

Arbeitsrecht

Holbeck / Schwindl

15., neu bearbeitete Auflage 2023
ISBN 978-3-8006-7050-5
Vahlen

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-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Arbeitsrecht

von

Thomas Holbeck

Direktor des Arbeitsgerichts Regensburg

Nebenamtlicher Arbeitsgemeinschaftsleiter beim LG Landshut

Ernst Schwindl

Rechtsanwalt und Dozent für Arbeitsrecht

15., neu bearbeitete Auflage 2023


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Verlag Franz Vahlen

Zitiervorschlag: Holbeck/Schwindl ArbR Kap. Rn.


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.vahlen.de

ISBN Print 978 3 8006 7050 5
ISBN E-Book 978 3 8006 7051 2

© 2023 Verlag Franz Vahlen GmbH
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Himmer GmbH Druckerei & Verlag
Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg
Satz: Druckerei C. H. Beck, Nördlingen (Adresse wie Verlag)
Umschlaggestaltung: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar


vahlen.de/nachhaltig

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

Vorwort

Das Arbeitsrecht – so gewichtig seine Rolle in der Praxis auch ist – führt in der Referendar-
ausbildung oftmals ein Schattendasein. In der Zweiten Juristischen Staatsprüfung (in Bayern
muss eine der vier Zivilrechtsklausuren eine Arbeitsrechtsklausur sein) werden jedoch fun-
dierte Kenntnisse des Arbeitsrechts erwartet.

Das Ziel dieses Buches liegt darin, den Referendar mit dem notwendigen Examenstoff des
Individualarbeitsrechts vertraut zu machen. Es braucht nicht betont zu werden, dass für das
Examen ein fundiertes Grundwissen und die Kenntnis der neueren Rechtsprechung des
Bundesarbeitsgerichts vorausgesetzt werden. Von mindestens ebenso großer Bedeutung ist
jedoch eine systematische und stringente Darstellung des gefundenen Ergebnisses, das zudem
in praxisgerechter Form in ein arbeitsrechtliches Urteil oder einen anwaltlichen Schriftsatz
eingebunden sein muss. Demgemäß haben wir besonderen Wert auf die Systematik der
Prüfung des behandelten Stoffes und der angesprochenen Probleme gelegt. Zu allen wichti-
gen Sachgebieten sind Prüfungs- und Aufbauschemata eingearbeitet. Formulierungs- und
Tenorierungsbeispiele finden sich an allen Stellen, wo sich in der arbeitsrechtlichen Praxis
Besonderheiten gegenüber einem Zivilgerichtsurteil ergeben.

Da dieses Buch den Referendar nicht mit überflüssigen Problemen und akademischen Dis-
kussionen belasten will, wurde weitgehend darauf verzichtet, Theorienstreite der arbeits-
rechtlichen Literatur zu behandeln, zumal im Examen in aller Regel die von der Recht-
sprechung vorgegebenen Lösungen erwartet werden.

Zur Abrundung des zu vermittelnden Stoffes ist schließlich dem materiellen Teil eine
Klausur in Umfang und Schwierigkeitsgrad einer Examensarbeit angefügt.

Herrsching/Regensburg
im März 2023

Thomas Holbeck
Ernst Schwintl

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis	XIII
1. Kapitel. Besonderheiten des arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahrens	1
A. Allgemeines	1
B. Aufbau der Arbeitsgerichte	1
C. Zuständigkeit	1
I. Arbeitnehmereigenschaft	1
II. Rechtswegzuständigkeit	4
III. Örtliche Zuständigkeit	5
IV. Verweisung bei Unzuständigkeit	5
D. Prozessvertretung	7
E. Besonderheiten bei Lohnklagen	7
F. Ablauf des Verfahrens	8
G. Besondere Verfahren	9
I. Versäumnisurteil	9
II. Mahnverfahren	10
H. Kosten	10
J. Arbeitsgerichtliches Urteil	10
2. Kapitel. Der Arbeitsvertrag	13
A. Vertragsanbahnung	13
B. Abschluss und Änderung des Arbeitsvertrags	13
C. Inhaltskontrolle des Arbeitsvertrags	15
D. Teilzeitarbeitsverhältnisse	18
E. Faktisches Arbeitsverhältnis	21
3. Kapitel. Lohnzahlungspflicht	23
A. Allgemeines	23
I. Zusammenhangstätigkeit	24
II. Mindestlohngesetz	24
1. Berechnung und Fälligkeit des Mindestlohnes	25
2. Abweichende Vereinbarungen	25
3. Anrechenbare Leistungen	26
4. Arbeitszeitkonto	26
III. Equal pay bei Leiharbeitnehmern	27
IV. Entgeltgleichheit – Geschlecht – Entgelttransparenzgesetz	27
V. Anwendung von Tarifverträgen	28
VI. Berechnung des Lohns	29
VII. Lohnpfändung	30
VIII. Ausschlussfristen	30
IX. Ausgleichsquittung	33
B. Betriebliche Übung – Gleichbehandlungsgrundsatz	34
I. Betriebliche Übung	34
II. Gleichbehandlungsgrundsatz	36
C. Flexible Gestaltung von Lohnzahlungen	39
I. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen mit Entgeltcharakter	40
II. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen ohne Entgeltcharakter	41

