

Der erfolgreiche Betriebsrat

Mitbestimmung und Mitwirkung beim Arbeitsverhältnis

Vertragsanbahnung, Ausgestaltung, Beendigung

von

Jochen Homburg, Martina Perreng, Horst Thon, Jürgen Ulber, Jörg Werth

1. Auflage

Bund-Verlag 2007

Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 7663 3818 1

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Literaturverzeichnis	19

I. Eingehen eines Arbeitsverhältnisses

A. Vertragsanbahnung

21

1. Stellenausschreibung	21
2. Auswahlrichtlinien	24
3. Personalfragebogen	25
4. Fragen des Arbeitgebers und Informationspflichten des Bewerbers	27
4.1 Zugehörigkeit zu einer Partei, Gewerkschaft oder Kirche ..	27
4.2 Vorstrafen und Ermittlungsverfahren	28
4.3 Persönliche und familiäre Situation	28
4.4 Vermögensverhältnisse und Verdienste	29
4.5 Schwangerschaft	29
4.6 Schwerbehinderten-Eigenschaft	29
4.7 Krankheiten	30
4.8 Sonstige Fragen	30
5. Vorstellungsgespräch und Kosten	31
6. Untersuchung des Bewerbers	32
7. Einfühlungsverhältnis	33
8. Probearbeitsverhältnis	33

B. Arbeitsvertrag

34

1. Inhalt und Grenzen	35
1.1 Der vertragliche Mindestinhalt	36
1.2 Tarifverträge	37
1.3 Betriebsvereinbarungen	42
1.4 Unangemessen benachteiligende Vertragsbedingungen	44

6 Inhaltsverzeichnis

1.5	Sittenwidrigkeit	55
1.6	Einsichtsrecht in Arbeitsvertragsmuster	56
2.	Pflichten des Arbeitnehmers	57
2.1	Pflicht zur Arbeitsleistung	57
2.2	Maßstab der Arbeitsleistung	65
2.3	Haftung des Arbeitnehmers	66
2.4	Treue- und Nebenpflichten	68
3.	Pflichten des Arbeitgebers	71
3.1	Lohnzahlungspflicht	71
3.2	Schadenersatz	73
3.3	Grundsatz: »Kein Lohn ohne Arbeit«	73
3.4	Gleichbehandlungspflicht	77
3.5	Beschäftigungspflicht	79
3.6	Fürsorgepflicht	81
C.	Verschiedene Arbeitsverhältnisse	82
1.	Leitende Angestellte	82
1.1	Voraussetzungen	82
1.2	Rechtliche Besonderheiten – Kündigungsschutz	83
2.	Befristete Arbeitsverhältnisse	84
2.1	Definition des befristet Beschäftigten und Geltungsbereich	84
2.2	Befristung mit Sachgrund	85
2.3	Befristung ohne Sachgrund	89
2.4	Ende des befristeten Arbeitsvertrages	91
2.5	Folgen einer unwirksamen Befristung	93
2.6	Klagefrist	93
2.7	Sonstige Pflichten des Arbeitgebers	94
2.8	Mitbestimmung des Betriebsrates	95
3.	Teilzeitarbeitsverhältnis	96
3.1	Definition des Teilzeitarbeitsverhältnisses und Geltungsbereich	96
3.2	Verbot der Diskriminierung	96
3.3	Benachteiligungsverbot	98
3.4	Recht auf Teilzeitarbeit	99
3.5	Anspruchsvoraussetzungen	99
3.6	Verfahren zur Durchsetzung des Teilzeitanspruches	101
3.7	Andere Formen der Teilzeitarbeit	102
3.8	Abweichende gesetzliche Regelungen	103
3.9	Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates	104

4.	Geringfügige Arbeitsverhältnisse	104
4.1	Grundsätze	104
4.2	Besonderheiten bei so genannten 1-Euro-Jobs	105
5.	Auszubildende	109
5.1	Begründung des Ausbildungsverhältnisses	109
5.2	Arbeitnehmereigenschaft	110
5.3	Rechte und Pflichten der Auszubildenden und der Ausbildenden	111
5.4	Anspruch auf Übernahme in ein Anschluss- Arbeitsverhältnis	112
6.	Praktikanten, Volontäre, Werkstudenten	113
7.	Ruhende Arbeitsverhältnisse	114
7.1	Mutterschutz	114
7.2	Elternzeit	114
7.3	Sonderurlaub	115
8.	Aushilfen	115
 D. Abgrenzung des Arbeitsverhältnisses zu anderen Verträgen ..		116
1.	Freie Mitarbeiter	116
1.1	Voraussetzungen	117
1.2	Rechtsfolgen	117
2.	Leiharbeitnehmer	118
2.1	Zuständigkeit des Betriebsrates	119
2.2	Besonderheit bei Einstellungen	119
3.	Werkvertragsnehmer	120
 E. Schwerbehinderte		121
1.	Voraussetzungen des Kündigungsschutzes	121
2.	Ausnahmen vom Kündigungsschutz	122
3.	Kenntnis des Arbeitgebers als Voraussetzung des Sonderkündigungsschutzes?	122
4.	Zustimmung bei ordentlicher Kündigung	123
5.	Zustimmung bei außerordentlicher Kündigung	123
 F. Ausländische Arbeitnehmer		125

