

Arbeitsrecht

Picker / Herresthal

2. Auflage 2022
ISBN 978-3-406-75208-7
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Beck'sches Examinatorium

Zivilrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Jörg Neuner und
Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit

**beck-shop.de**
DIE FACHBUCHHANDLUNG


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Arbeitsrecht

Individualarbeitsrecht mit Bezügen zum kollektiven Arbeitsrecht

begründet von

Professor Dr. Carsten Herresthal, LL.M.

und

Rechtsanwalt Matthias Thume, LL.M.

ab der 2. Auflage

fortgeführt von

Professor Dr. Christian Picker

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Auflage 2022



Zitervorschlag: Picker/Herresthal ArbR

**beck-shop.de**
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 75208 7

© 2022 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Himmer GmbH
Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg

Satz: Uhl + Massopust GmbH, Aalen


chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Vorwort zur 2. Auflage

Dieses Buch will Studierenden der Rechtswissenschaft, insbesondere Kandidat*innen der Ersten juristischen Staatsprüfung, die prüfungsrelevanten Grundlagen des Arbeitsrechts fallbezogen und systematisch vermitteln. Das Individualarbeitsrecht zählt nicht nur in allen Bundesländern zum Pflichtstoff in der Ersten juristischen Staatsprüfung, wobei in vielen Bundesländern zusätzlich Grundlagenkenntnisse im arbeitsgerichtlichen Verfahren sowie im kollektiven Arbeitsrecht erwartet werden. Vielmehr gilt es im Staatsexamen primär, den „großen Fall“ zu lösen, so dass besonderes Augenmerk auf die Technik der Falllösung zu legen ist. Da das Individualarbeitsrecht (mit den erwähnten Bezügen) in den meisten Bundesländern auch zum Pflichtstoff in der Zweiten juristischen Staatsprüfung gehört, eignet sich dieses Werk zudem für Rechtsreferendar*innen, die sich auf das Assessorexamen vorbereiten.

Das Buch besteht aus zwei Teilen: Der *erste* Teil enthält eine Fallsammlung mit ausführlichen Lösungen; hier habe ich die Übungsfälle der Voraufgabe umfassend überarbeitet, gründlich aktualisiert und teilweise ersetzt und neu gefasst. Diese Fälle sind anspruchsvoll. Auch von guten Studierenden kann nicht erwartet werden, dass sie diese in der ganzen Breite und Tiefe der Musterlösungen bearbeiten; wohl aber sollten Studierende in der Lage sein, die jeweiligen Kernprobleme dieser Fälle zu erkennen, präzise herauszuarbeiten und argumentativ einer vertretbaren Lösung zuzuführen.

Der *zweite*, von mir grundlegend neu konzipierte Teil stellt das examensrelevante Wissen im Arbeitsrecht komprimiert und systematisch dar; er dient damit als Lehrbuch für Fortgeschrittene und Examenskandidat*innen. Für diese Zweiteilung habe ich mich aus Gründen der Übersichtlichkeit entschieden; dass dadurch teilweise abstrakte Ausführungen, die wegen ihrer inhaltlichen Nähe zum konkreten Fall bereits in den Lösungshinweisen enthalten sind, am Ende noch einmal gesondert (und hier ausführlicher) erscheinen, ist didaktisch explizit gewollt: Doppelt hält besser! Grundsätzlich habe ich mich auf die examensrelevanten Kernprobleme beschränkt und bemüht, Studierenden das arbeitsrechtliche Grundlagenwissen und -verständnis zu vermitteln. Auf eine gesonderte Rechtsprechungsübersicht am Ende habe ich bewusst verzichtet: Da das Arbeitsrecht besonders stark „richterrechtlich“ geprägt ist, wurde die examensrelevante Rechtsprechung zu den arbeitsrechtlichen Einzelproblemen vielmehr unmittelbar in die Falllösungen und systematischen Ausführungen integriert.

Dieses Werk ist aus den Materialien des Examinatoriums Arbeitsrecht an der Ludwig-Maximilians-Universität München hervorgegangen und (wie schon die 2013 erschienene Voraufgabe) Resultat eines erfolgreichen kooperativen Projekts: Als Dozent des Examinatoriums Arbeitsrecht von 2012 bis 2017 an der Ludwig-Maximilians-Universität München und seit 2018 an der Universität Konstanz möchte ich mich daher zunächst bei meinen „Vorgängern“, Herrn *Professor Dr. Carsten Herresthal, LL.M.* und Herrn *Matthias Thume, LL.M.*, dafür bedanken, dass ich dieses Werk fortführen darf. Weiter möchte ich meinen „Nachfolgern“ an der Ludwig-Maximilians-Universität München, Herrn *Dr. Joachim Wutte* und Herrn *Ass. iur. Tobias Meyer*, für Ihre Unterstützung bei dieser Neuauflage danken.

Besonderer Dank gebührt meinem gesamten Lehrstuhlteam und hier besonders *Laura Föhner, Nina Gerlach, Marie Grosser, Chantal Nastl* und *Carolin Peter* sowie *Patrick Deckart, Sebastian Hub, Fabian König, Sebastian Reif* und *Jonas Steidle*, die mich bei der Neukonzeption und Fertigstellung dieses Buches großartig unterstützt haben. Anmerkungen und Kritik sind jederzeit willkommen, am besten per E-Mail an Christian.Picker@uni-konstanz.de.

Konstanz, im April 2022

Christian Picker


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Vorwort zur 1. Auflage

Der vorliegende Band setzt die Publikation jener Materialien fort, die aus dem *Examinatorium Zivilrecht* an der Ludwig-Maximilians-Universität München hervorgegangen sind und mittlerweile auch an anderen Universitäten, u. a. an der Universität Regensburg, von den ursprünglichen Dozenten angeboten werden. Bereits erschienen sind die Bände zum Allgemeinen Teil des BGB (2. Aufl. 2010; Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit/Prof. Dr. Carsten Herresthal), zum Bereicherungsrecht (Schuldrecht III; Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit/Dr. Marietta Auer), zum Delikts- und Schadensrecht (Schuldrecht IV; Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit/Dr. Thomas Riehm) sowie zum Sachenrecht (3. Aufl. 2008; Prof. Dr. Jörg Neuner). Der Band zum Allgemeinen Schuldrecht (Schuldrecht I; Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit/Prof. Dr. Carsten Herresthal) wird demnächst folgen.

Der bewährten Konzeption dieses *Examinatoriums* im Zivilrecht folgend werden auch in diesem Band die Lerninhalte in einer Kombination aus anspruchsvollen Fällen mit Lösungen und systematischen Darstellungen präsentiert. Die Fälle ermöglichen die Einübung der im Staatsexamen weiterhin unverzichtbaren Technik der Falllösung. Darüber hinaus werden wichtige Problemkreise in den Falllösungen vertieft und die Argumentationstechnik in zivilrechtlichen Falllösungen beispielhaft verdeutlicht. Die systematischen Darstellungen ergänzen die in den Falllösungen vermittelten Lerninhalte, ordnen diese vielfach in einen übergreifenden Zusammenhang ein und gewährleisten eine hinreichende Stoffabdeckung. Dabei ist die Verteilung der Inhalte auf die Fälle und die systematischen Darstellungen nicht an einem strengen Schema, sondern vielmehr an der Sach- und Regelungsstruktur orientiert. Der Rechtsprechung wurde, der Struktur des Arbeitsrechts entsprechend, ein hohes Gewicht bei der Darstellung eingeräumt. Dementsprechend finden sich in den Falllösungen vielfach hervorgehobene Hinweise, die auf aktuelle Entscheidungen oder Entwicklungen jüngeren Datums in der Rechtsprechung verweisen. Den Band schließt eine Übersicht über aktuelle Entscheidungen, die ebenfalls die Tendenzen der Rechtsprechung widerspiegelt.

Die Auswahl der Inhalte orientiert sich an den Anforderungen des Pflichtfachstoffes im Staatsexamen. Neben dem Individualarbeitsrecht werden daher auch Bezüge zum arbeitsgerichtlichen Verfahren und zum Tarifvertragsrecht dargestellt. Bereiche des Individualarbeitsrechts, die in der Prüfungspraxis keine wesentliche Rolle spielen oder keine wesentlichen Probleme bereiten, werden hingegen vernachlässigt. Umgekehrt enthalten die Falllösungen der Examenspraxis entsprechend auch zahlreiche Fragestellungen aus anderen Rechtsgebieten.

Dem Schwierigkeitsgrad nach richtet sich auch dieser Band vor allem an Kandidaten des ersten juristischen Examens. Aufgrund der nachhaltigen Berücksichtigung der Rechtsprechung können aber auch Referendare bei der Vorbereitung des Zweiten Staatsexamens von der Lektüre des Bandes profitieren.

