

## Arbeitsrecht

Bearbeitet von  
Thomas Holbeck, Ernst Schwindl

13. Auflage 2017. Buch. Rund 190 S. Kartoniert  
ISBN 978 3 8006 5191 7  
Format (B x L): 21,0 x 29,7 cm

[Recht > Arbeitsrecht > Arbeitsgerichtliches Verfahren](#)

Zu [Leseprobe](#) und [Sachverzeichnis](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](http://beck-shop.de) ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

Holbeck · Schwindl | Arbeitsrecht

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Arbeitsrecht

von

Thomas Holbeck

Richter am Arbeitsgericht  
Nebenamtlicher Arbeitsgemeinschaftsleiter beim LG Landshut

Ernst Schwindl

Rechtsanwalt und Dozent für Arbeitsrecht

13., neu bearbeitete Auflage 2017

The logo for beck-shop.de features the text 'beck-shop.de' in a bold, lowercase, sans-serif font. Above the 'i' in 'shop' are three small, solid red circles of varying sizes, arranged in a slight arc. Below the main text, the words 'DIE FACHBUCHHANDLUNG' are written in a smaller, all-caps, sans-serif font.  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Verlag Franz Vahlen

Zitiervorschlag: *Holbeck/Schwindl* ArbR Rn.

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**[www.vahlen.de](http://www.vahlen.de)**

ISBN 978 3 8006 5191 7

© 2017 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)  
Umschlaggestaltung: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar

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 fünf 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.

München/Regensburg  
im Mai 2017

  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

*Thomas Holbeck*  
*Ernst Schwintl*

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis .....	XI
<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>6</b>
<b>E. Besonderheiten bei Lohnklagen .....</b>	<b>7</b>
<b>F. Ablauf des Verfahrens .....</b>	<b>7</b>
<b>G. Besondere Verfahren .....</b>	<b>9</b>
I. Versäumnisurteil .....	9
II. Mahnverfahren .....	9
<b>H. Kosten .....</b>	<b>9</b>
<b>J. Arbeitsgerichtliches Urteil .....</b>	<b>9</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>17</b>
<b>E. Faktisches Arbeitsverhältnis .....</b>	<b>20</b>
<b>3. Kapitel. Lohnzahlungspflicht .....</b>	<b>21</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>21</b>
I. Mindestlohngesetz .....	21
1. Berechnung und Fälligkeit des Mindestlohnes .....	22
2. Abweichende Vereinbarungen .....	22
3. Anrechenbare Leistungen .....	22
4. Arbeitszeitkonto .....	23
II. Anwendung von Tarifverträgen .....	23
III. Berechnung des Lohns .....	24
IV. Lohnpfändung .....	25
V. Ausschlussfristen .....	25
VI. Ausgleichsquittung .....	26
<b>B. Betriebliche Übung – Gleichbehandlungsgrundsatz .....</b>	<b>27</b>
I. Betriebliche Übung .....	27
II. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	30
<b>C. Flexible Gestaltung von Lohnzahlungen .....</b>	<b>32</b>
I. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen mit Entgeltcharakter .....	33
II. Freiwilligkeitsvorbehalt bei Leistungen ohne Entgeltcharakter .....	34
III. Stichtagsklausel .....	35
IV. Widerrufsvorbehalt .....	36
V. Anrechnungsvorbehalt .....	36

