

Inhaltsübersicht

| | Seite |
|--|--------|
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXI |
| Literaturverzeichnis | XXXVII |
| Kapitel 1. Anbahnung und Begründung des Arbeitsverhältnisses | 1 |
| Kapitel 2. Rechte und Pflichten im Arbeitsverhältnis | 43 |
| Kapitel 3. Teilzeit und Befristung | 148 |
| Kapitel 4. Besondere Personengruppen | 168 |
| Kapitel 5. Vergütungsfragen | 196 |
| Kapitel 6. Arbeitszeit | 235 |
| Kapitel 7. Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 263 |
| Kapitel 8. Freistellung von Arbeitnehmern | 400 |
| Kapitel 9. Arbeitsschutz und Arbeitssicherheit | 406 |
| Kapitel 10. Mitbestimmung | 413 |
| Kapitel 11. Kirchliches Arbeitsrecht | 433 |
| Sachverzeichnis | 463 |

Inhaltsverzeichnis

| | Seite |
|---|----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XXXI |
| Literaturverzeichnis | XXXVII |
| Kapitel 1. Anbahnung und Begründung des Arbeitsverhältnisses | 1 |
| A. Bewerbungsverfahren | 1 |
| I. Stellenanzeige | 1 |
| II. Freistellung zur Bewerbung | 2 |
| III. Bewerbungsgespräch | 2 |
| 1. Allgemeines | 2 |
| 2. Grundsätze der Rechtsprechung zum Fragerecht des Arbeitgebers | 3 |
| 3. Praxisrelevante Fragen und ihre Zulässigkeit | 3 |
| a) Bisheriges Arbeitseinkommen | 3 |
| b) Beruflicher Werdegang | 4 |
| c) Nebentätigkeit | 4 |
| d) Wettbewerbsverbot | 4 |
| e) Mitgliedschaft in einer Gewerkschaft | 4 |
| f) Religionszugehörigkeit | 4 |
| g) Scientology-Mitgliedschaft | 5 |
| h) Wehr- und Ersatzdienst | 5 |
| i) Vorstrafen | 5 |
| j) Aufenthalts- und Arbeitserlaubnis | 5 |
| k) Schwangerschaft | 6 |
| l) Bereitschaft zur Mitwirkung an einem Schwangerschaftsabbruch | 6 |
| m) Persönliche Lebensumstände/Lebensplanung | 6 |
| n) Sexuelle Identität bzw. Orientierung | 7 |
| o) Schwerbehinderung bzw. Behinderung | 7 |
| p) Gesundheitszustand | 7 |
| q) Alkohol- und/oder Drogenabhängigkeit | 7 |
| r) Alkohol- und/oder Drogenkonsum | 8 |
| s) Raucher oder Nichtraucher | 8 |
| 4. Rechtsfolgen | 8 |
| a) Anfechtung des Arbeitsvertrages | 8 |
| b) Nichtigkeit | 8 |
| c) Keine Rückwirkung der Anfechtung | 9 |
| d) Anfechtungsfrist | 9 |
| e) Fristlose Kündigung | 9 |
| f) Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers | 10 |
| g) Schadensersatzansprüche nach dem AGG | 10 |
| IV. Absageschreiben | 10 |
| V. Erstattung der Bewerbungskosten | 10 |
| VI. Einstellungsuntersuchungen von Bewerbern: Rechte und Pflichten des Arbeitgebers | 11 |
| 1. Problemstellung | 11 |
| 2. Fragerecht nach dem Gesundheitszustand | 12 |
| 3. Ärztliche Einstellungsuntersuchungen | 12 |
| a) Grenzen | 12 |
| b) Rechte des Arbeitnehmers | 13 |
| c) Welche Informationen erhält der Arbeitgeber? | 13 |
| d) Personalakte | 13 |
| 4. Spezielle Tests | 14 |
| a) Gentest | 14 |
| b) Drogenscreening | 14 |

| | |
|---|----|
| B. Vertragsabschluss und -inhalt | 14 |
| I. Formerfordernisse | 14 |
| II. Bezugnahmeklauseln | 15 |
| 1. Sinn und Zweck von Bezugnahmeklauseln | 15 |
| 2. Zulässigkeit von Bezugnahmeklauseln | 15 |
| 3. Rechtscharakter von Bezugnahmeklauseln | 15 |
| 4. Erscheinungsformen von arbeitsvertraglichen Bezugnahmeklauseln | 16 |
| a) Statisch oder dynamisch? | 16 |
| b) Regelfall: Dynamische Klausel | 16 |
| 5. Rechtsprechungsänderung zur Gleichstellungsabrede | 17 |
| 6. Verbandsaustritt des Arbeitgebers und Schicksal von Bezugnahmeklauseln | 18 |
| III. AGB-Kontrolle | 18 |
| 1. Begriff und Einbeziehung | 18 |
| 2. Transparenzgebot und Unklarheitenregel | 19 |
| 3. Überraschungsklauseln | 20 |
| 4. Rechtsfolgen und geltungserhaltende Reduktion | 20 |
| IV. Einzelne Vertragsklauseln | 21 |
| 1. Anrechnung von Zulagen | 21 |
| 2. Ausschlussfristen | 21 |
| 3. Befristung einzelner Arbeitsbedingungen, insbesondere Arbeitszeit | 22 |
| 4. Bezugnahmeklauseln | 22 |
| a) Bezugnahme auf Tarifrecht | 22 |
| b) Bezugnahme auf kirchliche Regelwerke | 23 |
| 5. Änderungsvorbehalte | 24 |
| a) Arbeitszeit und Abrufarbeit | 24 |
| b) Art der Tätigkeit | 24 |
| 6. Versetzungsklausel | 24 |
| 7. Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalte | 25 |
| a) Definitionen | 25 |
| b) Freiwilligkeitsvorbehalt | 25 |
| c) Widerrufsvorbehalt | 26 |
| 8. Dienstwagen | 27 |
| 9. Freistellungsklauseln | 27 |
| 10. Rückzahlungsklauseln (Ausbildungskosten) | 28 |
| 11. Entwicklungsklauseln | 29 |
| 12. Vertragsstrafen | 29 |
| C. Gestellungsvertrag | 31 |
| I. Allgemeines | 31 |
| II. Begriff und Abgrenzung | 31 |
| 1. Gestellungsverträge | 31 |
| a) Rahmengesellungsverträge | 31 |
| b) Personalgestellungsverträge | 32 |
| 2. Arbeitnehmerüberlassung | 32 |
| III. Beteiligungsrechte des Betriebsrats bei der Personalgestaltung | 34 |
| 1. Rahmengesellungsverträge | 34 |
| 2. Personalgestellungsverträge | 34 |
| D. Probezeit | 35 |
| I. Begriff der Probezeit | 35 |
| II. Vertragsgestaltung | 35 |
| 1. Vorgeschaltete Probezeit | 35 |
| 2. Befristetes Probearbeitsverhältnis | 36 |
| III. Dauer der Probezeit und Verhältnis zum allgemeinen Kündigungsschutz | 36 |
| 1. Wechselwirkung zum Kündigungsschutz! | 36 |
| 2. Dauer der Probezeit | 36 |
| IV. Verkürzung und Verlängerung der Probezeit | 37 |
| 1. Verkürzung | 37 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| 2. Verlängerung | 37 |
| 3. Unterbrechung der Probezeit wegen Krankheit | 37 |
| 4. Probezeitverlängerung durch befristeten Aufhebungsvertrag? | 38 |
| V. Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 39 |
| 1. Kündigung in der vorgeschalteten Probezeit | 39 |
| 2. Betriebsratsanhörung stets erforderlich! | 39 |
| 3. Sonderkündigungsschutz? | 40 |
| 4. Befristetes Probearbeitsverhältnis | 40 |
| VI. Probezeit im Berufsausbildungsverhältnis | 41 |
| VII. Beteiligung des Betriebsrats/der Mitarbeitervertretung | 41 |
| 1. Beteiligung bei Einstellungen | 41 |
| 2. Betriebsratsanhörung nach § 102 BetrVG | 41 |
| Kapitel 2. Rechte und Pflichten im Arbeitsverhältnis | 43 |
| A. Krankheit im Arbeitsverhältnis | 43 |
| I. Allgemeines | 43 |
| 1. Einführung | 43 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 43 |
| 3. Begriff der Arbeitsunfähigkeit | 43 |
| II. Pflichten des Arbeitnehmers im Falle der Arbeitsunfähigkeit | 44 |
| 1. Anzeigepflicht | 45 |
| 2. Nachweispflicht | 45 |
| a) Grundsatz | 45 |
| b) Exkurs: Bedeutung des ärztlichen Attests | 46 |
| c) Arbeitsunfähigkeit im Ausland bzw. Urlaub | 47 |
| aa) Besonderheiten bei der Anzeige- und Nachweispflicht | 47 |
| bb) Arbeitsunfähigkeit und Erholungsurlaub | 47 |
| 3. Sonstige Pflichten des Arbeitnehmers während seiner Arbeitsunfähigkeit | 47 |
| 4. Folgen einer Pflichtverletzung | 48 |
| a) Möglichkeit der verhaltensbedingten Kündigung | 48 |
| b) Vorenthalten der Entgeltfortzahlung | 48 |
| III. Pflichten des Arbeitgebers im Falle der Arbeitsunfähigkeit (Entgeltfortzahlung) | 48 |
| 1. Voraussetzungen | 48 |
| a) Arbeitsausfall infolge Krankheit | 48 |
| b) Unverschuldete Arbeitsunfähigkeit | 49 |
| 2. Beginn, Dauer und Ende des Anspruchs | 50 |
| a) Regelmäßige Dauer des Entgeltfortzahlungsanspruchs | 50 |
| b) Wartezeit für den Anspruch auf Entgeltfortzahlung | 50 |
| c) Mehrfache Arbeitsunfähigkeiten | 50 |
| IV. Verschiedene Arbeitsverhältnisse | 51 |
| V. Maßnahmen der medizinischen Vorsorge und Rehabilitation | 51 |
| VI. Sonderfall: Wiedereingliederung nach dem Hamburger Modell | 51 |
| VII. Höhe des fortzuzahlenden Entgelts | 52 |
| B. Urlaubsfragen | 53 |
| I. Allgemeines | 53 |
| 1. Einführung | 53 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 53 |
| II. Anspruch auf Erholungsurlaub | 53 |
| 1. Voraussetzungen | 53 |
| a) Persönliche Voraussetzungen | 53 |
| b) Wartezeit | 54 |
| c) Urlaubsjahr | 54 |
| 2. Umfang und Dauer des Urlaubsanspruchs | 54 |
| a) Berechnungsgrundsätze nach dem Bundesurlaubsgesetz | 54 |
| aa) Gesetzlicher Mindesturlaub | 54 |
| bb) Wartezeit | 55 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| b) Besondere Personengruppen | 55 |
| aa) Jugendliche | 55 |
| bb) Schwerbehinderte Menschen | 56 |
| 3. Geltendmachung des Urlaubsanspruchs | 56 |
| a) Festlegung | 56 |
| b) Dem Urlaubswunsch entgegenstehende Gründe | 56 |
| 4. Übertragung des Urlaubsanspruchs | 57 |
| 5. Abgeltung des Urlaubs | 59 |
| C. Beschäftigungsverbote | 60 |
| I. Allgemeines | 60 |
| II. Folgen eines Beschäftigungsverbots | 60 |
| 1. Verbot des Arbeitseinsatzes | 60 |
| 2. Schadensersatz | 61 |
| 3. Sonstige Folgen der Heranziehung zur Arbeitsleistung trotz Beschäftigungsverbot | 61 |
| III. Einzelne Beschäftigungsverbote | 61 |
| 1. Schwangere und stillende Mütter | 61 |
| 2. Kinder und Jugendliche | 63 |
| a) Geltungsbereich | 63 |
| b) Beschäftigungsverbote für Kinder | 64 |
| c) Beschäftigung von Jugendlichen | 64 |
| 3. Gesundheitliche Beschäftigungsverbote | 65 |
| D. Elternzeit | 65 |
| I. Allgemeines | 65 |
| II. Ruhen des Arbeitsverhältnisses während der Elternzeit | 66 |
| 1. Geltungsbereich | 66 |
| 2. Umfang der Elternzeit | 67 |
| 3. Inanspruchnahme der Elternzeit | 68 |
| a) Form des Antrags | 68 |
| b) Inhalt des Antrags | 68 |
| c) Frist für den Antrag | 68 |
| 4. Folgen der Elternzeit | 69 |
| 5. Veränderungen in der Elternzeit | 70 |
| III. Teilerwerbstätigkeit während der Elternzeit | 70 |
| 1. Einvernehmliche Teilerwerbstätigkeit | 71 |
| a) Teilerwerbstätigkeit beim eigenen Arbeitgeber | 71 |
| b) Teilerwerbstätigkeit für einen Dritten | 71 |
| 2. Teilerwerbstätigkeit gegen den Willen des Arbeitgebers | 71 |
| a) Antrag auf Verringerung und Verteilung der Arbeitszeit | 72 |
| b) Verhandlungsphase | 73 |
| c) Entscheidungsphase | 73 |
| d) Gerichtliche Auseinandersetzung | 74 |
| IV. Folgen der Elternzeit | 74 |
| 1. Konsequenzen für das Arbeitsverhältnis | 74 |
| 2. Auswirkungen auf den Erholungsurlaub | 75 |
| 3. Sonderkündigungsschutz | 75 |
| 4. Sonderkündigungsrecht | 75 |
| E. Pflegezeit | 76 |
| I. Definitionen | 76 |
| 1. Begriff des Beschäftigten und des Arbeitgebers | 76 |
| 2. Nahe Angehörige | 76 |
| 3. Pflegebedürftigkeit und voraussichtliche Pflegebedürftigkeit | 76 |
| II. Kurzzeitige Arbeitsverhinderung | 77 |
| 1. Freistellungsanspruch ohne Zustimmung | 77 |
| 2. Voraussetzungen des Freistellungsanspruchs | 77 |
| a) Pflegebedürftigkeit | 77 |
| b) Erforderlichkeit | 77 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| 3. Anspruch auch in Kleinbetrieben | 78 |
| 4. Anzeige und Nachweispflichten | 78 |
| a) Unverzügliche Mitteilung | 78 |
| b) Ärztliche Bescheinigung nur auf Verlangen | 78 |
| c) Sanktionen bei Verletzung der Anzeige- und Nachweispflicht? | 78 |
| 5. Entgeltfortzahlungsansprüche für die Dauer der Verhinderung? | 79 |
| a) Kein Anspruch aus dem Pflegezeitgesetz | 79 |
| b) Anspruch auf Entgeltfortzahlung nach § 616 BGB | 79 |
| c) Anspruch aus sonstigen Vorschriften | 79 |
| III. Anspruch auf Pflegezeit | 79 |
| 1. Voraussetzungen | 79 |
| 2. Kein Anspruch in Kleinbetrieben | 80 |
| 3. Nachweispflichten | 80 |
| 4. Frist zur Ankündigung | 80 |
| 5. Inhalt der Ankündigung | 81 |
| 6. Teilzeitarbeit während der Pflegezeit | 81 |
| 7. Kombination von kurzzeitiger Arbeitsverhinderung und Pflegezeit? | 82 |
| IV. Dauer der Pflegezeit | 82 |
| 1. Höchstdauer | 82 |
| 2. Pflege durch mehrere Angehörige? | 82 |
| 3. Verlängerung der Pflegezeit | 83 |
| 4. Vorzeitige Beendigung der Pflegezeit | 83 |
| V. Sonderkündigungsschutz | 83 |
| VI. Befristete Einstellung einer Ersatzkraft | 84 |
| F. Arbeitnehmerhaftung | 84 |
| I. Begriff der Arbeitnehmerhaftung | 84 |
| II. Haftung gegenüber Arbeitskollegen | 85 |
| 1. Personenschäden | 85 |
| 2. Sach- und Vermögensschäden | 86 |
| III. Grundsätze der Arbeitnehmerhaftung | 86 |
| 1. Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber | 86 |
| a) Personenschäden | 86 |
| b) Sach- und Vermögensschäden | 87 |
| aa) Haftungsmilderungen aufgrund Richterrechts | 87 |
| bb) Grundsätze des innerbetrieblichen Schadensausgleichs | 88 |
| (1) Anknüpfungspunkt | 88 |
| (2) Schadensteilung nach dem Grad des Verschuldens | 88 |
| (3) Mitverschulden des Arbeitgebers | 90 |
| (4) Summenmäßige Begrenzung der Haftung | 90 |
| (5) Abdeckung der Schäden durch Versicherungen | 91 |
| (6) Schadensberechnung | 91 |
| cc) Anwendungsbereich des innerbetrieblichen Schadensausgleichs | 91 |
| (1) Auszubildende | 91 |
| (2) Leitende Angestellte, insbesondere Chefärzte | 91 |
| (3) (Nur) wirtschaftlich abhängige Mitarbeiter | 92 |
| dd) Beweislast | 92 |
| ee) Realisierung des Schadensersatzanspruchs | 93 |
| 2. Haftung des Arbeitnehmers gegenüber außenstehenden Dritten | 93 |
| IV. Gesondert normierte Haftungsregelungen | 93 |
| V. Zwingendes Arbeitnehmerschutzrecht | 94 |
| G. Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz | 94 |
| I. Einführung | 94 |
| 1. Gesetzgebungsziel | 94 |
| 2. Umsetzung europarechtlicher Vorgaben | 94 |
| 3. Verhältnis zu anderen Vorschriften | 94 |
| 4. Historie | 95 |
| 5. Praxisrelevanz | 95 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| II. Zeitlicher Anwendungsbereich | 95 |
| III. Sachlicher Anwendungsbereich | 96 |
| 1. Vertragsanbahnung (Auswahl und Einstellung) | 96 |
| 2. Durchführung des Arbeitsverhältnisses (beruflicher Aufstieg, Beschäftigungs- und Arbeitsbedingungen) | 96 |
| 3. Beendigung des Arbeitsverhältnisses (Entlassungsbedingungen) | 97 |
| a) Anwendungsbereich | 97 |
| b) Problematik der Bereichsausnahme für Kündigungen | 97 |
| 4. Nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 99 |
| a) Betriebliche Altersversorgung | 99 |
| b) Nachwirkende Vereinbarungen und Maßnahmen | 99 |
| IV. Persönlicher Geltungsbereich | 99 |
| 1. Arbeitnehmerseite | 99 |
| 2. Arbeitgeberseite | 101 |
| V. Unzulässige Differenzierungsmerkmale | 101 |
| 1. Allgemeines | 101 |
| 2. Ausreichend: Motiv | 101 |
| 3. Diskriminierungsmerkmale | 102 |
| a) Rasse oder ethnische Herkunft | 102 |
| b) Geschlecht | 102 |
| c) Religion oder Weltanschauung | 102 |
| d) Behinderung | 103 |
| e) Alter | 103 |
| f) Sexuelle Identität | 103 |
| g) Angehörige einer geschützten Gruppe | 104 |
| VI. Unzulässige Benachteiligungsformen | 104 |
| 1. Unmittelbare Benachteiligung | 104 |
| 2. Mittelbare Benachteiligung | 104 |
| 3. Sexuelle Belästigung | 105 |
| 4. Anweisung zur Benachteiligung | 105 |
| VII. Zulässige Ungleichbehandlung | 105 |
| 1. Allgemeines | 105 |
| 2. Einzelne Merkmale | 105 |
| a) Wesentliche und entscheidende berufliche Anforderung | 105 |
| b) Religion oder Weltanschauung | 106 |
| c) Alter | 108 |
| aa) Generalklausel | 108 |
| bb) Regelbeispiele | 109 |
| (1) § 10 Satz 3 Nr. 1 AGG | 109 |
| (2) § 10 Satz 3 Nr. 2 AGG | 110 |
| (3) § 10 Satz 3 Nr. 3 AGG | 110 |
| (4) § 10 Satz 3 Nr. 4 AGG | 110 |
| (5) § 10 Satz 3 Nr. 5 AGG | 110 |
| (6) § 10 Satz 3 Nr. 6 AGG | 111 |
| (7) Fallgruppen in aufgehobenen Bestimmungen und ihre inhaltliche Fortgeltung | 111 |
| VIII. Positive Maßnahmen | 113 |
| IX. Arbeitgeberpflichten | 114 |
| 1. Ausschreibung | 114 |
| 2. Maßnahmen und Pflichten nach § 12 AGG | 114 |
| X. Rechte des Benachteiligten und andere Rechtsfolgen | 115 |
| 1. Beschwerderecht | 115 |
| 2. Leistungsverweigerungsrecht | 115 |
| 3. Maßregelungsverbot | 116 |
| 4. Unwirksamkeit benachteiligender Regelungen | 116 |
| XI. Entschädigung und Schadensersatz | 116 |
| 1. Schadensersatz wegen Vermögensschaden | 116 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 2. Entschädigungsanspruch wegen immateriellen Schadens | 117 |
| 3. Ausschlussfristen | 117 |
| 4. Klagefrist und Klagebefugnis | 118 |
| XII. Anspruchskonkurrenz | 118 |
| XIII. Darlegungs- und Beweislast | 119 |
| H. Abmahnung | 120 |
| I. Begriff und Funktion | 120 |
| II. Rechtsgrundlage | 121 |
| III. Abmahnungsgegenstand | 121 |
| 1. Pflichtenverstoß | 121 |
| 2. Objektiver Pflichtenverstoß | 121 |
| 3. Bagatelverstöße | 122 |
| 4. Willentlich steuerbares Verhalten | 122 |
| IV. Abmahnung als Kündigungsvoraussetzung | 122 |
| 1. Kündigungsrechtliche Bedeutung | 122 |
| 2. Gleichartige Pflichtverletzungen | 123 |
| 3. Abmahnungserfordernis | 124 |
| 4. Art der Pflichtverletzung | 124 |
| 5. Entbehrlichkeit der Abmahnung | 125 |
| a) Keine Aussicht auf Erfolg | 125 |
| b) Verhaltensänderung nur bei Kündigung | 126 |
| c) Vorweggenommene Abmahnung | 126 |
| V. Unwirksame Kündigung als Abmahnung | 126 |
| VI. Verzicht auf Kündigung | 126 |
| VII. Verlust der Warnfunktion | 127 |
| VIII. Verwirkung des Abmahnungsrechts | 127 |
| IX. Formelle Wirksamkeitsvoraussetzungen | 128 |
| 1. Formfreiheit | 128 |
| 2. Bezeichnung als Abmahnung | 128 |
| 3. Inhaltliche Anforderungen | 128 |
| a) Genaue Wiedergabe des Fehlverhaltens | 128 |
| b) Hinweis auf Vertragspflicht und Rüge | 129 |
| c) Kündigungsandrohung | 129 |
| X. Abmahnungsberechtigung | 129 |
| XI. Keine Mitwirkung des Betriebsrats | 129 |
| XII. Anhörung des Arbeitnehmers | 129 |
| XIII. Zugang | 130 |
| XIV. Verwirkung | 130 |
| XV. Abmahnung von Mandatsträgern | 131 |
| XVI. Gegenrechte des Arbeitnehmers | 131 |
| 1. Gegendarstellung | 131 |
| 2. Beschwerderecht gegenüber dem Betriebsrat | 131 |
| 3. Klage | 131 |
| a) Rechtswidrige Abmahnung | 131 |
| b) Kein Anspruch nach Ausscheiden | 132 |
| c) Überprüfung erst im Kündigungsschutzprozess | 132 |
| d) Darlegungs- und Beweislast | 133 |
| e) Streitwert | 133 |
| f) Anwaltliche Gebühren | 133 |
| XVII. Ausschlussfristen | 133 |
| XVIII. Muster | 133 |
| I. Mobbing | 134 |
| I. Das Phänomen Mobbing | 134 |
| II. Begriff | 135 |
| 1. Systematische und fortgesetzte Verletzungshandlung | 135 |
| a) Prozesshaftigkeit der Mobbing-Handlung | 135 |
| b) Ausschlussfristen | 136 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Rechtsgutverletzung | 137 |
