

INHALTSÜBERSICHT

| | |
|--|------------|
| 1. TEIL: GRUNDLAGEN | 1 |
| 1. KAPITEL: GEGENSTAND, ZIEL UND METHODE DER UNTERSUCHUNG..... | 1 |
| 2. KAPITEL: VERGLEICHBARKEIT DER PROBLEMLAGE..... | 2 |
| 3. KAPITEL: DETERMINANTEN DES ENGLISCHEN RECHTSSYSTEMS..... | 7 |
| A. <i>Rechtsfamilie und Rechtsquellenlehre</i> | 8 |
| B. <i>Rechtsquellenlehre</i> | 8 |
| C. <i>Methode der Rechtsgewinnung</i> | 12 |
| D. <i>Arbeitsrecht in England</i> | 17 |
| 4. KAPITEL: DER AUFHEBUNGSVERTRAG IM RECHTSDOGMATISCHEN KONTEXT..... | 30 |
| A. <i>Vertragsfreiheit als strukturelle Ausprägung der Privatautonomie</i> | 31 |
| B. <i>Grenzen der Vertragsfreiheit</i> | 40 |
| C. <i>Zusammenfassung</i> | 55 |
| 2. TEIL: GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT DURCH KLASSISCHE INSTRUMENTE DER ABSCHLUSSKONTROLLE | 59 |
| 1. KAPITEL: GESCHÄFTSFÄHIGKEIT VS <i>CAPACITY</i> | 59 |
| A. <i>Deutschland</i> | 59 |
| B. <i>England</i> | 61 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 68 |
| 2. KAPITEL: IRRTUM VS <i>MISTAKE</i> | 69 |
| A. <i>Deutschland</i> | 69 |
| B. <i>England</i> | 78 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 85 |
| 3. KAPITEL: TÄUSCHUNG VS <i>MISREPRESENTATION</i> | 87 |
| A. <i>Deutschland</i> | 106 |
| B. <i>England</i> | 103 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 121 |
| 4. KAPITEL: DROHUNG VS <i>DURESS</i> UND <i>UNDUE INFLUENCE</i> | 126 |
| A. <i>Deutschland</i> | 126 |
| B. <i>England</i> | 136 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 152 |
| 3. TEIL: GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT DURCH INHALTSKONTROLLE | 156 |
| A. <i>Deutschland</i> | 156 |
| B. <i>England</i> | 193 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 210 |
| 4. TEIL: NEUE GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT BEIM ARBEITSRECHTLICHEN AUFHEBUNGSVERTRAG? | 214 |
| A. <i>Deutschland</i> | 214 |
| B. <i>England</i> | 253 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 257 |
| SCHLUSSBEMERKUNG | 259 |

INHALTSVERZEICHNIS

| | |
|--|----------|
| 1. TEIL: GRUNDLAGEN | 1 |
| 1. KAPITEL: GEGENSTAND, ZIEL UND METHODE DER UNTERSUCHUNG..... | 1 |
| 2. KAPITEL: VERGLEICHBARKEIT DER PROBLEMLAGE..... | 2 |
| 3. KAPITEL: DETERMINANTEN DES ENGLISCHEN RECHTSSYSTEMS..... | 7 |
| A. Rechtsfamilie und Rechtsquellenlehre..... | 8 |
| B. Rechtsquellenlehre..... | 8 |
| I. Case law..... | 8 |
| 1. Common law..... | 8 |
| 2. Equity..... | 9 |
| 3. Common law und equity im heutigen Rechtssystem..... | 10 |
| 4. Case law als primäres Recht..... | 11 |
| II. Statute law..... | 11 |
| C. Methode der Rechtsgewinnung..... | 12 |
| I. Rechtsgewinnung im Case law..... | 13 |
| 1. Stare decisis doctrine und precedents..... | 13 |
| 2. Distinction, ratio decidendi und obiter dicta..... | 14 |
| 3. Distinguishable cases..... | 16 |
| II. Rechtsgewinnung im Statute law..... | 16 |
| D. Arbeitsrecht in England..... | 17 |
| I. Rechtsgrundlagen..... | 17 |
| II. Beendigung des Arbeitsverhältnisses..... | 19 |
| 1. Befristete Arbeitsverträge..... | 19 |
| 2. Kündigung..... | 20 |
