bb) § 102 Abs. 5 BetrVG
3. Kraft Gesetzes
  - a) Verbotene Arbeitnehmerüberlassung (§§ 10 Abs. 1, 9 Nr. 1 AÜG)
  - b) Betriebsübergang (§ 613a Abs. 1 Satz 1 BGB)

### Rechtsprechung:

BAG vom 14.08.2007, NZA 2007, 1431 ff..  
BAG vom 26.07.2007, NZA 2008, 112 ff.

### **III. Insbesondere: Arbeitsvertrag (§ 611a BGB)**

#### Literatur:

Boemke, Privatautonomie im Arbeitsvertragsrecht, NZA 1993, 532 ff.

Hamann, Bewerberauswahl und Arbeitgeberkündigung im Lichte des AGG, Jura 2007, 641 ff.

Kania/Merten, Auswahl und Einstellung von Arbeitnehmern unter Geltung des AGG, ZIP 2007, 8

Müller, Das AGG in der arbeitsrechtlichen Praxis, DÖD 2007, 73 ff.

1. Vertragsabschlussfreiheit (§§ 311 Abs. 1 BGB, 105 S. 1 GewO)
  - a) Grundsatz
  - b) Abschlussgebote
2. Partnerwahlfreiheit (§ 105 S. 1 GewO)
  - a) Grundsatz
  - b) Einschränkungen
    - aa) Abschlussverbote
    - bb) Diskriminierungsverbote
    - cc) Auswahlregeln
      - (1) Art. 33 Abs. 2 GG
      - (2) Auswahlrichtlinien nach § 95 Abs. 1 und 2 BetrVG
      - (3) Frauenquoten
  - c) Nicht: Ermessensfehlerfreie Bewerberauswahl

### **IV. Zustandekommen**

1. Vertragsschluss (§§ 145 ff. BGB)
2. Essentialia Negotii
  - a) Parteien
  - b) Arbeitspflicht (§ 611a I 1 BGB)
  - c) Vergütung (§§ 611a II, 612 I und II BGB)
  - d) Dauer

### **V. Wirksamkeit**

1. Geschäftsfähigkeit
2. Gesetzesverstoß (§§ 134, 138 BGB)
  - a) Verstoß
  - b) Teilnichtigkeit
3. Formbedürftigkeit

## VI. Nachweis (§ 2 Abs. 1 NachwG)

<p><u>Literatur:</u></p> <p>Boudon, Ulrich, Arbeitsvertragsschluss und Nachweisgesetz, ArbRB 2006, 155 ff.</p> <p>Medla/Hoß, Das Nachweisgesetz, ArbRB 2002, 336 ff.</p> <p>Melms/Weck, Rechtsprechungsübersicht zum Nachweisgesetz, RdA 2006, 171 ff.</p> <p>Müller-Glöge, Zur Umsetzung der Nachweisrichtlinie in nationales Recht, RdA 2001, Sonderbeilage zu Heft 5, 46 ff.</p> <p>Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 2 NachwG Rn. 1 ff.</p>	<p><u>Rechtsprechung:</u></p> <p>BAG vom 05.11.2003, NZA 2005, 64 ff.</p> <p>BAG vom 17.04.2002, NZA 2002, 1096 ff.</p>
---	---

## VII. Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis

1. Begriff
2. Gründe
3. Wirkungen
  - a) Vergangenheit
  - b) Zukunft

## § 3 Die Anbahnung des Arbeitsverhältnisses

### Literatur:

Dütz, Arbeitsrecht, § 3 Rn. 74f.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 5 Rn. 115 ff.

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 3 Rn. 146 ff.

Preis, Arbeitsrecht, § 20

Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 611 BGB Rn. 32 ff.

Schaub, Arbeitsrecht Handbuch, § 24 f.

### **I. Stellenausschreibung**

#### Rechtsprechung:

BAG vom 05.02.2004, NZA 2004, 540 ff.

BAG vom 19.08.2010 - 8 AZR 530/09 - NZA 2010, 1412 ff.

1. Begriff und Formen
2. Gesetzliche Anforderungen
3. Mitbestimmung des Betriebsrats (§ 93 BetrVG)

### **II. Bewerbung und Vorstellung**

#### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 4 Rn. 1 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 3 Rn. 85 ff.

Forst, Bewerberauswahl über soziale Netzwerke im Internet?, NZA 2010, 427 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 5 Rn. 1 ff.

Preis, Arbeitsrecht, §§ 20 - 21

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 24 - 28

#### Rechtsprechung:

BAG vom 29.06.1988, NZA 1989, 468

1. Bewerbung
  - a) Begriff
  - b) Bewerbungsunterlagen
  - c) Bewerbungskosten

## 2. Vorstellung

<u>Literatur:</u> Boemke, Die Zulässigkeit der Frage nach Grundwehrdienst und Zivildienst, RdA 2008, 129 ff. Ehrich, Fragerecht des Arbeitgebers bei Einstellungen und Folgen der Falschbeantwortung, DB 2000, 421 ff.	<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 29.06.1988, NZA 1989, 468 ff. BAG vom 21.02.1991, NZA 1991, 719 ff. BAG vom 06.02.2003, NZA 2003, 848 f.
--	--

- a) Einstellungsgespräch
- b) Auskunftspflichten von Arbeitgebenden
- c) Auskunftspflichten von Arbeitnehmenden
  - aa) Überblick
  - bb) Offenbarungspflichten
  - cc) Fragerecht von Arbeitgebenden

<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 05.10.1995, NZA 1996, 371 ff. BAG vom 06.02.2003, NZA 2003, 848 ff.
--

- d) Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen
- e) Kosten der Vorstellung

## § 4 Parteien des Arbeitsverhältnisses und sonstige Beteiligte

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 2 Rn. 12 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 2 Rn. 32 ff.,  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 3 Rn. 1 ff.  
Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 2  
Löwisch, Arbeitsrecht, § 1 Rn. 1 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 24 - 34  
Preis, Arbeitsrecht, §§ 7 - 9, § 12  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 8, 17

### I. Überblick

### Literatur:

v. Hoyningen-Huene, Betriebsverfassungsrecht, § 4 III

### II. Arbeitgebende

#### 1. Begriff

### Literatur:

Ramm, Die Aufspaltung der Arbeitgeberfunktionen, ZfA 1973, 263 ff.  
Wißmann, Die Suche nach dem Arbeitgeber in der Betriebsverfassung, NZA 2001, 409 ff.

- a) Vertragsarbeitgebende
- b) Beschäftigungsarbeitgebende

#### 2. Organisation der Arbeitgebenden

### Literatur:

Gamillscheg, Betrieb und Unternehmen – Zwei Grundbegriffe des Arbeitsrechts, AuR 1989, 33 ff.  
Grobys, Betrieb, Unternehmen und Konzern im Arbeitsrecht, NJW-Spezial 2006, 129 ff.  
Haase, Betrieb, Unternehmen und Konzern im Arbeitsrecht, NZA 1988, Beil. 3, S. 11 ff. Schäfer, Das Arbeitsverhältnis im Konzern, NZA 1988, Beil. 1, 31 ff.