III. Stichtagsklausel	42
IV. Widerrufsvorbehalt	43
V. Anrechnungsvorbehalt	43
D. Kürzung und Rückzahlung von Jahressonderzahlungen	43
I. Vertragsgestaltungen ohne Kürzungsvereinbarung	44
II. Kürzungsvereinbarung wegen Krankheit	45
III. Rückzahlungsvereinbarung	45
E. Überstundenvergütung	46
4. Kapitel. Urlaub und Elternzeit	49
A. Allgemeines zum Urlaubsanspruch	49
B. Urlaubsgewährung	50
C. Höhe des Urlaubsanspruchs	52
D. Verfall des Urlaubsanspruchs	56
I. Höhe des Urlaubsanspruchs	57
II. Erlöschen des Urlaubsanspruchs	57
III. Mitwirkungsobliegenheit des AG – Hinweis auf Verfall des Urlaubs	58
E. Urlaubsentgelt	61
F. Urlaubsabgeltung	63
I. Anspruchsvoraussetzungen	63
1. Höhe des bestehenden Resturlaubs	64
2. Erlöschen des Urlaubsanspruchs	64
II. Berechnung der Urlaubsabgeltung	65
G. Abweichende Vereinbarungen	65
H. Prozessuale Besonderheiten	67
J. Elternzeit	67
5. Kapitel. Entgeltfortzahlung bei Krankheit und Feiertagen	69
A. Entgeltfortzahlung bei Krankheit	69
I. Anspruchsvoraussetzungen	70
1. Zusammentreffen von Krankheit und Feiertagen	70
2. Wartezeit	70
3. Krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit	70
4. Verschulden	72
5. Beendigung des Arbeitsverhältnisses und Krankheit	73
II. Zeitliche Dauer des Anspruchs	73
III. Höhe des Anspruchs	73
1. Krankheitszeiten ohne Feiertage	73
2. Krankheitszeiten und Feiertage	74
IV. Anzeigepflicht und Vorlage ärztliches Attest	74
V. Fremdverschuldete Arbeitsunfähigkeit	75
VI. Krankheit als alleinige Ursache	76
VII. Einheitlichkeit der Verhinderung und Fortsetzungserkrankung	77
B. Entgeltfortzahlung an Feiertagen	79
C. Abweichende Vereinbarungen	79
6. Kapitel. Sonstige Lohnansprüche ohne Arbeit	81
A. Arbeitsausfall aus persönlichen Gründen	81
B. Betriebsrisiko	82
C. Arbeitskampf	83
D. Annahmeverzug	84
E. Mutterschutz	86