Wie bereits in den vorausgehenden Bänden hervorgehoben, brachte der kooperative Charakter des Lehrprojekts mit sich, dass viele Kollegen auf unterschiedliche Weise zur Entstehung dieses Buches beigetragen haben. Die Vorversionen einzelner Fälle gehen auf Herrn RA Dr. Luidger Röckrath und Herrn Notar Dr. Christoph Moes zurück. Ihnen sei an dieser Stelle noch einmal besonders gedankt.

Besonderer Hervorhebung verdienen auch die Beiträge von Stefan Schneider und Julian Sander. Beide haben das gesamte Manuskript gegengelesen und in mannigfacher Weise zu seiner Verbesserung beigetragen. Auch bei der Vorbereitung der Drucklegung wurde wertvolle Unterstützung geleistet. Zu danken ist hierfür insbesondere Julia Ehrensperger, Franziska Kreuzer, Tim Kupfer, Christine Litzel, Simone Rösch, Wolfgang Sigler, Patrick Tschsch und Anna Turczyn.

Regensburg/Stuttgart, im Dezember 2012

Carsten Herresthal
Matthias Thume


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

Literatur	IX
-----------------	----

§ 1. Fallsammlung

A. Fall 1: „Bodenhaftung“	1
<i>Arbeitnehmerhaftung; Grundsätze des innerbetrieblichen Schadensausgleichs; Anspruch analog § 670 BGB und Freistellungsanspruch des Arbeitnehmers; Arbeitgeberhaftung; Haftungsablösung nach § 104 SGB VII</i>	
B. Fall 2: „Ungestörter Urlaub“	26
<i>Arbeitnehmerbegriff; arbeitsgerichtliches Verfahren; Kündigungsschutzklage; außerordentliche Kündigung; besonderer Kündigungsschutz nach MuSchG</i>	
C. Fall 3: „Stillstand“	48
<i>Personenbedingte und verhaltensbedingte Kündigung; Entgeltfortzahlung nach EFZG; Lohn ohne Arbeit; Annahmeverzug des Arbeitgebers; Betriebsrisikolehre</i>	
D. Fall 4: „Rausschmiss“	74
<i>Änderungskündigung; betriebsbedingte Kündigung; Direktionsrecht des Arbeitgebers; Benachteiligungsverbot; Verhältnis AGG – KSchG; Ansprüche aus betrieblicher Übung</i>	
E. Fall 5: „Feindliche Übernahme“	104
<i>Betriebsübergang; betriebsbedingte Kündigung wegen Betriebsstilllegung; Wiedereinstellungsanspruch</i>	
F. Fall 6: „Gin Tonic“	126
<i>Anfechtung wegen arglistiger Täuschung; Umdeutung außerordentliche in ordentliche Kündigung; Weiterbeschäftigungsanspruch des Arbeitnehmers; Bedingung und Befristung des Arbeitsverhältnisses; Schadensersatzansprüche bei Diskriminierung, insbesondere aus AGG</i>	

§ 2. Examenswissen

A. Grundlagen des Arbeitsrechts	155
<i>Funktion und Rechtsquellen des Arbeitsrechts; Arbeitnehmerbegriff; besondere Beschäftigungsverhältnisse</i>	
B. Begründung des Arbeitsverhältnisses	169
<i>AGG; Anfechtung des Arbeitsvertrags und fehlerhaftes Arbeitsverhältnis</i>	

C. Inhalt des Arbeitsverhältnisses	186
<i>Pflichten des Arbeitgebers (inklusive Gesamtzusage und betriebliche Übung); Pflichten des Arbeitnehmers</i>	
D. Störungen im Arbeitsverhältnis	213
<i>Leistungsverweigerungsrechte des Arbeitnehmers; Lohn ohne Arbeit; Arbeitgeber- und Arbeitnehmerhaftung</i>	
E. AGB-Kontrolle	233
<i>Verbrauchereigenschaft des Arbeitnehmers; AGB-Kontrolle von Arbeitsverträgen</i>	
F. Beendigung des Arbeitsverhältnisses I – Kündigung	243
<i>Allgemeines; Wirksamkeit einer (außer-)ordentlichen Kündigung; wichtige Einzelfragen</i>	
G. Beendigung des Arbeitsverhältnisses II – Weitere Gründe	277
<i>Befristung; Bedingung; Aufhebungsvertrag; Wegfall der Parteien</i>	
H. Betriebsübergang	291
I. Grundlagen des kollektiven Arbeitsrechts	297
<i>Tarifvertrag, Betriebsvereinbarung</i>	
Sachverzeichnis	307