

**beck-shop.de**

Holbeck · Schwindl | Arbeitsrecht

**beck-shop.de**

**beck-shop.de**

# **Arbeitsrecht**

von

**Thomas Holbeck**

Richter am Arbeitsgericht  
Nebenamtlicher Arbeitsgemeinschaftsleiter beim LG Landshut

**Ernst Schwindl**

Rechtsanwalt und Dozent für Arbeitsrecht

**12., neu bearbeitete Auflage**

**Verlag Franz Vahlen München 2014**

# beck-shop.de

Zitievorschlag: *Holbeck/Schwindl* ArbR Rn.

**www.vahlen.de**

ISBN 978 3 8006 4812 2

© 2014 Verlag Franz Vahlen GmbH  
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Druckhaus Nomos  
In den Lissen 12, 76547 Sinzheim

Satz: Druckerei C. H. Beck, Nördlingen (Adresse wie Verlag)  
Umschlagkonzeption: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Kirberg

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 Referendarausbildung oftmals ein Schattendasein. In der Zweiten Juristischen Staatsprüfung (in Bayern muss eine der fünf Zivilrechtsklausuren eine Arbeitsrechtsklausur sein) werden jedoch fundierte Kenntnisse des Arbeitsrechts erwartet.

Das Ziel dieses Buches liegt darin, den Referendar mit dem notwendigen Examensstoff 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 wichtigen Sachgebieten sind Prüfungs- und Aufbauschemata eingearbeitet. Formulierungs- und Tenerierungsbeispiele 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 Diskussionen belasten will, wurde weitgehend darauf verzichtet, Theorienstreite der arbeitsrechtlichen Literatur zu behandeln, zumal im Examen in aller Regel die von der Rechtsprechung vorgegebenen Lösungen erwartet werden.

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

München/Regensburg  
im Juni 2014

*Thomas Holbeck  
Ernst Schwindl*

**beck-shop.de**

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis .....	XI
<b>1. Kapitel. Besonderheiten des arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahrens .....</b>	<b>1</b>
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 .....	7
G. Besondere Verfahren .....	9
I. Versäumnisurteil .....	9
II. Mahnverfahren .....	9
H. Kosten .....	9
J. Arbeitsgerichtliches Urteil .....	10
<b>2. Kapitel. Der Arbeitsvertrag .....</b>	<b>13</b>
A. Vertragsanbahnung .....	13
B. Abschluss des Arbeitsvertrags .....	13
C. Inhaltskontrolle des Arbeitsvertrags .....	14
D. Faktisches Arbeitsverhältnis .....	17
E. Teilzeitarbeitsverhältnisse .....	18
<b>3. Kapitel. Lohnzahlungspflicht .....</b>	<b>21</b>
A. Allgemeines .....	21
I. Anwendung von Tarifverträgen .....	21
II. Berechnung des Lohns .....	22
III. Lohnpfändung .....	23
IV. Ausschlussfristen .....	24
V. Ausgleichsquittung .....	25
B. Betriebliche Übung – Gleichbehandlungsgrundsatz .....	25
I. Betriebliche Übung .....	25
II. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	28
C. Flexible Gestaltung von Lohnzahlungen .....	31
I. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen mit Entgeltcharakter .....	32
II. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen ohne Entgeltcharakter .....	32
III. Stichtagsklausel .....	34
IV. Widerrufsvorbehalt .....	34
V. Anrechnungsvorbehalt .....	35
D. Kürzung und Rückzahlung von Jahressonderzahlungen .....	35
I. Vertragsgestaltungen ohne Kürzungsvereinbarung .....	35
II. Kürzungsvereinbarung wegen Krankheit .....	36
III. Rückzahlungsvereinbarung .....	37
E. Überstundenvergütung .....	37

