

Heiko Sander

**Pflegezeit und  
Familienpflegezeit aus  
arbeitsrechtlicher Sicht**



**PETER LANG**

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einführung</b>	13
<b>B. Anwendungsbereich PflegeZG</b>	15
I. Persönlicher Anwendungsbereich – Beschäftigte	15
1. Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer	15
2. Zur Berufsbildung Beschäftigte	16
3. Arbeitnehmerähnliche Personen – Heimarbeiter	16
a) Begriff	16
b) Kritik	19
II. Persönlicher Anwendungsbereich – Arbeitgeber	20
III. Naher Angehöriger	20
1. Schwiegereltern – Schwiegerkinder	21
2. Stiefeltern – Stiefkinder	22
3. Adoptiv- und Pflegeeltern – Adoptiv- und Pflegekinder	23
4. Kinder in einer eheähnlichen Gemeinschaft	24
5. Eheähnliche bzw. Lebenspartnerschaftsähnliche Gemeinschaft	25
a) Verstoß gegen den allg. Gleichheitssatz	26
b) Verstoß gegen das Diskriminierungsverbot (RL 2000/78/EG)	31
6. Schwägerinnen und Schwäger	33
IV. Pflegebedürftigkeit	34
1. Begriff der Pflegebedürftigkeit, § 14 SGB XI	34
a) Bis 31.12.2016	35
b) Ab 1.1.2017	35
2. Ausmaß der Pflegebedürftigkeit – § 15 SGB XI	37
a) Bis 31.12.2016	37
b) Ab 1.1.2017	38
3. Dauerhaftigkeit der Hilfsbedürftigkeit – Prognose	39
<b>C. Kurzzeitige Arbeitsverhinderung, § 2 PflegeZG</b>	41
I. Akute Pflegesituation	42
II. Erforderlichkeit	44

III. Anzeige- und Nachweispflichten .....	48
1. Anzeigepflicht .....	48
2. Nachweispflicht .....	50
IV. Vergütung .....	53
1. § 616 BGB .....	55
a) Persönlicher Grund .....	55
b) Verhinderungsdauer .....	56
c) Verschulden .....	59
d) Abdingbarkeit .....	59
aa) Ausschluss durch Tarifvertrag .....	60
bb) Ausschluss durch Individualvertrag .....	60
cc) Inhaltskontrolle .....	62
dd) Ausschlussverbot durch §§ 134 BGB, 8 PflegeZG .....	63
2. § 19 BBiG .....	65
3. Pflegeunterstützungsgeld, § 44a SGB XI .....	66
V. Verhältnis zu anderen Vorschriften .....	66
1. § 275 Abs. 3 BGB .....	66
2. § 45 Abs. 3 und 4 SGB V .....	68
<b>D. Pflegezeit, § 3 PflegeZG .....</b>	<b>71</b>
I. Voraussetzungen .....	71
1. Sachlicher Anwendungsbereich – Kleinunternehmerklausel .....	71
a) Schwellenwertermittlung .....	72
b) Leiharbeiternehmer .....	74
c) Darlegungs- und Beweislast .....	76
d) Relevanter Zeitpunkt .....	78
2. Pflege eines pflegebedürftigen nahen Angehörigen in häuslicher Umgebung .....	79
3. Erforderlichkeit – mehrere Pflegepersonen .....	80
4. Ankündigung .....	82
a) Frist .....	83
aa) Mindestankündigungsfrist .....	83
bb) Höchstankündigungsfrist .....	84
b) Ankündigung als Gestaltungsrecht .....	85
c) Form der Ankündigung .....	87
aa) Schriftform .....	87
bb) Rechtsfolgen von Formverstößen .....	88
cc) Textform de lege ferenda .....	89
II. Nachweis .....	90

III. Dauer und Ende der Pflegezeit .....	92
1. Verlängerung .....	92
2. Vorzeitige Beendigung .....	97
a) Nach Beginn der Pflegezeit .....	97
b) Vor Beginn der Pflegezeit .....	98
aa) Entfall der Anspruchsvoraussetzungen .....	99
bb) „Rücktritt“ von der Pflegezeit .....	99
3. Mehrere Pflegezeiten .....	101
a) Verteilung auf mehrere Zeitabschnitte .....	101
b) Erneute Pflegezeit bei neuem Arbeitgeber .....	105
c) Pflegezeit in mehreren Beschäftigungsverhältnissen .....	108
4. Pflegezeit in gekündigtem Beschäftigungsverhältnis .....	108
IV. Vergütung .....	109
1. Reguläre Vergütung .....	109
2. Förderdarlehen .....	110
V. Pflegeteilzeit .....	112
1. Voraussetzungen .....	112
a) Vereinbarung .....	112
b) Form .....	115
2. Dringende betriebliche Gründe .....	116
VI. Urlaub .....	118
1. Kürzung von Urlaubsansprüchen .....	119
2. Übertragung und Erlöschen .....	120
3. Vereinbarkeit von § 4 Abs. 4 PflegeZG mit Art. 7 2003/88/EG ....	125
VII. Befristete Arbeitsverhältnisse für Ersatzpersonal .....	126
1. Befristungsgrund .....	126
2. Sonderkündigungsrecht .....	128
3. Anwendung der Vorschriften des TzBfG .....	128
<b>E. Kündigungsschutz .....</b>	<b>131</b>
I. Umfang des Kündigungsschutzes .....	131
II. Voraussetzungen .....	131
III. Beginn und Dauer des Kündigungsschutzes .....	132
1. Kurzzeitige Arbeitsverhinderung (§ 2 PflegeZG) .....	133
a) Mitteilung = Ankündigung? .....	133
b) Mitteilung vor Beginn der Leistungsverweigerung .....	135
2. Pflegezeit (§ 3 PflegeZG) .....	136

3. Kündigungsschutz trotz Wartezeit (§ 1 Abs. 1 KSchG)? .....	137
IV. Ende des Kündigungsschutzes .....	138
V. Kündigung mit behördlicher Erlaubnis .....	139
1. Besondere Fälle .....	139
2. Verfahren .....	141
VI. Beendigung durch Anfechtung – Fragerecht des Arbeitgebers .....	141
VII. Kündigungsschutz für arbeitnehmerähnliche Personen .....	145
<b>F. Sozialversicherung</b> .....	149
I. Kurzzeitige Arbeitsverhinderung (§ 2 PflegeZG) .....	149
II. Pflegezeit (§ 3 PflegeZG) .....	151
1. Krankenversicherung .....	151
a) Gesetzliche Krankenversicherung .....	151
b) Private Krankenversicherung .....	154
2. Soziale Pflegeversicherung .....	156
3. Rentenversicherung .....	157
a) Volle Pflegezeit .....	157
b) Pflegezeit .....	159
c) Änderungen zum 1.1.2017 .....	161
4. Arbeitslosenversicherung .....	161
5. Gesetzliche Unfallversicherung .....	163
<b>G. Betriebliche Mitbestimmung</b> .....	167
I. Schwellenwertberücksichtigung .....	167
II. Betriebsratsamt und –wahl .....	168
III. Personelle Einzelmaßnahmen .....	168
IV. Erzwingbare Mitbestimmung bei Pflegezeit .....	169
<b>H. Familienpflegezeit</b> .....	173
I. Überblick .....	173
II. Begriffe und Anwendungsbereich .....	175
III. Familienpflegezeit (ab 1.1.2015) .....	176
1. Voraussetzungen .....	176
a) Sachlicher Anwendungsbereich – Kleinunternehmerklausel .....	176

b) Pflege eines pflegebedürftigen nahen Angehörigen .....	178
c) Ankündigung – Vereinbarung – dringende betriebliche Gründe .....	178
2. Dauer und Ende der Familienpflegezeit .....	180
3. Vergütung – Förderung – Sozialversicherung .....	181
IV. Kündigungsschutz .....	181
V. Befristete Arbeitsverhältnisse .....	181
<b>I. Minderjährigenbetreuung und Sterbebegleitung .....</b>	<b>183</b>
1. Minderjährigenbetreuung .....	183
2. Sterbebegleitung .....	183
<b>J. Fazit und Gesetzgebungsvorschlag .....</b>	<b>185</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>201</b>