

Arbeitsrecht

von

Dr. Wilhelm Dütz

em. o. Professor an der Universität Augsburg

und

Dr. Gregor Thüsing, LL.M.

o. Professor an der Universität Bonn

24., neu bearbeitete Auflage 2019



Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XXV
Allgemeines arbeitsrechtliches Schrifttum	XXVII

§ 1. Einleitung

I. Begriff des Arbeitsrechts	1
II. Aufteilung des Arbeitsrechts	2
III. Geschichtliche Entwicklung des Arbeitsrechts – Überblick	4
1. Anfänge	4
2. Bürgerliches Gesetzbuch	5
3. 20. Jahrhundert	6
4. Ausblick	6
IV. Stellung und Bedeutung des Arbeitsrechts	7
1. Systematische Stellung	7
2. Arbeitsrecht, Verfassung und Wirtschaftsordnung	8
3. Arbeitsrecht und Richterrecht	9
4. Das Recht auf Arbeit und Versorgung	10
5. Behörden und Organisation des Arbeitslebens	10
V. Supranationales und internationales Arbeitsrecht	12
1. Supranationales Arbeitsrecht	12
2. Internationales Arbeitsrecht	16

§ 2. Handelnde des Arbeitsrechts – Rechtsquellen und deren Rangfolge

I. Handelnde des Arbeitsrechts	20
1. Arbeitnehmer	20
2. Arbeitgeber	27
3. Betriebsrat	29
4. Tarifvertragsparteien	29
II. Arbeitsrechtliche Rechtsquellen, Rangfolge	31
1. Verfassung	31
2. Gesetze und Rechtsverordnungen	33
3. Tarifvertrag	35
4. Betriebsvereinbarung	36

5. Einzelarbeitsvertrag	36
6. Richterrecht	39
7. Rangfolge arbeitsrechtlicher Rechtsquellen	40
§ 3. Begründung des Arbeitsverhältnisses	
I. Vorfragen	44
1. Recht auf Arbeit	44
2. Arbeitslosigkeit, Arbeitsvermittlung	44
II. Einstellungsverfahren	46
1. Vorstufen zur Einstellung	46
2. Einstellungspflichten, -ansprüche, -hindernisse	50
3. Entstehen des Arbeitsverhältnisses	54
III. Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis	56
1. Fehlerquellen	56
2. Rechtsfolgen	58
IV. Besondere Arbeitsverhältnisse	60
1. Zeitliche Besonderheiten	61
2. Sachliche Besonderheiten	62
§ 4. Inhalt des Arbeitsverhältnisses	
I. Einführung	65
II. Pflichten des Arbeitnehmers	65
1. Arbeitspflicht	65
2. Nebenpflichten	73
III. Pflichten des Arbeitgebers	77
1. Lohnzahlungspflicht	77
2. Nebenpflichten	90
3. Aufwendungsersatz	93
4. Beschäftigungspflicht	93
§ 5. Leistungsstörungen im Arbeitsverhältnis	
I. Einführung	95
II. Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen des Arbeitnehmers	95
1. Nichterbringung der Arbeitsleistung	95
2. Schlechterfüllung der Arbeitsverpflichtung	100
3. Verletzung von Nebenpflichten	106
4. Abmahnungen	107

III. Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen des Arbeitgebers	108
1. Verletzung der Vergütungspflicht	108
2. Verletzung anderer Arbeitgeberpflichten	110
3. Kündigung	111
IV. Rechtsfolgen unverschuldeten Ausfalls der Arbeitsleistung	112
1. Krankheit	112
2. Sonstige vorübergehende Arbeitsverhinderung	118
3. Urlaub	120
4. Mutterschutz	128
5. Annahmeverzug des Arbeitgebers	129
6. Betriebsstörungen, Lehre vom Betriebsrisiko	132
V. Besonderheiten bei Arbeitsunfällen	133
1. Arbeitsunfall	133
2. Pflichtversicherte Personen und Risiken	134
3. Leistungen der gesetzlichen Unfallversicherung	134
4. Haftungsfragen	135

§ 6. Vertragsgestaltung

I. Anwendungsbereich	139
1. Allgemeine Geschäftsbedingungen	139
2. Anwendung auf das Arbeitsrecht	140
II. Einbeziehung der Klauseln, §§ 305 ff. BGB	141
1. Keine Einbeziehung von überraschenden Klauseln, § 305c Abs. 1 BGB	141
2. Vorrang von Individualabreden, § 305b BGB	142
III. Inhaltskontrolle	142
1. Kontrollfähigkeit, § 307 Abs. 3 S. 1 BGB	142
2. Spezielle Klauselverbote (§§ 309, 308 BGB)	143
3. Generalklausel des § 307 Abs. 1 S. 1 BGB	144
4. Rechtsfolgen der Unwirksamkeit einer Klausel, § 306 BGB	146
IV. Einzelne Klauseln	147
1. Vertragsstrafe	147
2. Freiwilligkeits- und Widerrufsvorbehalte	147
3. Rückzahlungsklauseln	150
4. Bezugnahmeklausel	152
5. Prüfungsschema AGB-Kontrolle	154

