

## Homeoffice in der arbeitsrechtlichen Praxis

Rechtshandbuch für die Arbeit 4.0

Bearbeitet von  
Von: Stefan Müller, RA

1. Auflage 2018. Buch. 260 S. . Softcover

ISBN 978 3 8487 4883 9

[Recht > Arbeitsrecht > Arbeitsrecht allgemein, Gesamtdarstellungen](#)

schnell und portofrei erhältlich bei



Die Online-Fachbuchhandlung 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.

# NOMOSPRAXIS

Müller

## **Homeoffice in der arbeitsrechtlichen Praxis**

Rechtshandbuch für die Arbeit 4.0



**Nomos**

# NOMOSPRAXIS

**Dr. Stefan Müller**  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Arbeitsrecht, Leipzig

## **Homeoffice in der arbeitsrechtlichen Praxis**

Rechtshandbuch für die Arbeit 4.0



**Nomos**

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-4883-9

1. Auflage 2018

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2018. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

## Vorwort

Die Tätigkeit im Homeoffice gewinnt in der digitalisierten Arbeitswelt immer mehr an Bedeutung. Nach einer vom Digitalverband Bitcom in Auftrag gegebenen Umfrage vom September 2017, deren Ergebnisse im Februar 2018 veröffentlicht wurden,<sup>1</sup> lassen knapp 40 % der Arbeitgeber<sup>2</sup> einen Teil ihrer Mitarbeiter ganz oder teilweise von zu Hause aus arbeiten. Jedes zweite der befragten Unternehmen erwartet, dass der Anteil der Homeoffice-Mitarbeiter in den kommenden fünf bis zehn Jahre ansteigen wird. Dabei stellen sich bei dieser Form der Telearbeit spezifische arbeitsrechtliche Probleme. Insbesondere zur Vermeidung von Haftungsrisiken und sonstigen Nachteilen ist eine Kenntnis der mit der Einführung, Durchführung und Beendigung eines Homeoffice verbundenen Besonderheiten unerlässlich.

Das Handbuch behandelt die arbeitsrechtlichen Aspekte des Homeoffice und bemüht sich um eine möglichst vollständige Darstellung der praxisrelevanten Problemfelder. Dabei werden zunächst die Erscheinungsformen sowie die Vor- und Nachteile des Homeoffice dargestellt und eine rechtliche Einordnung vorgenommen. Die Darstellung orientiert sich dabei an den Phasen der Homeoffice-Tätigkeit und den hier regelmäßig bestehenden Fragestellungen von der Einführung über die Durchführung bis hin zur Beendigung. Die abschließenden Kapitel widmen sich der Stellung des Homeoffice im Betriebsverfassungs- und Kündigungsschutzrecht. Ausführungen zu prozessualen Aspekten und ein Anhang mit praxisrelevanten Checklisten und Musterformulierungen runden die Darstellung ab.

Kritik sowie Ergänzungsvorschläge sind jederzeit unter [mueler@mueler-kuehn.de](mailto:mueler@mueler-kuehn.de) willkommen. Danken möchte ich meiner Familie, die mir den Rücken freigehalten hat, sowie den Kollegen Dr. Friedrich Kühn, Steffen Tietze und Marc Becker für die anregenden Diskussionen und die Unterstützung bei der Erstellung des Werkes.

Leipzig, im Juni 2018

*Stefan Müller*

---

<sup>1</sup> Vgl. die Pressemeldung des Bitkom Bundesverband Informationswirtschaft, Telekommunikation und neue Medien eV vom 26.2.2018 abrufbar unter <https://www.bitkom.org/Presse/Presseinformation/Vier-von-zehn-Unternehmen-erlauben-Arbeit-im-Homeoffice.html> (letzter Abruf:■■■).

<sup>2</sup> Im Jahr 2003 boten gerade einmal 7,8 % der Arbeitgeber ihren Mitarbeitern Homeoffice an. Vgl. Studie der Roland Berger GmbH im Auftrag des BMFSFJ vom Oktober 2015, S. 10 Ziff. 2.1.1. abrufbar unter <https://www.bmfsfj.de/blob/75934/433b3a05df543f87bd2cce88ae6c7cf6/digitalisierung-chancen-und-herausforderungen-data.pdf> (letzter Abruf:■■■).