| 3. Täter-Opfer-Konstellation | 138 |
| 4. Gesetzliche Definition von Mobbing im AGG | 139 |
| III. Rechtliche Instrumentarien | 140 |
| 1. Haftung des Arbeitgebers für Mobbing | 140 |
| a) Vertragliche Haftung | 140 |
| aa) Haftung für eigenes Verschulden | 140 |
| bb) Haftung für Erfüllungsgehilfen | 140 |
| b) Deliktische Haftung | 141 |
| aa) Haftung für eigenes Verschulden | 141 |
| (1) Interventionsverschulden | 141 |
| (2) Organisationsverschulden | 142 |
| bb) Haftung für fremdes Verschulden | 142 |
| c) Darlegungs- und Beweislast | 142 |
| d) Anspruch auf Schadensersatz und Schmerzensgeld | 143 |
| aa) Gesundheitsschäden | 143 |
| bb) Persönlichkeitsverletzung | 144 |
| e) Anspruch auf arbeitsrechtliche Maßnahmen gegen den Mobbing-Täter ... | 144 |
| 2. Haftung des mobbenden Kollegen oder Vorgesetzten | 145 |
| 3. Beschwerderecht des Mobbing-Opfers | 145 |
| 4. Zurückbehaltungsrecht des Mobbing-Opfers | 146 |
| 5. Eigenkündigung des Mobbing-Opfers | 146 |
| 6. Handlungsmöglichkeiten des Betriebsrats | 146 |
| 7. Präventivmaßnahmen durch den Arbeitgeber | 147 |
| | |
| Kapitel 3. Teilzeit und Befristung | 148 |
| A. Teilzeit | 148 |
| I. Allgemeines | 148 |
| 1. Einführung | 148 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 148 |
| II. Inhalt von Teilzeitarbeitsverhältnissen | 148 |
| 1. Begriff | 148 |
| 2. Pflichten des Arbeitgebers gegenüber Teilzeitbeschäftigten | 149 |
| a) Diskriminierungsverbot | 149 |
| b) Förderung von Teilzeitarbeitskräften | 150 |
| 3. Anspruch auf Verringerung der Arbeitszeit | 151 |
| a) Antrag auf Verringerung und Verteilung der Arbeitszeit | 152 |
| b) Verhandlungsphase | 153 |
| c) Entscheidungsphase | 153 |
| d) Gerichtliche Auseinandersetzung | 155 |
| 4. Verlängerung der Arbeitszeit | 155 |
| B. Befristung | 156 |
| I. Allgemeines | 156 |
| 1. Einführung | 156 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 156 |
| II. Befristung von Arbeitsverhältnissen | 157 |
| 1. Begriffe | 157 |
| a) Zeit- und Zweckbefristungen | 157 |
| b) Auflösend bedingte Arbeitsverhältnisse | 157 |
| 2. Befristungsabrede | 158 |
| a) Formerfordernis | 158 |
| b) Vereinbarung über das Recht zur ordentlichen Kündigung | 159 |
| c) Besondere Anforderungen durch die Inhaltskontrolle nach §§ 305 ff. BGB ... | 160 |
| 3. Befristungsgründe | 160 |
| a) Befristung mit Sachgrund | 160 |
| aa) Befristung zur Vertretung | 161 |
| bb) Probearbeitsverhältnis | 162 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| b) Befristung ohne Sachgrund | 162 |
| c) Befristung mit älteren Arbeitnehmern | 163 |
| d) Sonderfall: Befristung von Arbeitsverhältnissen mit Ärzten in der Weiterbildung | 164 |
| e) Sonderfall: Befristung von Arbeitsverhältnissen mit Ärzten an Universitäten und Unikliniken | 165 |
| 4. Folgen einer unwirksamen Befristung | 166 |
| III. Befristung einzelner Arbeitsbedingungen | 166 |
| Kapitel 4. Besondere Personengruppen | 168 |
| A. Der Chefarzt | 168 |
| I. Begriff | 168 |
| II. Stellung im Arbeitsrecht | 169 |
| 1. Arbeitnehmereigenschaft | 169 |
| 2. Der Chefarzt als „leitender Angestellter“ im Sinne des Arbeitsrechts | 169 |
| a) Definition nach dem Kündigungsschutzgesetz | 170 |
| b) Definition nach dem Betriebsverfassungsgesetz | 170 |
| aa) Berechtigung zur selbständigen Einstellung und Entlassung | 170 |
| bb) Generalvollmacht oder Prokura | 171 |
| cc) Wahrnehmung sonstiger besonderer Aufgaben | 171 |
| dd) Fazit | 172 |
| III. Der Chefarztvertrag | 172 |
| 1. Abschluss | 172 |
| 2. Wichtige Verhandlungsgegenstände | 173 |
| 3. Muster und Vorlagen | 173 |
| 4. Befristung | 173 |
| 5. Kündigung | 174 |
| 6. Der kooperative Chefarztvertrag | 175 |
| IV. Spezielle Themen | 176 |
| 1. Vergütung | 176 |
| a) Grundvergütung | 176 |
| b) Liquidationsrecht (Erlöse aus Nebentätigkeit) | 177 |
| aa) Definition | 177 |
| bb) Vergütungscharakter | 177 |
| cc) Gegenstand des Liquidationsrechts | 178 |
| dd) Änderungen des Liquidationsrechts | 178 |
| (1) Entwicklungsklausel | 178 |
| (2) Widerrufsklausel | 179 |
| (3) Änderungskündigung | 179 |
| (4) Wegfall der Geschäftsgrundlage | 179 |
| ee) Steuerrechtliche Gesichtspunkte | 180 |
| (1) Einkommensteuer | 180 |
| (2) Umsatzsteuer | 181 |
| c) Beteiligungsvergütung | 181 |
| d) Weitere variable Vergütungsbestandteile/Zielvereinbarung | 183 |
| aa) Mögliche Leistungsziele | 183 |
| bb) Weitere Inhalte der Zielvereinbarung | 184 |
| e) Tarifbindung | 184 |
| 2. Dienstaufgaben/Nebentätigkeitserlaubnis | 185 |
| 3. Wirtschaftlichkeitsgebot | 186 |
| 4. Mitarbeiterbeteiligung | 186 |
| a) Grundlagen und Regelungsebenen | 187 |
| aa) Krankenhausrechtliche Vorschriften | 187 |
| bb) Standesrechtliche Vorschriften | 187 |
| b) Anspruch des Mitarbeiters auf Beteiligung | 188 |
| c) Mitarbeiterbeteiligung an der Beteiligungsvergütung? | 188 |
| 5. Entwicklungsklausel | 189 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| a) Inhaltskontrolle | 189 |
| b) Ausübungskontrolle | 190 |
| B. Sonstige Personengruppen | 191 |
| I. Oberärzte | 191 |
| II. (Assistenz-)Ärzte in Weiterbildung | 191 |
| C. Ärzte im Krankenhaus – Medizinische Versorgungszentren | 192 |
| I. Einführung | 192 |
| II. Sozialrechtliche Grundlagen | 192 |
| III. Krankenhaus-MVZ als unselbständige Einrichtung | 193 |
| IV. Rechtlich eigenständiges Krankenhaus-MVZ | 194 |
| D. Vertragsärzte im Krankenhaus | 194 |
| I. Konsiliarärzte/Honorarärzte | 194 |
| II. Belegärzte | 195 |
| III. Anstellung von Vertragsärzten in Hauptabteilungen | 195 |
| Kapitel 5. Vergütungsfragen | 196 |
| A. Eingruppierung | 196 |
| I. Begriff | 196 |
| II. Tarifvertragliche Vergütungsordnungen und kirchliche Arbeitsvertragsregelungen .. | 196 |
| 1. Tarifvertragliche Vergütungssysteme | 196 |
| a) Grundsatz der Tarifbindung | 196 |
| b) BAT/BAT-O und Nachfolgetarifverträge | 196 |
| c) Einzelvertragliche Inbezugnahme | 197 |
