

# Studien zum Arbeitsrecht und zur Arbeitsrechtsvergleichung

Band 20

Enrico Iannone

Die Kodifizierung  
des Arbeitsvertragsrechts –  
ein Jahrhundertprojekt  
ohne Erfolgsaussicht?

**PETER LANG**

Internationaler Verlag der Wissenschaften

# INHALTSVERZEICHNIS

|  |     |
|--|-----|
| <b>VORWORT</b>                               | VII |
| <b>A SUMMARY AND INTRODUCTION IN ENGLISH</b> | IX  |
| <b>ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS</b>                 | XIX |

|   |   |
|---|---|
| <b>A. DER RUF NACH EINEM ARBEITSVERTRAGSGESETZ -<br/>EINFÜHRUNG IN DIE THEMATIK</b> | 1 |
|---|---|

|                                  |   |
|----------------------------------|---|
| <b>B. HISTORISCHER RÜCKBLICK</b> | 3 |
|----------------------------------|---|

|                          |   |
|--------------------------|---|
| <b>I. VORBEMERKUNGEN</b> | 3 |
|--------------------------|---|

|   |   |
|---|---|
| <b>II. KODIFIKATIONSBEWÜHUNGEN ZUR KAISERZEIT</b> | 4 |
|---|---|

|  |    |
|--|----|
| 1. Äußere Umstände: Die Entwicklung des Arbeitsrechts – ein kurzer Überblick                               | 4  |
| 2. Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des Arbeitsvertragsrechts bis zur Jahrhundertwende  | 7  |
| a) Brentano und sein „Freiheitsprinzip“  | 7  |
| b) „Repression“ und „Aufschwung“ der Arbeitnehmerrechte: Bismarck und Wilhelm II.                          | 10 |
| aa) Bismarck und die Sozialversicherungsgesetze  | 10 |
| bb) Der „neue Kurs“ Wilhelms II. – Aufwertung von Arbeitnehmerrechten?                                     | 13 |
| c) Äußerungen im Entstehungskontext des BGB  | 15 |
| aa) Die Kritik am ersten Entwurf   | 16 |
| bb) Die Reaktion: Planck als „Vater“ des BGB   | 20 |
| cc) Die Lage nach dem zweiten Entwurf  | 22 |
| dd) Die Beratung im Reichstag  | 22 |
| ee) Die Resolution von 1896  | 26 |
| 3. Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des Arbeitsvertragsrechts nach der Jahrhundertwende | 27 |
| a) Ernst Abbe und das Statut der Carl Zeiss Stiftung   | 28 |
| b) Karl Flesch und das „Gewaltverhältnis im Rechtssinn“  | 29 |
| c) Heinz Potthoff und die Gesellschaft für Soziale Reform  | 32 |

|   |    |
|---|----|
| 4. Wiederholung der Reichstagsresolution und die Verhandlungen des Deutschen Juristentages 1910/12                | 39 |
| a) Der 30. Deutsche Juristentag und das Angestelltenrecht   | 41 |
| b) Der 31. Deutsche Juristentag und das Angestelltenrecht   | 48 |
| 5. Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des Arbeitsvertragsrechts nach den Deutschen Juristentagen | 58 |
| a) Der Verband Deutscher Gewerbe- und Kaufmannsgerichte   | 58 |
| aa) Philipp Lotmar und seine „Idee eines einheitlichen Arbeitsrechts“   | 58 |
| bb) Potthoff und der Rückhalt für sein „letztes Ziel“   | 62 |
| cc) Fellingner und das „unrechte Arbeitsgesetz“   | 66 |
| dd) Zahnbrecher und die Stellungnahme der Arbeitgeber   | 68 |
| ee) Schmidt und die Arbeiterschaft  | 69 |
| ff) Sinzheimer und seine „Grundgedanken“ eines einheitlichen Arbeitsrechts  | 70 |
| gg) Zwischenergebnis  | 75 |
| b) Otto von Gierke und die „Treuepflichten“   | 75 |
| c) Anträge zur Vereinheitlichung des Arbeitsrechts im Reichstag   | 77 |
| 6. Kodifikationsbemühungen zur Kaiserzeit – Würdigung   | 78 |

