

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | 5 |
| Literatur- und Quellenverzeichnis | 15 |
| Abkürzungsverzeichnis | 19 |
| § 1 Psychische Gesundheit als arbeitsrechtliches Schutzgut | 23 |
| A. Rechtsquellen und Schutzzweck | 23 |
| I. Allgemeine und spezielle Schutzrechte | 24 |
| 1. Persönlichkeitsrechte (Art. 1–3 GG) | 24 |
| 2. Kollektivarbeitsrechtliche Quellen (BetrVG; BPersVG) | 25 |
| 3. Spezielle Normen des Arbeitsschutzgesetzes (ArbSchG) | 25 |
| II. Nebenpflichten des Arbeitgebers aus dem Arbeitsvertrag und aus § 242 BGB | 27 |
| 1. Allgemeine Schutzpflichten des Arbeitgebers | 27 |
| 2. Fürsorgepflicht des Arbeitgebers | 28 |
| 3. Zusammenfassung zur allgemeinen Fürsorgepflicht des Arbeitgebers | 34 |
| a) Definition allgemeine Fürsorgepflicht | 34 |
| b) Vorschlag einer Prüfung der arbeitgeberseitigen Nebenpflichten aus §§ 241 Abs. 2, 242 BGB bzw. allgemeiner Fürsorgepflicht | 35 |
| c) Grenzen der Nebenpflichten / der Fürsorgepflicht aus dem Arbeitsvertrag | 35 |
| 4. Schutzpflichten des Arbeitgebers gemäß § 618 BGB | 35 |
| III. Bedeutung für das einzelne Arbeitsverhältnis | 36 |
| 1. Einheitlichkeit des Rechts | 36 |
| 2. Bedeutung des § 5 Abs. 3 Ziff. 6 ArbSchG über den Wortlaut hinaus | 37 |
| a) Psychische Gesundheit des Arbeitnehmers als Verantwortungsbereich des Arbeitgebers | 37 |
| b) Kenntnis und Verschulden des Arbeitgebers als Voraussetzung für Haftungsansprüche | 38 |
| B. Anspruchsgrundlagen für den Arbeitnehmer zum Schutz seiner psychischen Gesundheit | 38 |
| I. Anspruch des Arbeitnehmers auf Durchführung einer Gefährdungsbeurteilung betreffend psychische Belastungen gemäß § 5 Abs. 3 Ziff. 6 ArbSchG | 38 |
| 1. Verpflichtung des Arbeitgebers zur Gefährdungsbeurteilung nach § 5 Abs. 3 Ziff. 6 ArbSchG | 39 |

| | | |
|------------|---|-----------|
| 2. | Kenntnis beim Arbeitgeber schaffen für psychisch gefährdende Situationen in Gruppen und Abteilungen des Arbeitgebers | 44 |
| II. | Ansprüche gegenüber dem Arbeitgeber auf Abhilfe | 45 |
| 1. | Verhältnis von ArbSchG und arbeitsvertraglichen Schutzrechten gemäß §§ 241 Abs. 2, 242, 618 Abs. 1 BGB und Fürsorgeanspruch | 46 |
| 2. | Übersicht zur Einordnung Einzelfall oder Gruppenfall | 49 |
| 3. | Der Anspruch auf Abhilfe aus dem ArbSchG | 50 |
| 4. | Allgemeiner Abhilfeanspruch des einzelnen Arbeitnehmers aus dem Individualarbeitsvertrag | 52 |
| a) | Abhilfeanspruch aus den Schutzpflichten/der Fürsorgepflicht des Arbeitgebers gemäß §§ 241 Abs. 2, 242, 618 Abs. 1 BGB als Nebenpflicht zum Arbeitsvertrag | 52 |
| b) | Abhilfeanspruch analog § 1004 BGB gegen den Vorgesetzten direkt | 52 |
| 5. | Abhilfemaßnahmen; Vorschlags- und Beschwerderecht des Arbeitnehmers gemäß § 17 ArbSchG | 54 |
| a) | Auswahlrecht des Arbeitgebers in Bezug auf Abhilfemaßnahmen | 54 |
| b) | Vorschlags- und Beschwerderecht des Arbeitnehmers gemäß § 17 ArbSchG | 56 |
| III. | Anspruchsgrundlagen für Schadenersatz und Schmerzensgeld | 58 |
| 1. | Anspruch aus arbeitsrechtlicher Spezialregelung gemäß § 618 BGB | 60 |
| 2. | Anspruch aus unerlaubter Handlung durch Verletzung eines Schutzgesetzes (§ 823 Abs. 2 BGB) | 60 |
| 3. | Anspruch aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 223 oder § 229 StGB ... | 61 |
| 4. | Anspruchsgrundlage § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. Art. 2 Abs. 2, 1. Alt. GG | 62 |
| IV. | Zurückbehaltung der Arbeitsleistung gemäß § 273 Abs. 1 BGB | 63 |
| C. | Psychische Gesundheit und psychische Belastung | 64 |
| I. | Die psychische Gesundheit als definierter Sollzustand der WHO ... | 64 |
| II. | Die psychische Fehlbelastung | 65 |
| III. | Liste der möglichen psychischen Fehlbelastungen | 65 |
| IV. | Burnout aufgrund psychischer Fehlbelastung | 67 |
| 1. | Burnout als Prozess | 67 |
| 2. | Abgrenzung zum Erschöpfungssyndrom | 69 |
| 3. | Das 12 Stufen Modell des Burnout Prozesses | 69 |
| § 2 | Anwaltliche Beratung nach dem Drei Phasen Modell | 73 |
| A. | Einleitung | 73 |
| B. | Phase 1: Gefährdung und Beeinträchtigung | 75 |

| | | |
|------|---|-----|
| I. | Impulsmoment des Arbeitnehmers während der Gefährdungs- und Beeinträchtigungsphase | 75 |
| II. | Handlungsmöglichkeiten des überlasteten Arbeitnehmers | 77 |
| 1. | Die Überlastungsanzeige | 78 |
| a) | Inhalt der Überlastungsanzeige | 79 |
| b) | Zeitpunkt und Wiederholung der Überlastungsanzeige | 84 |
| c) | Form der Überlastungsanzeige | 84 |
| 2. | Die Priorisierungsanforderung | 85 |
| 3. | Nebenschlichten des Arbeitnehmers zur Schadenabwehr gemäß § 16 Abs. 1 ArbSchG | 87 |
| III. | Beratungsbeispiel Ablaufphase 1 (Gefährdung und Beeinträchtigung des Arbeitnehmers) | 89 |
| 1. | Impulsmomente und Beratungsbedarf mit Fallbeispiel | 89 |
| a) | Impulsmomente in Phase 1 der anwaltlichen Bearbeitung | 91 |
| b) | Typischer Beratungsbedarf in Phase 1 | 91 |
| aa) | Was der Arbeitnehmer regelmäßig leisten muss | 91 |
| bb) | Wie der Arbeitnehmer Abhilfe verlangen kann | 93 |
| (1) | Überlastungsanzeige | 94 |
| (2) | Aufforderung zur Durchführung einer Gefährdungsbeurteilung | 94 |
| (3) | Abhilfeverlangen | 94 |
| (4) | Abhilfeverlangen über den Betriebsrat | 94 |
| 2. | Gerichtliche Durchsetzung | 94 |
| 3. | Aufklärung des Arbeitnehmers über das Risiko eines Burnout Prozesses | 96 |
| C. | Phase 2: Krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit | 97 |
| I. | Impulsmomente des Arbeitnehmers während der krankheitsbedingten Arbeitsunfähigkeit | 99 |
| II. | Ausstieg des Arbeitnehmers aus der alltäglichen Überlastung | 99 |
| 1. | Ärztliche Bescheinigung der Arbeitsunfähigkeit | 100 |
| a) | Mögliche Dauer einer einzelnen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung | 102 |
| b) | Erstbescheinigung, Folgebescheinigung und sechs Wochen Lohnfortzahlung | 102 |
| 2. | Psychotherapie auf Verlangen der Krankenkasse | 103 |
| a) | Fehlende Auswahl der Therapieform | 104 |
| b) | Obliegenheiten des Arbeitnehmers zur Mitwirkung gegenüber der gesetzlichen Krankenkasse | 104 |
| III. | Finanzielle Absicherung während der krankheitsbedingten Arbeitsunfähigkeit | 106 |
| 1. | Krankengeld im Anschluss an die sechswöchige Lohnfortzahlung gemäß § 3 EGFZ | 106 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 2. | Arbeitnehmer ohne Anspruch auf Krankengeld. | 107 |
| 3. | Aussteuerung durch die gesetzliche Krankenversicherung nach 78 Wochen Zahlung | 107 |
| 4. | Übersicht finanzielle Absicherung während einer Langzeit- erkrankung – Lohnfortzahlung | 108 |
| IV. | Weitere Maßnahmen während der Zeit der Arbeitsunfähigkeit | 108 |
| 1. | Rehabilitationsmaßnahme während der krankheitsbedingten Ar- beitsunfähigkeit | 108 |
| 2. | BEM – Betriebliches Eingliederungsmanagement | 109 |
| a) | BEM aus Arbeitnehmersicht | 109 |
| b) | Ablehnung des BEM durch den Arbeitnehmer in besonderen Fällen | 112 |
| c) | Einverständnis mit dem BEM und Datenschutz | 114 |
| 3. | MDK – Medizinischer Dienst der Krankenversicherung | 115 |
| a) | Sozialmedizinische Überprüfung der Arbeitsunfähigkeit | 115 |
| b) | Obliegenheiten des Leistungsempfängers von Krankengeld ... | 118 |
| c) | Was im Umgang mit dem MDK zu beachten ist | 118 |
| d) | Widerspruch gegen das Ergebnis der MDK Begutachtung | 119 |
| e) | Zwischen Arbeitsunfähigkeit ohne Bezug von Krankengeld und MDK Gutachten | 121 |
| 4. | Praxistipps: Die pragmatische, schnelle Übergangslösung | 123 |
| D. | Phase 3: Neuorientierung und Entscheidung | 124 |
| I. | Entscheidung zur Fortführung des Arbeitsverhältnisses | 124 |
| 1. | Aussteuerung durch die Krankenkasse und Überlegungen zur Wiedereingliederung | 125 |
| 2. | Recht auf den ehemaligen Arbeitsplatz und die ehemaligen Auf- gaben | 127 |
| a) | Handelt es sich um einen Einzel- oder Gruppenarbeitsplatz? .. | 128 |
| b) | Beinhaltet der Arbeitsvertrag eine Versetzungsklausel? | 128 |
| 3. | Hinweise zu typischen tatsächlichen Problemen während der Wiedereingliederung | 130 |
| II. | Annahmeverzug des Arbeitgebers nach Langzeiterkrankung | 132 |
| 1. | Fallbeispiel | 133 |
| 2. | Voraussetzungen des Annahmeverzugs gemäß § 615 BGB | 134 |
| 3. | Für den Arbeitgeber arbeitsunfähig und aus ärztlicher Sicht gesund – ein Dilemma? | 137 |
| a) | Beschäftigungslosigkeit als Voraussetzung für den Bezug von Arbeitslosengeld I | 137 |
| b) | Die Nahtlosigkeitsregelung gemäß § 145 SGB III | 138 |
| 4. | Das Zwischen- oder Prozessarbeitsverhältnis | 139 |
| 5. | Muster für eine Entgeltfortzahlungsklage als Leistungsklage – am Beispiel „Herr Zurück“ | 140 |

| | |
|--|------------|
| III. Überlegungen zur Wiedereingliederung vor Aussteuerung durch die Krankenversicherung | 142 |
| IV. Entscheidung zur Beendigung des Arbeitsverhältnisses | 144 |
| 1. Die ordentliche Kündigung des Arbeitnehmers | 144 |
| a) Kündigungsfristen aus dem Individualarbeitsvertrag | 144 |
| b) Nach einem geltenden Tarifvertrag | 144 |
| c) Nach dem Gesetz gemäß § 622 Abs. 1 BGB | 145 |
| 2. Die außerordentliche/fristlose Kündigung des Arbeitnehmers | 145 |
| a) Beginn der Zwei Wochen Ausschlussfrist gemäß § 626 Abs. 2 BGB bei psychischer Überlastung | 145 |
| b) Ärztliche Bescheinigung über den Gesundheitszustand und außerordentliche Kündigung | 146 |
| 3. Abschluss eines Aufhebungsvertrags | 148 |
| 4. Vermeidung einer Sperrzeit durch die Agentur für Arbeit | 149 |
| 5. Kündigung durch den Arbeitgeber | 152 |
| 6. Ruhen der Arbeitslosengeld I Bezüge bei Urlaubsabgeltung und Abfindung, §§ 157, 158 SGB III | 153 |
| V. Bezug von Arbeitslosengeld im Überblick | 154 |
| 1. Voraussetzungen für den Bezug von Arbeitslosengeld I | 154 |
| 2. Erneute Arbeitsunfähigkeit während des Bezugs von Arbeitslosengeld I | 155 |
| VI. Entscheidung für einen Antrag auf Erwerbsminderungsrente im Überblick | 155 |
| § 3 Sonstige Fragen im Rahmen einer Langzeiterkrankung | 157 |
| A. Urlaubsabgeltung | 157 |
| I. Verfall von Urlaubsansprüchen | 157 |
| II. Abgeltung des gesetzlichen Pflichturlaubs und des vertraglichen Urlaubs | 159 |
| III. Musterschreiben Urlaubsabgeltung | 159 |
| B. Kündigung während der Langzeiterkrankung | 161 |
| I. Kündigung aus Anlass der krankheitsbedingten Arbeitsunfähigkeit . | 162 |
| 1. Allgemeines | 162 |
| 2. Fallgruppen der krankheitsbedingten Kündigung | 163 |
| a) Fallgruppe 1: Häufige Kurzerkrankungen aufgrund unterschiedlicher Diagnosen | 163 |
| b) Fallgruppe 2: Dauernde Leistungsunfähigkeit | 164 |
| c) Fallgruppe 3: Krankheitsbedingte dauernde Leistungsmin- derung | 164 |
| d) Fallgruppe 4: Langzeiterkrankungen | 165 |

| | |
|---|-----|
| II. Betriebsbedingte Kündigung | 166 |
| III. Eigenkündigung des Betroffenen während der krankheitsbedingten Arbeitsunfähigkeit | 166 |

| | |
|--|------------|
| § 4 Abrechnungsfragen in Anlehnung an das Drei Phasen Modell und Kostendeckungszusage durch die Rechtsschutzversicherung | 167 |
| A. Einleitung | 167 |
| B. Die Kostendeckungszusage durch die Rechtsschutzversicherung | 167 |
| I. Das Problemfeld der Kostendeckung | 167 |
| II. Kostendeckung durch die Rechtsschutzversicherung in schwierigen Beispielfällen | 168 |
| III. Fazit | 169 |
| C. Die Abrechnungsangelegenheit im Sinne des RVG | 169 |
| I. Die Abrechnungsangelegenheit | 169 |
| II. Ermittlung einer einzelnen Angelegenheit – Kriterien | 170 |
| 1. Die Auftragserteilung | 171 |
| 2. Innerer Zusammenhang der einzelnen beauftragten Ziele | 171 |
| 3. Einheitlicher Rahmen für die anwaltliche Tätigkeit auf der Grundlage eines einheitlichen und zusammengehörenden Sach- verhalts (liegt selten vor) | 172 |
| D. Abrechnung und Gegenstandswerte | 173 |
| I. Einzelne Angelegenheiten | 173 |
| II. Übersicht: Abrechnung der Angelegenheiten in Anlehnung an das Drei Phasen Modell | 173 |
| 1. Phase der Gefährdung und Beeinträchtigung | 174 |
| a) Allgemeine Informationen | 174 |
| b) Formulierung der Überlastungsanzeige oder Priorisierungs- anforderung | 174 |
| c) Weitere Beratung bezüglich Einzelsituationen | 175 |
| 2. Phase der krankheitsbedingten Arbeitsunfähigkeit | 175 |
| 3. Entscheidungsphase | 176 |
| 4. Kommunikation mit der Rechtsschutzversicherung | 177 |
| III. Warum lohnt sich die Honorarvereinbarung mit der Rechtsschutz- versicherung nach dem Drei Phasen Modell? | 180 |
| 1. Hürden in Bezug auf die Abrechnung | 180 |
| 2. Das Problem der unbekanntenen Gegenstandswerte | 181 |
| IV. Abrechnung ausschließlich nach dem RVG (ohne Honorarverein- barung mit der Rechtsschutzversicherung nach dem Drei Phasen Modell) | 181 |
| V. Fazit | 182 |

| | |
|--|------------|
| VI. Einzelne Abrechnungsangelegenheiten nach dem RVG | 182 |
| 1. Getrennte Hauptakten und Materialordner | 182 |
| 2. Deutlich zu unterscheidende Auftragserteilungen | 186 |
| § 5 Hintergrundwissen | 189 |
| A. Die Gefährdungsbeurteilung psychischer Belastung – Grundlagen zur Durchführung | 189 |
| I. Das „Grundgesetz des betrieblichen Arbeitsschutzes“ – Richtlinie 89/391/EWG | 189 |
| II. Methoden zur Durchführung der Gefährdungsbeurteilung | 191 |
| B. Möglichkeiten des Betriebsrates, Arbeitnehmer vor Gesundheitsgefährdun- gen durch psychische Überlastung zu schützen | 195 |
| I. Rechte des Betriebsrates in Bezug auf den Gesundheitsschutz von Arbeitnehmern | 195 |
| II. Schutz des einzelnen Arbeitnehmers durch den Betriebsrat | 197 |
| 1. Anlass Unterrichts- und Erörterungspflicht des Arbeitgebers . | 197 |
| 2. Anlass Überwachungspflicht des Betriebsrates | 197 |
| 3. Anlass Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates | 198 |
| Stichwortverzeichnis | 201 |