Arbeitsrecht

Reichold

7. Auflage 2022
ISBN 978-3-406-77162-0
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.

Lernbücher Jura
Arbeitsrecht
Hermann Reichold

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Arbeitsrecht

Lernbuch nach Anspruchsgrundlagen

von

Dr. Hermann Reichold

o. Professor an der Universität Tübingen
ehem. Richter am Staatsgerichtshof
des Landes Baden-Württemberg

7. Auflage 2022

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

C.H.BECK

Zitiervorschlag:
Reichold ArbeitsR § … Rn. …

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN Print 978 3 406 77162 0
ISBN EBook 978 3 406 77163 7

© 2022 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck und Bindung: Druckerei C.H. Beck Nördlingen
(Adresse wie Verlag)

Satz: Fotosatz H. Buck
Zweikirchener Str. 7, 84036 Kumhausen

Umschlaggestaltung: Druckerei C. H. Beck
Nördlingen

CO_2 neutral
chbeck.de/nachhaltig

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

Vorwort zur 7. Auflage

Dieses „Lernbuch" möchte Studierende der Rechts- und Wirtschaftswissenschaften, aber auch Rechtsreferendare gezielt auf Examens- und Prüfungsarbeiten im Arbeitsrecht vorbereiten. Der Schwerpunkt dieses Buchs liegt daher auf der *Darstellung des wirklich klausurrelevanten Bereichs* (insbesondere Rechte und Pflichten aus dem Arbeitsvertrag, Fragen des Kündigungs- und Diskriminierungsschutzes, Haftung des Arbeitnehmers, Arbeitsgerichtsverfahren). Hierzu wurde die neueste Rechtsprechung des BAG ebenso eingearbeitet wie die neueste Rechtsprechung von BVerfG und EuGH, so dass bei Durcharbeit der wesentlichen Entscheidungen zugleich ein Examens-Repetitorium ermöglicht wird.

Diese Konzeption liegt der neuen Auflage unverändert zugrunde. Zu ergänzen waren vor allem die durch die Corona-Epidemie veranlassten Fragen des Arbeitens im „Home-Office" und ihre Auswirkungen auf die Rechte und Pflichten der Parteien des Arbeitsvertrags einerseits, die Rechte des Betriebsrats im erneuerten BetrVG andererseits.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Wichtig: Wie gewohnt können die aktualisierten Volltext-Lösungen der Musterfälle des Lernbuchs abgerufen werden unter *www.jura.uni-tuebingen.de/professoren_und_dozenten/reichold/lernbuch*.

Für die weitere Fortsetzung der Neukonzeption bedanke ich mich vor allem bei *Sebastian Pfrang*, der mich bei den aktuellen Ergänzungen für die Neuauflage wesentlich unterstützt hat.

Tübingen, im Januar 2022 *Hermann Reichold*

Inhaltsverzeichnis

Verzeichnis der Übungsfälle XV

Abkürzungs- und Literaturverzeichnis XVII

Einführung. Methodik dieses Lernbuchs 1

1. Teil. Grundstrukturen 3

§ 1. Einleitung: Das Arbeitsrecht in der Rechts- und Wirtschaftsordnung 3
I. Arbeitsrecht als Recht der fremdbestimmten Arbeit 3
II. Bezugspunkt „Arbeitnehmer" im Wandel 4
III. Arbeitsrecht als Bestandteil des Wirtschaftsrechts 4
IV. Arbeitsrecht als „Sonderprivatrecht" 5
V. Das Fundament der Privatautonomie 6
VI. Arbeitsrecht als „politisches" Recht 7
VII. Das Vertragsprinzip als Grundlage des Arbeitsrechts 7
VIII. Grenzen des Vertragsrechts 8

§ 2. Der Anwendungsbereich des Arbeitsrechts: Arbeitnehmer, Arbeitgeber und Arbeitsverhältnis 10
I. Der Arbeitnehmerbegriff als zentraler Anknüpfungspunkt 10
1. Die Bedeutung des Arbeitnehmerbegriffs 10
2. Arbeitnehmer, Arbeitgeber, Arbeitsverhältnis 11
3. Die gesetzliche Definition des Arbeitnehmerbegriffs . . . 14
II. Die einzelnen Voraussetzungen des Arbeitnehmerbegriffs 15
1. Vertragliche Verpflichtung zur Dienstleistung 16
2. In persönlicher Abhängigkeit – Abgrenzung zum Selbstständigenrecht 19
3. Arbeitnehmerähnliche Personen 24
4. Gruppen von Arbeitnehmern: Arbeiter und Angestellte 26
III. „Besondere" Arbeitnehmer und Grenzfälle 27
1. Leiharbeitnehmer 27
2. Aus- und Weiterzubildende 29
3. Praktikanten 29