- a) Betrieb
- b) Unternehmen
- c) Konzern



### III. Arbeitnehmende

#### 1. Begriff

Literatur:

Hromadka, Arbeitnehmerbegriff und Arbeitsrecht, NZA 1997, 569 ff.  
Schreiber, Der Arbeitnehmerbegriff, Jura 2008, 21 ff.

#### a) Dienstverpflichtete

Literatur:

Helml, (Original-)Referendarexamenklausur – Arbeitsrecht: Dienst- oder Werkvertrag?, JuS 2006, 21 ff.

#### b) Beschäftigte

Rechtsprechung:

BAG vom 15.03.2011 - 10 AZB 49/10 - NZA 2011, 653 f.

#### c) Arbeitnehmende als Verbraucher

Literatur:

Boemke, Höhe der Verzugszinsen für Entgeltforderungen des Arbeitnehmers, BB 2002, 96 f.  
Bauer/Koch, Arbeitsrechtliche Auswirkungen des neuen Verbraucherschutzrechts, DB 2002, 42 ff.  
Hümmerich/Holthausen, Der Arbeitnehmer als Verbraucher, NZA 2002, 173 ff

Rechtsprechung:

BVerfG 23.11.2006, NZA 2007, 85 ff.  
BAG vom 31.08.2005, NZA 2006, 324 ff.

#### 2. Unterscheidungen

##### a) Arbeiter/in und Angestellte

##### b) Leitende Angestellte

Literatur:

Hromadka, Kündigungsschutz für leitende Angestellte, FS 50 Jahre BAG, 395 ff.  
Kaiser, Leitende Angestellte, AR-Blattei SD 70.2

#### 3. Abgrenzungen

##### a) Auszubildende (§ 3 BBiG)

Literatur:

Maties, Generation Praktikum, RdA 2007, 135 ff.

##### b) Öffentlich-rechtliche Dienstverhältnisse

### c) Mitarbeit Familienangehöriger

<u>Literatur:</u> Menken, Arbeitsrechtliche Probleme des Ehegattenarbeitsverhältnisses, DB 1993, 161 ff.	<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 04.05.1977, NJW 1978, 343 BGH vom 08.03.1979, NJW 1979, 1600 ff. BFH vom 25.01.1989, NJW 1989, 2152 BSG vom 23.06.1994, NZS 1995, 31 ff.
---	---

### d) Organ- und Vereinsmitglieder

### e) Selbstständige und arbeitnehmerähnliche Personen

#### aa) Selbstständige

<u>Literatur:</u> Boemke, Neue Selbständigkeit und Arbeitsverhältnis, ZfA 1998, 285 ff. ders., Scheinselbstständigkeit im Arbeitsrecht, DStR 2000, 1694 ff.
---

#### (1) Unternehmende

#### (2) Freie Mitarbeitende

#### bb)Arbeitnehmerähnliche Personen (§ 12a Abs. 1 Nr. 1 TVG)

<u>Literatur:</u> Buchner, Die arbeitnehmerähnliche Person, das unbekannte Wesen, ZUM Sonderheft 2000, 624 ff.
---

#### cc)Heimarbeitende

## IV. Der Betriebsrat

<u>Literatur:</u> v. Hoyningen-Huene, Das Betriebsverhältnis, NZA 1989, 121 ff. ders., Das unbekanntes Management-Handbuch - Das Betriebsverfassungsgesetz, FS Kissel (1994), S. 387 ff.
--

1. Begriff und Stellung im Unternehmen
  - a) Begriff
  - b) Stellung im Unternehmen
2. Beteiligungsrechte des Betriebsrats
3. Bedeutung für das Arbeitsverhältnis

## V. Die Koalitionen

Literatur:

Dütz, Zur Entwicklung des Gewerkschaftsbegriffs, DB 1996, 2385 ff.

1. Begriff
2. Rechtsgrundlagen
3. Bedeutung

## § 5 Die Regelungsmechanismen im Arbeitsrecht

### I. Recht der EU

#### Rechtsprechung:

EuGH vom 11.07.2006, NZA 2006, 839 ff. („Navas“)  
EuGH vom 22.11.2005, NZA 2005, 1345 ff. („Mangold“)  
EuGH vom 05.10.2004, DB 2004, 2270 ff. („Pfeiffer“)  
EuGH vom 02.05.1996, NZA 1996, 635 ff. („Paletta II“)  
EuGH vom 03.06.1992, NZA 1992, 735 ff. („Paletta I“)  
EuGH vom 19.11.1991, NJW 1992, 165 ff. („Francovich“)

1. Rechtsnormen
  - a) AEU-Vertrag
  - b) Verordnungen
  - c) Richtlinien
2. Durchsetzbarkeit
3. Insbesondere Art. 157 AEU-Vertrag

### II. Verfassungsrecht

#### Literatur:

Boemke, Kontahierungszwang wegen Grundrechtsverletzung im Arbeitsverhältnis?, NJW 1993, 2083 ff.  
Boemke/Gründel, Grundrechte im Arbeitsverhältnis, ZfA 2001, 245 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 1 Rn. 13 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 2 Rn. 34 ff.

#### Rechtsprechung:

BVerfG vom 19.05.1992, NJW 1992, 2409 ff.  
BVerfG vom 27.01.1998, NJW 1998, 1475 ff.  
BVerfG vom 18.10.2016 – 1 BvR 354/11  
BAG vom 23.06.1994, NZA 1994, 1080 ff.  
BAG vom 19.09.2006, NZA 2007, 277 f.  
BAG vom 21.06.2012 - 2 AZR 153/11 - NZA 2012, 1025 ff.

1. Gesetzgebungskompetenz
2. Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG)
3. Sonstige Grundrechte
  - a) Keine unmittelbare Drittwirkung
  - b) Ausstrahlungswirkung

### III. Gesetz

#### **IV. Gewohnheitsrecht (Art. 2 EGBGB)**

Literatur:

Krebs/Becker, Entstehung und Abänderbarkeit von Gewohnheitsrecht, JuS 2013, 97 ff.

1. Begriff
2. Einfachrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz

Literatur:

K. Schreiber, Gleichbehandlung im Arbeitsrecht, Jura 2010, 499 ff.

Rechtsprechung:

BAG vom 13.11.1985, NZA 1986, 321 ff.  
BAG vom 17.11.1998, NZA 1999, 606 ff.  
BAG vom 26.09.2007, NZA 2007, 1424 ff.

- a) Inhalt
- b) Anwendungsbereich
- c) Geltungsbereich
- d) Subsumtion

#### **V. Richterrecht**

Literatur:

v. Hoyningen-Huene, Rechtsfortbildung im Arbeitsrecht als Vorreiter und Vorbild?, BB 1986, 2133 ff.

Neumann, Richterrecht in Arbeitssachen, FS Wiedemann (2002), S. 367 ff.

#### **VI. Unfallverhütungsvorschriften (§ 15 SGB VII)**

#### **VII. Tarifvertrag (§ 1 TVG)**

#### **VIII. Betriebsvereinbarungen**

## IX. Allgemeine Arbeitsbedingungen

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 3 Rn. 38 ff., § 5 Rn. 94 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 5 Rn. 103 ff., 180 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, § 13 Rn. 1  
Preis, Arbeitsrecht, § 18, §§ 24 - 25  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 31-32, § 111

### 1. Arbeitsvertragliche Einheitsregelung

#### Literatur:

Preis, AGB-Recht und Arbeitsrecht - Eine Zwischenbilanz, NZA Beil. 3/2006, 115 ff.  
Thüsing, Inhaltskontrolle von Formulararbeitsverträgen nach neuem Recht, BB 2002, 2666 ff.  
ders., Gestaltungsspielräume bei der Verwendung vorformulierter Arbeitsvertragsbedingungen, BB 2005, 938 ff.  
Worzalla, Die Wirksamkeit einzelner Arbeitsvertragsklauseln nach der Schuldrechtsreform, NZA Beil. 3/2006, 122 ff.

#### Rechtsprechung:

BAG vom 04.02.2004, NZA 2004, 727 ff.  
BAG vom 25.05.2005, NZA 2005, 1111 ff.  
BAG vom 09.05.2006, NZA 2007, 145 ff.  
BAG vom 23.01.2007, NZA 2007, 748 ff.

- a) Begriff
- b) Rechtsnatur
- c) Einbeziehung
- d) Rechtskontrolle (§§ 305 ff. BGB)

### 2. Gesamtzusage

#### Rechtsprechung:

BAG vom 24.01.2006, NZA 2006, 1431 f.

### 3. Betriebsübung

#### Literatur:

Barton, Betriebliche Übung und private Nutzung des Internetarbeitsplatzes, NZA 2006, 460 ff.  
Hromadka, Zur betrieblichen Übung, NZA 1984, 241 ff.  
Ulrici, Betriebliche Übung und AGB-Kontrolle, BB 2005, 1902 ff.  
Walker, Die betriebliche Übung, JuS 2007, 1 ff.

#### Rechtsprechung:

BAG vom 16.01.2002, NZA 2002, 632 ff.  
BAG vom 24.11.2004, NZA 2005, 349 ff.  
BAG vom 20.06.2007, NZA 2007, 1293 ff.  
BAG vom 14.09.2011 - 10 AZR 526/10 - NZA 2012, 81 ff.

- a) Begriff

- b) Tatbestandsvoraussetzung
- c) Rechtsnatur
  - aa) Vertrauenshaftung
  - bb) Vertragstheorie
- d) Beseitigung

## X. Arbeitsvertrag (§ 611a BGB)

### Literatur:

Boemke, Privatautonomie im Arbeitsvertragsrecht, NZA 1993, 532 ff.

## XI. Direktionsrecht des Arbeitgebers

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 9 Rn. 6 ff.

Boemke, (Un-)Verbindlichkeit unbilliger Arbeitgeberweisungen, NZA 2013, 6 ff.

Hromadka, Das Leistungsbestimmungsrecht des Arbeitgebers, DB 1995, 1609 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 2 Rn. 84, § 6 Rn. 6 ff.

Lakies, Das Weisungsrecht des Arbeitgebers – Inhalt und Grenzen, BB 2003, 364 ff.

Preis, Arbeitsrecht, § 18 VI

Reuter, Das Gewissen des Arbeitnehmers als Grenze des Direktionsrechts des Arbeitgebers, BB 1986, 385 ff.

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 45

### Rechtsprechung:

BAG vom 20.12.1984, NZA 1986, 21 ff.

BAG vom 24.05.1989, NZA 1990, 144 ff.

BAG vom 13.06.2007, NZA 2007, 974 ff.

BAG vom 22.02.2012 - 5 AZR 249/11 - NZA 2012, 858 ff.

1. Begriff
2. Vertraglicher Umfang
  - a) Grundsatz
  - b) Inhalt der Tätigkeit
  - c) Ort der Tätigkeit
  - d) Notfälle
3. Versetzungs- und Umsetzungsklausel
4. Grenzen
  - a) Höherrangiges Recht
  - b) Billiges Ermessen als Ausübungsschranke (§ 106 GewO)

## **XII. Rangfolge arbeitsrechtlicher Gestaltungsmittel**

Literatur:

Dütz, Arbeitsrecht, § 2 Rn. 66 ff.

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 1 Rn. 84 ff.

Preis, Arbeitsrecht, § 19

1. Rangprinzip
2. Nicht: Günstigkeitsprinzip
  - a) Begriff
  - b) Geltung



## 2. Teil: Das Zustandekommen des Arbeitsverhältnisses

### § 7 Besondere Arbeitsverhältnisse

#### I. Grundsatz: Das Normalarbeitsverhältnis

Literatur:

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 2 Rn. 114

Preis, Arbeitsrecht, § 10 I

Zachert, „Erosion des Normalarbeitsverhältnisses“ in Europa, BB 1990, 565 ff.

#### II. Befristete Arbeitsverhältnisse (§§ 2 ff., 14 ff. TzBfG)

Literatur:

Bader, Sachgrundlose Befristungen mit älteren Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmern neu geregelt (§ 14 III TzBfG), NZA 2007, 713 ff.

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 12 Rn. 29 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 4 Rn. 4 ff.

Löwisch, Arbeitsrecht, § 26 Rn. 1444 ff.

Preis, Arbeitsrecht, § 10 III, § 70

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 38 - 40

Rechtsprechung:

BAG vom 22.10.2003, NZA 2004, 1275 ff.

BAG vom 01.12.2004, NZA 2005, 575 ff.

BAG vom 16.03.2005, NZA 2005, 923 ff.

BAG vom 06.04.2011 - 7 AZR 716/09 - NZA 2011, 905 ff.

BAG vom 29.06.2011 - 7 AZR 6/10 - NZA 2011, 1346 ff.

#### 1. Begriff (§ 3 TzBfG)

2. Wirksamkeit der Befristung
  - a) Gesetzliche Zulassung
    - aa) Erstmalige Befristung (§ 14 Abs. 2 TzBfG)
    - bb) Ältere Arbeitnehmer (§ 14 Abs. 3 TzBfG)
    - cc) Sonstige Sonderregelungen
  - b) Sachgrundbefristung (§ 14 Abs. 1 TzBfG)
  - c) Form (§ 623 BGB)
  - d) Gerichtliche Geltendmachung (§ 17 TzBfG)
3. Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses
  - a) Bei wirksamer Befristung (§ 15 TzBfG)
  - b) Bei unwirksamer Befristung (§ 16 TzBfG)

### III. Teilzeitarbeitsverhältnisse (§§ 1 ff. TzBfG)

<u>Literatur:</u>	<u>Rechtsprechung:</u>
Dütz, Arbeitsrecht, § 3 Rn. 1248ff.	BAG vom 30.09.2003, NZA 2004, 382 ff.
Hamann, Der Anspruch auf Reduzierung der Arbeitszeit, BB 2005, Beilage Nr. 6, S. 2 ff.	BAG vom 05.11.2003, NZA 2005, 222 ff.
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 4 Rn. 38 ff.	BAG vom 13.10.2009 - 9 AZR 910/08 - NZA 2010, 339 ff.
Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 2 Rn. 119 ff.	
Löwisch, Arbeitsrecht, § 15 Rn. 927 ff.	
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, § 24 Rn. 79 ff., § 40 Rn. 171 ff.	
Preis, Arbeitsrecht, § 10 II, § 40	
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 43	
Thüsing, Das Verbot der Diskriminierung wegen Teilzeit und Befristung nach § 4 TzBfG, ZfA 2002, 249 ff.	

1. Begriff (§ 2 TzBfG)
2. Rechtliche Besonderheiten
3. Rechtsanspruch auf Teilzeitarbeit (§ 8 TzBfG)
4. Insbesondere: Gleichbehandlung mit Vollzeitkräften (§ 4 Abs. 1 TzBfG)

#### IV. Probearbeitsverhältnisse

<u>Literatur:</u> Dütz, Arbeitsrecht, § 3 Rn. 129 Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 4 Rn. 30 ff. Preis, Arbeitsrecht, § 10 IV Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 611 BGB Rn. 48 Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 41 Wilhelm, Verlängerte Probezeit und Kündigungsschutz, NZA 2001, 818 ff.	<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 04.07.2001, NZA 2002, 288 BAG vom 23.06.2004, NZA 2004, 1333 ff.
--	---

#### V. Das fehlerhafte Arbeitsverhältnis

<u>Literatur:</u> Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 3 Rn. 75 ff. Joussen, Der Vertrauensschutz im fehlerhaften Arbeitsverhältnis, NZA 2006, 963 ff. Löwisch, Arbeitsrecht, § 23 Rn. 1227 ff. Preis, Arbeitsrecht, § 23 Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, §§ 119 - 124 BGB Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 36 Walker, Der Vollzug des Arbeitsverhältnisses ohne wirksamen Arbeitsvertrag, JA 1985, 138 ff.	<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 05.12.1957, AP Nr. 2 zu § 123 BGB unter I mit Anm. Hueck = JZ 1958, 511 ff. BAG vom 10.02.1968, AP Nr. 2 zu § 119 BGB unter II 2 mit Anm. Hueck = NJW 1968, 1444 ff. BAG vom 07.06.1972, AP Nr. 18 zu § 611 BGB Faktisches Arbeitsverhältnis unter 2 = BB 1973, 291 ff. BAG vom 03.12.1998, NZA 1999, 584 ff. BAG vom 03.11.2004, NZA 2005, 1409 ff. BAG vom 27.07.2010 - 3 AZR 317/08 - BB 2011, 572 ff.
--	--

1. Begriff und Ursachen
  - a) Begriff
  - b) Ursachen
2. Rechtsfolgen
  - a) Keine Hauptleistungspflichten
  - b) Bestand für die Vergangenheit
3. Beendigung

### 3. Teil: Inhalt des Arbeitsverhältnisses

#### § 8 Die arbeitsrechtlichen Hauptleistungspflichten

##### I. Synallagma im Arbeitsverhältnis

Literatur:

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 4 Rn. 200

##### II. Arbeitspflicht des Arbeitnehmers (§ 611 Abs. 1 BGB)

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 9 Rn. 1 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 4 Rn. 137 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 6 Rn. 1 ff.

Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 4 Rn. 201 ff.

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 48 - 50

Preis, Arbeitsrecht, § 26

Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 611

BGB Rn. 88 ff.

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 45 - 46

Rechtsprechung:

BAG vom 09.12.1987, NZA 1988, 289 ff.

BAG vom 23.06.1992, NZA 1993, 89 ff.

1. Rechtsgrundlagen
2. Inhalt der Arbeitspflicht

Literatur:

Bayreuther, Was schuldet der Arbeitnehmer?, NZA 2006, Sonderbeil. 1 zu Heft 10, 3 ff.

- a) Höchstpersönliche Leistungsverpflichtung (§ 613 S. 1 BGB)
- b) Arbeitsleistung
- c) Art der Tätigkeit
- d) Umfang und Intensität
- e) Mitbestimmung des Betriebsrats

### 3. Arbeitszeit

<u>Literatur:</u> Gutzeit, Die Mitbestimmung des Betriebsrats bei Fragen der Arbeitszeit, BB 1996, 106 ff. Hanau, Möglichkeiten und Grenzen der Vereinbarungen zur Dauer der Arbeitszeit, NZA Beil. 1/2006, 34 ff. Otto, Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Regelung von Dauer und Lage der Arbeitszeit, NZA 1992, 97 ff. Wisskirchen/Bissels, Arbeiten, wenn Arbeit da ist, NZA Beil. 1/2006, 24 ff.	<u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 03.06.2003, NZA 2003, 1155 ff. BAG vom 29.04.2004, NZA 2004, 670 ff. BAG vom 26.10.2004, NZA 2005, 538 ff. BAG vom 24.04.2007, NZA 2007, 818 ff.
---	---

- a) Dauer der Arbeitszeit
    - aa) Grundsatz
    - bb) Überstunden
    - cc) Kurzarbeit
  - b) Lage der Arbeitszeit
  - c) Mitbestimmung des Betriebsrats
    - aa) Dauer der Arbeitszeit (§ 87 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG)
    - bb) Lage der Arbeitszeit (§ 87 Abs. 1 Nr. 2 BetrVG)
- #### 4. Arbeitsort
- a) Festlegung
  - b) Mitbestimmung des Betriebsrats (§ 99 BetrVG)
- #### 5. Befreiung von der Arbeitspflicht

#### Rechtsprechung:

BAG vom 09.08.1994, NZA 1995, 174 ff.

- a) Kraft Gesetzes
  - aa) Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 1 BGB)
  - bb) Annahmeverzug des Arbeitgebers (§ 615 Satz 1 BGB)
  - bb) Leistungsverweigerungsrecht des Arbeitnehmers
    - (1) Unzumutbarkeit (§ 275 Abs. 3 BGB)
    - (2) Sonstige Fälle
- b) Einvernehmliche Arbeitsbefreiung
- c) Einseitige Arbeitgebererklärung
- d) Einseitige Arbeitnehmererklärung

### III. Vergütungspflicht des Arbeitgebers (§ 611 Abs. 1 BGB)

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 5 Rn. 1 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 4 Rn. 160 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 7 Rn. 1 ff.  
Junker, Grundkurs Arbeitsrecht, § 4 Rn. 237 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, §§ 62 - 77  
Preis, Arbeitsrecht, §§ 28 - 30  
Rolfs, Studienkommentar Arbeitsrecht, § 611 BGB Rn. 58 ff.  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 66 ff.

#### 1. Begriff und Formen

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 66, 68, 75-80

- a) Begriff
- b) Formen
2. Rechtsgrundlagen
  - a) Vereinbarung
  - b) Übliche Vergütung (§ 612 BGB)
  - c) Mindestlohn (§§ 1, 20 MiLoG)
3. Bemessung der Arbeitsvergütung

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 67

#### 4. Vergütungszuschläge

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 69

#### 5. Auszahlung der Vergütung

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 70

- a) Zahlungsart (§ 107 Abs. 1 GewO)
- b) Zahlungsort
- c) Zahlungszeit

- aa) Vereinbarung
- bb) § 614 BGB
- cc) § 2 I 1 Nr. 2 MiLoG
- d) Mitbestimmung des Betriebsrats (§ 87 Abs. 1 Nr. 4 BetrVG)

#### 6. Lohnabzüge

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 71

- a) Begriff
- b) Lohnsteuer (§§ 38, 41a EStG)
- c) Sozialversicherungsbeiträge (§ 28d Abs. 1 SGB IV)

#### 7. Verjährung und Ausschlussfrist

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 73

- a) Verjährung (§ 195 BGB)
- b) Ausschlussfrist
  - aa) Grundsatz
  - bb) § 3 S. 1 MiLoG

### **IV. Lohn ohne Arbeit**

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 5 Rn. 143 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 5 Rn. 222 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 8 Rn. 1 ff.

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 78 - 93

Preis, Arbeitsrecht, §§ 41 - 50

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 95 - 106

1. Grundsatz: Ohne Arbeit kein Lohn (§ 326 Abs. 1 BGB)
2. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfalle (§§ 3 ff. EFZG)

Literatur:

Boecken, Probleme der Entgeltfortzahlung im Krankheitsfalle, NZA 1999, 673 ff.

- a) Tatbestandsvoraussetzungen (§ 3 EFZG)

- b) Anspruchsumfang
  - aa) Dauer
  - bb) Anspruchshöhe (§ 4 EFZG)
- c) Drittverschuldete Arbeitsunfähigkeit (§ 6 EFZG)
- d) Erstattung durch Krankenkasse (AAG)
- 3. Entgeltfortzahlung an Feiertagen (§ 2 EFZG)
- 4. Bezahlter Erholungsurlaub (§§ 1 ff. BUrlG)
  - a) Rechtsgrundlagen
  - b) Festlegung des Urlaubs
  - c) Erlöschen des Urlaubsanspruchs
  - d) Urlaubsentgelt und Urlaubsgeld
  - e) Urlaub und Beendigung des Arbeitsverhältnisses
- 5. Vorübergehende Arbeitsverhinderung (§ 616 Satz 1 BGB)
  - a) Persönliche Verhinderung
  - b) Ohne Verschulden
  - c) Verhältnismäßig nicht erhebliche Zeit
- 6. Annahmeverzug des Arbeitgebers (§ 615 Satz 1 BGB)

Rechtsprechung:

BAG vom 24.11.1994, NZA 1995, 263 ff.

BAG vom 13.07.2005, NZA 2005, 1348 ff.

- a) Grundsatz
  - b) Betriebsrisikolehre (§ 615 Satz 3 BGB)
7. Sonstige Fälle



## **§ 9 Die arbeitsrechtlichen Nebenpflichten**

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 6 Rn. 26 ff., § 8 Rn. 1 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 4 Rn. 151ff., 177 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 6 Rn. 96 ff., § 7 Rn. 79 ff.

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 51 - 56, §§ 94 - 99

Preis, Arbeitsrecht, § 27, § 36

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 55 - 58, 107

### **I. Begriff und Rechtsgrundlagen**

1. Begriff
2. Rechtsgrundlagen

### **II. Einzelne Nebenpflichten**

1. Überblick
2. Entgeltbezogene Nebenpflichten
  - a) Begriff und Abgrenzung
  - b) Beispiele
3. Arbeitspflichtbezogene Nebenpflichten

### Literatur:

Weber/Weber, Zur Dogmatik eines allgemeinen Beschäftigungsanspruchs im Arbeitsverhältnis, RdA 2007, 344 ff.

- a) Begriff und Abgrenzung
- b) Arbeitnehmerpflichten
- c) Arbeitgeberpflichten
4. Zahlungspflichten
  - a) Begriff und Abgrenzung
  - b) Arbeitgeberpflichten
    - aa) Aufwandsentschädigungen
    - bb) Anwesenheitsprämien
    - cc) Gratifikationen
  - c) Arbeitnehmerpflichten
5. Schutzpflichten (§ 241 Abs. 2 BGB)
  - a) Begriff und Abgrenzung
  - b) Arbeitgeberpflichten

- aa) Allgemeine Grundsätze
- bb) Sachliche Reichweite
- cc) Geschützte Rechtsgüter
  - (1) Schutz der körperlichen Integrität
  - (2) Schutz materieller Vermögensinteressen

Rechtsprechung:

BAG vom 28.10.2010 - 8 AZR 647/09 - NZA 2011, 406 ff.

(3) Schutz immaterieller Interessen

- c) Arbeitnehmerpflichten
  - aa) Allgemeine Grundsätze
  - bb) Sachliche Reichweite
  - cc) Einzelfälle
    - (1) Mitteilungspflichten
    - (2) Verschwiegenheitspflicht
    - (3) Schmiergeldverbot

6. Außerdienstliches Verhalten des Arbeitnehmers

- a) Begriff und Abgrenzung
- b) Beispiele
  - aa) Wettbewerbsverbot

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 56, 57

Rechtsprechung:

BAG vom 05.09.1995, NZA 1996, 700 ff.

BAG vom 03.02.1987, NZA 1987, 813 ff.

bb) Nebentätigkeiten

Literatur:

Hunold, Rechtsprechung zur Nebentätigkeit des Arbeitnehmers, NZA-RR 2002, 505 ff.

### III. Treue- und Fürsorgepflicht

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 107

## § 10 Leistungsstörungen im Arbeitsverhältnis

<p><u>Literatur:</u></p> <p>Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 10 Rn. 1 ff.</p> <p>Dütz, Arbeitsrecht, § 5 Rn. 186 ff.</p> <p>Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 8 Rn. 1 ff.</p> <p>Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 1, §§ 57 - 61</p> <p>Preis, Arbeitsrecht, §§ 51 - 54</p> <p>Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 51 - 54, 109</p> <p>Wank, Das Recht der Leistungsstörung im Arbeitsrecht nach der Schuldrechtsreform, FS Schwerdtner (2003), S. 247 ff.</p>	<p><u>Rechtsprechung:</u></p> <p>BAG (GS) vom 27.09.1994, NZA 1994, 1083 ff.</p> <p>BAG vom 18.04.2002, NZA 2003, 37 ff.</p>
---	--

### I. Allgemeine Grundsätze

<p><u>Literatur:</u></p> <p>Richardi, Leistungsstörungen und Haftung im Arbeitsverhältnis, NZA 2003, Heft 16, Sonderbeilage, S. 14 ff.</p> <p>Reiter, Arbeits- und Schadensrecht, Jura 2006, 71 ff.</p> <p>Weyand, Der praktische Fall: Arbeitgeber- und Arbeitnehmerhaftung, JuS 2003, 675 ff.</p>
---

