

Christian Zwade

# **Die Teilarbeitsfähigkeit aus arbeits- und sozialrechtlicher Sicht**

*Theorie und Forschung, Bd. 357*

*Rechtswissenschaften, Bd. 27*

**S. Roderer Verlag, Regensburg 1995**

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>A. Die Problematik der Teilarbeitsfähigkeit .....</b>	<b>1</b>
<b>B. Der Begriff der Teilarbeitsfähigkeit.....</b>	<b>7</b>
<b>I. Begriffsklärung.....</b>	<b>7</b>
<b>II. Kriterien der Teilarbeitsfähigkeit .....</b>	<b>7</b>
<b>III. Abgrenzung zu anderen Begriffen bei</b>	
<b>Arbeitsbeschränkung .....</b>	<b>10</b>
1. Die bedingte Arbeitsfähigkeit.....	10
2. Die Berufsunfähigkeit .....	12
3. Die Erwerbsunfähigkeit.....	13
<b>C. Die Arbeitsunfähigkeit im Rechtssinne .....</b>	<b>15</b>
<b>I. Die Arbeitsunfähigkeit im sozialrechtlichen Sinne ....</b>	<b>15</b>
1. Historische Entwicklung des Begriffes der	
Arbeitsunfähigkeit im Sozialrecht .....	16
2. Rechtslage nach der Rechtsprechung des BSG.....	23
3. Arbeitsunfähigkeit und Verweisbarkeit auf	
gleichgeartete Tätigkeiten.....	29
4. Ergebnis.....	34
<b>II. Die Arbeitsunfähigkeit im arbeitsrechtlichen Sinne..</b>	<b>34</b>
1. Historische Entwicklung .....	34
2. Derzeitige Rechtslage nach der Rechtsprechung	
des BAG und der herrsch. Meinung.....	36
a. Krankheit im Sinne des Arbeitsrechts .....	37

b. Arbeitsunfähigkeitskriterien des BAG und der herrsch. Meinung .....	38
aa. Sachliche Identität .....	38
bb. Alles-Oder-Nichts- Grundsatz .....	41
3. Ergebnis .....	46

## D. Die Teilarbeitsfähigkeit aus arbeitsrechtlicher

Sicht .....	47
I. Arbeitsvertrag als gegenseitiger Vertrag .....	47
1. Allgemeine Gefahrverteilung .....	47
2. Ausnahmen zu der allgemeinen Gefahrverteilung bei gegenseitigen Verträgen .....	48
II. Arbeitspflicht bei Teilarbeitsfähigkeit nach den Regeln des allgemeinen Schuldrechts .....	49
1. Verzug oder Unmöglichkeit bei Teilarbeitsfähigkeit .....	49
2. Rechtliches Schicksal der noch möglichen Leistung nach allgemeinen Regeln des Schuldrechts ...	51
a. Möglichkeit einer Teilleistung im Rechtssinne .....	51
b. Teilbare Leistung bei Teilarbeitsfähigkeit im allgemeinen Sinne .....	60
aa. Zeitliche Verminderung der Arbeitsleistung .....	60
bb. Teilerbringung der arbeitsvertraglich geschuldeten funktionalen Tätigkeiten .....	62
cc. Arbeitserbringung unter angepassten arbeitsplatzmäßigen Bedingungen .....	63
dd. Beschränkung der Möglichkeit der Arbeitsleistung auf Ausübung anderer Tätigkeiten .....	64
ee. Ergebnis .....	64

3. Folge des § 275 Abs.1 BGB als allgemeine Regel für die Arbeitspflicht .....	65
4. Bedeutung des § 266 BGB und Folge bei Nichtannahme der Teilleistung .....	66
5. Folge bei Annahme der Teilleistung .....	68
6. Folge bei Nichtleistung des Arbeitnehmers .....	69
<b>III. Gegenleistungspflicht bei Teilarbeitsfähigkeit nach allgemeinen Regeln .....</b>	<b>69</b>
<b>IV. Arbeitsrechtliche Sonderregelungen und deren systematische Stellung.....</b>	<b>71</b>
1. Regelungsgehalt der Sondertatbestände .....	71
2. Ratio legis der Vorschriften .....	72
3. Grundsätzliche dogmatische Einstufung der Vorschriften .....	75
4. Auswirkung der Entgeltfortzahlungsvorschriften bei Teilarbeitsfähigkeit auf die Gegenleistungspflicht.....	76
a. Ausschluß der Teilarbeitsfähigkeit.....	77
b. Rechtsprechung und herrsch. Meinung.....	78
c. Anwendung des § 323 Abs.1 HS.2 BGB.....	81
d. Eigener Ansatz .....	83
5. Die Arbeitspflicht bei Teilarbeitsfähigkeit im Hinblick auf die Entgeltfortzahlungsvorschriften .....	85
a. Dogmatik der Rechtsprechung und herrsch. Meinung.....	85
b. Entgegenstehende Literaturmeinungen .....	92
c. Eigener Lösungsansatz.....	93
aa. Besonderheiten der Leistung des Arbeitnehmers.	96
bb. Gesteigerte Pflichten im Arbeitsverhältnis .....	98
cc. § 242 BGB.....	102
6. Ergebnis.....	103

<b>E. Die arbeitsrechtliche und sozialrechtliche Problematik</b>	
<b>der stufenweisen Wiedereingliederung</b>	
nach § 74 SGB V .....	105
<b>I. Hintergrund und Entstehungsgeschichte</b>	
<b>der Vorschrift .....</b>	105
<b>II. Stellung im Gesetz und Einordnung der Norm .....</b>	109
<b>III. Gesetzgeberischer Zweck des § 74 SGB V .....</b>	111
<b>IV. Regelungsgehalt der Vorschrift .....</b>	114
1. Konkreter Norminhalt .....	114
2. Bedeutung der Arbeitsunfähigkeits-Richtlinien .....	116
3. Bedeutung der Arbeitshilfe für die stufenweise Wiedereingliederung in den Arbeitsprozeß.....	117
<b>V. Das Rechtsverhältnis der Wiedereingliederung .....</b>	118
1. Zustandekommen des Wieder- eingliederungsverhältnisses.....	118
2. Essentialia des Wiedereingliederungsverhältnisses .....	123
3. Die Rechtsnatur des Wieder- eingliederungsverhältnisses.....	125
a. Konstruktionen zur Abgrenzung.....	125
b. Rechtsprechung und überwiegende Literatur ....	126
c. Andere Ansichten der Literatur.....	131
d. Eigener Ansatz .....	134
<b>VI. Das Rechtsverhältnis der Wiedereingliederung im             Innenverhältnis .....</b>	147
1. Arbeitspflicht .....	147
2. Beschäftigungsanspruch des Arbeitnehmers .....	149
3. Direktionsrecht des Arbeitgebers .....	151
4. Entgeltanspruch .....	153
5. Nebenpflichten .....	158

6. Haftungsgrundsätze .....	160
7. Folgen bei Neu- oder Wiedererkrankung .....	163
8. Urlaub .....	165
9. Kündigung .....	165
<b>VII. Betriebsverfassungsrechtliche Konsequenzen ....</b>	<b>166</b>
1. Arbeitnehmereigenschaft bei der Wiedereingliederung .....	166
2. Rechte des Betriebsrates bei der Wiedereingliederung .....	168
<b>VIII. Konsequenzen des § 74 SGB V für die Arbeitsunfähigkeit im Sozialrecht .....</b>	<b>169</b>
1. Verhältnis des § 74 SGB V zur Arbeitsunfähigkeit im Sozialrecht .....	169
a. Arbeitsunfähigkeit im Sozialrecht .....	169
b. Gesetzgeberischer Wille bei § 74 SGB V .....	169
c. Tatsächliche und arbeitsrechtliche Betrachtung .....	170
d. Schlußfolgerung .....	170
2. Beurteilungskriterien für die Abgrenzung Arbeitsunfähigkeit - Arbeitsfähigkeit .....	171
a. Sozialrechtlicher Arbeitsunfähigkeitbegriff .....	171
b. § 74 SGB V .....	172
3. Ergebnis .....	176
<b>IX. Leistungsrechtliche Konsequenzen des § 74 SGB V .....</b>	<b>176</b>
1. Krankenversicherungsrecht .....	176
2. Sozialhilferecht .....	179
3. Arbeitslosenversicherungsrecht .....	180
4. Unfallversicherungsrecht .....	180
5. Rentenversicherungsrecht .....	180
<b>X. Auswirkungen auf die Versicherungspflicht in der Sozialversicherung .....</b>	<b>181</b>

<b>F. Abschließende Bewertung .....</b>	<b>183</b>
<b>I. Bisherige Ergebnisse .....</b>	<b>183</b>
<b>II. Regelungsbedarf zur praktischen Umsetzung der         Ergebnisse .....</b>	<b>183</b>
1. Beschäftigungsförderungsgesetz von 1984.....	183
2. Bewertung des Entwurfes des BeschFG 1984.....	185
3. Arbeitsvertragsgesetz gem. Art. 30 Abs.1 Nr.1 Einigungsvertrag .....	188
4. Notwendige Anpassungen im Arbeitsrecht .....	190
a. Feststellung der Arbeitsunfähigkeit und Beweiswert .....	190
b. Veränderungen der Feststellung der Arbeitsunfähigkeit.....	195
c. Modifizierungen der Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung.....	196
d. Modifizierungen der Entgeltfortzahlungsvorschriften.....	200
5. Notwendige Anpassungen im Sozialrecht .....	201
a. Gesetzliche Krankenversicherung.....	201
b. Gesetzliche Unfallversicherung.....	202
c. Gesetzliche Rentenversicherung .....	203