**II. Personelle Einzelmaßnahmen und Beendigung
des Arbeitsverhältnisses**

A. Personelle Einzelmaßnahmen	126
1. Einführung in eine Personalplanung	126
1.1 Begriff	126
1.2 Beteiligungsrechte des Betriebsrates gemäß §§ 92, 92a und 96 BetrVG	127
1.3 Zielsetzung des Betriebsrates	129
2. Einstellung	130
2.1 Begriff	130
2.2 Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates gemäß §§ 99, 100 BetrVG	131
2.3 Arbeitnehmergruppen	133
2.4 Zielsetzung des Betriebsrates	141
3. Versetzung	142
3.1 Begriff gemäß § 95 Abs. 3 BetrVG	142
3.2 Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates gemäß §§ 99, 100 BetrVG	142
3.3 Zielsetzung des Betriebsrates	144
4. Eingruppierung/Umgruppierung	145
4.1 Begriff	145
4.2 Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates gemäß §§ 99, 100 BetrVG	145
4.3 Zielsetzung des Betriebsrates	147
4.4 Einführung eines einheitlichen Tarifes für Arbeiter und Angestellte (ERA)	147
5. Kündigung	149
6. Mobbing	149
6.1 Rechtsbegriff	149
6.2 Einzelfälle/Urteile	150
6.3 Anwendung in der Praxis	151
6.4 Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz (AGG)	151
B. Beendigung des Arbeitsverhältnisses	157
1. Beendigung des Arbeitsverhältnisses	157
2. Vertragliche Beendigung des Arbeitsverhältnisses	161
2.1 Aufhebungsvertrag	162
2.2 Abwicklungsvertrag	164

3.	Ordentliche Kündigung	164
3.1	Form der Kündigung und Zugang	164
3.2	Kündigungsfristen	165
3.3	Betriebsbedingte Kündigung	168
3.4	Personenbedingte Kündigung	176
3.5	Krankheitsbedingte Kündigung	179
3.6	Verhaltensbedingte Kündigung	182
3.7	Ausschluss der ordentlichen Kündigung und Sonderkündigungsschutz	186
4.	Außerordentliche Kündigung	188
4.1	Form und Frist	188
4.2	Wichtiger Grund	189
4.3	Umdeutung	191
4.4	Beweis- und Darlegungslast	192
5.	Änderungskündigung	192
6.	Abfindung und Arbeitslosengeld	194
6.1	Abfindung	194
6.2	Arbeitslosengeld I	196
7.	Kündigungsschutz in Kleinbetrieben	196
8.	Besonderheiten bei leitenden Angestellten	197

III. Vergütung/Entlohnung

A.	Einleitung	198
B.	Vergütung	199
1.	Was gehört zur Vergütung	199
2.	Bedeutung tarifvertraglicher Regelungen	200
3.	Kollektive/individuelle Tatbestände	200
C.	Ausübung der Mitbestimmungsrechte im Einzelnen	201
1.	Festlegung von Zeit, Ort und Art der Auszahlung	202
2.	Entlohnungsgrundsätze	202
3.	Entlohnungsmethoden	203
4.	Leistungsbezogene Entgelte	204
5.	Zielvereinbarungen	205
6.	Freiwillige Leistungen	205
7.	Betriebliche Altersversorgung	206
8.	Mitwirkung bei der Eingruppierung	207

IV. Arbeitszeit

A. Einleitung	209
B. Auswirkungen der EU-Richtlinie zur Arbeitszeit auf das Arbeitszeitgesetz	213
1. Begriffsbestimmungen	215
2. Dauer der Arbeitszeit	216
3. Ruhezeiten	216
4. Schicht- und Nachtarbeit	217
5. Ausnahmeregelungen	218
5.1 Ausgleichszeiträume bei flexibler Arbeitszeit	218
5.2 Freiwillige Vereinbarungen nach Art. 22 Abs. 1 der Richtlinie (so genanntes opt-out)	219
C. Arbeitszeit als Gegenstand der Tarifpolitik	220
1. Dauer der Arbeitszeit als Gegenstand der Tarifpolitik	221
2. Regelungen zur Lage und Verteilung der Arbeitszeit	222
3. Tariföffnungsklauseln zur Arbeitszeit	223
D. Arbeitszeit als Handlungsfeld des Betriebsrats	224
1. Dauer der Arbeitszeit	227
2. Lage von Arbeitszeit, Pausen und Ruhezeiten	229
3. Verteilung der Arbeitszeit	231
4. Urlaub	232
E. Besondere Formen der Arbeitszeit	233
1. Schicht- und Nachtarbeit	233
2. Arbeitsbereitschaft/Bereitschaftsdienst/Rufbereitschaft	234
3. Kurzarbeit	236
4. Mehrarbeit	238
5. Arbeitszeitkonten	240
6. Vertrauensarbeitszeit	241
7. Sonn- und Feiertagsarbeit	242
F. Vergütung/Zuschläge bei flexiblen Arbeitszeiten	244
1. Mehrarbeit	246
2. Kurzarbeit	247