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. GmbH-Geschäftsführer 29
IV. Kontrollfragen 30

§ 3. Die Rechtsquellen des Arbeitsverhältnisses 32
I. Die Vielzahl der Rechtsquellen und Regelungsebenen 32
1. Unübersichtlichkeit der Rechtsquellen 32
2. Zusätzliche Regelungsebenen 33
II. Das Verhältnis der Rechtsquellen zueinander 34
1. Das so genannte „Rangprinzip“ 34
2. Der Vorrang des Arbeitsvertrags 34
3. Das Kollisionsproblem: Vertragsprinzip versus Schutzprinzip 34
4. Die Auflösung von Kollisionen 35
III. Die Rechtsfindung im Arbeitsrecht 37
1. Der Arbeitsvertrag als Ausgangspunkt 37
2. Integration arbeitsrechtlicher Sonderregeln in den Anspruchsaufbau 38
3. Der Einfluss der „Normenhierarchie“ in der Falllösung . 39
IV. Die Rechtsquellen im Einzelnen 41
1. Europarecht 41
2. Deutsches Verfassungsrecht 44
3. Gesetzesrecht 46
4. Tarifvertrag 49
5. Betriebsvereinbarung (Dienst-, Richtlinienvereinbarung) 49
6. Die arbeitsvertragliche Ebene 51
V. Kontrollfragen 56

§ 4. Die arbeitsrechtliche Klausur 58
I. Grundsatz: Orientierung am zivilrechtlichen Anspruchsaufbau 58
II. Besonderheiten der arbeitsrechtlichen Klausur 59
1. Das Arbeitsverhältnis als Dauerschuldverhältnis („offener Vertrag“) 59
2. Der prozessuale Bezugsrahmen der Arbeitsrechtsklausur 60
3. Arbeitsrechtliche Leistungs- und Feststellungsbegehren 62
III. Der Aufbau der Falllösung im Arbeitsrecht 63
1. Die Fallfrage: Wer will was von wem woraus? 64
2. Das prozessuale Aufbauschema 65

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Teil. Die prozessuale Einkleidung als Einstieg in das Gutachten 71

§ 5. Die Grundzüge des arbeitsgerichtlichen Verfahrens 71
I. Die Eigenständigkeit der Arbeitsgerichte 71
II. Das Verhältnis zu den Zivilgerichten 71
III. Die Gründe für besondere Arbeitsgerichte 72
1. Historische Gründe 72
2. Institutionelle Besonderheiten 73
3. Inhaltliche Besonderheiten? 74

§ 6. Die Zulässigkeitsprüfung 77
I. Allgemeine Prozessvoraussetzungen 77
1. Ordnungsgemäße Klageerhebung 77
2. Prüfung des Rechtswegs 78
3. Örtliche Zuständigkeit 83
4. Sachliche und funktionelle Zuständigkeit 83
5. Partei-, Prozess- und Postulationsfähigkeit 84
II. Besondere Prozessvoraussetzungen 85
1. Feststellungsanträge 85
2. Leistungsanträge 89
III. Zulässigkeit von Klageverbindungen (§ 260 ZPO) 90
1. Kumulative (objektive) Klagenhäufung 90
2. Subjektive Klagenhäufung 91
3. Eventuelle Klagenhäufung 91
IV. Kontrollfragen 92

3. Teil. Die Ansprüche aus dem Arbeitsverhältnis 94

§ 7. Begründung des Arbeitsverhältnisses 94
I. Ansprüche aus vorvertraglicher Haftung 94
1. Leistungsansprüche aus „culpa in contrahendo“ (c.i.c.) . . 94
2. Leistungsansprüche aus Diskriminierung bei der Einstellung 99
3. Leistungsansprüche aus § 670 BGB (Vorstellungskosten) 103
4. Feststellungsansprüche auf Bestehen eines Arbeitsverhältnisses 104
II. Wirksamkeitsvoraussetzungen des Arbeitsvertrags 105
1. Die wirksame Einigung 105
2. Inhaltskontrolle 108
3. Befristung (§ 620 Abs. 3 BGB, §§ 14 ff. TzBfG) und Probezeit 114

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Wirksamkeitshindernisse des Arbeitsvertrags 117
1. Nichtigkeitsgründe 117
2. Anfechtbarkeit 120
IV. Ansprüche aus dem „fehlerhaften Arbeitsverhältnis“ 123
1. Nicht: Fehlender Arbeitsvertrag 123
2. Rechtsfolgen des „fehlerhaften Arbeitsverhältnisses“ ... 124
3. Ausnahme: Abwicklung nach Bereicherungsrecht 124
4. Minderjährigenschutz 125
V. Kontrollfragen 126

