

## Gliederung

<b>Einleitung</b>	1
<b>Kapitel 1: Der Wirtschaftsfaktor Hotel- und Gaststättengewerbe</b>	3
A. Branchensituation.....	3
I. Betriebsarten .....	3
II. Unternehmen .....	4
III. Branchenstruktur.....	4
IV. Umsatzentwicklung.....	5
V. Anteil der Beschäftigten .....	5
VI. Auszubildende.....	5
B. Teilzeitarbeitsmarkt .....	6
C. Berufsständische Organisationen.....	6
<b>Kapitel 2: Das Arbeitsverhältnis im Hotel- und Gaststättengewerbe</b>	7
A. Der Arbeitnehmer als Partei des Arbeitsverhältnisses.....	7
I. Definition des Arbeitnehmerbegriffs .....	7
1. Beurteilungsmaßstab für die Arbeitnehmereigenschaft .....	8
2. Örtliche, zeitliche, fachliche und organisatorische Weisungsgebundenheit .....	8
a) Örtliche Weisungsgebundenheit .....	8
b) Zeitliche Weisungsgebundenheit .....	9
aa) Teilzeitarbeit .....	10
bb) Kurzzeitbeschäftigung .....	11
c) Fachliche Weisungsgebundenheit.....	12
d) Organisatorische Weisungsgebundenheit .....	12
e) Fremdnützigkeit .....	14
f) Unternehmerrisiko.....	14
g) Berufsmäßigkeit .....	16
h) Sonstige Kriterien.....	16
II. Sonstige Beschäftigungsformen im Hotel- und Gaststättengewerbe .....	18
1. Familienrechtliche Dienstleistungen .....	18
2. Franchising.....	18
3. Pacht.....	20
B. Begründung von Arbeitsverhältnissen.....	21
I. Vorvertragliches Rechtsverhältnis .....	21
1. Stellenausschreibung .....	22
a) Anforderungen an die Stellenausschreibung unter Beachtung des AGG .....	22
aa) Diskriminierung wegen des Geschlechts.....	22
bb) Diskriminierung aus Gründen der Rasse oder der ethnischen Herkunft.....	23
cc) Diskriminierung wegen des Alters.....	25
dd) Diskriminierung wegen einer Behinderung.....	26
b) Sonstige Anforderungen im Rahmen einer Stellenausschreibung....	27
2. Erstattung von Vorstellungskosten.....	27

3.	Fragerecht des Arbeitgebers .....	28
a)	(Schwer)behinderung .....	29
b)	Krankheit .....	30
aa)	ansteckende Krankheiten im Sinne des IfSG .....	30
bb)	Alkoholkrankheit und Drogenabhängigkeit .....	31
c)	HIV Infektion .....	32
d)	Fehlende Aufenthaltserlaubnis oder Arbeitserlaubnis .....	33
e)	Örtliche und zeitliche Flexibilität .....	34
f)	Vorstrafen .....	34
g)	Schwangerschaft .....	34
h)	Nichtraucher- bzw. Rauchereigenschaft .....	36
II.	Anforderungen an den Vertragsschluss .....	39
III.	Beschäftigungsverbote .....	41
1.	Beschäftigungsverbote nach dem JArbSchG .....	41
2.	Beschäftigungsverbote für Angehörige von EU-Drittstaaten .....	42
3.	Beschäftigungs- und Tätigkeitsverbote des Infektionsschutzgesetzes (IfSG) .....	45
4.	Beschäftigungsverbote aus dem GastG .....	47
5.	Beschäftigungsverbote nach dem MuSchG .....	47
a)	Individuelle Beschäftigungsverbote .....	47
b)	Generelle Beschäftigungsverbote .....	48
aa)	§ 4 Abs. 1 MuschG .....	48
(1)	Schwere körperliche Tätigkeiten .....	48
(2)	Hitze oder Kälte .....	49
(3)	Gesundheitsgefährdende Stoffe .....	49
bb)	§ 4 Abs. 2 MuSchG .....	50
(1)	Ständiges Stehen .....	50
(2)	Erschwerte Körperhaltung .....	50
cc)	Akkord- und Fließbandarbeit gemäß § 4 Abs. 3 MuSchG .....	50
dd)	Mehrarbeit und Nachtarbeit gemäß § 8 MuSchG .....	51
C.	Inhalt des Arbeitsverhältnisses .....	51
I.	Pflichten des Arbeitgebers .....	51
1.	Hauptpflichten .....	51
a)	Lohnzahlungspflicht .....	51
aa)	Höhe der Vergütung .....	51
bb)	Ort, Zeit und Form der Vergütungsauszahlung .....	53
cc)	Vergütungsart .....	55
(1)	Zeitlohn .....	55
(2)	Umsatzbeteiligung .....	56
(3)	Trinkgeld und Bedienungsgeld .....	57
(4)	Zulagen .....	63
b)	Beschäftigungspflicht .....	70
2.	Nebenpflichten des Arbeitgebers .....	72
a)	Gleichbehandlungsgrundsatz .....	72
b)	Aufwendungsersatz .....	73

aa)	Hotel- und Flugkosten.....	74
bb)	Arbeitskleidung.....	74
cc)	Aus- und Weiterbildungskosten.....	75
c)	Schutzpflichten.....	78
aa)	Schutz von Leben und Gesundheit .....	78
(1)	Pflichten gemäß §§ 617, 618 BGB .....	78
(2)	Nichtraucherschutz.....	80
bb)	Persönlichkeitsschutz.....	82
(1)	Überwachung mittels technischer Geräte oder Einrichtungen ....	82
(2)	Schutz vor Mobbing und sexueller Belästigung.....	83
(3)	Datenschutz.....	84
(4)	Schutz des Vermögens und des Eigentums .....	85
(5)	Aufklärungs- Auskunfts- und Unterrichtungspflichten .....	85
3.	Pflicht des Arbeitgebers zur Arbeitsentgeltzahlung ohne Arbeitsleistung des Arbeitnehmers.....	86
a)	Entgeltfortzahlungsgesetz .....	86
aa)	Feiertag.....	86
bb)	Krankheit.....	89
b)	Bundesurlaubsgesetz .....	92
aa)	Anzahl der Urlaubstage.....	92
bb)	Höhe des Urlaubsentgeltes.....	94
c)	Sonstige vorübergehende Arbeitsverhinderung aus persönlichen Gründen.....	98
II.	Pflichten des Arbeitnehmer.....	99
1.	Hauptpflicht – Erbringung der Arbeitsleistung .....	99
a)	Inhalt der Arbeitsleistung .....	101
(1)	Arbeitsvertragliche Bestimmung der Leistungsart .....	101
(2)	Konkludente Bestimmung der Leistungsart.....	102
(3)	Konkretisierung.....	102
b)	Arbeitsort.....	104
c)	Arbeitszeit .....	105
aa)	Dauer der Arbeitszeit .....	105
(1)	Regelungen des ArbZG.....	106
(2)	Tarifliche Regelungen.....	112
(3)	Betriebsverfassungsrechtliche Mitbestimmung .....	117
bb)	Lage und Verteilung der Arbeitszeit.....	117
(1)	Gesetzliche Regelungen.....	118
(2)	Tarifliche Regelungen.....	123
(3)	Arbeitszeitflexibilisierung.....	126
(4)	Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates .....	128
d)	Begrenzungen und Erweiterungen des Weisungsrecht des Arbeitgebers nach § 106 GewO .....	130
aa)	Grenzen des Weisungsrechts .....	130
bb)	Erweiterung des Weisungsrechts .....	131
2.	Nebenpflichten.....	135

a)	Verschwiegenheitspflicht.....	135
b)	Nebentätigkeit .....	138
aa)	Erwerbstätigkeit neben dem Arbeitsverhältnis.....	138
bb)	Erwerbstätigkeit während des Urlaubs .....	139
cc)	Einzel- oder tarifvertragliche Beschränkungen der Nebentätigkeit.....	139
c)	Außerdienstliches Verhalten .....	141
d)	Handlungspflichten und Schutzpflichten .....	141
aa)	Anzeige- und Aufklärungs- und Auskunftspflichten.....	141
bb)	Schadensabwendungspflicht .....	142
cc)	Betriebliche Ordnung.....	143
dd)	Alkoholverbote.....	143
(1)	Absolute Alkoholverbote .....	143
(2)	Relative Alkoholverbote .....	144
(3)	Außerbetrieblicher Alkoholkonsum.....	145
ee)	Rauchverbote.....	146
ff)	Kontrollen und Untersuchungen .....	149
e)	Kleidung .....	150
aa)	Hygiene .....	152
bb)	Arbeitsschutz.....	153
f)	Wettbewerbsverbot.....	154
D.	Störungen des Arbeitsverhältnisses .....	157
I.	Verzug und Unmöglichkeit.....	157
II.	Haftung des Arbeitnehmers .....	159
1.	Haftungsvoraussetzungen .....	159
2.	Haftungsbeschränkungen im Arbeitsverhältnis.....	160
a)	Betriebliche Veranlassung .....	160
b)	Bedeutung eines Versicherungsschutzes .....	161
c)	Abgestufte Haftung nach Verschuldensgraden.....	161
aa)	Leichteste Fahrlässigkeit.....	161
bb)	Mittlere Fahrlässigkeit .....	161
cc)	Grobe Fahrlässigkeit .....	162
dd)	Vorsatz .....	164
d)	Abdingbarkeit der Haftungsgrundsätze .....	164
3.	Mankohaftung .....	165
a)	Mankovereinbarungen.....	165
aa)	Inhalt und Auslegung.....	165
bb)	Wirksamkeitsvoraussetzungen gemäß § 307 BGB.....	166
cc)	Unwirksamkeitsfolgen .....	166
b)	Haftung bei fehlender oder unwirksamer Mankovereinbarung.....	167
aa)	Haftung nach den Grundsätzen des Auftrags- und Verwahrungsrechts .....	167
bb)	Haftung gemäß §§ 280 ff. BGB.....	167
c)	Umfang der Ersatzpflicht .....	168
4.	Haftung gegenüber Arbeitskollegen.....	168

## XIII

5.	Haftung gegenüber Dritten .....	168
6.	Tarifvertragliche Haftungserweiterungen.....	169
E.	Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	170
I.	Kündigung.....	170
1.	Ordentliche Kündigung.....	171
a)	Kündigungsfristen .....	171
aa)	Gesetzliche Kündigungsfristen .....	171
bb)	Arbeitsvertragliche Kündigungsfristen.....	172
cc)	Tarifvertragliche Kündigungsfristen.....	173
(1)	Gruppenspezifische Schwierigkeiten bei der Stellensuche .....	175
(2)	Personalwirtschaftliche Flexibilität .....	176
(3)	Starke Fluktuation .....	178
b)	Kündigungsschutz nach dem Kündigungsschutzgesetz.....	179
aa)	Sachlicher Geltungsbereich des KSchG .....	179
bb)	Persönlicher Geltungsbereich des KSchG .....	179
c)	Sozialwidrigkeit einer Kündigung .....	181
d)	Kündigungsgründe .....	182
aa)	Personenbedingte Kündigung .....	182
bb)	Verhaltensbedingte Kündigung .....	184
(1)	Allgemeine Voraussetzungen .....	184
(2)	Abmahnung .....	185
cc)	Betriebsbedingte Kündigung .....	189
2.	Außerordentliche Kündigung .....	190
a)	Wichtiger Grund.....	190
aa)	Verhaltensbedingte Kündigungsgründe.....	190
bb)	Personenbedingte Kündigungsgründe .....	196
cc)	Betriebsbedingte Kündigungsgründe.....	196
b)	Kündigungserklärungsfrist.....	197
3.	Sonderkündigungsschutz von Arbeitnehmern.....	197
a)	Mutterschutz.....	197
b)	Schwerbehinderte Arbeitnehmer.....	198
c)	Auszubildende.....	198
d)	Tarifliche Unkündbarkeitsklauseln.....	199
e)	Betriebsratsmitglieder .....	200
II.	Arbeitszeugnis.....	200
1.	Einfaches Zeugnis.....	201
2.	Qualifiziertes Zeugnis.....	201
3.	Sonstige Angaben .....	203
4.	Tarifliche Regelungen.....	203
F.	Betriebsübergang im Hotel- und Gaststättengewerbe .....	204
I.	Tatbestand des Betriebsübergangs.....	204
1.	Übergang eines vollständigen Betriebs .....	205
a)	Betriebsbegriff.....	205
b)	Gesamtabwägung der Kriterien im Hotel- und Gaststättengewerbe.....	206

c) Übergang .....	209
2. Übergang eines Betriebsteils .....	210
3. Keine Betriebsstilllegung .....	211
4. Betriebsübergang und Funktionsnachfolge .....	212
5. Übergang durch Rechtsgeschäft .....	216
II. Individualrechtliche Folgen des Betriebsübergangs .....	217
1. Übergang der Arbeitsverhältnisse .....	217
2. Unterrichtungspflicht und Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers ...	218
a) Unterrichtungspflicht .....	218
b) Widerspruchsrecht .....	219
III. Kündigung und Betriebsübergang .....	220
IV. Kollektivrechtliche Folgen des Betriebsübergangs .....	221
1. Zuständigkeit des Betriebsrates .....	221
2. Weitergeltung tarifvertraglich geregelter Arbeitsbedingungen .....	221
<b>Kapitel 3: Tarifvertragliche Besonderheiten im Hotel- und</b>	
<b>Gaststättengewerbe</b> .....	223
A. Überblick .....	223
B. Tarifvertrag .....	223
I. Vertragsparteien .....	223
1. Tariffähigkeit .....	223
2. Tarifzuständigkeit .....	224
II. Tarifbindung .....	225
1. Tarifgebundenheit kraft Verbandsmitgliedschaft .....	225
2. Nachbindung gemäß § 3 Abs. 3 TVG .....	225
3. Tarifgebundenheit des einzelnen Arbeitgebers .....	225
4. Tarifgebundenheit bei betrieblichen und betriebsverfassungsrechtlichen Normen .....	226
5. Tarifgebundenheit durch Allgemeinverbindlichkeitserklärung .....	226
a) Voraussetzungen und Zweck .....	226
b) Arbeitnehmerendegesetz .....	226
6. Arbeitsvertragliche Bezugnahme auf Tarifverträge .....	227
III. Abschluss und Beendigung von Tarifverträgen .....	228
1. Abschluss .....	228
2. Geltungsbereich .....	228
3. Beendigung des Tarifvertrages .....	230
IV. Inhalt von Tarifverträgen .....	231
1. Schuldrechtlicher Teil .....	231
2. Normativer Teil .....	231
a) Inhaltsnormen .....	232
b) Abschlussnormen .....	235
c) Beendigungsnormen .....	236
d) Betriebsnormen und Betriebsverfassungsrechtliche Normen .....	238
e) Gemeinsame Einrichtungen .....	239
V. Bindung an mehrere Tarifverträge .....	239
VI. Exkurs: Sonderproblem Tarifgeltung für Hotelservicebetriebe .....	240

<b>Kapitel 4: Zusammenfassung</b>	245
A. Wirtschaftsfaktor Hotel- und Gaststättengewerbe.....	245
B. Das Arbeitsverhältnis im Hotel- und Gaststättengewerbe.....	245
I. Arbeitnehmereigenschaft .....	245
II. Begründung eines Arbeitsvertrages .....	245
III. Inhalt des Arbeitsverhältnisses .....	247
1. Pflichten des Arbeitgebers .....	247
a) Hauptpflichten.....	247
b) Nebenpflichten des Arbeitgebers .....	248
c) Lohnzahlungspflicht ohne Gegenleistung.....	248
2. Pflichten des Arbeitnehmers.....	249
a) Hauptpflicht.....	249
b) Nebenpflichten des Arbeitnehmers .....	250
3. Störungen des Arbeitsverhältnisses .....	251
4. Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	252
5. Betriebsübergang .....	253
C. Tarifverträge im Hotel- und Gaststättengewerbe .....	255