D. Kürzung und Rückzahlung von Jahressonderzahlungen .....	37
I. Vertragsgestaltungen ohne Kürzungsvereinbarung .....	37
II. Kürzungsvereinbarung wegen Krankheit .....	38
III. Rückzahlungsvereinbarung .....	38
E. Überstundenvergütung .....	39
4. Kapitel. Urlaub und Elternzeit .....	43
A. Allgemeines zum Urlaubsanspruch .....	43
B. Urlaubsgewährung .....	44
C. Höhe des Urlaubsanspruchs .....	46
D. Verfall des Urlaubsanspruchs .....	49
I. Höhe des Urlaubsanspruchs .....	50
II. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	50
III. Anspruchsgrundlage – Ersatzurlaub .....	51
E. Urlaubsentgelt .....	53
F. Urlaubsabgeltung .....	54
I. Anspruchsvoraussetzungen .....	54
1. Höhe des bestehenden Resturlaubs .....	55
2. Erlöschen des Urlaubsanspruchs .....	55
II. Berechnung der Urlaubsabgeltung .....	56
G. Abweichende Vereinbarungen .....	56
H. Prozessuale Besonderheiten .....	58
J. Elternzeit .....	58
5. Kapitel. Entgeltfortzahlung bei Krankheit und Feiertagen .....	61
A. Entgeltfortzahlung bei Krankheit .....	61
I. Anspruchsvoraussetzungen .....	62
1. Zusammentreffen von Krankheit und Feiertagen .....	62
2. Wartezeit .....	62
3. Krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit .....	62
4. Verschulden .....	64
5. Beendigung des Arbeitsverhältnisses und Krankheit .....	64
II. Zeitliche Dauer des Anspruchs .....	65
III. Höhe des Anspruchs .....	65
1. Krankheitszeiten ohne Feiertage .....	65
2. Krankheitszeiten und Feiertage .....	66
IV. Anzeigepflicht und Vorlage ärztliches Attest .....	66
V. Fremdverschuldete Arbeitsunfähigkeit .....	67
VI. Krankheit als alleinige Ursache .....	67
VII. Einheitlichkeit der Verhinderung und Fortsetzungserkrankung .....	68
B. Entgeltfortzahlung an Feiertagen .....	70
C. Abweichende Vereinbarungen .....	70
6. Kapitel. Sonstige Lohnansprüche ohne Arbeit .....	73
A. Arbeitsausfall aus persönlichen Gründen .....	73
B. Betriebsrisiko .....	74
C. Arbeitskampf .....	74
D. Annahmeverzug .....	76
E. Mutterschutz .....	78
7. Kapitel. Wettbewerbsverbote .....	79
A. Vertragliches Wettbewerbsverbot während der Dauer des Arbeits- verhältnisses .....	79
B. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot nach Beendigung des Arbeits- verhältnisses .....	79

<b>8. Kapitel. Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	83
<b>A. Anfechtung des Arbeitsvertrags</b> .....	83
I. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung, § 123 BGB .....	83
II. Anfechtung nach § 119 BGB .....	85
III. Rechtsfolgen der Anfechtung .....	85
<b>B. Kündigung</b> .....	86
I. Klagefrist .....	86
II. Allgemeine Unwirksamkeitsgründe .....	92
1. Schriftform .....	92
2. Vertretungsmacht .....	92
3. Bedingte Kündigung .....	92
4. Sittenwidrige und treuwidrige Kündigung .....	93
III. Anhörung des Betriebsrats .....	93
1. Mitteilung der Gründe .....	94
2. Äußerung des Betriebsrats .....	94
3. Nachschieben von Kündigungsgründen .....	95
IV. Soziale Rechtfertigung der Kündigung .....	96
1. Erfordernis sozialer Rechtfertigung .....	96
2. Allgemeine Grundsätze zur Beurteilung der sozialen Rechtfertigung .....	97
V. Personenbedingte Kündigung .....	98
1. Negative Prognose .....	99
2. Erhebliche Auswirkungen .....	99
3. Verhältnismäßigkeit .....	99
4. Einzelfallbetrachtung .....	100
5. Langzeiterkrankung .....	100
6. Weitere personenbedingte Gründe .....	101
VI. Verhaltensbedingte Kündigung .....	102
1. Verhaltensbedingte Gründe .....	102
a) Rechtfertigung der Kündigung an sich .....	103
b) Verhältnismäßigkeit .....	104
aa) Abmahnung .....	104
bb) Sonstige Maßnahmen zur Vermeidung der Kündigung .....	106
c) Einzelfallbetrachtung .....	106
2. Einfluss von Grundrechten .....	107
VII. Betriebsbedingte Kündigung .....	109
1. Wegfall der Beschäftigungsmöglichkeit .....	110
2. Kündigung als ultima ratio .....	111
VIII. Sozialauswahl .....	113
1. Austauschbare Arbeitnehmer .....	113
2. Vergleich der Sozialdaten .....	114
3. Beweislast .....	114
IX. Kündigung wegen Betriebsübergangs .....	115
1. Betriebsübergang .....	116
2. Betriebsübergang als wesentliches Motiv .....	117
3. Widerspruch des Arbeitnehmers .....	118
X. Anspruch auf Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses – Wiedereinstellungsanspruch .....	119
XI. Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Abfindung .....	120
1. Auflösung nach §§ 9, 10 KSchG .....	120
2. Abfindung nach § 1a KSchG .....	122
XII. Änderungskündigung .....	122
1. Rechtzeitige Annahme unter Vorbehalt .....	123
2. Annahme ohne Vorbehalt .....	124
3. Soziale Rechtfertigung .....	124
4. Besonderheiten .....	125