### III. KODIFIKATIONSBEMÜHUNGEN IN DER WEIMARER REPUBLIK

|  |     |
|--|-----|
| 1. Rückblick: Erster Weltkrieg   | 79  |
| 2. Auf dem Weg zum „neuen Arbeitsrecht“  | 80  |
| a) Die Hintergründe  | 80  |
| b) Der Weg zum Arbeitsgesetzbuch: Der Arbeitsrechtsausschuss   | 83  |
| c) Das „Verfassungsversprechen“ und die Reaktionen der Fachöffentlichkeit  | 88  |
| aa) Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des Arbeitsvertragsrechts nach Einsetzung des Arbeitsrechtsausschusses | 88  |
| (1) Kaskel und das „Flickenkleid“ bisheriger Gesetzgebung  | 89  |
| (2) Franz Klein und sein „wohlgegliedertes System“   | 91  |
| (3) Potthoff und die Rückbesinnung zur Sondergesetzgebung  | 93  |
| (4) Hedemann und sein Ausweg aus den „Novellen“  | 96  |
| (5) Hugo Sinzheimer und die Autonomie im Arbeitsrecht  | 97  |
| (6) Feig und der „Puls der Zeit“   | 102 |
| (7) Molitor und das „Kompromißwerk“  | 105 |
| (8) Die Stimme der Gewerkschaften:<br>Die Gewerkschaftskongresse des ADGB  | 106 |
| bb) Zwischenergebnis   | 109 |
| d) Der Entwurf eines Allgemeinen Arbeitsvertragsgesetzes und das Ende des Arbeitsrechtsausschusses                             | 110 |

|  |            |
|--|------------|
| aa) Die Denkschrift zum Entwurf _____  | 112        |
| bb) Die Aufnahme des Entwurfs _____  | 115        |
| cc) Die Einstellung des Arbeitsrechtsausschusses _____   | 119        |
| 3. Das Scheitern des Kodifikationsvorhabens _____  | 121        |
| a) Allgemeines _____   | 121        |
| b) Die Weimarer Reichsverfassung und die Kodifikation: Bloßes<br>Versprechen oder zwingender Verfassungsauftrag? _____             | 124        |
| 4. Kodifikationsbemühungen in der Weimarer Republik – Würdigung _  | 127        |
| <br>   |            |
| <b>IV. KODIFIKATIONSBEMÜHUNGEN IM NATIONALSOZIALISMUS _____</b>  | <b>130</b> |
| 1. Die neue Arbeitsverfassung _____  | 130        |
| 2. Die Vorarbeiten _____   | 133        |
| a) Die Akademie für Deutsches Recht und der Arbeitsrechtsausschuss   | 133        |
| b) Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des<br>Arbeitsvertragsrechts nach Einsetzung des Arbeitsrechtsausschusses _ | 140        |
| aa) Hermann Dersch und das „neue“ Vertragsmodell im<br>Arbeitsrecht _____  | 140        |
| bb) Nipperdey und das System des neuen Arbeitsrechts _____   | 142        |
| cc) Mansfeld und die Rolle des „Schuldvertrags“ im Arbeitsrecht _  | 144        |
| dd) Siebert und die Überwindung des Arbeitsvertrages _____   | 145        |
| 3. Der Entwurf eines Gesetzes über das Arbeitsverhältnis von 1938 _  | 147        |
| a) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____   | 148        |
| b) Die Aufnahme des Entwurfs _____   | 152        |
| 4. Das Schicksal des Entwurfs und das Scheitern des<br>Kodifikationsvorhabens _____  | 161        |
| a) Der „Abschied vom BGB“: Das „Volksgesetzbuch“ und die neue<br>Situation des „Gesetzes über das Arbeitsverhältnis“ _____         | 161        |
| b) Der Entwurf zur „Regelung der Arbeit“ (1942) _____  | 168        |
| aa) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____  | 168        |
| bb) Die Aufnahme des Entwurfs _____  | 170        |
| c) Das Scheitern des Kodifikationsvorhabens _____  | 172        |
| 5. Kodifikationsbemühungen im Nationalsozialismus – Würdigung _  | 176        |
| <br>   |            |
| <b>V. KODIFIKATIONSBEMÜHUNGEN IN DER BUNDESREPUBLIK BIS 1977 _____</b>   | <b>178</b> |
| 1. Entwicklungen bis zur Gründung der Bundesrepublik _____   | 178        |
| 2. Die Diskussion um eine Reformierung des Arbeitsvertragsrechts in<br>den Frühjahren der Bundesrepublik _____                     | 180        |
| a) Der Verlauf der Entwicklungen bis zur Einsetzung des<br>Arbeitsrechtsausschusses _____  | 180        |
| b) Äußerungen der Fachöffentlichkeit zur Kodifizierung des<br>Arbeitsvertragsrechts vor Einsetzung des Arbeitsrechtsausschusses _  | 190        |

|   |     |
|---|-----|
| aa) Herschel und die „Reife“ eines „Gesetzbuchs der Arbeit“ _____   | 190 |
| bb) Schelps „Betrachtungen zur Schaffung eines Gesetzbuchs der Arbeit“ _____                                | 194 |
| cc) Erdsiek – „Für und Wider ein Gesetzbuch der Arbeit“ _____   | 197 |
| dd) Nikisch und die „Elastizität“ des Arbeitsrechts _____   | 198 |
| ee) Nipperdey und die „große Aufgabe“ des Gesetzgebers _____  | 201 |
| ff) Trieschmann und das „Aufspüren“ künftiger Entwicklungstendenzen im Arbeitsrecht _____                   | 202 |
| gg) Mayer-Maly und das „Postulat der Vollständigkeit der Kodifikation“ _____                                | 203 |
| hh) Dichgans und die grundsätzliche Problematik der Kodifikation _____                                      | 205 |
| ii) Kübler und die Verfügbarkeit der Kodifikation als „Instrument rechtlicher Gestaltung und Ordnung“ _____ | 206 |
| jj) Römer und seine Reaktion auf Küblers Kritik _____   | 209 |
| c) Die Einsetzung der Arbeitsrechtskommission _____   | 210 |
| d) Der Entwurf eines „Arbeitsgesetzbuches – Allgemeines Arbeitsvertragsrecht“ _____                         | 215 |
| aa) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____   | 216 |
| bb) Die Aufnahme des Entwurfs _____   | 219 |
| e) Das Scheitern des Kodifikationsvorhabens: Der DJT von 1978 und seine Auswirkungen _____                  | 232 |
| 3. Kodifikationsbemühungen in der Bundesrepublik bis 1977 – Würdigung _____                                 | 238 |
| <b>VI. KODIFIKATIONSBEMÜHUNGEN IN DER DDR</b> _____   | 241 |
| 1. Vorgeschichte _____  | 241 |
| 2. Arbeitsrechtliche Rechtsquellen der DDR _____  | 241 |
| a) Entwicklung des Arbeitsrechts während der Besatzungszeit und nach Gründung der DDR – 1949-1961 _____     | 242 |
| b) Das Gesetzbuch der Arbeit – Arbeitsrechtskodifikation und Erziehungsrecht (1961-1977) _____              | 246 |
| aa) Das GBA als erste umfassende arbeitsrechtliche Kodifikation _____                                       | 246 |
| bb) Der Erziehungsgedanke im GBA am Beispiel der arbeitsrechtlichen Verantwortlichkeit _____                | 248 |
| (1) Vorbemerkung: Das Wesen der arbeitsrechtlichen Verantwortlichkeit _____                                 | 248 |
| (2) Die disziplinarische Verantwortlichkeit _____   | 250 |
| (a) Das Wesen der disziplinarischen Verantwortlichkeit _____  | 250 |
| (b) Die Durchsetzung der disziplinarischen Verantwortlichkeit _____   | 251 |

