

Aktuelles Recht für die Praxis

# Mobbing

Arbeits- und Haftungsrecht

von  
Prof. Dr. Martina Benecke

1. Auflage

Mobbing – Benecke

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

Thematische Gliederung:

Arbeitsschutz, Arbeitssicherheit



Verlag C.H. Beck München 2005

Verlag C.H. Beck im Internet:

[www.beck.de](http://www.beck.de)

ISBN 978 3 406 52971 9

## Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort .....	V
Inhaltsüberblick .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Literaturverzeichnis .....	XIX
	Rn.
<b>1. Teil: Grundlagen</b> .....	1
<b>A. Einführung</b> .....	1
I. Entstehung und Entwicklung des Begriffs „Mobbing“ im Arbeitsrecht .....	1
II. Mobbing in der arbeitsgerichtlichen Praxis .....	4
1. Prozessuale Ausgangslagen und Folgen .....	5
2. Rechtsfragen in der Praxis .....	8
<b>B. Mobbing: Begriff und Definition</b> .....	12
I. Definitionen in Rechtsprechung und Literatur .....	15
1. Begriffsbestimmung in der Praxis .....	16
2. Gemeinsamkeit bei der Begriffsbildung .....	19
II. Elemente des Mobbingbegriffs .....	22
1. Systematisches Vorgehen .....	23
a) Zusammenfassung mehrerer Einzelakte .....	23
b) Abgrenzung von einmaligen Vorkommnissen .....	28
c) Begriffsbestimmung im Einzelnen .....	30
aa) Ober- und Untergrenzen .....	31
bb) Gesamtzusammenhang .....	35
2. Rechtsgutsverletzung .....	40
a) Objektive Betrachtungsweise .....	46
b) Einzelfallbetrachtung .....	48
c) Beispiele aus der Rechtsprechung .....	52
3. Täter-Opfer-Konstellation .....	55
a) Abgrenzung vom gegenseitigen Anfeinden .....	56
b) Berücksichtigung des Verhaltens des Betroffenen .....	60
III. Juristische Relevanz des Mobbingbegriffs .....	63

<b>2. Teil: Mobbing im Individualarbeitsrecht</b>	69
<b>C. Überblick</b>	70
I. Mögliche Konstellationen	71
1. Mobbing durch den Arbeitgeber	71
2. Mobbing durch Arbeitnehmer	73
a) Ansprüche von Arbeitnehmern gegen den mobbenden Kollegen	74
b) Ansprüche gegen den Arbeitgeber wegen des mobbenden Kollegen	75
c) Ansprüche des Arbeitgebers wegen Mobblings am Kollegen	76
d) Ansprüche des Arbeitgebers wegen Mobblings gegen ihn selbst	77
II. Anspruchsarten	78
1. Ansprüche auf Schadensersatz	79
2. Ansprüche auf Ersatz des immateriellen Schadens	83
3. Sonstige Rechte	87
a) Kündigung und disziplinarische Maßnahmen	88
b) Zurückbehaltungsrecht; Unmöglichkeit	91
c) Ansprüche bei unberechtigter Kündigung	93
III. Ansprüche wegen Einzelmaßnahmen des Mobblings	94
<b>D. Ansprüche bei Mobbing durch den Arbeitgeber</b>	96
I. Schadensersatzansprüche	97
1. Deliktische Ansprüche	99
a) Voraussetzungen	100
aa) Verletztes Rechtsgut	100
(1) Leben, Körper, Gesundheit	101
(2) Freiheit, Eigentum	103
(3) Sonstige Rechte, insbesondere Persönlichkeitsrecht	105
bb) Zurechenbarkeit	109
cc) Rechtswidrigkeit	111
dd) Verschulden	113
ee) Voraussetzungen weiterer Anspruchsgrundlagen: §§ 823 Abs. 2, 826 BGB	116
b) Rechtsfolgen	121
aa) Geldersatz	121
bb) Unterlassungsansprüche und andere Rechtsfolgen	126
c) Verjährung deliktischer Ansprüche	129
2. Vertragliche Ansprüche	133
a) Anspruchsgrundlagen	134
b) Voraussetzungen des Anspruchs aus § 280 Abs. 1 BGB	136
aa) Pflichtverletzung	136

# Inhaltsverzeichnis

XI

(1) Verletzung der Fürsorgepflicht .....	137
(2) Weisungen als Vertragspflichtverletzung .....	142
bb) Vertretenmüssen .....	145
c) Rechtsfolgen .....	147
II. Ersatz des immateriellen Schadens und Schmerzensgeld .....	150
1. Rechtsgrundlagen .....	151
2. Voraussetzungen .....	154
a) Schmerzensgeld nach § 253 Abs. 2 BGB .....	154
b) Geldersatzanspruch bei Verletzung des Persönlichkeitsrechts .....	156
3. Rechtsfolgen .....	162
a) Schmerzensgeld nach § 253 Abs. 2 BGB .....	162
b) Geldersatzanspruch wegen Verletzung des Persönlichkeitsrechts .....	166
aa) Rechtsprechung zur Höhe des Anspruchs .....	167
bb) Erhöhter Ersatzanspruch aus Präventionsgründen? .....	169
cc) Berücksichtigung gewonnener Prozesse bei der Anspruchshöhe .....	173
III. Gestaltungsrechte .....	174
1. Arbeitnehmerseitige Kündigung .....	175
a) Voraussetzungen einer arbeitnehmerseitigen außerordentlichen Kündigung .....	178
aa) Kündigungsgrund .....	178
bb) Kündigungserklärungsfrist .....	181
b) Voraussetzungen und Folgen des Schadensersatzanspruchs gemäß § 628 Abs. 2 BGB .....	183
2. Zurückbehaltungsrecht und weitere Möglichkeiten .....	188
a) Zurückbehaltungsrecht .....	189
b) Unzumutbarkeit und Unmöglichkeit .....	193
3. Vorgehen gegen arbeitgeberseitige Kündigungen .....	197
a) Prozessuale Möglichkeiten .....	197
b) Wirksamkeit der Kündigung .....	200
<b>E. Ansprüche bei Mobbing durch Kollegen gegen Kollegen .....</b>	<b>203</b>
I. Schadensersatzansprüche .....	206
1. Deliktische Haftung in Mobbingfällen .....	206
2. Besonderheiten der deliktischen Haftung von Kollegen .....	211
a) Mobbing durch Verleumdung gegenüber dem Arbeitgeber .....	212
b) Mobbing durch mehrere Kollegen, § 830 Abs. 1, 2 BGB .....	217
c) Haftung unbeteiligter Kollegen? .....	221
3. Vertragliche Ansprüche unter Kollegen? .....	222
II. Ersatz des immateriellen Schadens und Schmerzensgeld .....	225

<b>F. Ansprüche gegen den Arbeitgeber bei Mobbing durch Kollegen .....</b>	<b>227</b>
I. Deliktische Schadensersatzansprüche .....	230
1. Haftung für Verrichtungsgehilfen, § 831 BGB .....	231
a) Rechtsnatur des § 831 BGB .....	231
b) Mobbing „in Ausführung einer Verrichtung“? .....	233
c) Möglichkeit der Exkulpation, § 831 Abs. 1 S. 2 BGB ...	236
2. Haftung aus Organisationsverschulden .....	238
II. Vertragliche Schadensersatzansprüche, § 280 Abs. 1 BGB ...	240
1. Zurechnung des Verschuldens von Erfüllungsgehilfen, § 278 BGB .....	242
a) Rechtsnatur des § 278 BGB .....	242
b) Mobbing „in Erfüllung einer Verbindlichkeit“? .....	244
2. Verletzung eigener Pflichten .....	246
a) Verletzung der Fürsorgepflicht .....	247
b) Vertretenmüssen, § 280 Abs. 1 S. 2 BGB .....	248
III. Schmerzensgeldansprüche .....	251
IV. Ersatz des immateriellen Schadens bei Verletzung des Persönlichkeitsrechts .....	255
V. Gestaltungsrechte .....	257
1. Außerordentliche arbeitnehmerseitige Kündigung .....	258
a) Voraussetzungen der arbeitnehmerseitigen Kündigung .....	258
b) Schadensersatz nach § 628 Abs. 2 BGB .....	260
2. Arbeitgeberseitige Kündigung des Mobbingtäters .....	262
a) Rechtsansprüche auf Disziplinierung des Mobbingtäters? .....	262
b) Druckkündigung .....	263
3. Zurückbehaltungsrecht .....	265
4. Beschwerde nach §§ 84, 85 BetrVG .....	267
<b>G. Ansprüche und Möglichkeiten des Arbeitgebers wegen Mobbing am Kollegen .....</b>	<b>268</b>
I. Schadensersatzansprüche .....	269
1. Anspruchsgrundlagen .....	269
2. Anspruchsvoraussetzungen .....	270
a) Pflichtverletzung .....	270
b) Kausalität .....	273
c) Vertretenmüssen .....	274
d) Rechtsfolgen .....	276
3. Besonderheiten der Arbeitnehmerhaftung .....	277
a) Grundlagen des innerbetrieblichen Schadensausgleichs .....	278
b) Mobbing als betriebliche Tätigkeit .....	280
II. Gestaltungsrechte .....	283
1. Arbeitgeberseitige Kündigung des Mobbingtäters .....	284

a) Ordentliche und außerordentliche Kündigung .....	284
b) Mobbing als Kündigungsgrund .....	286
aa) Verhaltensbedingte Kündigung .....	287
bb) Auseinandersetzungen zwischen Kollegen als Kündigungsgrund .....	289
cc) Sonstige Voraussetzungen der Kündigung .....	290
c) Vorrang der Abmahnung .....	292
2. Andere Maßnahmen .....	294
a) Abmahnung, Ermahnung .....	295
b) Umsetzung, Versetzung .....	298
aa) Umsetzung des Mobbingopfers .....	299
bb) Wirksamkeitsvoraussetzungen .....	300
c) Suspendierung .....	302
<b>H. Gerichtliche Durchsetzung: Beweisnot und Beweiserleichterung in Mobbingfällen .....</b>	<b>304</b>
I. Darlegungs- und Beweislast .....	307
1. Bedeutung .....	308
2. Regeln für die Verteilung .....	312
II. Sonderregeln für Mobbingopfer? .....	319
1. Meinungsstand der Rechtsprechung .....	320
2. Stellungnahme .....	324
a) Darlegung und Beweis von Mobbinghandlungen .....	324
b) Beweiswert ärztlicher Befunde und Atteste .....	327
III. Beweiserleichterung nach allgemeinen Regeln .....	332
1. Anwendung von § 618 BGB .....	333
2. Prozessuale Möglichkeiten .....	335
a) Parteianhörung; Parteivernehmung .....	335
b) Anscheinsbeweis .....	336
c) Absenkung des Beweismaßes .....	337
d) Indizien und Vermutungen .....	338
e) Feststellungsantrag wegen künftiger Schäden .....	339
<b>3. Teil: Mobbing und Betriebsrat .....</b>	<b>340</b>
<b>I. Einführung .....</b>	<b>340</b>
I. Kollektivrechtliche Aspekte von Mobbing .....	340
1. Verhältnis zum Tarifrecht .....	340
2. Personalvertretungsrecht und andere Interessenvertretungen .....	342
II. Rechte und Ansprüche: Überblick .....	345
1. Hilfestellung des Betriebsrats für Mobbingopfer .....	346
2. Sanktionen gegen den Betriebsrat bei Mobbing .....	347
3. Betriebsverfassungsrechtliche Sanktionen gegen Kollegen und Arbeitgeber .....	348

4. Betriebsvereinbarungen zum Thema „Mobbing“ .....	350
5. Einfluss des Betriebsrats durch Beteiligung .....	351
6. Ansprüche bei Schulungsveranstaltungen .....	352
<b>J. Verhältnis des Betriebsrats zu den betroffenen Arbeitnehmern</b> .....	353
I. Hilfestellung des Betriebsrats für Mobbingopfer .....	354
1. Beschwerderecht, §§ 84, 85 BetrVG .....	355
a) Mobbing als Beschwerdegegenstand .....	357
b) Verfahrensvarianten .....	359
c) Verfahrensgang und Entscheidung über die Beschwerde .....	361
aa) Entscheidung über die Beschwerde .....	361
bb) Entscheidung der Einigungsstelle .....	363
d) Rechtsfolgen .....	365
2. Sonstige Möglichkeiten .....	368
a) Zuständigkeit des Betriebsrats für Mobbing .....	369
b) Foren des Gesprächs über Mobbing .....	371
II. Rechte von Arbeitnehmern gegen den Betriebsrat in Mobbingfällen .....	373
1. Kollektivrechtliche Sanktionen .....	374
2. Individualrechtliche Sanktionen .....	377
a) Rechtsfolgen des Verstoßes gegen § 75 Abs. 2 BetrVG .....	378
b) § 75 Abs. 2 BetrVG als Schutzgesetz gemäß § 823 Abs. 2 BGB .....	381
<b>K. Verhältnis des Betriebsrats zum Arbeitgeber</b> .....	383
I. Betriebsvereinbarungen zum Thema „Mobbing“ .....	384
1. Freiwillige und erzwingbare Betriebsvereinbarungen .....	384
a) Rechtsnatur und Wirkung der Betriebsvereinbarung .....	384
b) Erzwingbarkeit von Betriebsvereinbarungen .....	386
c) Grenzen der betrieblichen Regelungsbefugnisse .....	388
d) Mögliche Regelungen in Mobbing-Betriebsvereinbarungen .....	390
2. Erzwingbarkeit und Initiativrecht bei Betriebsvereinbarungen zum Thema „Mobbing“ .....	391
a) Grundlagen .....	391
b) Anwendbarkeit von § 87 BetrVG in Mobbingfällen .....	392
c) Mitbestimmung gemäß § 87 BetrVG in Mobbingfällen .....	394
aa) Ordnung des Betriebs, § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG ...	395
bb) Gesundheitsschutz, § 87 Abs. 1 Nr. 7 BetrVG .....	397
II. Weitere Handlungsmöglichkeiten .....	398
1. Sanktionen gegen den Arbeitgeber .....	398
a) § 75 BetrVG .....	398
b) § 23 Abs. 3 BetrVG .....	399

## Inhaltsverzeichnis

	XV
aa) Voraussetzungen .....	400
bb) Pflichtverletzungen im Einzelnen .....	402
cc) Verfahren gegen den Arbeitgeber .....	405
2. Entfernung betriebsstörender Arbeitnehmer, § 104 BetrVG .....	407
a) Voraussetzungen des Entfernungsverlangens .....	408
b) Verfahren .....	409
3. Einfluss durch Beteiligungsrechte .....	411
a) Personelle Angelegenheiten .....	413
b) Soziale Angelegenheiten .....	417
c) Wirtschaftlich-organisatorische Angelegenheiten .....	419
III. Schulungen des Betriebsrats zum Thema „Mobbing“ .....	420
1. Ansprüche des Betriebsrats bei Schulungsveranstaltungen .....	421
2. Schulungs- und Bildungsveranstaltungen zum Thema „Mobbing“ .....	423
a) Erforderlichkeit von Schulungs- und Bildungsveranstaltungen .....	424
b) Weitere Voraussetzungen .....	427
<b>4. Teil: Fazit und Ausblick .....</b>	<b>429</b>
<b>L. Fazit: Mobbing und das Arbeits- und Haftungsrecht .....</b>	<b>429</b>
I. Individualrechtliche Ansprüche .....	430
1. Rechtliche Bewertung von Mobbing durch die Praxis .....	430
2. Bewertung .....	434
3. Praktische Folgen .....	436
II. Rolle des Betriebsrats .....	440
<b>M. Anhang: Mobbing und Antidiskriminierungsrecht .....</b>	<b>445</b>
I. Einführung .....	445
II. Der Weg zu einem Antidiskriminierungsrecht .....	448
1. Historische Entwicklung .....	448
2. Der ADG-Entwurf von 2004 .....	450
III. Der Entwurf zu einem Antidiskriminierungsrecht im Einzelnen .....	452
1. Schutzrichtung des Entwurfs .....	452
a) Diskriminierungskriterien .....	453
b) Geschützte Personen .....	457
2. Erfasste Handlungen .....	459
a) Fälle der Benachteiligung .....	460
b) Rechtfertigung unterschiedlicher Behandlung .....	465
3. Rechtsfolgen widerrechtlicher Diskriminierung .....	468
a) Benachteiligungsverbot .....	469
b) Organisationspflichten des Arbeitgebers .....	472



c) Entschädigung und Schadensersatz .....	474
d) Sonstige Rechte der Beschäftigten .....	480
4. Prozessuale Besonderheiten .....	482
a) Beweislast .....	483
b) Antidiskriminierungsverbände .....	484
IV. Bedeutung des Gesetzentwurfs für Mobbingfälle .....	485
1. Anwendbarkeit in Mobbingfällen .....	485
2. Konsequenzen der Anwendbarkeit .....	489