| a) Wrongful dismissal..... | 20 |
| b) Unfair dismissal..... | 22 |
| c) Constructive dismissal..... | 22 |
| d) Dismissal und Sex Discrimination Act 1975..... | 22 |
| 3. Aufhebungsvertrag..... | 23 |
| III. Gerichts Aufbau und Rechtsschutzsystem..... | 24 |
| 1. Employment Tribunals..... | 24 |
| 2. Klagen wegen unfair dismissal und redundancy payment..... | 27 |
| 3. High Court und County Court..... | 29 |
| 4. Konkurrenz von Arbeits- und Zivilgerichten..... | 30 |
| 4. KAPITEL: DER AUFHEBUNGSVERTRAG IM RECHTSDOGMATISCHEN KONTEXT..... | 30 |
| A. Vertragsfreiheit als strukturelle Ausprägung der Privatautonomie..... | 31 |
| I. Vertragsfreiheit und politisches System..... | 31 |
| II. Bedeutung der Vertragsfreiheit im deutschen und englischen Rechtssystem..... | 32 |
| 1. Deutschland..... | 32 |
| 2. England..... | 35 |
| B. Grenzen der Vertragsfreiheit..... | 40 |
| I. Vertragsbindung als Funktionsvoraussetzung der Vertragsfreiheit..... | 41 |
| II. Rechtsgeltung unerwünschter Verträge in Deutschland..... | 44 |
| 1. Nichtigkeit und schwebende Unwirksamkeit..... | 46 |
| 2. Gestaltungsrechte..... | 46 |
| a) Rücktritt..... | 47 |
| b) Anfechtung..... | 47 |
| c) Widerruf..... | 47 |
| aa) Schutz der Willens- bzw. Entscheidungsfreiheit..... | 49 |
| bb) Sonstige Funktionen..... | 52 |
| 3. Rechtsgeltung bei Abschluss- und Inhaltskontrolle..... | 52 |
| III. Rechtsgeltung unerwünschter Verträge in England..... | 54 |
| C. Zusammenfassung..... | 55 |

| | |
|--|-----------|
| 2. TEIL: GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT DURCH KLASSISCHE INSTRUMENTE DER ABSCHLUSSKONTROLLE..... | 59 |
| 1. KAPITEL: GESCHÄFTSFÄHIGKEIT VS <i>CAPACITY</i> | 59 |
| A. <i>Deutschland</i> | 59 |
| I. Minderjährige..... | 59 |
| II. Vorübergehende geistig-seelische Störung..... | 59 |
| B. <i>England</i> | 64 |
| I. <i>Capacity</i> im Vertragsrecht..... | 64 |
| 1. <i>Minors</i> | 64 |
| 2. <i>Mentally disordered</i> und <i>drunk person</i> | 64 |
| II. <i>Capacity</i> beim arbeitsrechtlichen Aufhebungsvertrag..... | 67 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 68 |
| 2. KAPITEL: <i>IRRTUM VS MISTAKE</i> | 69 |
| A. <i>Deutschland</i> | 69 |
| I. Irrtum über den Inhalt der Willenserklärung, § 119 I Alt. 1 BGB..... | 70 |
| 1. Irrtum über den Verlust des Kündigungsschutzes..... | 71 |
| 2. Irrtum über sozial- und steuerrechtliche Nachteile..... | 73 |
| 3. Sonstige Irrtümer..... | 73 |
| II. Irrtum über die verkehrswesentliche Eigenschaft der Person, § 119 II BGB..... | 74 |
| 1. Irrtum über das Vorliegen einer Schwangerschaft..... | 74 |
| 2. Irrtum über die Kündigung des Arbeitnehmers..... | 77 |
| B. <i>England</i> | 78 |
| I. Allgemeines Vertragsrecht..... | 79 |
| II. <i>Mistake</i> beim Aufhebungsvertrag..... | 82 |
| 1. <i>Common law</i> | 82 |
| a) Irrtum über den Verlust des Kündigungsschutzes..... | 82 |
| b) Irrtum über die Wirksamkeit des Arbeitsverhältnisses..... | 83 |
| c) Irrtum über die Kündigung des Arbeitnehmers..... | 83 |
| 2. <i>Equity</i> | 84 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 85 |
| 3. KAPITEL: TÄUSCHUNG VS <i>MISREPRESENTATION</i> | 87 |
| A. <i>Deutschland</i> | 87 |
| I. Täuschung durch aktives Tun - Anfechtung gemäß § 123 I Alt. 1 BGB..... | 87 |
| 1. Täuschung..... | 88 |
| 2. Arglist..... | 89 |
| 3. Rechtswidrigkeit der arglistigen Täuschung und Kausalität des Irrtums..... | 90 |
| II. Täuschung durch Unterlassen..... | 91 |
| 1. Allgemeines..... | 91 |
| 2. Gesetzliche Hinweis- und Aufklärungspflichten des Arbeitgebers..... | 91 |
| 3. Von der Rechtsprechung entwickelte arbeitgeberseitige Hinweis- und Aufklärungspflichten..... | 94 |
| a) Umfang der Aufklärungs- und Hinweispflichten und Rechtsfolgen bei deren Pflichtverletzung..... | 95 |
| aa) Ausgangspunkt: <i>BAG</i> -Rechtsprechung zur Fürsorgepflicht des öffentlichen Arbeitgebers..... | 95 |
| bb) Übertragbarkeit der <i>BAG</i> -Rechtsprechung auf private Arbeitgeber und Ausdehnung auf Nichtversorgungsfälle..... | 97 |
| cc) Abweichende instanzgerichtliche Entscheidungen..... | 99 |
| b) Auffassungen in der Literatur und Stellungnahme..... | 101 |
| 4. Arglist..... | 105 |
| B. <i>England</i> | 106 |
| I. <i>Misrepresentation</i> | 106 |
| 1. <i>Misrepresentation</i> als Täuschung durch unzutreffende Erklärung..... | 107 |
| a) Täuschung durch aktives Tun..... | 107 |
| b) Gegenstand der <i>misrepresentation</i> | 108 |
| aa) Werbesprüche..... | 108 |
| bb) Meinungsäußerung..... | 109 |
| cc) Gegenwärtige oder vergangene Umstände..... | 110 |
| 2. <i>Misrepresentation</i> als Ursache für den Vertragsschluss..... | 111 |
| 3. Ablehnung der <i>misrepresentation</i> in Ausnahmefällen..... | 113 |

| | |
|--|-----|
| 4. <i>Misrepresentation</i> und deren Rechtsfolgen..... | 113 |
| II. Offenbarungspflichtverletzung – <i>breach of disclosure duty</i> | 115 |
| 1. Schweigen bei Vertragsschluss - <i>general rule</i> | 115 |
| 2. Einschränkungen der <i>general rule</i> | 116 |
| a) Verschweigen einer Veränderung der zugrunde liegenden Tatsachen | 117 |
| b) Verschweigen der nach den Gesamtumständen unwahren Tatsachen | 117 |
| c) Verträge <i>uberrimae fidei</i> | 118 |
| d) Verschweigen trotz legislatorischer Offenbarungspflichten | 118 |
| e) Verschweigen trotz bestehender Hinweis- und Aufklärungspflichten beim englischen Arbeitsverhältnis als <i>fiduciary relationship</i> | 119 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 121 |
| I. Täuschen durch ausdrückliches oder konkludentes Tun..... | 124 |
| II. Schweigen trotz bestehender Hinweis- und Aufklärungspflichten..... | 127 |
| 4. KAPITEL: DROHUNG VS DURESS UND UNDUE INFLUENCE..... | 130 |
| A. <i>Deutschland</i> | 130 |
| I. Drohung, Widerrechtlichkeit und Kausalität..... | 130 |
| II. Beweislast..... | 130 |
| III. Problemfälle..... | 130 |
| 1. Die Drohung im Zusammenhang mit der Kündigung | 130 |
| 2. Die Androhung eines Straf- und Disziplinarverfahrens..... | 130 |
| 3. Zeitdruck als Drohung | 134 |
| B. <i>England</i> | 137 |
| I. <i>Duress</i> im allgemeinen Vertragsrecht | 137 |
| 1. Allgemeines | 137 |
| 2. Anwendungsbereich von <i>duress</i> | 137 |
| 3. Rechtsfolgen | 138 |
| II. Problemfälle beim arbeitsrechtlichen Aufhebungsvertrag | 140 |
| 1. Androhung einer Kündigung – Umdeutung statt Anfechtung wegen <i>duress</i> | 140 |
| a) Anfechtung wegen <i>duress</i> ? | 140 |
| b) Auslegung bzw. Umdeutung als Kündigung..... | 141 |
| 2. Androhung eines Straf- oder Disziplinarverfahrens | 144 |
| 3. Zeitdruck als Drohung | 145 |
| 4. Kündigungsandrohung und nachfolgendes Abfindungsangebot..... | 145 |
| II. <i>Undue influence</i> | 146 |
| 1. <i>Actual undue influence</i> | 147 |
| 2. <i>Presumed undue influence</i> | 148 |
| 3. <i>Widerlegung der Vermutung</i> | 149 |
| 4. Die unterschiedlichen Begründungsansätze von <i>undue influence</i> und <i>duress</i> | 149 |
| 5. <i>Undue Influence</i> beim arbeitsrechtlichen Aufhebungsvertrag..... | 150 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 152 |
| I. Drohungstatbestände..... | 152 |
| II. Unzulässige Willensbeeinflussung jenseits des Drohungstatbestands | 154 |
| 3. TEIL: GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT DURCH INHALTSKONTROLLE | 156 |
| A. <i>Deutschland</i> | 156 |
| I. Gesetzesverstoß, § 134 BGB | 156 |
| 1. Gesetzliches Verbot | 156 |
| 2. Gesetzesumgehung | 156 |
| a) Umgehungsklauseln bei Aufhebungsverträgen | 156 |
| aa) Befristete Arbeitsverträge - Befristungskontrolle des BAG als dogmatischer Ausgangspunkt..... | 157 |
| bb) Auflösend bedingte Arbeitsverträge..... | 160 |
| cc) Aufschiebend bedingte Aufhebungsverträge | 162 |
| dd) Aufhebungsverträge mit bedingter Wiedereinstellungszusage | 165 |
| ee) Auflösend bedingte Aufhebungsverträge | 168 |
| b) Unbedingte Aufhebungsverträge als Umgehungsgeschäfte ? | 169 |
| aa) Die ursprüngliche Rechtsprechung des BAG vom 28.04.1987 | 170 |
| bb) Die BAG-Rechtsprechung vom 10.12.1998 und die Stellungnahme des Schrifttums | 171 |
| II. Sittenwidrigkeit, § 138 BGB | 174 |

| | |
|---|-----|
| 1. Allgemeine Voraussetzungen der Sittenwidrigkeit..... | 174 |
| 2. Typische Sachverhaltskonstellationen..... | 175 |
| a) Inhaltsbezogene Sittenwidrigkeit..... | 175 |
| b) Umstandsbezogene Sittenwidrigkeit..... | 176 |
| III. Inhaltskontrolle gemäß §§ 307, 308, 309 BGB i.V.m. § 310 IV 2 HS. 1 BGB..... | 178 |
| 1. Anwendbarkeit des § 310 IV 2 HS. 1 BGB..... | 178 |
| 2. Aufhebungsvertrag als „Allgemeine Geschäftsbedingung“..... | 180 |
| 3. Unwirksamkeit gemäß §§ 308, 309 BGB sowie 307 BGB..... | 181 |
| a) Beendigungsvereinbarung..... | 182 |
| b) Sonstige Klauseln..... | 183 |
| 4. Arbeitsvertrag als Verbrauchervertrag..... | 184 |
| IV. Richterliche Angemessenheitskontrolle auf der Grundlage des § 242 BGB..... | 185 |
| 1. Rechtsprechung des <i>BVerfG</i> zur Inhaltskontrolle bei strukturell ungleicher Verhandlungsstärke..... | 185 |
| 2. Übertragbarkeit dieser Grundsätze auf Aufhebungsverträge..... | 187 |
| a) Die Auffassung von <i>Zwanziger</i> im Anschluss an die „Überrumpelungs“-Entscheidung..... | 187 |
| b) Reaktionen von Rechtsprechung und vom übrigen Schrifttum..... | 189 |
| B. England..... | 193 |
| I. <i>Illegality</i> | 193 |
| 1. <i>Statutory illegality</i> | 193 |
| 2. <i>Illegality at common law</i> | 193 |
| 3. Rechtsfolgen..... | 195 |
| 4. <i>Illegality</i> beim arbeitsrechtlichen Aufhebungsvertrag..... | 195 |
| a) <i>British Leyland vs Ashraf</i> | 196 |
| b) <i>Midland Electric Manufacturing Co. Ltd. vs Kanji</i> | 197 |
| c) <i>Tracey vs Zest Equipment Co. Ltd.</i> | 198 |
| d) Entwicklungstendenzen der Rechtsprechung und deren kritische Würdigung..... | 200 |
| II. <i>Unfair Contract Terms Act 1977</i> | 202 |
| 1. Allgemeines und Überblick über die verschiedenen Kontrolltatbestände..... | 202 |
| 2. Anwendungsbereich..... | 205 |
| 3. Sind Arbeitsverträge <i>consumer contracts</i> ?..... | 206 |
| 4. Aufhebungsvertrag und der <i>Unfair Contract Terms Act 1977</i> | 208 |
| III. <i>Unfair Terms in Consumer Contracts Regulations 1999</i> | 207 |
| 1. Gesetzesentwicklung..... | 208 |
| 2. Anwendungsbereich..... | 209 |
| C. Rechtsvergleichende Betrachtung..... | 210 |
| I. Nichtigkeit wegen Inhalts des Aufhebungsvertrages..... | 210 |
| II. Sonderfall der Umgehungsproblematik..... | 211 |
| III. Sonderfall der AGB-Problematik..... | 212 |
| | |
| 4. TEIL: NEUE GRENZEN DER VERTRAGSFREIHEIT BEIM ARBEITSRECHTLICHEN AUFHEBUNGSVERTRAG?..... | 214 |
| A. Deutschland..... | 214 |
| I. Kein allgemeines Widerrufsrecht aus § 242 BGB..... | 214 |
| II. Widerruf gemäß § 312 BGB i.V.m. §§ 13, 14 BGB ?..... | 214 |
| 1. Ausgangspunkt: Die Rechtsprechung zum Widerrufsrecht bei Aufhebungsverträgen..... | 214 |
| 2. Arbeitnehmer als Verbraucher ?..... | 214 |
| a) Wortlaut..... | 214 |
| b) Relativer vs absoluter Verbraucherbegriff..... | 226 |
| aa) Verbraucherbegriff des ABGB und der Richtlinie 97/7/EG..... | 227 |
| bb) Gesetzesmaterialien..... | 228 |
| cc) Systematische Stellung..... | 230 |
| dd) Teleologische Auslegung des § 13 BGB und Stellungnahme..... | 232 |
| 3. Ist der sachliche Anwendungsbereich des § 312 BGB eröffnet ?..... | 235 |
| a) „durch mündliche Verhandlungen am Arbeitsplatz oder im Bereich seiner Privatwohnung“..... | 235 |
| b) „entgeltliche Leistung“..... | 236 |
| c) „bestimmt worden ist“..... | 240 |
| 4. Teleologische Reduktion des sachlichen Anwendungsbereichs des § 312 BGB..... | 240 |

| | |
|---|------------|
| 5. Der reduzierte Anwendungsbereich des § 312 BGB – gesetzliche Konkretisierung der arbeitsvertraglichen Fürsorgepflicht..... | 251 |
| <i>B. England</i> | 253 |
| I. <i>Consumer Protection Regulations 1987</i> | 253 |
| 1. Umsetzung der Richtlinie 85/577/EWG | 253 |
| 2. <i>Consumer Protection Regulations</i> | 254 |
| a) Rechte des Verbrauchers und deren zwingender Charakter | 254 |
| b) Sachlicher Anwendungsbereich | 255 |
| c) Situativer Anwendungsbereich | 255 |
| d) Persönlicher Anwendungsbereich des <i>CPR</i> | 256 |
| 3. Die Anwendbarkeit der <i>CPR</i> auf arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge..... | 257 |
| C. <i>Rechtsvergleichende Betrachtung</i> | 257 |
| SCHLUSSBEMERKUNG | 259 |
| I. Vertragsfreiheitsmaxime..... | 259 |
| II. Offenbarungspflichten | 260 |
| III. Strukturelle Unterlegenheit der Arbeitnehmerseite ? | 261 |