3. Nachtarbeit	248
4. Sonn- und Feiertagsarbeit	249
5. Arbeitsbereitschaft/Bereitschaftsdienst/Rufbereitschaft	251

V. Arbeitsplatzbedingungen/Arbeitssicherheit

A. Formelle/materielle Arbeitsbedingungen 253

1. Regelungsbedürfnis	254
2. Konsequenzen der Nichtregelung	254
3. Auswirkungen auf den Einzelarbeitsvertrag	255

B. Rahmenbedingungen der Tätigkeit des Betriebsrats 255

1. Umfang und Grenzen des Mitbestimmungsrechts	256
1.1 Gesetzesvorbehalt	256
1.2 Tarifvorbehalt	256
1.3 Persönlicher Geltungsbereich	257
1.4 Andere Zuständigkeiten	257
2. Kollektiver Bezug	258
3. Eil- und Notfälle	258

C. Ausübung der Mitbestimmungsrechte 259

1. Erzwingbare und freiwillige Mitbestimmung	259
2. Initiativrecht	260
3. Betriebsvereinbarung und Regelungsabrede	260
4. Durchführung der Vereinbarungen	260
5. Durchsetzung der Mitbestimmungsrechte	261
5.1 Unterlassungsanspruch gemäß § 23 Abs. 3 BetrVG	261
5.2 Allgemeiner Unterlassungsanspruch	261
5.3 Einstweiliger Rechtsschutz	262
5.4 Beschwerderecht gemäß §§ 84, 85 BetrVG	262
5.5 Strafbestimmungen	263

D. Handlungsschwerpunkte 263

1. Verhalten der Arbeitnehmer im Betrieb/Ordnung des Betriebes	263
1.1 Ethikrichtlinien	264
1.2 Nichtraucherchutz und Suchtverhalten	267
1.3 Datenschutz	268

1.4 Betriebsbußen	268
1.5 Verwendung von Formschriften	269
2. Urlaubsgewährung und -planung	270
2.1 Allgemeine Grundsätze	270
2.2 Mitbestimmung im Einzelfall	271
3. Technische Einrichtungen	271
3.1 Eignung zur Überwachung	272
3.2 Gestaltung und Kontrolle	273
4. Betriebliches Vorschlagswesen	274
5. Arbeits- und Gesundheitsschutz	275
5.1 Ermessensspielraum	275
5.2 Menschengerechte Gestaltung der Arbeit	276
6. Sozialeinrichtungen	277
6.1 Finanzielle Ausstattung	277
6.2 Form, Ausgestaltung und Verwaltung	278
7. Betriebliche Sozialleistungen	278
8. Gleichstellung/Gender Mainstreaming	279
9. Änderung der Arbeitsorganisation	280

VI. Zukunftsfähige Gestaltung des Arbeitsverhältnisses

A. Betriebliche Altersversorgung	282
1. Geschichtliche Entwicklung	282
2. Durchführungswege der betrieblichen Altersversorgung und Formen der Zusage	283
2.1 Durchführungswege	283
2.2 Art der Zusage	285
3. Arbeitgeberbeiträge und Entgeltumwandlung	285
4. Unverfallbarkeit/Wartezeit	286
5. Abfindung und Übertragung von Anwartschaften	287
6. Insolvenzsicherung	287
7. Anpassungsverpflichtung	288
8. Staatliche Förderung der betrieblichen Altersversorgung	289
9. Abgrenzung von betrieblicher Altersversorgung/ Vermögensbildung/ Kapitalbeteiligung/Arbeitszeitkonten	291
10. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates bei der betrieblichen Altersversorgung	292

B. Altersteilzeit/Arbeitszeitkonten 297

1. Altersteilzeit 297

2. Arbeitszeitkonten 299

 2.1 Insolvenzsicherungspflicht 300

 2.2 § 8a AltTzG 301

 2.3 Formen der Insolvenzsicherung 301

Stichwortverzeichnis 303