### II. Pflichtverletzungen durch den Arbeitnehmer

<p><u>Literatur:</u></p> <p>Blomeyer, Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung bei nicht gefahrgeneigter Arbeit, JuS 1993, 903 ff.</p> <p>Maschmann, Die mangelhafte Arbeitsleistung, NZA Beil. 1/2006, 13 ff.</p> <p>Richardi, Leistungsstörungen und Haftung im Arbeitsverhältnis nach dem Schuldrechtsmodernisierungsgesetz, NZA 2002, 1004 ff.</p> <p>K. Schreiber, Beschränkte Arbeitnehmerhaftung, Jura 2009, 26 ff.</p> <p>Schwab, Die Schadenshaftung im Arbeitsverhältnis – 1. Teil: Die Haftung des Arbeitnehmers, NZA-RR 2006, 449 ff.</p> <p>Servatius, Die Haftung des Arbeitnehmers für Nicht- und Schlechtleistung, Jura 2005, 838 ff.</p>	<p><u>Rechtsprechung:</u></p> <p>BAG vom 18.01.2007, NZA 2007, 1230 ff.</p>
---	---

Walker, Die eingeschränkte Haftung des Arbeitnehmers unter Berücksichtigung der Schuldrechtsmodernisierung, JuS 2002, 736 ff. Waltermann, Besonderheiten der Haftung im Arbeitsverhältnis, JuS 2009, 193 ff.	
---	--

1. Nichterbringung der Arbeitsleistung
  - a) Verlust des Entgeltanspruchs (§ 326 Abs. 1 BGB)
  - b) Schadensersatz wegen Nichterfüllung (§§ 280, 283 BGB)

Literatur:

Scholl, Die Unzumutbarkeit der Arbeitsleistung nach § 275 Abs.3 BGB, Jura 2006, 283 ff.

- c) Kündigung
- d) Vertragsstrafe
2. Schlechterfüllung der Arbeitsverpflichtung
3. Schutzpflichtverletzung (§ 241 Abs. 2 BGB)
  - a) Haftungsbegrenzung
  - b) Rechtsgrundlage
  - c) Voraussetzung: Betriebliche Tätigkeit
  - d) Keine Einschränkung im Außenverhältnis

### III. Pflichtverletzungen durch den Arbeitgeber

Literatur:

Krieger/Herzberg, Haftungsrisiken des Arbeitgebers bei der Entsendung von Arbeitnehmern in Krisengebiete, BB 2012, 1089 ff.

Schwab, Die Schadenshaftung im Arbeitsverhältnis – 2. Teil: Die Haftung des Arbeitgebers, NZA-RR 2006, 505 ff.

Simon/Greßlin, AGG: Haftung des Arbeitgebers bei Benachteiligungen durch Beschäftigte und Dritte, BB 2007, 1782 ff.

Rechtsprechung:

BAG vom 18.01.2007, NZA 2007, 1230 ff.

BAG vom 24.04.2008 - 8 AZR 347/07 - NZA 2009, 38 ff.

BAG vom 22.10.2009 - 8 AZR 642/08 - NZA 2010, 280 ff.

1. Verletzung der Vergütungspflicht
  - a) Erfüllungsanspruch (§ 611 Abs. 1 BGB)
  - b) Ersatz des Verzugsschadens (§§ 280, 286 ff. BGB)
  - c) Zurückbehaltungsrecht (§ 320 Abs. 1 BGB)

d) Recht zur außerordentlichen Kündigung (§ 626 Abs. 1 BGB)

2. Verletzung von Nebenpflichten
  - a) Erfüllungsanspruch
  - b) Schadensersatzanspruch (§ 280 BGB)
  - c) Zurückbehaltungsrecht (§ 273 Abs. 1 BGB)

#### IV. Besonderheiten bei Arbeitsunfällen (§§ 7 ff., 104 ff. SGB VII)

<p><u>Literatur:</u> Krasney, Haftungsbeschränkung bei Verursachung von Arbeitsunfällen, NZS 2004, 7 ff., 68 ff.</p>	<p><u>Rechtsprechung:</u> BAG vom 22.04.2004, NZA 2005, 163 ff. BAG vom 30.10.2003 - 8 AZR 548/02 - DB 2004, 656 ff.</p>
--	--

1. Begriff des Arbeitsunfalls (§ 8 SGB VII)
2. Versicherter Personenkreis (§ 2 SGB VII)
3. Leistungen der gesetzlichen Unfallversicherung (§§ 27 ff. SGB VII)
4. Haftungsfragen
  - a) Haftung des Arbeitgebers (§ 104 SGB VII)

<p><u>Literatur:</u> Reipen, Übungsklausur – Arbeits- und Sozialrecht: Haftungsprivileg des Arbeitgebers, JuS 2006, 527 ff.</p>
---

- aa) Personenschaden
- bb) Schmerzensgeld
- cc) Sach- und Vermögensschäden
- b) Haftung des Arbeitnehmers gegenüber Arbeitskollegen

<p><u>Rechtsprechung:</u> LAG Hamm vom 21.09.2006, AZ.: 16 Sa 86/06, ZGS 2007, 87</p>
---

- aa) Personenschaden
- bb) Sachschaden

## 4. Teil: Beendigung des Arbeitsverhältnisses

### § 11 Beendigungsgründe

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 12 Rn. 1 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn. 345 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 1 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 2, §§ 114 - 116  
Preis, Arbeitsrecht, § 55, §§ 70 - 71  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 121 ff.

#### I. Überblick

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 12 Rn. 1 - 11

#### II. Aufhebungsvertrag

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 12 Rn. 12 -28  
Preis, Arbeitsrecht, § 71  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 122

1. Begriff und Inhalt
2. Zustandekommen (§ 623 BGB)
3. Rechtsfolgen
  - a) Beendigung des Arbeitsverhältnisses
  - b) Sonstige Rechtsfolgen
  - c) Arbeitsförderungsrecht
4. Beseitigung
  - a) Anfechtung

Rechtsprechung:

BAG vom 28.11.2007, BAGE 125, 70 ff.  
BAG vom 23.11.2006, NZA 2007, 866 ff.

#### b) Widerruf

Literatur:

Kamanabrou, Eindeutig kein Widerrufsrecht bei Aufhebungsverträgen am Arbeitsplatz?, NZA 2016, 919 ff.

Rechtsprechung:

BAG vom 27.11.2003, NZA 2004, 597 ff.

### **III. Befristete Arbeitsverhältnisse (§ 620 Abs. 1 BGB, §§ 1 ff., 14 ff. TzBfG)**

#### Literatur:

Reichold, Original-Referendarexamensklausur – Arbeitsrecht: Befristung eines Arbeitsvertrags, JuS 2004, 318 ff.