XIII. Besondere Kündigungsfälle .....	126
1. Verdachtskündigung .....	126
2. Druckkündigung .....	127
3. Kündigung der Arbeitnehmer von Glaubensgemeinschaften .....	128
XIV. Außerordentliche Kündigung .....	129
1. Kündigungserklärungsfrist .....	130
2. Wichtiger Grund .....	131
3. Umdeutung in ordentliche Kündigung .....	133
4. Außerordentliche Kündigung durch den Arbeitnehmer .....	134
5. Außerordentliche Kündigung mit Auslauffrist .....	134
XV. Prozessuale Probleme .....	135
1. Allgemeiner Feststellungsantrag .....	135
2. Streitgegenstand des punktuellen Kündigungsschutzantrags .....	138
XVI. Sonderkündigungsschutz .....	139
1. Schwangerschaft und Elternzeit .....	139
2. Schwerbehinderte .....	141
a) Ordentliche Kündigung .....	141
b) Außerordentliche Kündigung .....	142
3. Betriebsräte .....	143
4. Wehrpflichtige .....	144
5. Beendigung von Ausbildungsverhältnissen .....	144
a) Ablauf der Ausbildungszeit .....	144
b) Kündigung .....	144
c) Prozessuale Besonderheiten .....	145
6. Massenentlassungen .....	145
XVII. Kündigungsfrist .....	145
<b>C. Befristetes Arbeitsverhältnis</b> .....	147
I. Schriftform .....	147
II. Befristung mit Sachgrund .....	149
III. Befristung ohne Sachgrund .....	151
IV. Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses .....	151
V. Klagefrist .....	152
<b>D. Aufhebungsvertrag</b> .....	152
<b>E. Anspruch auf Weiterbeschäftigung</b> .....	154
I. Der allgemeine Weiterbeschäftigungsanspruch .....	154
1. Voraussetzungen .....	154
2. Lohnansprüche im Weiterbeschäftigungsverhältnis .....	156
II. Der Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 102 V BetrVG .....	157
<b>F. Zeugnis</b> .....	157
<b>9. Kapitel. Ausbildungskosten</b> .....	159
<b>10. Kapitel. Haftung</b> .....	161
<b>A. Haftung des Arbeitgebers – Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz</b> .....	161
<b>B. Haftung des Arbeitnehmers – Innerbetrieblicher Schadensausgleich</b> .....	163
<b>C. Haftung des Arbeitgebers für Eigenschäden des Arbeitnehmers</b> .....	166
<b>D. Haftung des Arbeitnehmers für Schäden Dritter – Ausschluss nach § 105 SGB VII</b> ..	168
<b>E. Haftung des Arbeitgebers wegen Vorenthaltung eines Dienstwagens</b> .....	168
<b>F. Schadensersatz nach außerordentlicher Kündigung</b> .....	169
<b>G. Vertragsstrafe</b> .....	169
<b>H. Mobbing</b> .....	170
<b>11. Kapitel. Klausur</b> .....	173
Lösungsvorschlag .....	179
Vorüberlegungen .....	179
<b>Sachverzeichnis</b> .....	185