

Herausgegeben von Olaf Deinert und Rüdiger Krause

Nicola Jakobi

Flexibilisierungen des Arbeitsverhältnisses im Arbeitnehmerinteresse

Eine rechtsdogmatische und rechtspolitische
Untersuchung des Rechts der Arbeitszeiten
auf die Vereinbarkeit von Familie und Beruf

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XV
1. Kapitel: Entwicklungen am Arbeitsmarkt	1
A. Einleitung	1
B. Gang der Untersuchung	8
2. Kapitel: Die Ausgestaltung der Arbeitszeit	11
A. Europäische Einflüsse/ Arbeitszeitrichtlinie	11
B. Entwicklung des Arbeitszeitgesetzes (ArbZG)	15
I. Historische Entwicklung	15
II. Zielsetzung	18
1. Sicherheit und Gesundheitsschutz der Arbeitnehmer	21
2. Flexible Arbeitszeiten	22
3. Schutz der Sonn- und Feiertagsruhe	23
4. Zweckkollision	24
5. Zwischenergebnis	26
III. Was ist Arbeitszeit?	26
1. Arbeitszeit	26
2. Arbeitszeitdauer	31
3. Arbeitszeitlage	33
4. Geltungsbereich	34
a) Sachlicher Geltungsbereich	34
b) Persönlicher Geltungsbereich	34
c) Räumlicher Geltungsbereich	35
C. Ausgestaltung der Arbeitszeit im Hinblick auf die europäischen Vorgaben	35
I. Höchstarbeitszeit und Ausgleichszeitraum	36
1. Vereinbarkeit: Arbeitszeitgesetz – Arbeitszeitrichtlinie	36
2. Wirkung von Richtlinien	37
3. Stellungnahme	39
4. Lage des Ausgleichszeitraums	41
II. Nachtarbeit	42
1. Richtlinie 2003/88/EG	42

2.	Arbeitszeitgesetz	43
a)	gesicherte arbeitswissenschaftliche Erkenntnisse	44
b)	menschengerechte Arbeitszeitgestaltung	45
c)	Vergleich mit der Arbeitszeitordnung von 1938	46
d)	Verfassungswidrigkeit der Regelungen zur Nachtarbeit?	46
3.	Schichtarbeit	48
4.	Sonn- und Feiertagsarbeit	49
III.	Formen der Arbeit unter dem Blickwinkel der Arbeitszeitrichtlinie	50
1.	Vollarbeit	51
2.	Arbeitsbereitschaft	51
a)	Definition	51
aa)	wache Achtsamkeit	52
bb)	Zustand der Entspannung	52
cc)	Bewertung	53
b)	Arbeitszeitrechtliche Beurteilung	55
3.	Bereitschaftsdienst	56
a)	Definition	56
b)	Begriffsbestimmung durch die Arbeitszeitordnung	57
c)	Bereitschaftsdienst unter Geltung des Arbeitszeitgesetzes	57
d)	Bereitschaftsdienst im Sinne der Arbeitszeitrichtlinie	58
e)	Reform des Arbeitszeitgesetzes	61
f)	Stellungnahme	62
4.	Rufbereitschaft	67
D.	Weitere Regelungen zur Arbeitszeit	69
I.	Spezialprobleme	69
1.	Wegezeiten	69
a)	Definition	69
b)	Bewertung	69
2.	Umkleide-/ Waschzeiten	70
a)	Definition	70
b)	Bewertung	71
c)	Vergütungsrechtliche Aspekte	72
3.	Reisezeiten	73
a)	Allgemeines	73
b)	Definition	73

c)	Stellungnahme	74
d)	Vergütungsaspekte	76
e)	Fazit	77
II.	Spezielle Regelungen zur Arbeitszeit	77
1.	Arbeitsvertrag	77
2.	Tarifvertrag	80
a)	Überblick	80
b)	Gesetzliche Regelung	80
3.	Betriebsvereinbarung	82
a)	Überblick	82
b)	Definition	83
c)	§ 87 Abs. 1 Nr. 2 BetrVG	83
d)	§ 87 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	84
4.	Zwischenergebnis	85
III.	Besonders schutzbedürftige Arbeitnehmer	86
1.	JArbSchG	87
2.	MuSchG	88
3.	BEEG	89
4.	PflegeZG/FPfZG	90
5.	Zwischenergebnis	91
E.	Ergebnis	92
3.	Kapitel: Wandel des sog. Normalarbeitsverhältnisses	97
A.	Der Abschied vom Normalarbeitsverhältnis?	97
I.	Definition: Normalarbeitsverhältnis	97
II.	Definition: Atypische Beschäftigung	100
III.	Veränderungen in der Arbeitswelt	101
B.	Formen atypischer Beschäftigung & die Auswirkungen auf die Arbeitnehmer	104
I.	Teilzeitbeschäftigung	105
1.	Teilzeitarbeit	105
a)	Allgemeines	105
b)	Historische Entwicklung	106
c)	Aktuelle Situation	107
d)	Fazit	110
2.	Geringfügige Beschäftigung	110
a)	Allgemeines	110
b)	Entwicklung der geringfügigen Beschäftigung	111