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
<b>§ 1 Allgemeines .....</b>	<b>13</b>
I. Begriff und Erscheinungsformen .....	13
II. Vor- und Nachteile des Homeoffice .....	14
1. Arbeitnehmersicht .....	14
2. Arbeitgebersicht .....	15
III. Rechtliche Einordnung .....	15
1. Arbeitsverhältnis .....	16
a) Örtliche Weisungsbinding .....	16
b) Zeitliche Weisungsbinding .....	17
c) Fachliche Weisungsbinding .....	18
d) Weitere Abgrenzungskriterien .....	18
2. Selbstständige Tätigkeit/Heimarbeitsverhältnis .....	20
3. Anwendbares Recht bei Auslandsbezug .....	21
a) Ausgangspunkt: Die drei Anknüpfungstatbestände nach Art. 8 Rom I-VO .....	22
aa) Gewöhnlicher Arbeitsort .....	22
bb) Einstellende Niederlassung .....	23
cc) Engere Verbindung .....	23
b) Beurteilung der Homeoffice-Tätigkeit mit Auslandsbezug .....	23
aa) Homeoffice im Ausland .....	24
bb) Homeoffice im Inland .....	25
4. Zusammenfassung und Praxishinweise .....	25
<b>§ 2 Einführung des Homeoffice .....</b>	<b>29</b>
I. Anspruch des Arbeitnehmers .....	29
1. Gesetz .....	29
a) § 16 Abs. 1 S. 2 BGleG (Bundesbedienstete) .....	29
b) § 164 Abs. 4 S. 1 SGB IX (Schwerbehinderte Arbeitnehmer und diesen Gleichgestellte) .....	31
aa) Behinderungsgerechte Beschäftigung .....	31
bb) Entgegenstehende Gründe .....	32
cc) Beteiligung der Schwerbehindertenvertretung .....	34
dd) Darlegungs- und Beweislast .....	36
2. Kollektivvertrag .....	37
a) Tarifvertrag .....	37
b) Betriebsvereinbarung/Dienstvereinbarung .....	38
c) Inkusionsvereinbarung .....	39
3. Arbeitsvertrag .....	40
a) Rücksichtnahmepflicht (§ 241 Abs. 2 BGB) .....	40
aa) Unüberwindbares Leistungshindernis .....	41

## Inhaltsverzeichnis

---

bb) Verlangen des Arbeitnehmers .....	42
cc) Zumutbarkeit und rechtliche Möglichkeit der Homeoffice-Tätigkeit .....	42
b) Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz .....	44
c) Betriebliche Übung .....	45
II. Recht des Arbeitgebers zur Einführung .....	46
1. Mittels Weisungsrecht .....	46
2. Mittels Änderungskündigung .....	47
III. Homeoffice-Vereinbarung .....	47
1. Inhalt .....	48
2. Form .....	48
IV. Unterrichtung, Information und Unterweisung .....	49
 § 3 Durchführung des Homeoffice .....	51
I. Art, Dauer und Ort der Tätigkeit .....	51
1. Art und Dauer der Tätigkeit .....	51
2. Arbeitsort .....	52
II. Einrichtung des häuslichen Arbeitsplatzes .....	54
1. Anforderungen an die häusliche Arbeitsstätte .....	54
a) Arbeitsraum, Arbeitstisch und Arbeitsstuhl .....	55
b) Bildschirm und Eingabemittel .....	55
2. Arbeitsmittel des Arbeitgebers .....	56
a) Allgemeine Grundsätze .....	56
b) Privatnutzung .....	57
c) Herausgabe/Zurückbehaltungsrecht .....	59
d) Beschädigung, Verlust, Versicherung .....	61
3. Nutzung privater Arbeitsmittel .....	62
a) Datenschutz .....	62
b) Herausgabe .....	64
c) Kosten, Beschädigung, Verlust .....	65
4. Daten- und Geheimnisschutz/IT-Sicherheit .....	66
a) Persönlichkeitsschutz des Arbeitnehmers .....	66
b) Schutz personenbezogener Daten .....	66
c) Umgang mit besonders sensiblen Daten .....	72
d) Schutz betrieblicher Daten .....	73
5. Zustimmung des Vermieters .....	73
6. Vermieterpfandrecht .....	74
III. Arbeitszeit .....	75
1. Dauer und Lage der Arbeitszeit .....	75
2. Arbeitszeitschutz .....	76
3. Überstunden und „ungünstige“ Arbeitszeitlagen .....	77
4. Zeiterfassung .....	78
IV. Weisungsrecht des Arbeitgebers .....	79

V. Vergütung .....	80
1. Arbeit im Homeoffice .....	80
2. Überstunden und „ungünstige“ Arbeitszeitlagen .....	80
3. Fahrtzeiten .....	81
VI. Betriebsrisiko .....	83
VII. Kostentragung .....	84
1. Einrichtung des Arbeitsplatzes .....	84
2. Laufende Kosten des Arbeitsplatzes .....	88
a) Miete, Erhaltungs- und Nutzungskosten .....	88
b) Sonstige laufende Kosten (Arbeitsmaterial und Kommunikation) .....	89
3. Fahrtkosten .....	89
VIII. Kontroll- und Zutrittsrechte .....	90
1. Arbeitgeber .....	91
2. Betriebsarzt/Fachkraft für die Arbeitssicherheit .....	93
3. Betriebsrat und Gewerkschaft .....	94
a) Betriebsrat .....	94
b) Gewerkschaft .....	96
4. Schwerbehindertenvertretung .....	96
5. Datenschutzbeauftragter .....	97
a) Betrieblicher Datenschutzbeauftragter .....	97
b) Behördlicher Datenschutzbeauftragter (Landesdatenschutzbeauftragter) .....	98
6. Behörden .....	99
7. Rechtsfolgen einer Zutrittsverweigerung .....	100
8. Musterformulierung Zutrittsrecht .....	102
IX. Haftung .....	103
1. Arbeitnehmerhaftung .....	103
2. Haftung Dritter .....	106
3. Musterformulierung Haftung .....	108
X. Arbeits- und Gesundheitsschutz .....	108
1. Grundsätze .....	108
2. Gefährdungsbeurteilung .....	109
a) Allgemeine Anforderungen (§ 5 ArbSchG) .....	110
b) Vorgaben nach der BetrSichV .....	112
c) Vorgaben nach der ArbStättV .....	114
aa) Telearbeitsplatz iSd ArbStättV .....	114
bb) Anwendbare Regelungen .....	115
cc) Gefährdungsbeurteilung (§ 3 ArbStättV) .....	116
dd) Unterweisung (§ 6 ArbStättV) .....	116
ee) Gestaltung der Bildschirmarbeitsplätze (Nr. 6 des Anhangs zur ArbStättV) .....	117
d) Dokumentation (§ 6 ArbSchG) .....	118
3. Unterrichtungspflichten des Arbeitgebers/Unterweisung .....	118
4. Arbeitsmedizinische Vorsorge/Bildschirmarbeitsplatzbrille .....	119

## Inhaltsverzeichnis

---

5. Arbeitszeitschutz (ArbZG) .....	120
a) Anwendbarkeit des ArbZG .....	120
b) Werk tägliche Höchstarbeitszeit .....	121
c) Ruhepausen .....	125
d) Mindestruhezeit .....	127
XI. Sozialversicherungs- und Steuerrecht .....	129
1. Sozialversicherungsrecht .....	129
a) Kranken-, Pflege-, Renten- und Arbeitslosenversicherung .....	129
b) Unfallversicherung .....	129
2. Steuerrecht .....	131
XII. Aus- und Weiterbildung .....	132
 § 4 Beendigung des Homeoffice .....	133
I. Weisungsrecht des Arbeitgebers .....	133
1. Voraussetzungen des Weisungsrechtes .....	133
2. Ausübung des Weisungsrechtes .....	133
II. Widerrufsrecht des Arbeitgebers .....	137
III. (Änderungs-) Kündigung des Arbeitgebers .....	138
1. Ordentliche Änderungskündigung .....	138
a) Personenbedingter Änderungsgrund .....	139
b) Verhaltensbedingter Änderungsgrund .....	140
c) Betriebsbedingter Änderungsgrund .....	141
d) Beteiligung des Betriebsrates .....	145
2. (Unzulässige) Teilkündigung .....	146
3. Ordentliche Beendigungskündigung .....	147
a) Personenbedingter Beendigungsgrund .....	147
b) Verhaltensbedingter Beendigungsgrund .....	148
c) Betriebsbedingter Beendigungsgrund .....	149
d) Beteiligung des Betriebsrates .....	149
4. Außerordentliche Kündigung .....	150
a) Außerordentliche Änderungskündigung .....	150
b) Außerordentliche Beendigungskündigung .....	152
c) Beteiligung des Betriebsrates .....	153
IV. Änderungsvertrag/Aufhebungsvertrag .....	153
1. Änderungsvertrag .....	153
2. Aufhebungsvertrag .....	155
V. Widerrufsrecht des Arbeitnehmers .....	155
VI. Umzug des Arbeitnehmers .....	157
VII. Herausgabe der Arbeitsmittel .....	158
VIII. Musterformulierung Beendigung der Homeoffice-Tätigkeit .....	159

§ 5 Homeoffice und Betriebsverfassung .....	160
I. Ausgangspunkt und Grundfragen .....	160
1. Anwendbarkeit des BetrVG .....	160
2. Homeoffice-Arbeitsplatz als betrieblicher Arbeitsplatz .....	160
3. Betriebliche Zuordnung des Arbeitnehmers/ Betriebszugehörigkeit .....	161
II. Beteiligungsrechte des Betriebsrates .....	165
1. Planungsphase .....	166
a) Unterrichtung gem. § 80 Abs. 2 BetrVG .....	167
b) Arbeitsplatzplanung gem. § 90 BetrVG .....	168
c) Personalplanung gem. § 92 BetrVG .....	169
d) Sicherung und Förderung der Beschäftigung gem. § 92 a BetrVG .....	171
e) Betriebsänderung gem. §§ 111 ff. BetrVG .....	172
2. Einführungs- und Durchführungsphase .....	174
a) Stellenausschreibung gem. § 93 BetrVG .....	174
b) Einstellung und Versetzung gem. § 99 Abs. 1 BetrVG .....	175
c) Anhörung bei Änderungskündigung gem. § 102 Abs. 1 BetrVG .....	176
d) Soziale Angelegenheiten gem. § 87 Abs. 1 BetrVG .....	177
aa) Ordnungsverhalten (§ 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG) .....	178
bb) Lage der Arbeitszeit (§ 87 Abs. 1 Nr. 2 BetrVG) .....	179
cc) Kurzarbeit und Überstunden (§ 87 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG) ..	180
dd) Technische Überwachung (§ 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG) ..	180
ee) Arbeitsschutz (§ 87 Abs. 1 Nr. 7 BetrVG) .....	182
ff) Entlohnung (§ 87 Abs. 1 Nr. 10, 11 BetrVG) .....	183
e) Berufsbildung gem. §§ 96, 97 BetrVG .....	183
f) Allgemeines Überwachungsrecht gem. § 80 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG .....	184
3. Beendigungsphase .....	184
a) Versetzung gem. § 99 Abs. 1 BetrVG .....	184
b) Anhörung bei (Änderungs-) Kündigung gem. § 102 Abs. 1 BetrVG .....	185
c) Betriebsänderung (§ 111 f. BetrVG) und Massenentlassung (§ 17 KSchG) .....	186
III. Regelungsbefugnis der Betriebsparteien .....	186
1. Tarifvorbehalt .....	187
2. Tarifvorrang .....	188
3. Inhalte einer Rahmenbetriebsvereinbarung zum Homeoffice .....	189

## Inhaltsverzeichnis

---

§ 6 Auswirkungen des Homeoffice auf den Kündigungsschutz .....	191
I. Betriebszugehörigkeit iSd allgemeinen Kündigungsschutzes .....	191
II. Betriebsbedingte Kündigung .....	193
1. Umstellung auf Homeoffice-Tätigkeit als Kündigungsgrund .....	193
2. Aufgabe von Homeoffice als Kündigungsgrund .....	195
3. Homeoffice als anderweitige Weiterbeschäftigungsmöglichkeit/ milderes Mittel .....	195
4. Sozialauswahl .....	197
III. Personenbedingte Kündigung .....	198
1. Homeoffice als leidensgerechte Beschäftigung .....	198
2. Homeoffice als behinderungsgerechte Beschäftigung .....	199
IV. Verhaltensbedingte Kündigung .....	199
§ 7 Streitigkeiten .....	200
I. Gerichtsstand .....	200
II. Klageantrag .....	201
III. Einstweiliger Rechtsschutz .....	201
Anhang .....	202
I. Checklisten .....	202
1. Checkliste Organisation der Homeoffice-Tätigkeit im Unternehmen/Betrieb .....	202
2. Checkliste Selbsteinschätzung des Arbeitnehmers .....	203
II. Muster .....	204
1. Einführung des Homeoffice .....	204
a) Formular: Anforderungen an die Ausgestaltung des Homeoffice-Arbeitsplatzes .....	204
b) Homeoffice-Vereinbarung .....	208
c) Einverständniserklärung Vermieter (Anlage 1 der Homeoffice- Vereinbarung) .....	223
d) Inventarliste (Anlage 2 der Homeoffice-Vereinbarung) .....	223
e) Änderungskündigung – Umstellung auf Homeoffice .....	223
2. Beendigung des Homeoffice .....	224
a) Versetzung .....	224
b) Versetzung und vorsorgliche Änderungskündigung .....	225
c) Änderungskündigung – Beendigung Homeoffice .....	225
d) Änderungsvertrag .....	226
e) Aufhebungsvertrag .....	227
III. Rahmenvereinbarung über Telearbeit vom 16.7.2002 .....	227