## Inhaltsverzeichnis

<b>4. Kapitel. Urlaub und Elternzeit</b> .....	41
A. Allgemeines zum Urlaubsanspruch .....	41
B. Urlaubsgewährung .....	42
C. Höhe des Urlaubsanspruchs .....	44
D. Verfall des Urlaubsanspruchs .....	46
I. Höhe des Urlaubsanspruchs .....	48
II. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	48
III. Anspruchsgrundlage – Ersatzurlaub .....	49
E. Urlaubsentgelt .....	50
F. Urlaubsabgeltung .....	51
I. Anspruchsvoraussetzungen .....	51
1. Höhe des bestehenden Resturlaubs .....	52
2. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	53
II. Berechnung der Urlaubsabgeltung .....	53
G. Abweichende Vereinbarungen .....	54
H. Prozessuale Besonderheiten .....	55
J. Elternzeit .....	55
<b>5. Kapitel. Entgeltfortzahlung bei Krankheit und Feiertagen</b> .....	57
A. Entgeltfortzahlung bei Krankheit .....	57
I. Anspruchsvoraussetzungen .....	58
1. Zusammentreffen von Krankheit und Feiertagen .....	58
2. Wartezeit .....	58
3. Krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit .....	58
4. Verschulden .....	60
5. Beendigung des Arbeitsverhältnisses und Krankheit .....	60
II. Zeitliche Dauer des Anspruchs .....	61
III. Höhe des Anspruchs .....	61
1. Krankheitszeiten ohne Feiertage .....	61
2. Krankheitszeiten und Feiertage .....	62
IV. Anzeigepflicht und Vorlage ärztliches Attest .....	62
V. Fremdverschuldete Arbeitsunfähigkeit .....	63
VI. Krankheit als alleinige Ursache .....	63
VII. Einheitlichkeit der Verhinderung und Fortsetzungserkrankung .....	64
B. Entgeltfortzahlung an Feiertagen .....	66
C. Abweichende Vereinbarungen .....	66
<b>6. Kapitel. Sonstige Lohnansprüche ohne Arbeit</b> .....	69
A. Arbeitsausfall aus persönlichen Gründen .....	69
B. Betriebsrisiko .....	70
C. Arbeitskampf .....	70
D. Annahmeverzug .....	72
E. Mutterschutz .....	74
<b>7. Kapitel. Wettbewerbsverbote</b> .....	75
A. Vertragliches Wettbewerbsverbot während der Dauer des Arbeitsverhältnisses ..	75
B. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses ..	75
<b>8. Kapitel. Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	79
A. Anfechtung des Arbeitsvertrags .....	79
I. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung, § 123 BGB .....	79
II. Anfechtung nach § 119 BGB .....	81
III. Rechtsfolgen der Anfechtung .....	81
B. Kündigung .....	82
I. Klagefrist .....	82

II. Allgemeine Unwirksamkeitsgründe .....	87
1. Schriftform .....	87
2. Vertretungsmacht .....	88
3. Bedingte Kündigung .....	88
4. Sittenwidrige und treuwidrige Kündigung .....	88
III. Anhörung des Betriebsrats .....	89
1. Mitteilung der Gründe .....	89
2. Äußerung des Betriebsrats .....	90
3. Nachschieben von Kündigungsgründen .....	90
IV. Soziale Rechtfertigung der Kündigung .....	91
1. Erfordernis sozialer Rechtfertigung .....	91
2. Allgemeine Grundsätze zur Beurteilung der sozialen Rechtfertigung .....	92
V. Personenbedingte Kündigung .....	93
1. Negative Prognose .....	94
2. Erhebliche Auswirkungen .....	94
3. Verhältnismäßigkeit .....	95
4. Einzelfallbetrachtung .....	95
5. Langzeiterkrankung .....	96
6. Weitere personenbedingte Gründe .....	96
VI. Verhaltensbedingte Kündigung .....	97
1. Verhaltensbedingte Gründe .....	98
a) Rechtfertigung der Kündigung an sich .....	99
b) Verhältnismäßigkeit .....	99
aa) Abmahnung .....	99
bb) Sonstige Maßnahmen zur Vermeidung der Kündigung .....	101
c) Einzelfallbetrachtung .....	101
2. Einfluss von Grundrechten .....	102
VII. Betriebsbedingte Kündigung .....	104
1. Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit .....	105
2. Kündigung als ultima ratio .....	106
VIII. Sozialauswahl .....	108
1. Austauschbare Arbeitnehmer .....	108
2. Vergleich der Sozialdaten .....	109
3. Beweislast .....	109
IX. Kündigung wegen Betriebsübergangs .....	110
1. Betriebsübergang .....	111
2. Betriebsübergang als wesentliches Motiv .....	112
3. Widerspruch des Arbeitnehmers .....	113
X. Anspruch auf Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses – Wiedereinstellungsanspruch .....	114
XI. Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Abfindung .....	115
1. Auflösung nach §§ 9, 10 KSchG .....	115
2. Abfindung nach § 1a KSchG .....	117
XII. Änderungskündigung .....	118
1. Rechtzeitige Annahme unter Vorbehalt .....	119
2. Annahme ohne Vorbehalt .....	119
3. Soziale Rechtfertigung .....	119
4. Besonderheiten .....	120
XIII. Besondere Kündigungsfälle .....	121
1. Verdachtskündigung .....	121
2. Druckkündigung .....	123
3. Kündigung der Arbeitnehmer von Glaubensgemeinschaften .....	123
XIV. Außerordentliche Kündigung .....	125
1. Kündigungserklärungsfrist .....	125
2. Wichtiger Grund .....	127
3. Umdeutung in ordentliche Kündigung .....	129

## Inhaltsverzeichnis

4. Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitnehmer .....	130
5. Außerordentliche Kündigung mit Auslaufrist .....	130
<b>XV. Prozessuale Probleme .....</b>	<b>130</b>
1. Allgemeiner Feststellungsantrag .....	130
2. Streitgegenstand des punktuellen Kündigungsschutzantrags .....	134
<b>XVI. Sonderkündigungsschutz .....</b>	<b>134</b>
1. Schwangerschaft und Elternzeit .....	134
2. Schwerbehinderte .....	136
a) Ordentliche Kündigung .....	136
b) Außerordentliche Kündigung .....	138
3. Betriebsräte .....	139
4. Wehrpflichtige .....	139
5. Beendigung von Ausbildungsvorverhältnissen .....	139
a) Ablauf der Ausbildungszeit .....	139
b) Kündigung .....	139
c) Prozessuale Besonderheiten .....	140
6. Massenentlassungen .....	140
<b>XVII. Kündigungsfrist .....</b>	<b>141</b>
<b>C. Befristetes Arbeitsverhältnis .....</b>	<b>142</b>
I. Schriftform .....	142
II. Befristung mit Sachgrund .....	144
III. Befristung ohne Sachgrund .....	146
IV. Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses .....	146
V. Klagefrist .....	147
<b>D. Aufhebungsvertrag .....</b>	<b>147</b>
<b>E. Anspruch auf Weiterbeschäftigung .....</b>	<b>149</b>
I. Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch .....	149
1. Voraussetzungen .....	149
2. Lohnansprüche im Weiterbeschäftigungsvorverhältnis .....	151
II. Der Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 V BetrVG .....	152
<b>F. Zeugnis .....</b>	<b>152</b>
<b>9. Kapitel. Ausbildungskosten .....</b>	<b>155</b>
<b>10. Kapitel. Haftung .....</b>	<b>157</b>
A. Haftung des Arbeitgebers – Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz .....	157
B. Haftung des Arbeitnehmers – Innerbetrieblicher Schadensausgleich .....	159
C. Haftung des Arbeitgebers für Eigenschäden des Arbeitnehmers .....	161
D. Haftung des Arbeitnehmers für Schäden Dritter – Ausschluss nach § 105 SGB VII .....	163
E. Haftung des Arbeitgebers wegen Vorenthalten eines Dienstwagens .....	164
F. Schadensersatz nach außerordentlicher Kündigung .....	165
G. Mankohaftung .....	165
I. Mankoabrede .....	165
II. Ansprüche aus § 280 I BGB .....	166
H. Vertragsstrafe .....	166
J. Mobbing .....	167
<b>11. Kapitel. Klausur .....</b>	<b>169</b>
Lösungsvorschlag .....	175
Vorüberlegungen: .....	175
<b>Sachverzeichnis .....</b>	<b>181</b>