c)	Gesetzliche Grundlagen	113
d)	Abgabenprivilegierung und die Auswirkungen	115
e)	Schlussfolgerungen	117
aa)	Folgen für die Beschäftigten	117
bb)	Lösungsvorschlag: Abschaffung der Abgabenprivilegierung?	120
cc)	Zwischenergebnis	122
II.	Befristete Beschäftigung	122
1.	Allgemeines	122
2.	Entwicklung des Befristungsrechts	124
3.	Reformbedarf	126
a)	Ausgangslage	126
b)	Verkürzung der sachgrundlosen Befristungsdauer	126
4.	Ergebnis	128
III.	Arbeitnehmerüberlassung	128
1.	Definition	128
2.	Gesetzliche Grundlagen	129
a)	Arbeitnehmerüberlassungsgesetz	129
b)	Umsetzung der RL 2008/104/EG	130
3.	Entwicklung der Arbeitnehmerüberlassung	132
a)	Allgemeines	132
b)	Auswirkungen des Gesetzes	133
4.	Schlussfolgerungen	137
C.	Auswirkungen atypischer Beschäftigungsverhältnisse auf die Arbeitnehmer	138
D.	Ergebnis	140
4.	Kapitel: Entwicklung der Arbeitszeiten im Einzelhandel unter Berücksichtigung der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts zum Ladenschluss	143
A.	Entwicklung des Ladenschlussgesetzes	145
B.	Gesetzgebungskompetenz für den Arbeitnehmerschutz	147
C.	Ladenschlussgesetz und Arbeitnehmerschutz	149
D.	Verfassungsrechtlicher Rahmen	151
I.	Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts zum Berliner Ladenöffnungsgesetz	152
1.	Sachverhalt	152
2.	Tenor und Entscheidungsgründe	153

3.	Analyse des Urteils	154
a)	Sozialstaatsprinzip	154
b)	Sonn- und Feiertagsschutz	155
aa)	Art. 139 WRV iVm. Art. 140 GG	156
bb)	Sonntagsschutz und Arbeitnehmerschutz	157
(1)	Art. 2 Abs. 2 GG	158
(2)	Art. 6 Abs. 1 GG	159
cc)	Auswirkungen auf die Beschäftigten	160
(1)	Arbeit trotz des Sonntags	160
(2)	Arbeit für den Sonntag	160
(3)	Gestaltungsspielraum des Gesetzgebers	161
c)	Zwischenergebnis	164
II.	Kritische Stimmen zum Urteil	165
III.	Stellungnahme	166
E.	Direktionsrecht des Arbeitgebers	
	hinsichtlich der Sonntagsarbeit?	172
I.	Direktionsrecht	172
1.	Ausgestaltung	172
a)	Inhalt der Arbeitsleistung	173
b)	Arbeitsort	174
c)	Arbeitszeit	175
2.	Grenzen	177
a)	Arbeitsvertrag	177
b)	Tarifvertrag	178
c)	Betriebsvereinbarung	180
d)	Gesetzliche Regelungen	180
e)	Billiges Ermessen	182
3.	Zwischenergebnis	184
II.	Sonntagsarbeit und Direktionsrecht	184
1.	Rechtsprechung des BAG	185
2.	Rechtsprechung des BVerfG	187
3.	Stellungnahme	187
III.	Ergebnis	191
5.	Kapitel: Familie und Arbeitszeit – Wunsch und Wirklichkeit	193
A.	Vereinbarkeit von Familie und Beruf	193
I.	Ausgestaltung des Familienbegriffs	199
1.	Definition des Grundgesetzes	199

