

# Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis.....	23
Abkürzungsverzeichnis .....	39
<b>Kapitel 1: Einleitung.....</b>	<b>43</b>
I. Anlass und Zielsetzung .....	43
II. Gang der Untersuchung .....	44
<b>Kapitel 2: Anwendungsbereich der §§ 305 ff. BGB .....</b>	<b>47</b>
I. Vorliegen Allgemeiner Arbeitsvertragsbedingungen.....	47
1. Vorformulierte Arbeitsvertragsbedingungen.....	47
a. Arbeits(vertrags)bedingungen.....	47
aa. Begriff.....	47
bb. Rechtsnormen.....	48
cc. Einseitige Rechtsgeschäfte.....	48
(1) Wortlaut .....	48
(2) Sinn und Zweck.....	49
(a) Einseitige Erklärungen des Verwenders .....	49
(b) Einseitige Erklärungen des anderen Vertragsteils .....	50
(c) Zwischenergebnis.....	51
b. Vorformulierung.....	51
2. „Vielzahl“ von Verträgen .....	53
3. „Stellen“ .....	54
a. Begriff.....	54
b. Abgrenzung zum „Aushandeln“ .....	54
aa. Begriff des „Aushandelns“.....	54
bb. Verhältnis zwischen „Stellen“ und „Aushandeln“ .....	56
cc. Zwischenergebnis .....	57

c. Fiktion des § 310 Abs. 3 Nr. 1 BGB.....	57
4. Sonderfälle: Gesamtzusagen und betriebliche Übung.....	57
5. Zwischenergebnis.....	60
II. Anwendungsbereich der §§ 305 ff. BGB i.e.S.....	60
1. Sachlicher Anwendungsbereich (§ 310 Abs. 4 BGB) .....	60
a. Arbeitsverträge.....	61
b. Änderungsverträge.....	62
c. Aufhebungs- und Abwicklungsverträge .....	62
aa. Aufhebungsverträge .....	62
(1) Wortlaut .....	62
(2) Actus contrarius.....	62
(3) Sinn und Zweck der AGB-Kontrolle.....	63
(4) Systematik und Entstehungsgeschichte .....	64
(5) Intention des Gesetzgebers .....	64
(6) Zwischenergebnis.....	65
bb. Abwicklungsvertrag .....	65
d. Parallelverträge.....	65
aa. Wesen und Historie von Parallelverträgen .....	66
bb. Berücksichtigung der im Arbeitsrecht geltenden Besonderheiten .....	66
(1) Formeller und materieller Zusammenhang .....	66
(2) Eröffnung des Arbeitsrechtswegs, § 2 ArbGG .....	67
(3) Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates.....	68
cc. Zwischenergebnis .....	69
e. Tarifverträge .....	69
f. Betriebsvereinbarungen.....	70
aa. Deklaratorische Bezugnahme.....	71
bb. Konstitutive Bezugnahme .....	72
g. Zwischenergebnis .....	72
2. Persönlicher Anwendungsbereich (§ 310 Abs. 3 BGB) .....	73
a. Der Arbeitgeber als Unternehmer (§ 14 BGB).....	73
b. Der Arbeitnehmer als Verbraucher.....	74

aa. Der Arbeitnehmerbegriff .....	74
bb. Verbrauchereigenschaft des Arbeitnehmers .....	75
(1) Wortlaut des § 13 BGB.....	75
(2) Systematische Auslegung .....	77
(3) Historisch-teleologische Auslegung .....	77
(a) Wille des Gesetzgebers.....	77
(b) Notwendigkeit des § 15 UKlaG.....	78
(4) Europarechtlicher Verbraucherbegriff .....	78
(5) Interessenslage.....	79
c. Zwischenergebnis .....	80
3. Zeitlicher Anwendungsbereich .....	80
III. Ergebnis.....	82
<b>Kapitel 3: Einbeziehungskontrolle.....</b>	<b>83</b>
I. Einbeziehung gemäß §§ 305 Abs. 2 und Abs. 3 BGB.....	83
II. Nichteinbeziehung überraschender Klauseln .....	84
1. Objektiv: ungewöhnliche Klausel .....	84
a. Formelle Ungewöhnlichkeit .....	85
b. Materielle Ungewöhnlichkeit .....	87
c. Zwischenergebnis .....	87
2. Subjektiv: „nicht zu rechnen braucht“ .....	88
3. Praktisch bedeutsame überraschende Klauseln.....	89
III. Vorrang der Individualabrede .....	91
IV. Ergebnis.....	91
<b>Kapitel 4: Inhaltskontrolle einer einbezogenen Klausel.....</b>	<b>93</b>
I. Auslegung vor Inhaltskontrolle .....	93
1. Abweichung von Rechtsvorschriften (§ 307 Abs. 3 S. 1 BGB) .....	93
a. Deklaratorische Klauseln.....	93
b. Haupt- und Nebenleistungspflichten.....	94
2. Zweifels-/Unklarheitenregelung (§ 305c Abs. 2 BGB) .....	95

