

# Arbeitsrecht

Holbeck / Schwindl

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

schnell und portofrei erhältlich bei  
[beck-shop.de](https://beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://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](https://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](https://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](http://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
<b>1. Kapitel. Besonderheiten des arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahrens .....</b>	<b>1</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>1</b>
<b>B. Aufbau der Arbeitsgerichte .....</b>	<b>1</b>
<b>C. Zuständigkeit .....</b>	<b>1</b>
I. Arbeitnehmereigenschaft .....	1
II. Rechtswegzuständigkeit .....	4
III. Örtliche Zuständigkeit .....	5
IV. Verweisung bei Unzuständigkeit .....	5
<b>D. Prozessvertretung .....</b>	<b>7</b>
<b>E. Besonderheiten bei Lohnklagen .....</b>	<b>7</b>
<b>F. Ablauf des Verfahrens .....</b>	<b>8</b>
<b>G. Besondere Verfahren .....</b>	<b>9</b>
I. Versäumnisurteil .....	9
II. Mahnverfahren .....	10
<b>H. Kosten .....</b>	<b>10</b>
<b>J. Arbeitsgerichtliches Urteil .....</b>	<b>10</b>
<b>2. Kapitel. Der Arbeitsvertrag .....</b>	<b>13</b>
<b>A. Vertragsanbahnung .....</b>	<b>13</b>
<b>B. Abschluss und Änderung des Arbeitsvertrags .....</b>	<b>13</b>
<b>C. Inhaltskontrolle des Arbeitsvertrags .....</b>	<b>15</b>
<b>D. Teilzeitarbeitsverhältnisse .....</b>	<b>18</b>
<b>E. Faktisches Arbeitsverhältnis .....</b>	<b>21</b>
<b>3. Kapitel. Lohnzahlungspflicht .....</b>	<b>23</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>23</b>
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>B. Betriebliche Übung – Gleichbehandlungsgrundsatz .....</b>	<b>34</b>
I. Betriebliche Übung .....	34
II. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	36
<b>C. Flexible Gestaltung von Lohnzahlungen .....</b>	<b>39</b>
I. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen mit Entgeltcharakter .....	40
II. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen ohne Entgeltcharakter .....	41



III. Stichtagsklausel .....	42
IV. Widerrufsvorbehalt .....	43
V. Anrechnungsvorbehalt .....	43
<b>D. Kürzung und Rückzahlung von Jahressonderzahlungen</b> .....	43
I. Vertragsgestaltungen ohne Kürzungsvereinbarung .....	44
II. Kürzungsvereinbarung wegen Krankheit .....	45
III. Rückzahlungsvereinbarung .....	45
<b>E. Überstundenvergütung</b> .....	46
<b>4. Kapitel. Urlaub und Elternzeit</b> .....	49
<b>A. Allgemeines zum Urlaubsanspruch</b> .....	49
<b>B. Urlaubsgewährung</b> .....	50
<b>C. Höhe des Urlaubsanspruchs</b> .....	52
<b>D. Verfall des Urlaubsanspruchs</b> .....	56
I. Höhe des Urlaubsanspruchs .....	57
II. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	57
III. Mitwirkungsobliegenheit des AG – Hinweis auf Verfall des Urlaubs .....	58
<b>E. Urlaubsentgelt</b> .....	61
<b>F. Urlaubsabgeltung</b> .....	63
I. Anspruchsvoraussetzungen .....	63
1. Höhe des bestehenden Resturlaubs .....	64
2. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	64
II. Berechnung der Urlaubsabgeltung .....	65
<b>G. Abweichende Vereinbarungen</b> .....	65
<b>H. Prozessuale Besonderheiten</b> .....	67
<b>J. Elternzeit</b> .....	67
<b>5. Kapitel. Entgeltfortzahlung bei Krankheit und Feiertagen</b> .....	69
<b>A. Entgeltfortzahlung bei Krankheit</b> .....	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>B. Entgeltfortzahlung an Feiertagen</b> .....	79
<b>C. Abweichende Vereinbarungen</b> .....	79
<b>6. Kapitel. Sonstige Lohnansprüche ohne Arbeit</b> .....	81
<b>A. Arbeitsausfall aus persönlichen Gründen</b> .....	81
<b>B. Betriebsrisiko</b> .....	82
<b>C. Arbeitskampf</b> .....	83
<b>D. Annahmeverzug</b> .....	84
<b>E. Mutterschutz</b> .....	86

<b>7. Kapitel. Wettbewerbsverbote</b>	89
<b>A. Vertragliches Wettbewerbsverbot während der Dauer des Arbeitsverhältnisses</b>	89
<b>B. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b>	89
<b>8. Kapitel. Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b>	93
<b>A. Anfechtung des Arbeitsvertrags</b>	93
I. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung, § 123 BGB	93
II. Anfechtung nach § 119 BGB	95
III. Rechtsfolgen der Anfechtung	95
<b>B. Kündigung</b>	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
<b>C. Befristetes Arbeitsverhältnis</b> .....	156
I. Schriftform .....	156
II. Befristung mit Sachgrund .....	158
III. Befristung ohne Sachgrund .....	160
IV. Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses .....	161
V. Klagefrist .....	161
<b>D. Aufhebungsvertrag</b> .....	162
<b>E. Anspruch auf Weiterbeschäftigung</b> .....	164
I. Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch .....	164
1. Voraussetzungen .....	164
2. Lohnansprüche im Weiterbeschäftigungsverhältnis .....	166
II. Der Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 V BetrVG .....	167
<b>F. Zeugnis</b> .....	167
<b>G. Arbeitgeber-Darlehen</b> .....	169
<b>H. Schmiergeldzahlung</b> .....	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