§ 7. Persönlichkeitsschutz im Arbeitsverhältnis

I. Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz	155
1. Entwicklung des Diskriminierungsschutzes	155
2. Die einzelnen Diskriminierungsmerkmale	156
3. Formen der Diskriminierung	159
4. Rechtfertigung	161
5. Folgen einer Diskriminierung	163
6. Arbeitsgerichtliche Besonderheiten	164
7. Entgelttransparenzgesetz	165
II. Beschäftigtendatenschutz	165
1. Einleitung	165
2. Die grundlegenden Anforderungen der DS-GVO und des BDSG	168
3. Rechtsfolgen einer rechtswidrigen Datenverarbeitung	172

§ 8. Atypische Beschäftigungsverhältnisse

I. TzBfG	176
1. Teilzeitarbeit	176
2. Befristung	182
3. Diskriminierungsschutz	189
II. Leiharbeit	190
1. Begriff der Leiharbeit	190
2. Arten der Arbeitnehmerüberlassung	191
3. Grundlegende gesetzliche Regelungen	192
4. Rechtsverhältnisse zwischen den Beteiligten	194
5. Wirtschaftliche Gründe für und Auswirkungen von Leih- arbeit	196

§ 9. Beendigung des Arbeitsverhältnisses

I. Beendigungsgründe	197
1. Anfechtung	197
2. Aufhebungsvertrag	198
3. Keine Beendigungsgründe	200
II. Ordentliche Kündigung	201
1. Kündigungserklärung	201
2. Wirksamkeitsfiktion (Präklusion nach §§ 4 und 7 KSchG) .	204
3. Allgemeine Nichtigkeitsgründe	206
4. Ausschluss der ordentlichen Kündigung	208
5. Zustimmungs- und Anzeigebefähigung	212
6. Kündigungsfristen	214
7. Kündigungsschutzgesetz	218

8. Beteiligung des Betriebsrates	235
9. Kündigungsschutzprozess	238
III. Außerordentliche Kündigung	249
1. Kündigungserklärung	250
2. Wirksamkeitsfiktion	251
3. Allgemeine Nichtigkeitsgründe	251
4. Ausschluss der außerordentlichen Kündigung	251
5. Zustimmungsbefähigung	251
6. Wichtiger Grund	255
7. Anhörung des Betriebsrates	259
8. Umdeutung	260
9. Schadensersatz	260
10. Kündigungsschutzklage	261
IV. Änderungskündigung	264
1. Begriff und Bedeutung	264
2. Reaktionen des Arbeitnehmers	265
3. Änderungskchutzklage	266
V. Beendigung einzelner Vertragsbedingungen	270
VI. Pflichten anlässlich der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	271
1. Pflichten des Arbeitgebers	271
2. Pflichten des Arbeitnehmers	273
3. Betriebliche Altersversorgung	273
VII. Soziale Absicherung des Arbeitnehmers bei Ausscheiden aus dem Erwerbsleben	274
1. Vorsorgearten	274
2. Gesetzliche Rentenversicherung	274
3. Betriebliche Altersversorgung	274
4. Altersteilzeit	275
§ 10. Übergang des Arbeitsverhältnisses	
I. Begriff	276
II. Gesamtrechtsnachfolge	276
III. Betriebsübergang	277
1. Rechtsgeschäftlicher Übergang	277
2. Rechtsstellung des Erwerbers	280
3. Rechtsstellung des Veräußerers	280
4. Widerspruch	281
5. Kündigung	283

6. Beteiligung des Betriebsrates	283
7. Kollektivverträge	283
§ 11. Koalitionsrecht	
I. Bedeutung und Rechtsgrundlagen	286
1. Bedeutung	286
2. Rechtsgrundlagen	286
II. Begriff	286
1. Vereinigung	287
2. Unabhängigkeit	287
3. Zweck	288
4. Prozessuales	289
III. Koalitionsfreiheit	290
1. Grundrechtsträger	291
2. Grundrechtsinhalt	291
3. Konkretisierung	294
§ 12. Tarifrecht	
I. Allgemeines	299
1. Tarifvertrag und Tarifaufonomie	299
2. Arten von Tarifverträgen	300
3. Inhalt von Tarifverträgen	301
II. Voraussetzungen der Tarifwirkungen	306
1. Arbeitsvertrag	307
2. Wirksamer Tarifvertrag	308
3. Tarifgebundenheit	311
4. Geltungsbereich	314
5. Vereinbarkeit mit verfassungs- und höherrangigem Gesetzesrecht	318
6. Einwendungen und Einreden	322
III. Einzelfragen	324
1. Tarifvertrag und Einzelarbeitsvertrag	324
2. Tarifvertrag und andere Rechtsquellen	331
3. Tarifvertrag und Rechtsprechung	336
4. Tarifauflegung, fehlerhafter Tarifvertrag	337
5. Mehrheit von Tarifverträgen	339
§ 13. Arbeitskampf	
I. Begriff des Arbeitskampfes	345
1. Merkmale	345

2. Abgrenzung zu anderen Konflikten	345
3. Arbeitskampf – Beginn und Ende	349
II. Rechtsgrundlagen, Rechtsquellen	350
1. Rechtsgrundlagen	350
2. Weitere Rechtsquellen	354
III. Regelmäßige Kampfmittel	356
1. Kampfmöglichkeiten der Arbeitnehmer	356
2. Kampf- und Reaktionsmöglichkeiten der Arbeitgeber	357
IV. Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen	358
1. Verfassungsrechtliche und einfachgesetzliche Voraussetzun- gen	359
2. Friedenspflicht	366
3. Allgemeine arbeitskampfrechtliche Grundsätze	367
4. Satzungswidrigkeit	376
V. Partielle Rechtswidrigkeit	377
1. Rechtswidrigkeit einzelner Forderungen	377
2. Rechtswidrigkeit einzelner Kampfhandlungen	377
VI. Rechtsfolgen eines Arbeitskampfes	378
1. Folgen rechtmäßiger Arbeitskämpfe	378
2. Folgen rechtswidriger Arbeitskämpfe	387

§ 14. Recht der Mitbestimmung

I. Überblick	399
1. Beteiligungsarten	399
2. Mitbestimmung	399
II. Grundlagen des Betriebsverfassungsrechts	401
1. Einführung	401
2. Leitprinzipien der Betriebsverfassung	405
III. Organisation der Betriebsverfassung	412
1. Arbeitnehmer	412
2. Arbeitgeber	412
3. Betriebsrat	413
4. Weitere Betriebsverfassungsorgane	424
5. Koalitionen	429
IV. Beteiligungsrechte des Betriebsrates	430
1. Arten	430
2. Durchsetzung	432

3. Sanktionen	437
4. Betriebsvereinbarungen	438
5. Betriebsabsprachen	447
V. Sachgebiete der Beteiligung	448
1. Allgemeine Angelegenheiten	449
2. Soziale Angelegenheiten	449
3. Gestaltung von Arbeitsplatz, Arbeitsablauf und Arbeitsumgebung	466
4. Personelle Angelegenheiten	467
5. Wirtschaftliche Angelegenheiten	478
VI. Recht der Sprecherausschüsse	486
1. Überblick	486
2. Organisation	486
3. Mitwirkung der leitenden Angestellten	487
VII. Personalvertretungsrecht	488
 § 15. Arbeitsstreitigkeiten, Arbeitsgerichtsbarkeit	
I. Allgemeines	489
1. Geschichtliche Entwicklung	489
2. Gerichtsverfassung	489
II. Übersicht über Arbeitsstreitigkeiten und deren Beilegung	490
1. Unterscheidung von Rechts- und Regelungsstreitigkeiten ..	491
2. Rechtsprechung – Schlichtung – Mediation	491
3. Beilegung von Rechtsstreitigkeiten	492
4. Beilegung von Regelungsstreitigkeiten	494
III. Besonderheiten des arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahrens	495
1. Anzuwendende Vorschriften	495
2. Gerichtswegzuständigkeit	495
3. Zuständigkeit	498
4. Statthafte Verfahrensart	499
5. Parteien und deren Vertretung	499
6. Verfahrensablauf	501
7. Urteil mit Nebenentscheidungen	503
8. Gerichts- und Anwaltskosten	504
9. Zwangsvollstreckung, vorläufiger Rechtsschutz	505
10. Rechtsmittel	505
IV. Das arbeitsgerichtliche Beschlussverfahren	507
1. Geltende Vorschriften	507
2. Gerichtswegzuständigkeit, Zuständigkeit, Verfahrensart	507

3. Arten	508
4. Verfahrensablauf, wichtige Besonderheiten	508
5. Rechtsmittel	511
6. Vollstreckung, einstweiliger Rechtsschutz	511
V. Klausurrelevante Besonderheiten	511
Anhang I. Wichtige Entscheidungen im Arbeitsrecht	513
Anhang II. Wichtige Definitionen im Arbeitsrecht	545
Sachverzeichnis	549