2.	Definition der EMRK	200
3.	Zwischenergebnis	200
II.	Regelungen zur Vereinbarkeit von Familie und Beruf	201
1.	GG/EMRK/Grundrechte-Charta	202
2.	Regelungen des BGB	203
a)	§ 275 BGB	203
aa)	Abs. 1	203
bb)	Abs. 3	205
cc)	Zwischenergebnis	207
b)	§ 616 BGB	208
c)	Ergebnis	211
3.	ArbZG	211
a)	Höchstarbeitszeit	212
b)	Nacht-/ Schichtarbeit	212
c)	Lage der Arbeitszeit	215
d)	Zwischenergebnis	218
4.	MuSchG	218
a)	Zielsetzung	218
b)	Schutzkonzept	219
aa)	Kündigungsschutz	219
bb)	Beschäftigungsverbote	220
c)	Reformbedarf?	221
d)	Zwischenergebnis	225
5.	TzBfG	225
a)	Allgemeines	225
b)	Interessengerechte Ausgestaltung des § 9 TzBfG?	227
aa)	Anspruch auf Erhöhung der Arbeitszeit	228
bb)	Folgen für die Arbeitgeber	228
cc)	Chancen für die Arbeitnehmer	229
dd)	Abwägung	230
6.	BEEG	231
a)	Allgemeines	231
b)	Elternurlaubsrichtlinie	233
c)	Genese	235
d)	Elterngeld	237
aa)	Zielsetzung	237
bb)	Ausgestaltung	238
cc)	Bewertung des Gesetzes	239

dd)	Reformbedarf	241
	(1) „Doppelter Anspruchsverbrauch“	242
	(a) Allgemeines	242
	(b) Verfassungsrechtliche Bedenken	243
	(c) Zwischenergebnis	245
	(2) Verteilung der Partnermonate	246
ee)	Zwischenergebnis	250
e)	Elternzeit	251
	aa) Allgemeines	251
	bb) Anspruchsinhaber	253
	cc) Zwischenergebnis	253
f)	Rechtsanspruch auf einen Krippenplatz	254
	aa) Allgemeines	254
	bb) Verfassungsrechtliche Bedenken	256
	cc) Zwischenergebnis	257
g)	Betreuungsgeld	258
	aa) Verstoß gegen Art. 6 Abs. 1 GG	260
	(1) Ausgestaltung des Art. 6 Abs. 1 GG	260
	(2) Verstößt das Betreuungsgeld gegen Art. 6 Abs. 1 GG?	260
	(3) Rechtfertigung	262
	(4) Fazit	264
	bb) Verstoß gegen Art. 3 Abs. 2 GG	265
	(1) Ausgestaltung des Art. 3 Abs. 2 GG	265
	(2) Verstößt das Betreuungsgeld gegen Art. 3 Abs. 2 GG?	265
	(3) Rechtfertigung	267
	(4) Fazit	268
	cc) Vereinbarkeit mit familienpolitischen Zielen	269
h)	Ergebnis	271
7.	PflegeZG/FPfZG	272
a)	Pflegezeitgesetz	272
	aa) Einführung	272
	bb) Inhaltliche Ausgestaltung	274
	(1) Allgemeines	274
	(2) Kurzzeitige Arbeitsverhinderung	274
	(3) Pflegezeit	275
	cc) Vergütungsaspekte	275

b)	Familienpflegezeitgesetz	277
aa)	Allgemeines	277
bb)	Zielsetzung und Ausgestaltung	277
cc)	Kritikpunkte	279
(1)	Dauer der Pflege	279
(2)	Kein Anspruch auf Familienpflegezeit	282
(3)	Einführung einer Einkommensersatzleistung ...	283
(4)	Weitere Kritikpunkte	285
dd)	Zwischenfazit	286
c)	Ergebnis	288
8.	TVG/BetrVG	291
a)	Allgemeines	291
b)	Vergütungsaspekte	292
B.	Stellungnahme	294
C.	Ergebnis	297
6.	Kapitel: Schlussfolgerungen	299
A.	Wesentliche Thesen der Untersuchung/Reformbedarf	299
I.	Stärkung des Normalarbeitsverhältnisses	299
II.	Flexible Arbeitszeitarrangements	303
III.	Verteilung der Partnermonate beim Elterngeld	304
IV.	Abschaffung des Betreuungsgeldes	305
V.	Änderungen des Familienpflegezeitgesetzes	307
B.	Ausblick	308
	Literaturverzeichnis	311