§ 8. Ansprüche des Arbeitnehmers 131
I. Ansprüche auf Entgeltzahlung (Hauptleistung) 131
1. Anspruchsgrundlage: Arbeitsvertrag 131
2. Entgeltarten 132
3. Entgeltbemessung und -änderung 141
4. Erfüllung 149
5. Entgeltsicherung 152
6. Einreden und Einwendungen 153
II. Ansprüche auf Entgelt ohne Leistung („Lohn ohne Arbeit“) 159
1. Der Grundsatz „Ohne Arbeit kein Lohn“ (§ 326 Abs. 1 S. 1 BGB) 159
2. Annahmeverzug bzw. -unmöglichkeit (§ 615 BGB) 160
3. Personenbedingte Unmöglichkeit (§ 616 BGB) 165
4. Krankheitsbedingte Unmöglichkeit (EFZG, MuSchG) .. 168
5. Urlaubs- und feiertagsbedingte Unmöglichkeit 177
III. Ansprüche auf Nebenleistungen 183
1. Anspruch auf vertragsgemäße Beschäftigung (§§ 611a, 613, 242 BGB) 184
2. Anspruch auf gesetzes- und verfassungskonforme Beschäftigung 185
3. Anspruch auf gesetzeskonforme Förderung (§§ 629, 630 BGB) 192
4. Anspruch auf Entgelttransparenz zwischen Frau und Mann (§§ 10 ff. EntgTranspG) 192
IV. Kontrollfragen 194

§ 9. Ansprüche des Arbeitgebers 196
I. Anspruch auf Arbeitsleistung (Hauptleistung) 197
1. Anspruchsgrundlage: Arbeitsvertrag 197
2. Inhalt der Arbeitspflicht 198
3. Durchsetzung der Arbeitspflicht/Sanktionen bei Nichtleistung 204

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Ansprüche auf Erfüllung von Nebenpflichten 205
1. Anspruch auf vertragsgerechtes Wettbewerbsverhalten . 205
2. Anspruch auf vertrags- und gesetzesgerechtes Arbeitsverhalten 207
3. Nebentätigkeiten 208
4. Private Lebensführung 208
5. Durchsetzung der Nebenpflichten/Sanktionen bei Schlechtleistung 209
III. Ansprüche auf Schadensersatz („Haftungsprivilegierung" des Arbeitnehmers) 211
1. Der tatbestandliche Ausschluss der Personenschäden . . . 211
2. Die Haftungsbeschränkung bei Sach- und Vermögensschäden 212
3. Exkurs: Freistellungsanspruch des Arbeitnehmers bei Außenhaftung (→ § 8 Rn. 106) 218
4. Exkurs: Eigenschaden des Arbeitnehmers (→ § 8 Rn. 106) 220
IV. Kontrollfragen 222

§ 10. Beendigung des Arbeitsverhältnisses 229
I. Beendigungsgründe 229
1. Die eingeschränkte Kündigungsfreiheit des Arbeitgebers 229
2. Bedeutung der Beendigungsklagen 230
3. Einseitige Beendigung 231
4. Vereinbarte Beendigung 236
5. Keine Beendigungsgründe (Abgrenzung) 240
II. Materieller Kündigungsschutz 242
1. Sinn und Zweck des Bestandsschutzes nach KSchG 243
2. Anwendungsbereich des KSchG 246
3. Kündigungsschutz außerhalb des KSchG (§ 242 BGB) . . 247
4. Soziale Rechtfertigung 248
5. Anhörung des Betriebsrats (§ 102 BetrVG) 256
III. Besonderer Kündigungsschutz 262
1. Kündigungsschutz als Amtsschutz (§ 15 KSchG) 263
2. Kündigungsschutz als besonderer Sozialschutz 263
3. Kündigungsschutz bei Massenentlassungen (§§ 17 ff. KSchG) 266
IV. Die außerordentliche Kündigung 266
1. Klagefrist (§ 13 Abs. 1 S. 2 KSchG) 267
2. Wichtiger Grund (§ 626 Abs. 1 BGB) 267
3. Kündigungserklärungsfrist (§ 626 Abs. 2 BGB) 271

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

V. Die Änderungskündigung 271
1. Inhalts- statt Bestandsschutz (§ 2 KSchG) 271
2. Abgrenzung zur Vertragsänderung 272
3. Duale Struktur 273
4. Soziale Rechtfertigung 274
VI. Kontrollfragen 279

4. Teil. Das Kollektivarbeitsrecht 282

§ 11. Koalitionsrecht 282
I. Strukturen des kollektiven Arbeitsrechts 282
II. Grundlagen der Tarifautonomie (Art. 9 Abs. 3 GG) 283
1. Begriff und Bedeutung der Koalitionen 283
2. Rechtstatsachen zu Gewerkschaften und Arbeitgeberverbänden 284
3. Verfassungsrechtliche Voraussetzungen der Koalition . . 286
4. Tariffähigkeit einer Koalition (§ 2 TVG) 288
5. Wirkungen der Koalitionsfreiheit 290

§ 12. Tarifvertragsrecht (TVG) 296
I. Praktische Bedeutung der Tarifverträge 296
II. Parteien des Tarifvertrags (§ 2 TVG) 297
1. Tariffähigkeit 297
2. Tarifzuständigkeit 297
III. Form (§ 1 Abs. 2 TVG) 298
IV. Inhalt (§ 1 Abs. 1 TVG) 299
1. Schuldrechtlicher Teil 299
2. Normativer Teil 301
V. Wirkung (§ 4 TVG) 302
1. Funktionen der normativen Wirkung 302
2. Unmittelbare und zwingende Wirkung (§ 4 TVG) 302
3. Regelvoraussetzung Tarifbindung (§ 3 TVG) 303
4. Nachwirkung (§ 4 Abs. 5 TVG) und Nachbindung (§ 3 Abs. 3 TVG) 305
5. Tarifkonkurrenz und Tarifpluralität 307
VI. Grenzen der Tarifmacht 310
1. Achtung der negativen Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG) 310
2. Achtung der Berufsfreiheit (Art. 12 GG) 311
3. Achtung anderer Grundrechte und zwingender Gesetze 312
VII. Ausblick: Flexibilisierung des Flächentarifs 314
1. Tendenz zur Deregulierung 314
2. Firmentarifverträge 314

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Rahmenregelungen 314
4. Härteklauseln 315
5. Tarifwechsel durch Umstrukturierung (§ 613a BGB) . . . 316

§ 13. Arbeitskampfrecht 321
I. Grundlagen 321
II. Arbeitskampfformen 322
1. Arbeitskampf als Oberbegriff 322
2. Streik 323
3. Aussperrung/Betriebsstilllegung 324
III. Verfassungsrechtliche Anforderungen (Zulässigkeitsvoraussetzungen) 325
1. Tariffähige Parteien 326
2. Tariflich regelbare Ziele 326
3. Einhaltung der Friedenspflicht 327
4. Verhältnismäßigkeitsprüfung 327
IV. Auswirkungen auf das Einzelarbeitsverhältnis 329
1. Subjektives Streik- bzw. Aussperrungsrecht 329
2. Streikrecht oder Zurückbehaltungsrecht? 330
3. Auswirkungen auf nicht streikende Arbeitnehmer 331

§ 14. Betriebsverfassungsrecht 337
I. Mitbestimmung in Betrieb und Unternehmen 337
1. Das duale System der Mitbestimmung 337
2. Mitbestimmung und Wirtschaftsverfassung 340
3. Betriebsverfassung als „Sozialprivatrecht“ 341
II. Organisation der Betriebsverfassung 342
1. Sachlicher Anwendungsbereich 342
2. Persönlicher Anwendungsbereich 342
3. Betriebsratswahlen 343
4. Rechtsstellung des Betriebsrats 344
5. Weitere Betriebsverfassungsorgane 347
III. Allgemeine Grundsätze der Betriebsverfassung 349
1. Stellung der Koalitionen 349
2. Vertrauensvolle Zusammenarbeit 350
3. Friedenspflicht 350
4. Drittwirkung der Grundrechte 350
5. Allgemeine Aufgaben 351
IV. Beteiligungsrechte des Betriebsrats 351
1. Zwingendes Recht 351
2. Beteiligungsarten: Mitwirkung und Mitbestimmung . . 352
3. Beteiligungsformen: Betriebsvereinbarung und Regelungsabrede 353
4. Durchsetzung der Beteiligungsrechte 356

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

V. Grundsätze der Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten (§§ 87–89 BetrVG) 358
1. Kollektive Verteilungs- und Behandlungsgerechtigkeit . 358
2. Grenzen der Mitbestimmung 359
3. Mitbestimmung in der Leistungsbeziehung 359
4. Mitbestimmung in der Betriebsbeziehung 360
VI. Grundsätze der Mitbestimmung in personellen Angelegenheiten (§§ 92–105 BetrVG) 361
1. Personelle Angelegenheiten 361
2. Beschränkte Mitbestimmungsrechte 361
3. Verhältnis zum Arbeitsvertrag 362
VII. Grundsätze der Mitbestimmung in wirtschaftlichen Angelegenheiten (§§ 106–113 BetrVG) 363
VIII. Kontrollfragen zu §§ 11–14 366

Antworten zu den Kontrollfragen 371

Sachverzeichnis 387

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG