

§ 1 Einleitung	1
§ 2 Zulässigkeit der Anträge des Arbeitnehmers (AN)	3
A) Ordnungsgemäße Klageerhebung	4
B) Rechtswegzuständigkeit	5
I. Regelungsinhalt des § 2 ArbGG	5
II. Prüfung der Rechtswegzuständigkeit	6
1. Arbeitnehmerbegriff	6
2. Prüfung innerhalb des § 2 ArbGG	10
3. Feststellungsanträge	10
4. Leistungsanträge	10
III. Zuständigkeit in sonstigen Fällen, § 3 ArbGG	10
C) Örtliche Zuständigkeit	11
I. Allgemeiner Gerichtsstand	11
II. Besonderer Gerichtsstand des Erfüllungsortes, § 29 ZPO	11
III. Der besondere Gerichtsstand des Arbeitsortes gem. § 48 Ia ArbGG n.F.	12
D) Besondere Zulässigkeitsprobleme der einzelnen Antragsarten	12
I. Feststellungsanträge	12
1. Verschiedene Arten von Feststellungsanträgen	13
a) Allgemeiner Feststellungsantrag	13
b) Punktuelle Kündigungsschutzklage	13
aa) Anwendbarkeit	13
bb) Wesen	14
cc) Problem	15
c) Kombiniertes Kündigungsschutzantrag	16
aa) Bedeutung des kombinierten Antrags	16
bb) Behandlung des kombinierten Antrags in der Klausur	19
2. Feststellungsinteresse, § 46 II ArbGG, §§ 495, 256 I ZPO	20
a) Bei allgemeiner Feststellungsklage	20
b) Bei echter Kündigungsschutzklage	21
c) Bei kombiniertem Antrag	21
II. Leistungsanträge	22
1. Bruttolohnklage	22
2. Zulässige unbestimmte Leistungsanträge	23
§ 3 Verbindung der einzelnen Klageanträge des Arbeitnehmers	24
A) Kumulative objektive Klagehäufung	24
I. Anfängliche kumulative Klagehäufung, § 46 II ArbGG, § 495 ZPO i.V.m. § 260 ZPO	24
II. Nachträgliche kumulative Klagehäufung, § 46 II ArbGG, § 495 ZPO i.V.m. § 263 ZPO	24
B) Kumulative subjektive Klagehäufung	24
C) Eventuelle Klagehäufung	25

§ 4 Begründetheit der Feststellungsanträge	27
A) Beendigungstatbestände	28
B) Kündigung	29
I. Zugang einer schriftlichen Kündigung, §§ 623, 130 BGB	32
1. Schriftform, § 623 BGB	32
2. Zugang der Kündigungserklärung	34
a) Zugang während der Urlaubsabwesenheit des AN	34
b) Zugangsvereitelung durch den AN	35
II. Überprüfbarkeit der Rechtsunwirksamkeit der Kündigung bzw. Präklusion nach §§ 4, 7 KSchG und § 13 I S. 2 KSchG	37
1. Geltungsbereich und Reichweite der Präklusionsfrist	37
a) §§ 4, 7 KSchG gelten unabhängig von der Anwendbarkeit des Kündigungsschutzes gem. §§ 1 I, 23 I KSchG	38
b) Besonderheiten bei Sonderkündigungsschutz, § 4 S. 4 KSchG	41
2. Fristberechnung	42
III. Wirksamkeit der Kündigung nach den Regeln des BGB-AT	46
1. Grundsatz der Bedingungsfeindlichkeit	46
2. Stellvertretung bei der Kündigungserklärung	47
a) § 180 BGB	47
b) § 174 BGB	47
IV. Außerordentliche Kündigung	50
1. Erklärungsfrist des § 626 II BGB	50
a) Maßgebliche Person	50
b) Voraussetzungen des Vorliegens ausreichender Tatsachenkenntnis	51
2. Wichtiger Grund i.S.v. § 626 I BGB	54
a) Grundsätzliches Vorliegen eines als Kündigungsgrund geeigneten Sachverhalts	54
b) Interessenabwägung	58
c) Zeitpunkt des Vorliegens des wichtigen Grundes	61
V. Ordentliche Kündigung	62
1. Umdeutung	62
2. Grundsätzliche Entbehrlichkeit eines Kündigungsgrundes	64
3. Kündigungsfrist	65
a) Regelungsinhalt des § 622 BGB	65
b) Abdingbarkeit der Fristen aus § 622 BGB	70
c) Folgen der Nichteinhaltung einer Kündigungsfrist	70
VI. Änderungskündigung	71
1. Rechtliche Konstruktion	72
a) Abgrenzung zum Direktionsrecht	72
b) Rechtlicher Charakter der Änderungskündigung	72
2. Reaktionsmöglichkeiten des AN	73
VII. Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem KSchG	74
1. Anwendungsbereich des KSchG	74
a) Erforderliche Betriebsgröße (§ 23 I S. 2 und S. 3 KSchG)	74
aa) Mehr als Zehn-Arbeitnehmer-Regelung, § 23 I S. 3 KSchG	74
bb) Mehr als Fünf-Arbeitnehmer-Regelung für Alt-Arbeitnehmer, § 23 I S. 2 KSchG	75
b) Zeitliche Grenze (§ 1 I KSchG)	78
2. Verhaltensbedingte Kündigung (§ 1 II KSchG)	79
a) Prüfungsschema	79
b) Erfordernis konkreter Betriebsablaufstörungen ?	81
3. Personenbedingte Kündigung (§ 1 II KSchG)	82
a) Abgrenzung zur verhaltensbedingten Kündigung	82
b) Prüfungsschema	86

4. Betriebsbedingte Kündigung (§ 1 II und III KSchG):.....	88
a) Prüfungsschema	89
b) Dringender betrieblicher Grund (§ 1 II KSchG).....	89
c) Sozialauswahl (§ 1 III KSchG)	92
d) Wiedereinstellungsanspruch.....	96
e) Betriebsbedingte Kündigung mit Abfindung, § 1a KSchG	98
5. Änderungskündigung (§ 2 KSchG).....	99
a) Inhalt des Kündigungsschutzes nach § 2 KSchG.....	99
b) Geltendmachung des Vorbehalts nach § 2 KSchG	100
c) Auswirkungen des § 2 KSchG auf den Rechtsschutz	101
6. Auflösungsantrag nach § 9 KSchG.....	105
a) Wesen dieses Antrags	106
b) Voraussetzungen des Antrags.....	106
aa) Unwirksamkeit der Kündigung	107
bb) Unzumutbarkeit der Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses durch den AN	108
c) Folgen des Antrags	109
aa) Beendigungszeitpunkt	109
bb) Abfindungshöhe	110
VIII. Anhörungspflicht nach § 102 BetrVG.....	110
1. Voraussetzungen der Anwendbarkeit.....	110
a) Geltungsbereich des BetrVG	110
b) Bestehen eines Betriebsrats	111
2. Form und Inhalt der Anhörung	112
a) Formell ordnungsgemäße Anhörung	113
b) Inhaltliche Grenzen der Anhörung	114
3. Klausurrelevante Probleme zur Betriebsratsanhörung.....	116
a) Entbehrlichkeit einer Betriebsratsanhörung.....	116
b) Betriebsratsanhörung und Nachschieben von Kündigungsgründen	117
c) Betriebsratsanhörung und Umdeutung einer Kündigung.....	118
IX. Kündigungsschutz in besonderen Situationen.....	120
1. Kündigungsschutz anlässlich Betriebsübergang, § 613a IV S. 1 BGB	120
a) Begriff des Betriebsübergangs.....	122
b) Zeitpunkt des Vorliegens eines Betriebsübergangs	125
c) Abgrenzung: Betriebsübergang – Betriebsstilllegung	126
d) Umfang des Kündigungsverbots.....	128
e) Widerspruch des AN gegen den Übergang seines Arbeitsverhältnisses	130
aa) Unterrichtungspflicht nach § 613a V BGB.....	130
bb) Form der Unterrichtung	132
cc) Folgen bei fehlerhafter Unterrichtung	132
dd) Das Widerspruchsrecht nach § 613a VI BGB.....	133
ee) Rechtsfolgen des Widerspruchs	135
2. Kündigungsschutz anlässlich Schwangerschaft, § 9 I MuSchG.....	137
a) Schutzzweck	137
b) Voraussetzungen	137
c) Schutzzumfang	139
3. Kündigungsschutz während der Elternzeit, § 18 BEEG	140
4. Kündigungsschutz für Betriebsratsmitglieder	141
a) § 15 I KSchG.....	141
b) § 103 BetrVG	142
5. Kündigungsschutz für schwerbehinderte Menschen, §§ 85 SGB IX.....	142
a) Ordentliche Kündigung.....	143
b) Außerordentliche Kündigung	143
6. Kündigungsschutz aus dem Berufsbildungsgesetz.....	144
X. Kündigung durch den Arbeitnehmer	144
1. Grundsätzliches	144
2. Kündigung vor Arbeitsantritt.....	145
a) Grundsätzliche Zulässigkeit.....	145
b) Lauf der Kündigungsfrist	145

C) Unwirksamkeit eines Arbeitsverhältnisses.....	146
I. Grundsätze des fehlerhaften Arbeitsvertrags.....	146
II. Einzelne Unwirksamkeitsgründe	148
1. Form	148
2. Geschäftsfähigkeit	149
3. Teilnichtigkeit	149
D) Anfechtung von Arbeitsverträgen.....	149
I. Rechtsfolge der Anfechtung im Arbeitsrecht	150
II. Anfechtung nach § 119 BGB	150
1. Anfechtungsgrund	150
a) Krankheit oder Behinderung	151
b) Schwangerschaft.....	151
2. Anfechtungsfrist	151
III. Anfechtung nach § 123 BGB	152
1. Anfechtungsgrund	152
a) Täuschung durch aktives Tun.....	152
aa) Frage nach der Schwangerschaft	152
bb) Frage nach der Schwerbehinderteneigenschaft	153
cc) Weitere problematische Fragen	154
b) Arglistige Täuschung durch Verschweigen.....	154
2. Anfechtungsfrist	155
E) Befristung von Arbeitsverhältnissen nach dem TzBfG	155
1. Grundsatz: Vorliegen eines sachlichen Grundes	156
2. Wirkung	158
a) Zeitliche Befristung.....	158
b) Zweckbefristung	158
c) Schriftform, § 14 IV TzBfG	158
d) Geltendmachung der Unwirksamkeit.....	160
3. Erste Ausnahme: Kalendermäßige Befristung.....	161
a) Zulässigkeit	161
b) Wirkung	162
4. Zweite Ausnahme: Existenzgründer	162
5. Dritte Ausnahme: Altersbefristung	162
6. Prüfungsumfang bei Kettenarbeitsverhältnissen	162
7. Befristung einzelner Arbeitsbedingungen	163
F) Aufhebungsvertrag	165
I. Möglichkeit einer Aufhebungsvereinbarung	165
II. Schutz des AN	166
1. Anfechtung nach § 123 BGB	166
2. Widerruf nach § 312 BGB	167
3. Andere Unwirksamkeitsgründe	171
a) § 138 BGB.....	171
b) § 242 BGB.....	171
III. Sonderfall: „Verkappte Befristung“	171
§ 5 Begründetheit der Leistungsanträge des Arbeitnehmers	173
A) Ansprüche des Arbeitnehmers aus dem vorarbeitsvertraglichen Bereich	173
I. Anspruch auf Ersatz von Vorstellungskosten, § 670 BGB analog	174

c) Wirkung des normativen Teils	199
aa) Unabdingbarkeit	199
bb) Unverbrüchlichkeit	199
cc) Grenzen dieser Wirkung	199
3. Betriebsvereinbarung	200
4. AGB-Kontrolle von Formulararbeitsverträgen	200
a) Bedeutung des § 310 III BGB und Verbrauchereigenschaft des AN	201
b) Reichweite der AGB-Kontrolle	201
c) Einzelne Klauselverbote	202
aa) Die Vertragsstrafe im Formulararbeitsvertrag	202
bb) Der Änderungs- bzw. Widerrufsvorbehalt	206
cc) Verfallfristen im Formulararbeitsvertrag	207
dd) Weitere Beispiele aus der arbeitsgerichtlichen Rechtsprechung	208
d) Rechtsfolge bei Verstößen gegen §§ 307 bis 309 BGB	210
5. Gesamtzusage	213
6. Betriebliche Übung	213
a) Entstehung eines vertraglichen Anspruches (sog. „Vertragstheorie“)	213
b) Erlöschen des Anspruches durch gegenläufige betriebliche Übung?	215
7. Gleichbehandlungsgrundsatz	218
a) Rechtsgrundlage	218
b) Inhalt	218
aa) Ungleichbehandlung	218
bb) Fehlende sachliche Rechtfertigung	219
c) Das Maßregelungsverbot des § 612a BGB	220
8. Direktionsrecht, § 106 GewO bzw. § 315 BGB	221
9. Zusammenfassender Überblick zur Normenhierarchie	221
10. Regelung im Konfliktfall	222
a) Rangprinzip	222
b) Ordnungsprinzip	222
III. Problematik von Ausschluss- und Kürzungsklauseln – Kontrolle anhand von § 307 BGB	222
1. Verfall einer Gratifikation bei Kündigung	223
a) Erfordernis einer ausdrücklichen Klausel	223
b) Bedeutung der Klausel „ungekündigtes Arbeitsverhältnis“	224
2. Verfall einer Gratifikation bei betriebsbedingter Kündigung	224
3. Problematik von Anwesenheitsprämien	225
D) Anspruch auf Lohnzahlung ohne Arbeitsleistung	225
I. Annahmeverzugslohn	226
1. Voraussetzungen des Annahmeverzugs	227
a) Abgrenzung von Unmöglichkeit und Annahmeverzug	227
b) Angebot	228
2. Rechtsfolge des Annahmeverzugs	230
a) Wirkung des Annahmeverzugs	230
b) Anrechnung	231
II. Lehre vom Betriebs- und Wirtschaftsrisiko	233
1. Problematik	234
2. Die Regelung des § 615 S. 3 BGB	234
3. Grundsätze der Lehre vom Betriebs- und Wirtschaftsrisiko	235
a) Betriebsrisiko	235
b) Wirtschaftsrisiko	236
4. Abgrenzung zur Lehre vom Arbeitskampfrisiko	237
a) Sphärentheorie	237
b) Materielle Arbeitskampfparität	237
III. Grundlage des Arbeitskampfrechts	239
IV. Begriff des Arbeitskampfes	239
1. Streik	239
2. Flash-Mob-Aktionen	240

3. Aussperrung.....	240
4. Kollektive Ausübung von Individualrechten	241
V. Anforderungen an die Rechtmäßigkeit eines Arbeitskampfes.....	241
1. Tarifrechtliche Grenzen.....	241
a) Tarifgesetzwidrigkeit	241
b) Tarifvertragswidrigkeit.....	241
2. Besondere gesetzliche Kampfverbote	242
3. Materielle Arbeitskampfparität und die Verhältnismäßigkeit.....	242
a) Materielle Arbeitskampfparität	242
b) Verhältnismäßigkeit.....	242
VI. Rechtsfolgen des Arbeitskampfes.....	242
1. Rechtmäßiger Arbeitskampf	242
a) Die unmittelbar Kampfbeteiligten	243
b) Kampfbeteiligte Verbände.....	243
c) Drittbetroffene.....	243
2. Rechtswidriger Arbeitskampf	243
a) Die unmittelbar Kampfbeteiligten	244
b) Kampfbeteiligte Verbände.....	244
c) Drittbetroffene.....	244
VII. Lohnfortzahlung bei vorübergehender Arbeitsverhinderung aus persönlichen Gründen, § 616 BGB.....	245
VIII. Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall.....	246
1. EntgeltFZG.....	246
2. Anspruchsvoraussetzungen	246
a) Krankheitsbegriff	246
b) Kausalitätserfordernis	249
c) Fehlendes Verschulden	253
d) Leistungsverweigerungsrecht des AG	254
3. Dauer der Entgeltfortzahlung	255
a) Beginn	255
b) Zeitliche Höchstdauer	256
4. Rechtsfolgen des § 3 I EntgeltFZG.....	257
a) Fortbestehen des Vergütungsanspruchs.....	257
b) Berechnungsmethode.....	257
c) Abdingbarkeit	258
d) Forderungsübergang bei Dritthaftung.....	258
IX. Entgeltfortzahlung an Feiertagen	259
1. Vorliegen eines Feiertages	259
2. Kausalitätserfordernis	259
a) Ausschließliche Kausalität	259
b) Problematik von Arbeitskämpfen	260
X. Urlaubsentgelt	260
E) Anspruch auf Urlaubsabgeltung	261
I. Unterscheidung zwischen Urlaubsentgelt, Urlaubsgeld und Urlaubsabgeltung	261
1. Urlaubsentgelt.....	261
2. Urlaubsgeld	261
3. Urlaubsabgeltung.....	261
II. Differenzierung gesetzlicher Mindesturlaub – vertraglich vereinbarter Urlaub	262
III. Wesen des Urlaubsanspruchs.....	262
IV. Voraussetzungen des Urlaubsanspruchs	263
1. Arbeitnehmerbegriff	263
2. Bestehen eines Arbeitsverhältnisses	263

3. Wartezeit	263
4. Erteilung des Urlaubs.....	264
V. Dauer des Urlaubs	264
1. Voller Urlaubsanspruch.....	264
2. Urlaub von Teilzeitbeschäftigten.....	265
3. Teilurlaub	265
a) Zwölfteilungsprinzip.....	265
b) Vorliegen rechnerisch voller Monate.....	266
c) Bedeutung von § 5 II BurlG.....	266
VI. Vermeidung von Doppelansprüchen.....	267
VII. Befristung des Urlaubsanspruchs	268
1. Regelung des § 7 III BUrIG	268
a) Verfallsrechtsprechung des BAG.....	268
b) Übertragungsvoraussetzungen.....	270
2. Umwandlung des Urlaubsanspruchs in einen Schadensersatzanspruch	270
a) Eintritt von Unmöglichkeit.....	270
b) Vertretenmüssen durch den AG	270
c) Inhalt des Schadensersatzanspruchs	271
3. Ausnahmen zu § 7 III BurlG.....	272
VIII. Grundsätzliches Abgeltungsverbot	272
IX. Wesen des Urlaubsabgeltungsanspruchs	272
X. Voraussetzungen der Urlaubsabgeltung.....	273
1. Voraussetzungen des Anspruchs auf Naturalurlaub	273
a) Bestehen des Urlaubsanspruchs.....	274
b) Erfüllbarkeit des Urlaubsanspruchs	274
2. Zusätzliche Voraussetzungen des Abgeltungsanspruchs.....	275
XI. Höhe der Abgeltung	275
F) Anspruch auf Schadensersatz.....	275
I. Anspruchsgrundlagen.....	275
1. Vertragliche Ansprüche.....	276
2. Deliktische Ansprüche und Ansprüche aus § 15 I, II AGG.....	276
II. Haftungsausschluss.....	276
1. Grund für den Haftungsausschluss	277
2. Voraussetzungen des Haftungsausschlusses.....	277
a) Vorliegen eines Versicherungsfalls.....	278
b) Unfallversicherte Person.....	278
3. Umfang und Wirkung des Haftungsausschlusses.....	278
a) Ausschluss nur bei Personenschäden.....	278
b) Ausschluss für alle auf Personenschäden abstellenden Ansprüche.....	279
c) Wirkung des Ausschlusses	279
4. Ausnahmen	280
a) Vorsatz des AG	280
b) Wegeunfälle	281
G) Anspruch auf Aufwendungsersatz	281
I. Ersatz echter Aufwendungen	282
II. Ersatz von Eigenschäden des AN.....	282
III. Anspruchsvoraussetzungen	283
IV. Anspruchsumfang	284

H) Anspruch auf Weiterbeschäftigung	285
I. Allgemeiner Anspruch auf Beschäftigung.....	286
II. Anspruch auf Weiterbeschäftigung.....	286
1. Anspruch aus § 102 V BetrVG.....	286
2. Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch	287
a) Rechtsgrundlage	287
b) Voraussetzungen	287
III. Rechtsfolgen der Weiterbeschäftigung.....	288
1. Fortbestand des bisherigen Arbeitsverhältnisses	288
2. Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis	288
3. Rückabwicklung über Bereicherungsrecht	289
a) Tatsächliche Arbeitsleistung	289
b) Ersatz des objektiven Wertes	289
J) Anspruch auf Zeugniserteilung	291
I. Zeugnisarten	291
II. Anforderungen an Arbeitszeugnisse	291
1. Formelle Erfordernisse.....	292
2. Materielle Erfordernisse	292
III. Rechtsfolgen bei Verstößen gegen diese Grundsätze.....	293
K) Anspruch auf Karenzentschädigung	293
L) Ausschluss von Arbeitnehmeransprüchen durch Ausgleichsquittung	295
I. Begriff.....	296
II. Inhalt einer Ausgleichsquittung.....	296
1. Umfang einer Ausgleichsquittung	296
2. Abdingbarkeit der inhaltlich erfassten Rechte	297
M) Anspruch auf Teilzeitarbeit	299
I. Allgemeines	299
II. Prozessuale Durchsetzung.....	301
§ 6 Zulässigkeit der Gegenanträge des Arbeitgebers	307
A) Allgemeines	307
B) Widerklage (§ 33 ZPO)	307
I. Streit um die Rechtsnatur des § 33 ZPO.....	307
II. Erfordernis der Rechtswegzuständigkeit.....	308
§ 7 Begründetheit der Gegenanträge des Arbeitgebers.....	309
A) Anspruch auf Schadensersatz	309
I. Anspruchsgrundlagen.....	309
1. § 628 II BGB.....	309
2. Mankohaftung	309
a) Mankoabrede	309
b) Beweiserleichterungen.....	312

3. Allgemeine Anspruchsgrundlagen	312
a) Vertragliche Schadensersatzansprüche	312
b) Deliktische Schadensersatzansprüche	313
II. Ältere Rechtsprechung zum sog. innerbetrieblichen Schadensausgleich	314
1. Grundsätze der gefahrgeneigten Arbeit	314
2. Problematik dieser Grundsätze	314
III. Neuere Rechtsprechung zum innerbetrieblichen Schadensausgleich bzw. die Grundsätze der betrieblichen Veranlassung der Tätigkeit	315
1. Voraussetzungen für ihre Anwendbarkeit	315
a) Betriebliche Veranlassung	315
b) Grundsätzliche Dreiteilung	316
c) Prüfungsstandort in der Klausur	317
d) Modifizierung der Dreiteilung	318
2. Fehlende Außenwirkung dieser Grundsätze	319
a) Keine Haftungskürzung im Verhältnis zu einem außenstehenden Dritten	319
b) Freistellungsanspruch	320
c) Gestörter Gesamtschuldausgleich	320
3. Unfallversicherung und innerbetrieblicher Schadensausgleich	320
B) Rückforderung von Arbeitgeberleistungen	322
I. Rückzahlung von Gratifikationen	322
1. Anspruchsgrundlage für eine Rückforderung	323
2. Grenzen zulässiger Rückzahlungsklauseln	323
a) Kleingratifikationen	324
b) Gratifikationen unter einem Monatsgehalt	324
c) Gratifikationen von einem Monatsgehalt und mehr	324
d) Konsequenz eines Verstoßes gegen diese Grundsätze	324
II. Rückforderung von Urlaubsentgelt	326
III. Rückforderung von überzahltem Lohn	327
1. Problematik des § 818 III BGB	328
2. Schutz des AN	328
C) Anspruch auf Herausgabe des aus der Arbeitsleistung Erlangten analog § 667 BGB	329
D) Nachvertragliche Unterlassungsansprüche	330
I. Unterlassungsanspruch aus einem Wettbewerbsverbot	330
II. Unterlassungsanspruch aus nachvertraglichen Verhaltenspflichten	330
III. Unterlassungsanspruch aus dem Gesichtspunkt des Wettbewerbsrechts	331