7. Kapitel. Wettbewerbsverbote	89
A. Vertragliches Wettbewerbsverbot während der Dauer des Arbeitsverhältnisses ..	89
B. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	89
8. Kapitel. Beendigung des Arbeitsverhältnisses	93
A. Anfechtung des Arbeitsvertrags	93
I. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung, § 123 BGB	93
II. Anfechtung nach § 119 BGB	95
III. Rechtsfolgen der Anfechtung	95
B. Kündigung	96
I. Klagefrist	97
II. Allgemeine Unwirksamkeitsgründe	101
1. Schriftform	101
2. Vertretungsmacht	102
3. Bedingte Kündigung	102
4. Sittenwidrige und treuwidrige Kündigung	102
III. Anhörung des Betriebsrats	103
1. Mitteilung der Gründe	103
2. Äußerung des Betriebsrats	104
3. Nachschieben von Kündigungsgründen	105
IV. Soziale Rechtfertigung der Kündigung	105
1. Erfordernis sozialer Rechtfertigung	105
2. Allgemeine Grundsätze zur Beurteilung der sozialen Rechtfertigung	106
V. Personenbedingte Kündigung	107
1. Negative Prognose	108
2. Erhebliche Auswirkungen	108
3. Verhältnismäßigkeit	109
4. Einzelfallbetrachtung	109
5. Langzeiterkrankung	110
6. Weitere personenbedingte Gründe	111
VI. Verhaltensbedingte Kündigung	112
1. Verhaltensbedingte Gründe	112
a) Rechtfertigung der Kündigung an sich	113
b) Verhältnismäßigkeit	113
aa) Abmahnung	113
bb) Sonstige Maßnahmen zur Vermeidung der Kündigung	115
c) Einzelfallbetrachtung	115
2. Einfluss von Grundrechten	117
VII. Betriebsbedingte Kündigung	119
1. Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit	120
2. Kündigung als ultima ratio	121
VIII. Sozialauswahl	122
1. Austauschbare Arbeitnehmer	123
2. Vergleich der Sozialdaten	123
3. Beweislast	124
IX. Kündigung wegen Betriebsübergangs	124
1. Betriebsübergang	125
2. Betriebsübergang als wesentliches Motiv	127
3. Widerspruch des Arbeitnehmers	128
X. Anspruch auf Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses – Wiedereinstellungsanspruch	129
XI. Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Abfindung	129
1. Auflösung nach §§ 9, 10 KSchG	129
2. Abfindung nach § 1a KSchG	132

XII. Änderungskündigung	132
1. Rechtzeitige Annahme unter Vorbehalt	133
2. Annahme ohne Vorbehalt	133
3. Soziale Rechtfertigung	134
4. Besonderheiten	135
XIII. Besondere Kündigungsfälle	136
1. Verdachtskündigung	136
2. Druckkündigung	137
XIV. Außerordentliche Kündigung	138
1. Kündigungserklärungsfrist	139
2. Wichtiger Grund	140
3. Umdeutung in ordentliche Kündigung	142
4. Hilfsweise Kündigung	142
5. Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitnehmer	143
6. Außerordentliche Kündigung mit Auslaufzeit	143
XV. Prozessuale Probleme	144
1. Allgemeiner Feststellungsantrag	144
2. Streitgegenstand des punktuellen Kündigungsschutzantrags	147
XVI. Sonderkündigungsschutz	148
1. Schwangerschaft und Elternzeit	148
2. Schwerbehinderte	150
a) Ordentliche Kündigung	150
b) Außerordentliche Kündigung	151
3. Betriebsräte	153
4. Wehrpflichtige	153
5. Beendigung von Ausbildungsverhältnissen	153
a) Ablauf der Ausbildungszeit	153
b) Kündigung	153
c) Prozessuale Besonderheiten	154
6. Massenentlassungen	154
XVII. Kündigungsfrist	154
C. Befristetes Arbeitsverhältnis	156
I. Schriftform	156
II. Befristung mit Sachgrund	158
III. Befristung ohne Sachgrund	160
IV. Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses	161
V. Klagefrist	161
D. Aufhebungsvertrag	162
E. Anspruch auf Weiterbeschäftigung	164
I. Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch	164
1. Voraussetzungen	164
2. Lohnansprüche im Weiterbeschäftigungsverhältnis	166
II. Der Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 V BetrVG	167
F. Zeugnis	167
G. Arbeitgeber-Darlehen	169
H. Schmiergeldzahlung	170
9. Kapitel. Ausbildungskosten	171
10. Kapitel. Haftung	173
A. Haftung des Arbeitgebers – Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz	173
B. Haftung des Arbeitnehmers – Innerbetrieblicher Schadensausgleich	176
C. Haftung des Arbeitgebers für Eigenschäden des Arbeitnehmers	179
D. Haftung des Arbeitnehmers für Schäden Dritter – Ausschluss nach § 105 SGB VII	181

E. Haftung des Arbeitgebers wegen Vorenthaltung eines Dienstwagens	181
F. Schadensersatz nach außerordentlicher Kündigung	182
G. Vertragsstrafe	182
H. Mobbing	183
11. Kapitel. Klausur	185
Lösungsvorschlag	191
Vorüberlegungen:	191
Sachverzeichnis	197


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG