

NOMOS EINFÜHRUNG

Hirdina

Arbeitsrecht

6. Auflage



Nomos

NOMOSEINFÜHRUNG

Prof. Dr. jur. Ralph Hirdina
Technische Hochschule Aschaffenburg

Arbeitsrecht

6. Auflage



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-7560-1463-7 (Print)

ISBN 978-3-7489-2000-7 (ePDF)

6. Auflage 2024

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2024. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort

Dieses Buch wendet sich an Studierende der Rechts- und Wirtschaftswissenschaften an Universitäten und Hochschulen für angewandte Wissenschaften. Es dient der Vorbereitung auf Arbeitsrechtsklausuren. Der Stellenwert des Arbeitsrechts ist für nahezu alle Berufsbilder, in denen sich Hochschulabsolventen wiederfinden, sehr hoch.

Das Lehr- und Fallbuch zum Arbeitsrecht hilft auch den in der Berufspraxis Tätigen, den Einstieg in das Arbeitsrecht zu finden oder ihre bereits früher erworbenen Arbeitsrechtskenntnisse aufzufrischen und zu aktualisieren.

Dem Leserkreis werden die theoretischen arbeitsrechtlichen Grundlagen kombiniert mit Fallbeispielen vermittelt. Am Ende der jeweiligen Kapitel sind Checklisten und Testfragen eingearbeitet, um sich den Lehrstoff nochmals überblicksmäßig einprägen bzw. einüben zu können. Das Lehrbuch hat den Anspruch, vertiefte Arbeitsrechtskenntnisse zu vermitteln.

Ich wünsche allen Interessierten einen nachhaltigen Lernerfolg mit diesem Lehr- und Fallbuch. Es wird dringend angeraten, die im Buch genannten Gesetzesbestimmungen im Wortlaut nachzulesen. Erfahrungsgemäß wird dadurch der Lernerfolg erheblich gesteigert. Zur Entlastung des Textes wurden einschlägige Gesetzesbestimmungen bzw. Erläuterungen zum Teil in die Fußnoten aufgenommen.

Im Text verwendete geschlechterspezifische Bezeichnungen umfassen alle drei Geschlechter. Allen drei Geschlechtern wird ausdrücklich der gleiche Stellenwert ohne Diskriminierungsabsicht eingeräumt.

Hinweise und Verbesserungsvorschläge aus dem Leserkreis sind mir sehr willkommen. Sie können mich unter folgender Adresse kontaktieren:

Prof. Dr. jur. Ralph Hirdina, Technische Hochschule Aschaffenburg, Fakultät Wirtschaft und Recht, Würzburger Str. 45, 63743 Aschaffenburg; E-Mail: ralph.hirdina@th-ab.de.

Obernburg am Main, im März 2024

Ralph Hirdina

Inhaltsübersicht

Vorwort	5
Literaturverzeichnis	15
Abkürzungsverzeichnis	17
§ 1 Arbeitnehmerbegriff	21
§ 2 Rechtsfragen vor Abschluss des Arbeitsvertrages	30
§ 3 Unbefristeter Arbeitsvertrag	41
§ 4 Befristungs- und Teilzeitrecht	54
§ 5 Entgeltfortzahlung an Feiertagen und im Krankheitsfall	73
§ 6 Urlaubsrecht	94
§ 7 Vergütung bei Annahmeverzug und Betriebsrisiko	117
§ 8 Vorübergehende Verhinderung des Arbeitnehmers	127
§ 9 Gratifikationen und Rückzahlungsklauseln	132
§ 10 Arbeitnehmerhaftung	139
§ 11 Betriebsübergang	161
§ 12 Ordentliche Kündigung	177
§ 13 Außerordentliche Kündigung	207
§ 14 Änderungskündigung	219
§ 15 Besonderer Kündigungsschutz	226
§ 16 Nachschieben von Kündigungsgründen	241
§ 17 Kündigungsschutzverfahren	246
§ 18 Auflösungsvertrag	254
§ 19 Arbeitszeugnis	259
§ 20 Betriebsverfassungsrecht	267
§ 21 Tarif- und Arbeitskampfrecht	289
Stichwortverzeichnis	301

Inhalt

Vorwort	5
Literaturverzeichnis	15
Abkürzungsverzeichnis	17
§ 1 Arbeitnehmerbegriff	21
I. Bedeutung des Begriffs	21
II. Definition des Arbeitnehmerbegriffs	21
III. Arbeitnehmereigenschaft von Organmitgliedern	24
IV. Arbeitnehmereigenschaft leitender Angestellter	26
V. Arbeitnehmereigenschaft Scheinselbstständiger	27
VI. Arbeitnehmereigenschaft sonstiger Personen	28
VII. Checkliste und Testfragen zum Arbeitnehmerbegriff	29
§ 2 Rechtsfragen vor Abschluss des Arbeitsvertrages	30
I. Allgemeines zur Vertragsanbahnung	30
II. Folgen des Abbruchs von Vertragsverhandlungen	30
III. Diskriminierungsverbote	31
IV. Beschränkungen des Fragerechts	36
V. Verletzung von Mitteilungs- und Rücksichtnahmepflichten	37
VI. Ersatz von Vorstellungskosten	38
VII. Besonderheiten bei der Einstellung ausländischer Mitarbeiter	39
VIII. Checkliste und Testfragen zu Rechtsfragen vor Abschluss des Arbeitsverhältnisses	40
§ 3 Unbefristeter Arbeitsvertrag	41
I. Das unbefristete Arbeitsverhältnis als Grundmodell	41
II. Rechte und Pflichten aus dem Arbeitsverhältnis	42
III. Fälle der Beendigung des unbefristeten Arbeitsverhältnisses	43
1. Beendigung durch Tod des Arbeitnehmers	43
2. Beendigung durch Aufhebungsvertrag	44
3. Beendigung durch Anfechtung	45
4. Beendigung durch ordentliche Kündigung	47
5. Beendigung durch außerordentliche Kündigung	50
IV. Checkliste und Testfragen zum unbefristeten Arbeitsverhältnis	51
§ 4 Befristungs- und Teilzeitrecht	54
I. Der befristete Arbeitsvertrag als Ausnahmefall	54
II. Voraussetzungen einer zulässigen Befristung	55
1. Befristung mit Sachgrund	55
2. Befristung ohne Sachgrund	59
3. Befristung von Arbeitsverhältnissen älterer Arbeitnehmer	62
4. Schriftform der Befristungsabrede	62
III. Zusammenfassung der Gründe für eine unwirksame Befristung	63
IV. Rechtsfolge einer unwirksamen Befristung	63
V. Ordentliche Kündigungsfrist für unwirksam befristete Arbeitsverhältnisse	64

Inhalt

VI.	Die Kündigung wirksam befristeter Arbeitsverhältnisse	65
1.	Ordentliche Kündigung	65
2.	Außerordentliche Kündigung	66
VII.	Checkliste und Testfragen zum befristeten Arbeitsvertrag	67
VIII.	Das Teilzeitarbeitsverhältnis	69
IX.	Checkliste und Testfragen zum Teilzeitarbeitsverhältnis	71
§ 5	Entgeltfortzahlung an Feiertagen und im Krankheitsfall	73
I.	Systematische Einordnung der Entgeltfortzahlung	73
II.	Entgeltfortzahlung an Feiertagen	73
III.	Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	75
1.	Anspruchsvoraussetzungen	75
2.	Arbeitsunfähigkeit infolge Krankheit	76
3.	Vom Arbeitnehmer verschuldete Arbeitsunfähigkeit	77
4.	Dauer der Entgeltfortzahlung	79
5.	Anzeige- und Nachweispflichten	82
6.	Höhe der Entgeltfortzahlung	85
7.	Kürzung von Sondervergütungen	86
8.	Forderungsübergang bei Dritthaftung	87
9.	Leistungsverweigerungsrechte des Arbeitgebers	89
10.	Entgeltfortzahlung im Falle der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	90
IV.	Checkliste und Testfragen zur Entgeltfortzahlung	91
§ 6	Urlaubsrecht	94
I.	Anspruch auf bezahlten Erholungsurlaub	94
II.	Anspruch auf den vollen gesetzlichen Urlaub	95
III.	Anspruch auf Teilurlaub	95
IV.	Verhältnis von gesetzlichem Mindesturlaub und Tarifurlaub	97
V.	Urlaub für Teilzeitbeschäftigte	98
VI.	Ausschluss von Doppelansprüchen	99
VII.	Zeitpunkt der Urlaubsgewährung	100
VIII.	Zweck des Urlaubs	103
IX.	Widerruf erteilten Urlaubs	104
X.	Urlaubsübertragung	106
XI.	Urlaubsabgeltung	109
XII.	Urlaubsentgelt und Urlaubsgeld	110
XIII.	Überzahlter Urlaub	112
XIV.	Erwerbstätigkeit während des Urlaubs	113
XV.	Checkliste und Testfragen zum Urlaubsrecht	114
§ 7	Vergütung bei Annahmeverzug und Betriebsrisiko	117
I.	Bedeutung der Annahmeverzugsvergütung	117
II.	Voraussetzungen des Annahmeverzugs	118
1.	Erfüllbares rechtswirksames Arbeitsverhältnis	118
2.	Angebot des Arbeitnehmers zur Erbringung der Arbeitsleistung	118
3.	Möglichkeit zur Erbringung der Arbeitsleistung und Betriebsrisiko	120
4.	Nichtannahme der angebotenen Arbeitsleistung durch den Arbeitgeber	122
III.	Anrechnung von Ersparnissen oder Zwischenverdienst	122
IV.	Checkliste und Testfragen zum Annahmeverzug	125

Inhalt

§ 8	Vorübergehende Verhinderung des Arbeitnehmers	127
I.	Vergütungsanspruch bei vorübergehender Arbeitsverhinderung	127
1.	Persönlicher Verhinderungsgrund	127
2.	Schuldlosigkeit	128
3.	Verhinderungsdauer	129
II.	Checkliste und Testfragen zur vorübergehenden Verhinderung zur Arbeitsleistung	130
§ 9	Gratifikationen und Rückzahlungsklauseln	132
I.	Rechtscharakter von Gratifikationen	132
II.	Rechtsgrundlagen für die Zahlung von Gratifikationen	133
III.	Kürzung von Sondervergütungen	134
IV.	Rückzahlungsklauseln	135
V.	Checkliste und Testfragen zu Gratifikationen und Rückzahlungsklauseln	137
§ 10	Arbeitnehmerhaftung	139
I.	Grundsätzliche Überlegungen	139
II.	Schlechtleistung und Kündigung	140
III.	Leistungsstörung und Schadensersatz	141
IV.	Privilegierte Arbeitnehmerhaftung	142
V.	Lehre vom innerbetrieblichen Schadensausgleich	146
VI.	Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung durch das Sozialgesetzbuch	149
VII.	Fragen der Mankohaftung	151
1.	Allgemeines zur Mankohaftung	151
2.	Fehlen einer besonderen Mankovereinbarung	153
3.	Vorliegen einer besonderen Mankoabrede	155
VIII.	Checkliste und Testfragen zur Arbeitnehmerhaftung	158
§ 11	Betriebsübergang	161
I.	Allgemeine Überlegungen	161
II.	Übergang eines Betriebs oder Betriebsteils	162
III.	Betriebsübergang durch Rechtsgeschäft	167
IV.	Abgrenzung des Betriebsübergangs zur Betriebsstilllegung	169
V.	Zeitpunkt des Betriebsübergangs	170
VI.	Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers	171
VII.	Fortgeltung kollektivrechtlicher Normen	173
VIII.	Betriebsübergang und Haftung	173
IX.	Betriebsübergang und Kündigung	174
X.	Checkliste und Testfragen zum Betriebsübergang	175
§ 12	Ordentliche Kündigung	177
I.	Allgemeines zur ordentlichen Kündigung	177
II.	Anhörung des Betriebsrates	177
III.	Ordentliche Kündigung bei Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes	178
1.	Anwendbarkeit des Kündigungsschutzgesetzes	179
2.	Personenbedingte Kündigung	181
3.	Verhaltensbedingte Kündigung	187
4.	Betriebsbedingte Kündigung	195
IV.	Checkliste und Testfragen zur ordentlichen Kündigung	204

Inhalt

§ 13 Außerordentliche Kündigung	207
I. Allgemeines zur außerordentlichen Kündigung	207
II. Wichtiger Kündigungsgrund	210
III. Kündigungserklärungsfrist	214
IV. Checkliste und Testfragen zur außerordentlichen Kündigung	217
§ 14 Änderungskündigung	219
I. Allgemeines zur Änderungskündigung	219
II. Formen der Änderungskündigung	219
III. Vorrang der Änderungskündigung vor der Beendigungskündigung	220
IV. Annahme der Änderungskündigung unter Vorbehalt	221
V. Checkliste und Testfragen zur Änderungskündigung	224
§ 15 Besonderer Kündigungsschutz	226
I. Besonderer Kündigungsschutz neben dem Kündigungsschutzgesetz	226
II. Besonderer Kündigungsschutz für Schwangere und Wöchnerinnen	226
III. Besonderer Kündigungsschutz für Elternzeitberechtigte	230
IV. Besonderer Kündigungsschutz nach dem Pflegezeit- und Familienpflegezeitgesetz	231
V. Besonderer Kündigungsschutz für schwerbehinderte Menschen	233
VI. Besonderer Kündigungsschutz für Betriebsräte	239
VII. Checkliste und Testfragen zum besonderen Kündigungsschutz	240
§ 16 Nachschieben von Kündigungsgründen	241
I. Problemstellung	241
II. Zulässigkeit des Nachschiebens von Kündigungsgründen	241
III. Checkliste und Testfragen zum Nachschieben von Kündigungsgründen	244
§ 17 Kündigungsschutzverfahren	246
I. Allgemeines zur Kündigungsschutzklage	246
II. Kündigungsschutzklage als Feststellungsklage	246
III. Ausschlussfrist zur Klageerhebung	248
IV. Zulassung verspäteter Klagen und verlängerte Anrufungsfrist	248
V. Klageform	249
VI. Auflosungsurteil des Gerichts und Abfindung des Arbeitnehmers	249
VII. Neues Arbeitsverhältnis und Auflösung des alten Arbeitsverhältnisses	250
VIII. Klagemuster	251
IX. Checkliste und Testfragen zum Kündigungsschutzverfahren	252
§ 18 Auflösungsvertrag	254
I. Form des Auflösungsvertrages	254
II. Unbeachtlichkeit des Kündigungsschutzes und Anfechtbarkeit	254
III. Auflösungsvertrag und Abwicklungsvertrag	255
IV. Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossener Auflösungsvertrag	255
V. Aspekte des Steuer- und Sozialversicherungsrechts	256
VI. Sperrzeit beim Bezug von Arbeitslosengeld	257
VII. Checkliste und Testfragen zum Auflösungsvertrag	257
§ 19 Arbeitszeugnis	259
I. Pflicht des Arbeitgebers zur Zeugniserteilung	259

Inhalt

II. Entstehung des Anspruchs	259
III. Durchsetzung, Verjährung und Verwirkung des Zeugniserstellungsanspruchs	259
IV. Form des Zeugnisses	260
V. Zeugnisarten	261
VI. Zeugnissprache	263
VII. Haftung des Arbeitgebers im Zusammenhang mit der Zeugniserstellung	264
VIII. Checkliste und Testfragen zum Arbeitszeugnis	265
§ 20 Betriebsverfassungsrecht	267
I. Bildung von Betriebsräten	267
II. Errichtung von Sprecherausschüssen	268
III. Betriebsverfassungsrecht im Normengefüge	269
IV. Mitbestimmung des Betriebsrates in sozialen Angelegenheiten	272
V. Beteiligung des Betriebsrates bei personellen Maßnahmen	275
1. Beteiligung des Betriebsrates bei allgemeinen personellen Maßnahmen	275
2. Beteiligung des Betriebsrates bei personellen Einzelmaßnahmen	276
3. Beteiligung des Betriebsrates bei Kündigungen	280
VI. Beteiligung des Betriebsrates in wirtschaftlichen Angelegenheiten	284
1. Bildung eines Wirtschaftsausschusses	284
2. Beteiligung des Betriebsrates bei Betriebsänderungen	285
3. Interessenausgleich und Sozialplan	286
VII. Checkliste und Testfragen zu Fragen des Betriebsverfassungsrechts	287
§ 21 Tarif- und Arbeitskampfrecht	289
I. Funktion des Tarifvertrages	289
II. Tarifautonomie	289
III. Hierarchische Einordnung des Tarifrechts	289
IV. Tarifvertragsparteien	289
V. Tarifgebundenheit	290
VI. Wirkung der Rechtsnormen des Tarifvertrages	291
VII. Tarifkonkurrenz und Tarifpluralität	292
VIII. Allgemeines zu Streik und Aussperrung	294
IX. Auswirkungen von Streik und Aussperrung	295
X. Betriebsstilllegung und Arbeitskampfrisiko	296
XI. Auswirkungen auf die Sozialversicherungspflicht	297
XII. Checkliste und Testfragen zum Tarif- und Arbeitskampfrecht	298
Stichwortverzeichnis	301