### **IV. Auflösende Bedingung (§ 21 TzBfG)**

### **V. Nichtigkeit**

1. Tatbestände
  - a) Überblick
  - b) Gesetzesverstoß (§ 134 BGB)
2. Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis
3. Beendigung
4. Abgrenzung: Teilnichtigkeit

### **VI. Anfechtung**

### **VII. Tod**

1. Arbeitnehmer
2. Nicht: Arbeitgeber

### **VIII. Wegfall der Geschäftsgrundlage**

### **IX. Abgrenzung**



## § 12 Ordentliche und außerordentliche Kündigung

### I. Überblick

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 13 Rn. 1 f.

1. Begriff der Kündigung
2. Arten der Kündigung
3. Rechtsnatur der Kündigung

### II. Kündigungserklärung

Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 13 Rn. 3 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 42 ff.

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 2, § 118 Rn. 1 ff.

Preis, Arbeitsrecht, § 57

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 123

Rechtsprechung:

BAG vom 20.09.2006, NZA 2007, 377 ff.

1. Willenserklärung
2. Wirksamwerden
  - a) Unter Anwesenden
  - b) Unter Abwesenden
  - c) Kündigung bei urlaubsbedingter Abwesenheit
3. Form (§ 623 BGB)
4. (Keine) Angabe des Kündigungsgrunds
5. Allgemeine Nichtigkeitsgründe
  - a) Anfechtung (§§ 119, 123 BGB)
  - b) Verstoß gegen gesetzliches Verbot (§ 134 BGB)
  - c) Sittenwidrigkeit (§ 138 BGB)

Rechtsprechung:

BVerfG vom 21.06.2006, NZA 2006, 913 f.

- d) Verstoß gegen Treu und Glauben (§ 242 BGB)
  - e) Unwiderlegliche Vermutung der Rechtswirksamkeit (§§ 4, 7 KSchG)
6. Rücknahme der Kündigung

## 7. Umdeutung (§ 140 BGB)

### Rechtsprechung:

BAG vom 24.06.2004, NZA-RR 2005, 440 ff.

BAG vom 13.08.1987, NZA 1988, 129 f.

## III. Ordentliche Kündigung

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 13 Rn. 48 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn354 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 83 ff.

Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 2, § 119

Preis, Arbeitsrecht, §§ 60 - 65

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 123, 126

1. Begriff
2. Voraussetzungen
  - a) Kündigungsrecht
  - b) Kündigungserklärung
  - c) Kündigungsgrund
3. Kündigungsfristen und -termine (§ 622 BGB)
  - a) Kündigungsfristen
  - b) Kündigungstermine
  - c) Fristberechnung
  - d) Verkürzung und Verlängerung von Kündigungsfristen
    - aa) Verkürzung
    - bb) Verlängerung

## IV. Außerordentliche Kündigung (§ 626 BGB)

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 13 Rn. 71 ff.

Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn. 455 ff.

Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 102 ff.

Oetker, Arbeitsrecht: Ein außerordentlich verdächtiger ICE-Steward, Jura 2003, 266 ff.

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 127

### Rechtsprechung:

BAG vom 02.03.2006, NZA-RR 2006, 636 ff.

1. Begriff und Art
  - a) Begriff
  - b) Arten
2. Kündigungsgrund (§ 626 Abs. 1 BGB)
  - a) Wichtiger Grund
  - b) Konkretisierung
    - aa) Personenbedingte Gründe
    - bb) Verhaltensbedingte Gründe
    - cc) Betriebsbedingte Gründe
3. Kündigungsfrist und Kündigungserklärungsfrist
  - a) Kündigungsfrist
  - b) Kündigungserklärungsfrist (§ 626 Abs. 2 BGB)

## V. Mitbestimmung des Betriebsrats (§ 102 BetrVG)

## VI. Änderungskündigung (§ 2 KSchG)

<u>Literatur:</u>	<u>Rechtsprechung:</u>
<p>Berkowsky, Vorrang der Änderungskündigung vor der Beendigungskündigung, NZA 2006, 697 ff.</p> <p>ders., Änderungskündigung und vorbehaltlose Annahme eines Änderungsangebots, NZA 2008, 26 ff.</p> <p>Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 14 Rn. 145 ff.</p> <p>Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn. 490 ff.</p> <p>Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 366 ff.</p> <p>Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 2, § 145</p> <p>Preis, Arbeitsrecht, § 67</p> <p>Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 137</p>	<p>BAG vom 01.02.2007, NZA 2007, 925 ff.</p> <p>BAG vom 21.09.2006, NZA 2007, 431 ff. und 435 ff.</p>

1. Begriff und Rechtsnatur
2. Ablehnung des Änderungsgebots
3. Annahme ohne Vorbehalt
4. Annahme unter Vorbehalt

## VII. Der Kündigungsschutzprozess

### Literatur:

Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn. 430 ff.

Ulrici, Abfindung nach § 1 a KSchG trotz Kündigungsschutzklage, NZA 2006, 77 ff.

1. Überblick
2. Klagefrist
  - a) Drei-Wochen-Frist (§ 4 Abs. 1 KSchG)

### Rechtsprechung:

BAG vom 28.06.2007, NZA 2007, 972 ff.

- b) Zulassung verspäteter Klagen (§ 5 KSchG) und verlängerte Anrufungsfrist (§ 6 KSchG)
      - c) Fristversäumung (§ 7 KSchG)
  3. Streitgegenstand und gerichtlicher Prüfungsumfang
    - a) Streitgegenstand
    - b) Gerichtlicher Prüfungsumfang
  4. Arbeitsgerichtliche Entscheidungen
    - a) Klagestattgabe
    - b) Klageabweisung
    - c) Auflösung des Arbeitsverhältnisses (§§ 9, 10 KSchG)

## § 13 Allgemeiner Kündigungsschutz (§§ 1 - 14 KSchG)

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 14 Rn. 1 ff.  
Dütz, Arbeitsrecht, § 9 Rn. 394 ff.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 133 ff.  
Münchener Handbuch Arbeitsrecht, Band 2, §§ 131 - 154  
Preis, Arbeitsrecht, §§ 61 - 65  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 128 - 136

### I. Überblick

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 14 Rn. 1 f.

1. Begriff
2. Regelungen

### II. Voraussetzungen

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 14 Rn. 3 – 25

### Rechtsprechung:

BAG vom 21.09.2006, NZA 2007, 439 ff.  
BAG vom 24.02.2005, NZA 2005, 764 ff.

1. Arbeitnehmereigenschaft
2. Betriebsgröße (§ 23 Abs. 1 Satz 2 bis 4 KSchG)

### Literatur:

Müller, Nichtanwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes im Kleinbetrieb (§ 23 Abs. 1 KSchG), DB 2005, 2022 ff.  
Krügermeyer-Kalthoff, Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes, MDR 2006, 130

3. Bestand des Arbeitsverhältnisses (§ 1 Abs. 1 KSchG)

### III. Sozialwidrigkeit der Kündigung (§ 1 Abs. 1 KSchG)

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 14 Rn. 26 - 144

1. Überblick
2. Grundstrukturen
  - a) Kündigungsgrund
  - b) Negative Prognose

- c) Interessenabwägung
- d) Kündigung als ultima ratio
- e) Beurteilungsmaßstab und -zeitpunkt

### 3. Personenbedingte Kündigungsgründe

Rechtsprechung:

BAG vom 19.04.2007, NZA 2007, 1041 ff.