| aa) Inbezugnahme von Nachfolgetarifverträgen | 198 |
| bb) Auseinanderfallen der Tarifeinheit im öffentlichen Dienst | 198 |
| cc) Überleitung eines Chefarztgehaltes auf den TV-Ärzte/VKA | 199 |
| 2. Kirchliche Arbeitsvertragsregelungen | 200 |
| III. Auszuübende Tätigkeit | 201 |
| IV. Eingruppierungsklage | 201 |
| V. Korrektur fehlerhafter Eingruppierungen | 202 |
| VI. Eingruppierung von Ärzten | 203 |
| 1. Tarifverträge | 203 |
| a) BAT | 203 |
| b) Neue Tarifverträge im Krankenhausbereich | 204 |
| aa) TVöD-K | 204 |
| bb) TV-Ärzte/VKA | 205 |
| cc) TV-L | 206 |
| dd) TV-Ärzte/Länder | 206 |
| ee) TV-Ärzte-KF | 207 |
| ff) Arbeitsvertragsrichtlinien der Caritas | 207 |
| gg) Weitere Tarifverträge des Marburger Bundes | 208 |
| 2. Problemkreise | 209 |
| a) Der Begriff „Arzt“ | 209 |
| aa) Arzt und Facharzt – Begriffe des ärztlichen Berufsrechts | 209 |
| bb) Approbierte Psychotherapeuten | 209 |
| cc) Erwerb der Approbation in der ehemaligen DDR | 210 |
| dd) „Ärztliche Tätigkeit“ | 210 |
| ee) „Facharzt mit entsprechender Tätigkeit“ | 210 |
| b) Vergütungsrechtliche Berücksichtigung von Tätigkeitszeiten als „Arzt im Praktikum“ | 211 |
| aa) Ausgangslage | 211 |
| bb) Rechtsprechung zum BAT | 211 |
| cc) Rechtslage nach neuem Tarifrecht | 212 |
| c) Eingruppierung von Oberärzten | 213 |
| aa) „Titularoberarzt“ und „Tarifoberarzt“ | 213 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| bb) Maßgebliche tarifliche Bestimmungen | 213 |
| (1) § 12 TV-Ärzte/Länder und § 12 TV-L i. V.m. §§ 3, 4 TVÜ-Länder Anlage 2 Teil C | 213 |
| (2) § 16 TV-Ärzte/VKA | 213 |
| cc) Voraussetzungen für die Eingruppierung von Oberärzten | 214 |
| (1) Arzt | 214 |
| (2) Medizinische Verantwortung | 214 |
| (3) (Selbständiger) Teil- oder Funktionsbereich | 215 |
| (4) Aufgabenübertragung | 216 |
| (5) Spezialfunktion | 217 |
| d) „Ständiger Vertreter des leitenden Arztes“ | 217 |
| VII. Eingruppierung von nichtärztlichem Personal im Pflegedienst | 217 |
| 1. Einleitung | 218 |
| 2. Anlage 1b Vergütungsordnung für Angestellte im Pflegedienst zum BAT/ BAT-O | 218 |
| a) Vorbemerkung | 218 |
| b) Berufsgruppen | 219 |
| aa) Pflegehelferin ohne Ausbildung | 219 |
| bb) Pflegehelferinnen nach mindestens einjähriger Ausbildung und verwal- tungseigener Prüfung | 219 |
| cc) Wochenpflegerinnen | 219 |
| dd) Krankenschwestern, Kinderkrankenschwestern | 219 |
| ee) Krankenpflegehelferinnen | 220 |
| ff) Hebammen | 220 |
| gg) Krankenschwestern, die einer Einheit für Intensivmedizin vorstehen | 221 |
| hh) Stationsschwestern | 221 |
| ii) Leitende Krankenschwestern | 222 |
| c) Weitere Tätigkeitsmerkmale | 222 |
| aa) Fachweiterbildungsregelungen | 222 |
| bb) Ständige Vertretung | 222 |
| cc) Ausdrückliche Anordnung | 223 |
| dd) Ständige Unterstellung | 223 |
| B. Zielvereinbarung | 223 |
| I. Allgemeines | 223 |
| II. Ausgestaltung einer Zielvereinbarung | 223 |
| 1. Rahmenvereinbarung | 224 |
| a) Höhe des Zielerreichungsbonus | 224 |
| b) Verfahren der Zielvereinbarung | 225 |
| c) Zielperiode | 226 |
| d) Ermittlung der Zielerreichung | 226 |
| e) Sonstige Abreden | 226 |
| aa) Widerrufsvorbehalt | 226 |
| bb) Freiwilligkeitsvorbehalt | 227 |
| cc) Befristung | 227 |
| dd) Nichterbringung der Arbeitsleistung | 227 |
| ee) Mindestzielerreichung | 228 |
| 2. Ziele | 228 |
| a) Inhalt des Zielpapiers | 228 |
| b) Veränderung der Umstände | 230 |
| III. Mitbestimmung des Betriebsrats | 231 |
| IV. Muster | 232 |
| 1. Rahmenvereinbarung | 232 |
| 2. Zielvereinbarung | 233 |
| Kapitel 6. Arbeitszeit | 235 |
| A. Einführung | 235 |
| B. Rechtsgrundlagen | 235 |

| | |
|---|-----|
| C. Höchstdauer der Arbeitszeit | 236 |
| I. Grundlagen des Arbeitszeitgesetzes | 236 |
| 1. Regelungsinhalt | 236 |
| 2. Geltungsbereich | 236 |
| II. Arbeitszeit – Begriff und Abgrenzung | 237 |
| 1. Bereitschaftsdienst | 238 |
| 2. Arbeitsbereitschaft („Bereitschaftszeit“) | 239 |
| 3. Rufbereitschaft („Hintergrunddienst“) | 240 |
| 4. Vergütung von Rufbereitschaft und Bereitschaftsdienst | 241 |
| III. Höchstdauer der Arbeitszeit | 241 |
| 1. Grundregelung | 241 |
| 2. Abweichende kollektivvertragliche Regelungen | 242 |
| a) Abweichung mit Zeitausgleich | 242 |
| aa) Arbeitsbereitschaft oder Bereitschaftsdienst | 242 |
| bb) Behandlung, Pflege und Betreuung von Personen | 243 |
| b) Abweichungen ohne Zeitausgleich | 244 |
| c) Übernahme tarifvertraglicher Abweichungen | 246 |
| 3. Überblick: Tarifvertragliche Umsetzung | 247 |
| a) TVöD-K | 247 |
| b) TV-Ärzte/VKA | 249 |
| D. Ruhezeiten und Pausen | 250 |
| I. Ruhezeiten | 251 |
| 1. Grundsatz und Begriff | 251 |
| 2. Besonderheiten im Krankenhaus | 251 |
| a) Gesetzliche Verkürzung | 251 |
| b) Kollektivvertragliche Verkürzung | 252 |
| II. Ruhepausen | 252 |
| 1. Gesetzliche Regelung und Begriff | 252 |
| 2. Vergütung | 253 |
| 3. Kollektivvertragliche Abweichungen | 253 |
| E. Zeitliche Lage der Arbeitszeit – Nacht- und Schichtarbeit | 253 |
| I. Grundsätze | 253 |
| II. Begriffe | 254 |
| III. Dauer der Nachtarbeit | 255 |
| IV. Arbeitsmedizinische Untersuchung | 255 |
| V. Umsetzungsanspruch | 255 |
| VI. Ausgleichsregelungen | 256 |
| VII. Gleichbehandlung | 257 |
| F. Sonn- und Feiertagsruhe | 257 |
| I. Grundsätze des Arbeitszeitgesetzes | 257 |
| II. Ausnahmeregelungen | 257 |
| III. Ausgleichserfordernisse | 258 |
| IV. Abweichende tarifliche Regelungen | 258 |
| G. Arbeitszeitschutz besonderer Personengruppen | 259 |
| I. Mutterschutzgesetz | 259 |
| 1. Stillpausen | 260 |
| 2. Mehr-, Nacht- und Sonntagsarbeit | 260 |
| II. Jugendarbeitsschutzgesetz | 260 |
| III. Schwerbehinderte | 261 |
| H. Aushang- und Nachweispflichten | 261 |
| Kapitel 7. Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 263 |
| A. Kündigung | 263 |
| I. Einleitung | 263 |
| II. Grundsätze | 263 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 1. Schriftform | 264 |
| 2. Kündigungsberechtigter | 265 |
| 3. Vertretung | 265 |
| 4. Zurückweisung der Kündigung | 266 |
| 5. Inhalt der Kündigung | 268 |
| a) Eindeutigkeit | 268 |
| b) Angabe des Kündigungsgrundes | 269 |
| c) Hinweispflichten des Arbeitgebers | 269 |
| 6. Zugang der Kündigung | 270 |
| a) Zugang unter Anwesenden | 270 |
| b) Zugang unter Abwesenden | 271 |
| c) Darlegungs- und Beweislast vor dem Arbeitsgericht | 272 |
| 7. Kündigungsfristen | 273 |
| a) Gesetzliche Kündigungsfrist | 273 |
| aa) Grundregel des § 622 BGB | 273 |
| bb) Verlängerte Kündigungsfristen | 273 |
| cc) Verkürzte Kündigungsfristen | 275 |
| (1) Probezeit | 275 |
| (2) Vorübergehende Aushilfe | 275 |
| b) Gesetzliche Sonderregelungen | 275 |
| c) Tarifliche Kündigungsfristen | 276 |
| d) Vertragliche Kündigungsfristen | 276 |
| e) Fristberechnung | 276 |
| B. Kündigungsschutz | 277 |
| I. Systematischer Überblick | 277 |
| 1. Das Kündigungsschutzgesetz | 277 |
| 2. Soziale Rechtfertigung einer Kündigung | 277 |
| 3. Verhältnismäßigkeitsprinzip | 279 |
| 4. Prognoseprinzip | 280 |
| 5. Interessenabwägung | 281 |
| II. Wartezeit und Schwellenwert | 281 |
| III. Sonderfall: Massenentlassung | 284 |
| C. Ordentliche Kündigung | 286 |
| I. Verhaltensbedingte Kündigung | 286 |
| 1. Allgemeines | 286 |
| 2. Prüfungsübersicht | 287 |
| 3. Voraussetzungen einer verhaltensbedingten Kündigung im Einzelnen | 288 |
| a) Vertragspflichtverletzung | 288 |
| b) Betriebliche Auswirkung | 288 |
| c) Abmahnung, Negativprognose | 289 |
| d) Die Kündigung als letztes Mittel | 289 |
| e) Interessenabwägung | 290 |
| 4. Beurteilungsmaßstab | 290 |
| 5. Wirksamkeitsvoraussetzungen der Abmahnung | 291 |
| 6. Einzelfälle | 291 |
| a) Arbeitsverweigerung, Arbeitsversäumnis | 291 |
| b) Schlecht- und Minderleistungen | 292 |
| c) Nebenpflichtverletzung | 293 |
| d) Loyalitätspflichten im kirchlichen Bereich | 293 |
| II. Personenbedingte Kündigung | 295 |
| 1. Allgemeines | 295 |
| 2. Prüfungsübersicht | 296 |
| 3. Voraussetzungen einer personenbedingten Kündigung im Einzelnen | 296 |
| a) Fehlende oder unzureichende Arbeitsfähigkeit, mangelnde persönliche oder fachliche Eignung | 296 |
| b) Erhebliche Beeinträchtigung betrieblicher oder wirtschaftlicher Interessen ... | 297 |
| c) Interessenabwägung | 298 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| d) Hauptanwendungsfall: krankheitsbedingte Kündigung | 298 |
| aa) Betriebliches Eingliederungsmanagement | 299 |
| bb) Dauernde Leistungsunfähigkeit | 301 |
| cc) Langzeiterkrankung | 302 |
| dd) Häufige Kurzerkrankungen | 302 |
| ee) Krankheitsbedingte Leistungsminderung | 303 |
| ff) HIV- oder Hepatitis-Infektion als Kündigungsgrund | 304 |
| III. Betriebsbedingte Kündigung | 306 |
| 1. Allgemeines | 306 |
| 2. Prüfungsübersicht | 306 |
| 3. Voraussetzungen einer betriebsbedingten Kündigung im Einzelnen | 307 |
| a) Ursache: Betriebliche Erfordernisse und Unternehmerentscheidung | 307 |
| b) Missbrauchskontrolle | 309 |
| c) Wegfall des Beschäftigungsbedarfs | 311 |
| d) Dringlichkeit – anderweitige Beschäftigungsmöglichkeiten | 313 |
| e) Vorrang der Änderungskündigung | 315 |
| f) Beurteilungszeitpunkt | 316 |
| 4. Sozialauswahl | 317 |
| a) Allgemeines | 317 |
| b) Vergleichbarkeit von Arbeitnehmern | 317 |
| c) Sonderkündigungsschutz und Sozialauswahl | 319 |
| d) Auswahlkriterien | 320 |
| e) Abwägung der gesetzlichen Merkmale | 322 |
| f) Sozialauswahl aufgrund Auswahlrichtlinie | 322 |
| g) Sozialauswahl und Interessenausgleich | 323 |
| h) Mitteilungspflicht des Arbeitgebers gegenüber dem Arbeitnehmer | 324 |
| i) Berechtigte betriebliche Interessen – Ausnahmeregelung | 325 |
| D. Spezielle Kündigungen | 326 |
| I. Außerordentliche (fristlose) Kündigung | 326 |
| 1. Allgemeines | 326 |
| 2. Ausschlussfrist | 327 |
| 3. Prüfungsschema | 328 |
| 4. Wichtiger Grund | 328 |
| a) Betriebsbedingte Gründe | 329 |
| b) Personenbedingte Gründe | 329 |
| c) Verhaltensbedingte Gründe | 330 |
| II. Änderungskündigung | 330 |
| 1. Allgemeines | 330 |
| 2. Kündigung und Änderungsangebot | 331 |
| 3. Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitnehmers | 331 |
| 4. Prüfungssystematik | 332 |
| 5. Einzelfälle | 334 |
| a) Rentabilitätsinteresse | 334 |
| b) Modifikation des Arbeitsbereichs | 334 |
| c) Betriebsbedingte Kündigung mit Abfindungsangebot | 335 |
| III. Verdachtskündigung | 336 |
| IV. Drückkündigung | 337 |
| E. Sonderkündigungsschutz | 338 |
| I. Schwangere und Mütter | 338 |
| II. Arbeitnehmer in Elternzeit | 340 |
| III. Auszubildende | 341 |
| IV. Arbeitnehmer im Grundwehr- und zivilen Ersatzdienst | 342 |
| V. Mandatsträger | 343 |
| 1. Betriebsverfassungsrecht | 343 |
| 2. Kirchliches Arbeitsrecht | 344 |
| VI. Schwerbehinderte Mitarbeiter | 345 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 1. Zustimmung des Integrationsamtes vor Kündigung | 345 |
| 2. Fehlender Nachweis der Schwerbehinderung | 347 |
| 3. Beteiligung des Betriebsrats | 348 |
| F. Kündigungsschutzprozess | 348 |
| I. Grundlagen | 348 |
| II. Klagefrist | 350 |
| 1. Allgemeines | 350 |
| 2. Fristberechnung | 350 |
| 3. Zulassung verspäteter Klagen | 351 |
| III. Auflösungsantrag mit Abfindung bei sozialwidriger Kündigung | 351 |
| 1. Allgemeines | 351 |
| 2. Voraussetzungen im Einzelnen | 352 |
| 3. Leitende Angestellte | 353 |
| IV. Kostenbeispiele von Arbeitsgerichtsprozessen | 354 |
| 1. Arbeitsgerichtsprozess in der ersten Instanz | 354 |
| a) Beendigung durch Urteil mit einem Anwalt und einem Zeugen | 354 |
| b) Beendigung durch Vergleich mit einem Anwalt | 355 |
| 2. Arbeitsgerichtsprozess in der zweiten Instanz | 356 |
| a) Beendigung durch Urteil mit zwei Anwälten | 356 |
| b) Beendigung durch Vergleich mit zwei Anwälten | 357 |
| G. Aufhebungsvertrag | 357 |
| I. Begriff | 357 |
| II. Abgrenzung zu anderen Beendigungstatbeständen | 358 |
| 1. Befristeter Arbeitsvertrag | 358 |
| 2. Nachträgliche Befristung eines unbefristeten Arbeitsvertrages | 358 |
| 3. Abwicklungsvertrag | 359 |
| III. Aufhebungsvertrag und Betriebsübergang | 360 |
| IV. Abschluss des Aufhebungsvertrages | 360 |
| 1. Geltung allgemeiner Regeln | 360 |
| 2. Schriftformerfordernis | 360 |
| a) Gesetzlicher Formzwang | 360 |
| b) Einzelne Anforderungen | 361 |
| aa) Eigenhändigkeit der Unterschrift | 361 |
| bb) Eine Urkunde und die Vereinbarung abschließende Unterschriften | 361 |
| cc) Mehrseitige Vereinbarung | 361 |
| dd) Formerfordernis für den Aufhebungsvertrag in seiner Gesamtheit | 362 |
| ee) Formwirksame Aufhebung durch Abschluss eines Anstellungsvertrages zum Vertretungsorgan | 362 |
| ff) Ersatz der Schriftform | 363 |
| gg) Wirksamkeit formfreier Aufhebungsvereinbarungen nach den Grundsätzen von Treu und Glauben | 363 |
| 3. Inhalt | 363 |
| a) Genau bestimmter Beendigungszeitpunkt | 363 |
| b) Ordnungsgemäße Abwicklung | 363 |
| c) Abfindung | 364 |
| d) Zeugnis | 364 |
| e) Ausgleichsklausel | 364 |
| 4. Aufhebungsvertrag mit einem Minderjährigen | 365 |
| 5. Personalgespräch zum Abschluss eines Aufhebungsvertrages | 365 |
| V. Wirkungen des Aufhebungsvertrages | 366 |
| VI. Sozialrechtliche Folgen des Aufhebungsvertrages | 366 |
| 1. Sperrzeit | 366 |
| 2. Ruhen des Arbeitslosengeldanspruchs | 367 |
| 3. Aufklärungspflichten des Arbeitgebers | 367 |
| VII. Beseitigung des Aufhebungsvertrages | 368 |
| 1. Widerruf | 368 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Anfechtung | 368 |
| 3. Wegfall der Geschäftsgrundlage | 370 |
| VIII. Muster | 370 |
| H. Zeugnis | 371 |
| I. Gesetzlicher Anspruch auf Erteilung eines Zeugnisses | 371 |
| 1. Zeugnisanspruch von Arbeitnehmern | 371 |
| 2. Zeugnisanspruch von Dienstnehmern | 372 |
| 3. Zeugnisanspruch von Auszubildenden | 373 |
| II. Schuldner des Zeugnisanspruchs | 373 |
| III. Zeugnisarten | 374 |
| 1. Einfaches und qualifiziertes Zeugnis | 374 |
| 2. Zwischen- und Schlusszeugnis | 375 |
| IV. Ort der Zeugniserteilung | 376 |
| V. Verzicht des Arbeitnehmers auf ein Zeugnis | 376 |
| VI. Ausschlussfrist | 376 |
| VII. Verjährung | 377 |
| VIII. Verwirkung | 377 |
| IX. Widerruf von Zeugnissen | 378 |
| X. Form des Zeugnisses | 378 |
| 1. Schriftform | 378 |
| 2. Personelle Angaben | 379 |
| 3. Weitere formelle Ausgestaltung | 379 |
| 4. Unterschrift | 379 |
| 5. Ausstellungsdatum | 380 |
| 6. Zeugnisklarheit und Verbot von Geheimzeichen | 380 |
| XI. Inhalt des Zeugnisses | 381 |
| 1. Beschäftigungszeitraum | 381 |
| 2. Angabe des Ausstellers | 382 |
| 3. Tätigkeitsbeschreibung | 382 |
| 4. Leistungsbewertung | 382 |
| 5. Bewertung des Verhaltens | 383 |
| 6. Krankheiten | 384 |
| 7. Mitgliedschaft im Betriebsrat/Personalrat oder in einer Gewerkschaft | 384 |
| 8. Art des Ausscheidens | 384 |
| 9. Schlussformel | 385 |
| 10. Checkliste | 385 |
| XII. Gerichtliche Durchsetzbarkeit von Ansprüchen | 385 |
| XIII. Schadensersatz | 387 |
| XIV. Muster (qualifiziertes, sehr gutes Zeugnis)..... | 387 |
| I. Outsourcing und Betriebsübergang | 388 |
| I. Allgemeines | 388 |
| 1. Einführung | 388 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 389 |
| II. Voraussetzungen eines Betriebsübergangs | 389 |
| 1. Begriff des Betriebs bzw. Betriebsteils | 389 |
| 2. Inhaberwechsel | 391 |
| 3. Rechtsgeschäftlicher Übergang | 392 |
| III. Zeitpunkt des Betriebsübergangs | 392 |
| IV. Rechtsfolgen des Betriebsübergangs | 392 |
| 1. Arbeitgeberwechsel | 392 |
| 2. Fortgeltung der bisherigen Arbeitsbedingungen | 393 |
| 3. Kündigungsschutz | 394 |
| 4. Vertragsänderungen nach Betriebsübergang | 394 |
| 5. Aufhebungsverträge und Betriebsübergang | 395 |
| V. Informationspflichten beim Betriebsübergang | 395 |
| 1. Inhalt der Informationspflicht | 395 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 2. Form der Information | 396 |
| 3. Folgen der Information | 396 |
| VI. Exkurs: Betriebsänderung nach §§ 111 ff. BetrVG | 397 |
| 1. Begriff der Betriebsänderung | 397 |
| 2. Interessenausgleich | 398 |
| 3. Sozialplan | 398 |
| 4. Einigungsstelle | 399 |
| Kapitel 8. Freistellung von Arbeitnehmern | 400 |
| A. Allgemeines | 400 |
| B. Freistellungsanspruch des Arbeitnehmers | 400 |
| I. Gesetzlicher Anspruch auf bezahlte Freistellung | 400 |
| 1. Bildungsurlaub | 400 |
| 2. Vorübergehende Freistellung aus persönlichem Anlass | 401 |
| II. Anspruch auf unbezahlte Freistellung | 402 |
| C. Freistellungsmöglichkeiten des Arbeitgebers | 403 |
| D. Folgen einer Freistellung für den Arbeitnehmer | 403 |
| I. Anrechnung anderweitigen Einkommens | 403 |
| II. Anrechnung von Urlaub | 404 |
| III. Wettbewerbsverbot | 404 |
| IV. Sozialversicherungsrechtliche Folgen | 405 |
| Kapitel 9. Arbeitsschutz und Arbeitssicherheit | 406 |
| A. Einführung | 406 |
| I. Gegenstand | 406 |
| II. Rechtsgrundlagen | 406 |
| B. Das Arbeitsschutzgesetz | 407 |
| I. Begriffe und Einführung | 407 |
| II. Pflichten des Arbeitgebers nach dem Arbeitsschutzgesetz | 408 |
| III. Übertragung von Arbeitgeberpflichten | 410 |
| IV. Pflichten der Arbeitnehmer | 410 |
| C. Durchführung und Organisation des Arbeitsschutzes | 411 |
| D. Länderspezifische Informationen | 411 |
| Kapitel 10. Mitbestimmung | 413 |
| A. Allgemeines | 413 |
| I. Einführung | 413 |
| II. Rechtsgrundlagen | 413 |
| B. Mitbestimmung nach dem Betriebsverfassungsgesetz | 413 |
| I. Begriffe | 413 |
| 1. Begriff des Betriebs | 414 |
| 2. Begriff des Arbeitnehmers | 414 |
| a) Vom Betriebsverfassungsgesetz erfasste Arbeitnehmer | 414 |
| b) Vom Betriebsverfassungsgesetz nicht erfasste Arbeitnehmer | 414 |
| II. Mitbestimmung des Betriebsrats in personellen Angelegenheiten | 416 |
| 1. Mitbestimmung bei der Einstellung, Versetzung, Um- und Eingruppierung | 416 |
| a) Voraussetzung des Beteiligungsrechts | 416 |
| b) Gegenstand des Beteiligungsrechts | 416 |
| aa) Einstellungen | 416 |
| (1) Beschäftigung eines Arbeitnehmers | 417 |
| (2) Beschäftigung von Mitarbeitern zur Berufsausbildung | 417 |
| (3) Veränderungen des Arbeitszeitvolumens | 417 |
| (4) Einsatz von Leiharbeitnehmern | 418 |
| (5) Einsatz von Mitarbeitern aufgrund von Personalgestaltung | 418 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| (6) Verlängerung eines befristeten Arbeitsvertrages | 418 |
| (7) Versetzung in einen anderen Betrieb | 418 |
| bb) Versetzungen | 419 |
| cc) Eingruppierungen/Umgruppierungen | 420 |
| c) Inhalt des Beteiligungsrechts | 420 |
| aa) Einstellungen | 420 |
| bb) Versetzungen | 421 |
| cc) Eingruppierungen | 421 |
| dd) Umgruppierungen | 421 |
| d) Zeitpunkt der Beteiligung | 421 |
| e) Entscheidung des Betriebsrats | 421 |
| aa) Verstoß gegen Gesetz, Tarifvertrag, Betriebsvereinbarung oder Unfallver- hütungsvorschrift | 422 |
| bb) Verstoß gegen eine Auswahlrichtlinie | 422 |
| cc) Besorgnis der Benachteiligung anderer Arbeitnehmer des Betriebs | 422 |
| dd) Benachteiligung des von der personellen Maßnahme betroffenen Arbeit- nehmers | 423 |
| ee) Fehlende Ausschreibung im Betrieb | 423 |
| ff) Gefahr für den Betriebsfrieden | 423 |
| f) Zustimmungsersetzungsverfahren | 423 |
| 2. Mitbestimmung bei der Kündigung von Arbeitsverhältnissen | 424 |
| a) Gegenstand des Beteiligungsrechts | 424 |
| b) Inhalt des Beteiligungsrechts | 424 |
| aa) Zeitpunkt der Anhörung | 424 |
| bb) Form der Anhörung | 425 |
| cc) Inhalt der Anhörung | 425 |
| dd) Nachträgliche Anhörung | 427 |
| c) Verfahren der Anhörung | 427 |
| d) Widerspruch des Betriebsrats | 428 |
| e) Mitteilung der Stellungnahme des Betriebsrats mit der Kündigung | 428 |
| III. Mitbestimmung des Betriebsrats in sozialen Angelegenheiten | 429 |
| 1. Beginn und Ende der täglichen Arbeitszeit einschließlich der Pausen sowie Verteilung der Arbeitszeit auf die einzelnen Wochentage | 429 |
| a) Begriff der Arbeitszeit | 429 |
| b) Umfang des Mitbestimmungsrechts | 430 |
| 2. Vorübergehende Verkürzung oder Verlängerung der betriebsüblichen Arbeitszeit | 430 |
| 3. Fragen der betrieblichen Lohngestaltung | 431 |
| IV. Mitbestimmung des Betriebsrats in wirtschaftlichen Angelegenheiten | 431 |
| Kapitel 11. Kirchliches Arbeitsrecht | 433 |
| A. Einführung | 433 |
| B. Geltungsbereich des kirchlichen Arbeitsrechts | 434 |
| I. Verfasste Kirche und mit ihr institutionell verbundene Einrichtungen | 434 |
| II. Rechtlich verselbständigte Einrichtungen | 435 |
| 1. Erfüllung eines Auftrages der Kirche | 435 |
| 2. Mindestmaß an Einflussmöglichkeiten der Amtskirche auf die Einrichtung | 436 |
| III. Kooperationen von Partnern aus verschiedenen kirchlichen Bereichen | 437 |
| IV. Strukturveränderungen bei einer privatrechtlich verselbständigten Einrichtung | 437 |
| C. Besonderheiten im Individualarbeitsrecht | 438 |
| I. Leitbild einer kirchlichen Dienstgemeinschaft | 438 |
| II. Dienstplichten und Loyalitätsobliegenheiten | 439 |
| 1. Dienstplicht | 439 |
| 2. Loyalitätsobliegenheiten | 439 |
| a) Katholische Kirche | 440 |
| b) Evangelische Kirche | 440 |
| III. Begründung des Arbeitsverhältnisses | 441 |
| 1. Vertragsschluss | 441 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Fragerecht im Bewerbungsgespräch | 441 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 441 |
| b) Besonderheiten im kirchlichen Arbeitsrecht | 441 |
| 3. Weitere Besonderheiten bei der Begründung kirchlicher Arbeitsverhältnisse | 443 |
| IV. Kündigung und Kündigungsschutz | 443 |
| 1. Zweistufige Prüfung bei Loyalitätsverstößen | 443 |
| 2. Ordentliche Kündigung | 445 |
| a) Betrieblicher Geltungsbereich des Kündigungsschutzgesetzes | 445 |
| b) Sachliche Rechtfertigung der Kündigung nach § 1 KSchG | 445 |
| aa) Betriebsbedingte Kündigung | 445 |
| bb) Verhaltens- und personenbedingte Kündigung | 445 |
| cc) Kündigungsrelevante Loyalitätsverstöße | 446 |
| dd) Interessenabwägung | 447 |
| 3. Außerordentliche Kündigung | 448 |
| D. Der „Dritte Weg“ – Gestaltung der Arbeitsvertragsbedingungen | 448 |
| I. „Dritter Weg“ | 449 |
| II. Rechtsnormqualität kirchlicher Arbeitsrechtsregelungen | 449 |
| III. Inhaltskontrolle | 450 |
| IV. Ausgestaltung des „Dritten Weges“ | 451 |
| V. Kircheneigene Rechtskontrolle | 452 |
| E. Mitarbeitervertretungsrecht der Kirchen | 452 |
| I. Grundsätze | 452 |
| II. Abgrenzung Bereichsausnahme – Tendenzschutz | 453 |
| III. Mitbestimmungsordnung und Betriebsübergang | 453 |
| IV. Überblick über das Mitarbeitervertretungsgesetz | 453 |
| 1. Weitgehende Angleichung des Mitarbeitervertretungsrechts in den evangelischen Kirchen und der Diakonie | 453 |
| 2. Dienststelle als Anknüpfungspunkt | 454 |
| 3. Persönliche Rechtsstellung der Mitarbeitervertretungsmitglieder | 455 |
| 4. Mitwirkungsrechte der Mitarbeitervertretung | 455 |
| a) Uneingeschränkte Mitbestimmung | 455 |
| b) Eingeschränkte Mitbestimmung | 456 |
| c) Mitberatung | 456 |
| d) Initiativrecht | 457 |
| e) Dienstvereinbarungen | 457 |
| V. Überblick über die Mitarbeitervertretungsordnung | 457 |
| 1. Kirchengesetzliche Fundierung der Mitarbeitervertretungsordnung (Rahmen-MAVO) | 457 |
| 2. Einrichtung als Anknüpfungspunkt | 458 |
| 3. Erfasster Personenkreis | 458 |
| 4. Persönliche Rechtsstellung der Mitarbeitervertretungsmitglieder | 459 |
| 5. Mitwirkungsrechte der Mitarbeitervertretung | 459 |
| a) Anhörung und Beratung | 459 |
| b) Vorschlagsrecht | 460 |
| c) Zustimmungspflicht | 460 |
| d) Antragsrecht | 460 |
| e) Dienstvereinbarungen | 460 |
| VI. Streitigkeiten im Bereich der Mitarbeitervertretung | 461 |
| F. Europarecht und kirchliches Arbeitsrecht | 461 |
| I. Europarechtliche Beschränkungen des Kirchenrechts | 461 |
| II. Europarechtskonforme Auslegung | 462 |
| Sachverzeichnis | 463 |