3.	Der Begriff der „im Arbeitsrecht geltenden Besonderheiten“ .....	96
a.	Rechtliche und tatsächliche Besonderheiten .....	97
aa.	Wortlaut .....	97
bb.	Wille des Gesetzgebers .....	98
cc.	Kombination aus Wortlaut und Systematik .....	98
dd.	Rechtsprechung des BAG .....	99
ee.	Zwischenergebnis .....	99
b.	Besonderheiten „des“ Arbeitsrechts oder „im“ Arbeitsrecht? .....	99
aa.	Wortlaut .....	99
bb.	Sinn und Zweck .....	100
cc.	Beispiele .....	101
dd.	Zwischenergebnis .....	102
II.	Spezielle Klauselverbote (§§ 308, 309 BGB) .....	102
III.	Generalklausel (§ 307 BGB) .....	103
1.	Verbot unangemessener Benachteiligung .....	103
2.	Transparenzgebot .....	104
IV.	Ergebnis .....	105

## **Kapitel 5: Inhaltskontrolle anhand einzelner Klauseln .....**

I.	Anspruchs- und rechtsvernichtende Klauseln .....	107
1.	Verzichtsklauseln .....	107
a.	Inhaltliche und rechtliche Einordnung .....	107
b.	Einseitige und beiderseitige Verzichtsklauseln .....	108
aa.	Kontrollfähigkeit .....	108
bb.	Inhaltskontrolle .....	109
(1)	Einseitige Verzichtsklauseln .....	109
(2)	Beiderseitige Verzichtsklauseln .....	110
c.	Verzichtsklauseln bei der Begründung von Arbeitsverhältnissen .....	110
aa.	Kontrollfähigkeit .....	110
bb.	Inhaltskontrolle .....	112

(1) Angemessenheitskontrolle.....	112
(2) Transparenzkontrolle .....	113
d. Verzichtsklauseln bei der Beendigung von Arbeitsverhältnissen .....	114
aa. Klageverzichtsklausel .....	114
(1) Kontrollfähigkeit .....	115
(a) Rechtsprechung zur Klageverzichtvereinbarung .....	115
(b) Rechtsprechung zur Beendigungsvereinbarung.....	116
(c) Vergleichbarkeit .....	116
(d) Zwischenergebnis.....	117
(2) Inhaltskontrolle .....	118
(3) Zwischenergebnis.....	120
bb. Verzicht auf Zahlungsansprüche .....	120
(1) Kontrollfähigkeit .....	120
(2) Inhaltskontrolle .....	120
(3) Zwischenergebnis.....	122
e. Ergebnis.....	122
2. Ausschlussfristen.....	123
a. Kontrollfähigkeit.....	123
b. Inhaltskontrolle.....	124
aa. Angemessenheitskontrolle .....	124
(1) Einstufige Ausschlussfristen .....	124
(2) Zweistufige Ausschlussfristen.....	125
(3) Einseitige Ausschlussfristen .....	128
(4) Zweiseitige Ausschlussfristen .....	128
(5) Angemessene Länge von Ausschlussfristen .....	129
(6) Fristbeginn.....	131
(7) Besonderheiten nach den MiLoG.....	132
bb. Transparenzkontrolle .....	132
(1) Transparenzkontrolle nach bisheriger Rechtsprechung.....	132
(2) Transparenzkontrolle nach Inkrafttreten des MiLoG.....	133
cc. Ergebnis .....	134

II.	Befristung einzelner Arbeitsbedingungen .....	135
1.	Interessenlage .....	135
2.	Kontrollfähigkeit .....	135
3.	Inhaltskontrolle .....	137
a.	Angemessenheitskontrolle .....	137
b.	Transparenzkontrolle .....	141
4.	Ergebnis .....	142
III.	Bezugnahmeklauseln auf Tarifverträge.....	143
1.	Interessenlage .....	143
2.	Kontrollfähigkeit .....	144
a.	Globalverweisung .....	144
aa.	Globalverweisung auf einschlägigen Tarifvertrag.....	144
bb.	Globalverweisung auf nicht einschlägigen Tarifvertrag.....	145
b.	Einzelverweisung .....	145
c.	Teilverweisung .....	146
d.	Bezugnahmeklausel als solche .....	148
3.	Inhaltskontrolle .....	148
a.	Inhaltskontrolle des Tarifvertrages als Bezugsobjekt.....	149
aa.	Angemessenheitskontrolle .....	149
bb.	Transparenzkontrolle .....	149
b.	Inhaltskontrolle der Bezugnahmeklausel als solche .....	151
aa.	Statische Bezugnahmeklauseln.....	151
bb.	Dynamische Bezugnahmeklauseln .....	152
4.	Ergebnis .....	153
IV.	Entgeltflexibilisierung.....	153
1.	Interessenlage .....	153
2.	Freiwilligkeitsvorbehalt .....	154
a.	Begriff.....	154
b.	Kontrollfähigkeit.....	154
aa.	Rechtsprechung des BAG .....	154
bb.	Literatur .....	155

cc.	Kontrollfähigkeit durch Abweichung von betrieblicher Übung .....	156
dd.	Zwischenergebnis .....	157
c.	Inhaltskontrolle .....	157
aa.	Angemessenheitskontrolle .....	157
(1)	Rechtsprechung des BAG .....	157
(2)	Stellungnahme .....	159
bb.	Transparenzkontrolle .....	160
d.	Zwischenergebnis .....	162
3.	Änderungsvorbehalt .....	163
a.	Begriff .....	163
b.	Widerrufsvorbehalt .....	164
aa.	Kontrollfähigkeit .....	164
bb.	Inhaltskontrolle .....	164
(1)	Angemessenheitskontrolle .....	165
(a)	Verhältnis von § 308 Nr. 4 BGB zu § 307 Abs. 1 BGB .....	165
(b)	Widerrufsgrund .....	165
(c)	Art und Höhe der widerruflichen Leistung .....	167
(2)	Transparenzkontrolle .....	167
cc.	Zwischenergebnis .....	168
c.	Anrechnungsvorbehalt .....	168
aa.	Kontrollfähigkeit .....	169
bb.	Inhaltskontrolle .....	169
(1)	Angemessenheitskontrolle .....	169
(a)	Übertarifliche Zulage ohne besonderen Zweck .....	169
(b)	Übertarifliche Zulage mit besonderem Zweck .....	170
(2)	Transparenzkontrolle .....	171
cc.	Zwischenergebnis .....	171
4.	Kombination Widerrufs- und Freiwilligkeitsvorbehalt .....	172
5.	Ergebnis .....	172
V.	Freistellungsklauseln .....	173
1.	Interessenlage .....	173
2.	Kontrollfähigkeit .....	174

3.	Inhaltskontrolle .....	174
a.	Rechtliche Einordnung der Freistellungsvereinbarung .....	174
b.	Angemessenheitskontrolle .....	175
aa.	§ 308 Nr. 4 BGB .....	175
bb.	§ 307 BGB .....	176
(1)	Überwiegendes Interesse des Arbeitgebers .....	176
(2)	Überwiegendes Interesse des Arbeitnehmers .....	177
cc.	Kombination: Freistellungsabrede und Urlaubsanrechnungsklausel .....	178
c.	Transparenzkontrolle .....	179
4.	Zwischenergebnis .....	179
VI.	Haftungsklauseln .....	180
1.	Interessenlage .....	180
2.	Formularmäßige Erweiterung der Arbeitnehmerhaftung .....	181
a.	Kontrollfähigkeit .....	181
b.	Inhaltskontrolle .....	183
c.	Zwischenergebnis .....	185
3.	Beschränkung oder Ausschluss der Arbeitgeberhaftung .....	185
a.	Kontrollfähigkeit .....	186
b.	Inhaltskontrolle .....	186
aa.	Personenschäden .....	186
bb.	Sonstige Schäden .....	187
4.	Ergebnis .....	188
VII.	Rückzahlungsklauseln .....	188
1.	Interessenlage und rechtliche Einordnung .....	188
2.	Rückzahlung von Aus- und Fortbildungskosten .....	188
a.	Kontrollfähigkeit .....	189
b.	Inhaltskontrolle .....	189
aa.	Angemessenheitskontrolle .....	189
(1)	Bindungsdauer .....	190
(2)	Grund für die Rückzahlungsverpflichtung .....	191
(a)	Vorzeitige Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	191



(b) Nichterreichen des Fortbildungszieles .....	193
(3) Höhe der Rückzahlungsverpflichtung.....	194
(4) Berufliche Vorteile .....	195
bb. Transparenzkontrolle .....	196
c. Zwischenergebnis .....	197
3. Überbezahltes Entgelt.....	197
a. Interessenlage und rechtliche Einordnung.....	197
b. Kontrollfähigkeit.....	198
c. Inhaltskontrolle.....	199
d. Zwischenergebnis .....	200
VIII. Vertragsstrafenvereinbarungen .....	200
1. Interessenlage .....	200
2. Verletzung von Hauptleistungspflichten .....	201
a. Interessenlage und rechtliche Einordnung.....	201
b. Kontrollfähigkeit.....	202
c. Inhaltskontrolle.....	202
aa. Angemessenheitskontrolle .....	202
(1) § 309 Nr. 6 BGB.....	202
(2) § 307 Abs. 1 S. 1 BGB .....	203
(a) Interessensabwägung .....	203
(b) Höhe .....	204
(c) Gebot der Beiderseitigkeit .....	206
bb. Transparenzkontrolle .....	206
(1) Transparenz auf Tatbestandsseite .....	207
(a) Art und Ausmaß der Pflichtverletzung .....	207
(b) Verschulden .....	208
(2) Transparenz auf Rechtsfolgende.....	209
cc. Zwischenergebnis .....	209
3. Verletzung von Nebenpflichten: Wettbewerbsverbot.....	210
a. Interessenlage .....	210
b. Kontrollfähigkeit.....	211
c. Inhaltskontrolle.....	211

aa. Angemessenheitskontrolle .....	211
bb. Transparenzkontrolle .....	213
4. Ergebnis .....	213
<b>Kapitel 6: Rechtsfolgen</b> .....	<b>215</b>
I. Grundsatz der Wirksamkeit des Vertrages .....	215
II. Verbot der geltungserhaltenden Reduktion .....	215
1. Grundsatz: Verbot der geltungserhaltenden Reduktion .....	215
2. Ausnahme: <i>blue-pencil-Test</i> .....	216
3. Schließung einer Vertragslücke .....	218
a. § 306 Abs. 2 BGB .....	218
b. Ergänzende Vertragsauslegung .....	218
III. Einzelne Klauseln .....	219
1. Verzichtsklauseln .....	219
a. Klageverzichtsklausel .....	220
b. Isolierte Überstundenanordnungsklausel .....	220
c. Isolierte Überstundenabgeltungsklausel .....	220
d. Kombinationsklausel .....	221
2. Ausschlussfristen .....	222
a. Nach bisheriger Rechtslage .....	222
b. Nach Inkrafttreten des MiLoG .....	223
c. Nach Neuregelung des § 309 Nr. 13 BGB .....	226
3. Teilbefristungen .....	227
4. Bezugnahme Klauseln .....	228
5. Freiwilligkeitsvorbehalte .....	228
6. Widerrufsvorbehalte .....	228
7. Kombination: Freiwilligkeits-, Widerrufs-, Anrechnungsvorbehalt .....	229
8. Anrechnungsvorbehalte .....	230
9. Freistellungsklauseln .....	230

10. Haftungsklauseln.....	230
11. Rückzahlungsklauseln .....	231
12. Vertragsstrafenvereinbarungen .....	232
IV. Ergebnis.....	233
<b>Kapitel 7: Schlussbetrachtung.....</b>	<b>235</b>