BAG vom 18.01.2007, NZA 2007, 680 ff.

- a) Voraussetzungen
  - aa) Fehlende Eignung
  - bb) Konkrete betriebliche Beeinträchtigung
  - cc) Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit
  - dd) Interessenabwägung
- b) Beispiele

### 4. Verhaltensbedingte Kündigung

Literatur:

Kramer, BAG zur Kündigung wegen privater Internetnutzung, NZA 2007, 1338 ff.

Rechtsprechung:

BAG vom 31.05.2007, NZA 2007, 922 ff.

- a) Voraussetzungen
  - aa) Pflichtverletzung
  - bb) Negative Zukunftsprognose
  - cc) Beeinträchtigung für das Arbeitsverhältnis
  - dd) Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit
  - ee) Interessenabwägung
  - ff) Verschulden
  - gg) Abmahnung
- b) Einzelne verhaltensbedingte Kündigungsgründe

### 5. Betriebsbedingte Kündigungsgründe

Literatur:

Kaiser, Die Unternehmerentscheidung bei betriebsbedingten Kündigungen, NZA Beil. 1/2005, 31 ff.

Neef/Neef, Von der Unmöglichkeit der betriebsbedingten Kündigung, NZA 2006, 1241 ff.

Schiefer, Betriebsbedingte Kündigung nach aktueller Rechtsprechung, DB 2007, 54 ff.

Servatius, Die betriebsbedingte Kündigung in der Fallbearbeitung, Jura 2006, 811 f..

Zeranski, Eine scheinbar fehlerhafte Sozialauswahl, Jura 2001, 394 ff.

- a) Voraussetzungen
  - aa) Außer- und innerbetriebliche Kündigungsursachen
  - bb) Umsetzung durch Unternehmerentscheidung
  - cc) Wegfall des Arbeitsplatzes

Rechtsprechung:

BAG vom 29.03.2007, NZA 2007, 855 ff.

- dd) Vorrangige mildere Mittel

Rechtsprechung:

BAG vom 21.04.2005, NZA 2005, 1294 ff.

BAG vom 21.09.2006, NZA 2007, 431 ff.

- b) Betriebsbedingte Kündigungsgründe
- c) Sozialauswahl (§ 1 Abs. 3 KSchG)

Rechtsprechung:

BAG vom 31.05.2007, NZA 2007, 1362 ff.

BAG vom 18.10.2007, NZA 2007, 798 ff.

BAG vom 09.11.2006, NZA 2007, 549 ff.

BAG vom 18.10.2006, NZA 2007, 504 ff.

- aa) Betriebsbezogenheit
- bb) Vergleichbarkeit der Arbeitnehmer
- cc) Auswahlgesichtspunkte
- dd) Entgegenstehende betriebliche Bedürfnisse

## § 14 Sonderfälle der Kündigung

### Literatur:

Boemke, Studienbuch Arbeitsrecht, § 13 Rn. 60 f.  
Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 1, § 10 Rn. 226 ff.  
Preis, Arbeitsrecht, § 68  
Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, §§ 142 - 145

### I. Massentlassung (§§ 17 ff. KSchG)

#### Literatur:

Ferne/Lipinski, Änderung der Rechtsprechung des BAG bei Massentlassungen, NZA 2006, 937 ff.

#### Rechtsprechung:

EuGH vom 27.01.2005, NZA 2005, 213 ff. [„Junk“]  
BAG vom 23.03.2006, NZA 2006, 971 ff.  
BAG vom 22.03.2007, NZA 2007, 1101 ff.

### II. Schwerbehinderte (§§ 85 ff. SGB IX)

#### Rechtsprechung:

LAG Niedersachsen vom 25.10.2006, BB 2007, 719 ff.  
BAG vom 19.06.2007, NZA 2007, 1103 ff. und 1153 f.  
BAG vom 28.06.2007, NZA 2007, 1049 ff.

1. Voraussetzungen
  - a) Schwerbehinderteneigenschaft (§§ 2, 68 SGB IX)
  - b) Kenntnis des Arbeitgebers
  - c) Gesetzliche Ausnahmen (§ 90 SGB IX)
2. Zustimmung des Integrationsamts (§§ 87 ff. SGB IX)
  - a) Zustimmungsverfahren
  - b) Rechtsfolgen

### III. Schwangere, Wöchnerinnen, Elternzeitler und Arbeitnehmer in Pflegezeit (§§ 9 MuSchG, 18 BEEG, 5 PflegeZG)

#### Rechtsprechung:

EuGH vom 11.10.2007, NZA 2007, 1271 ff. [„Paquay“]

1. Kündigungsverbot des § 9 MuSchG
  - a) Voraussetzungen
    - aa) Persönlicher Geltungsbereich
    - bb) Kenntnis des Arbeitgebers (§ 9 Abs. 1 Satz 1 MuSchG)



- cc) Sachlicher Anwendungsbereich
- b) Kündigungsverbot (§ 9 MuSchG)
- c) Sonderkündigungsrecht (§ 10 MuSchG)
- 2. Elternzeit (§§ 18 f. BEEG)
- 3. Arbeitnehmer in Pflegezeit (§ 5 PflegeZG)

#### **IV. Kündigungsschutz bei Einberufung zum Wehrdienst und Zivildienst (§ 2 ArbPISchG, § 78 Abs. 1 ZDG)**

#### **V. Kündigungsschutz der Betriebsratsmitglieder**

Rechtsprechung:

BAG vom 08.09.2011 - 2 AZR 388/10 - NZA 2012, 400 ff.

BAG vom 19.04.2012 - 2 AZR 233/11 - NZA 2012, 1449 ff.

- 1. Verbot der ordentlichen Kündigung (§ 15 Abs. 1 KSchG)
  - a) Grundsatz
  - b) Ausnahme: Betriebs(teil)stilllegung (§ 15 Abs. 4 und Abs. 5 KSchG)
- 2. Zustimmungserfordernis bei außerordentlicher Kündigung (§ 103 BetrVG)

#### **§ 15 Weiterbeschäftigungspflicht**

Literatur:

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch, § 125

Rechtsprechung:

BAG vom 10.05.2007, NZA 2007, 1178 ff.

#### **I. Rechtsgrundlagen**

- 1. Betriebsverfassungsrechtlicher Weiterbeschäftigungsanspruch (§ 102 V 1 BetrVG)
- 2. Weiterbeschäftigungsvereinbarung
- 3. Nicht: Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch

#### **II. Rechtsfolgen der Weiterbeschäftigung**

- 1. Weiterbeschäftigungsverhältnis
- 2. Vollstreckungsverhältnis