|  |     |
|--|-----|
| (c) Abschluss des Disziplinarverfahren und Ausspruch von<br>Disziplinarmaßnahmen _____ | 252 |
| (3) Die materielle Verantwortlichkeit _____  | 254 |
| (a) Das Wesen der materiellen Verantwortlichkeit _____                                 | 254 |
| (b) Die Durchsetzung der materiellen Verantwortlichkeit _____                          | 254 |
| cc) Zwischenergebnis _____   | 256 |
| c) Das Arbeitsgesetzbuch der DDR (1977-1990) _____                                     | 256 |
| aa) Der Auftrag zur Neukodifizierung des Arbeitsrechts _____                           | 256 |
| bb) Der Erziehungsgedanke im AGB _____   | 259 |
| 3. Das Arbeitsgesetzbuch der DDR –<br>Ein Vorbild für die Bundesrepublik? _____        | 262 |
| a) Reaktionen nach Inkrafttreten des AGB _____   | 262 |
| b) Die „Anpassung“ des Arbeitsrechts im Zuge der<br>Einheitsbewegung 1990 _____        | 265 |
| c) Zwischenergebnis: Das Arbeitsgesetzbuch der DDR –<br>Ein Vorbild? _____             | 267 |
| 4. Kodifikationsbemühungen in der DDR – Würdigung _____                                | 273 |

## **VII. KODIFIKATIONSBEMÜHUNGEN IN DER VEREINTEN BUNDESREPUBLIC** \_ 274

|   |     |
|---|-----|
| 1. Bemühungen unmittelbar nach der Deutschen Einheit _____  | 274 |
| a) Der Weg zu einem neuen Entwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes ____  | 275 |
| b) Der Entwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes (1992) und die<br>Diskussion auf dem 59. Deutschen Juristentag _____ | 282 |
| aa) Die Initiative des Arbeitskreises „Deutsche Rechtseinheit im<br>Arbeitsrecht“ _____                           | 282 |
| (1) Zielsetzung _____   | 283 |
| (2) Grundlegendes zur Entwurfsfassung eines<br>Arbeitsvertragsgesetzes (1992) _____                               | 285 |
| bb) Die Aufnahme des Entwurfs eines<br>Arbeitsvertragsgesetzes (1992) _____                                       | 288 |
| (1) Der Entwurf vor dem 59. DJT _____   | 288 |
| (a) Weiss und die Frage nach dem „Ob“ eines<br>Arbeitsvertragsgesetzes _____                                      | 288 |
| (b) Köbl und die „Kodifikation bei begrenzter Sachreform“ ____  | 291 |
| (c) Neumann: Die Notwendigkeit einer Kodifikation _____   | 292 |
| (d) Diskussion _____  | 293 |
| (2) Der Entwurf vor dem 59. DJT – Würdigung _____   | 304 |
| (3) Die Aufnahme des Entwurfs außerhalb des DJT _____   | 306 |
| c) Art. 30 I Nr. 1 Einigungsvertrag – Normbefehl für ein<br>Arbeitsvertragsgesetz? _____                          | 312 |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Bemühungen Mitte der 1990er Jahre _____   | 315 |
| a) Die Kleine Anfrage an die Bundesregierung _____   | 315 |
| b) Die Stimme der Arbeitsrichter und Arbeitsminister:<br>„Eckpunkte zu einem Arbeitsvertragsgesetz“ _____  | 317 |
| c) Der Gesetzesantrag des Freistaates Sachsen _____  | 319 |
| aa) Die Vorarbeiten _____  | 319 |
| bb) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____  | 320 |
| d) Der Referentenentwurf der A-Länder _____  | 322 |
| aa) Vorarbeiten _____  | 322 |
| bb) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____  | 323 |
| e) Das Schicksal der Länderentwürfe und weitere Reaktionen _____   | 325 |
| 3. Der „Diskussionsentwurf“ 2006/2007 und die Antwort des DGB _____  | 333 |
| a) Die Entwicklungen bis zur Vorlage des „Diskussionsentwurfs“<br>2006/2007 der Bertelsmann Stiftung _____ | 333 |
| b) Der „Diskussionsentwurf“ 2006/ 2007 der Bertelsmann Stiftung _____                                      | 336 |
| aa) Das Vorhaben _____   | 336 |
| bb) Über die „Notwendigkeit einer Reform des Arbeitsrechts“ _____  | 339 |
| cc) Grundlegendes zur Entwurfsfassung _____  | 340 |
| dd) Die Aufnahme des Entwurfs _____  | 344 |
| c) Der „Diskussionsentwurf“ 2006/2007 und die Antwort des DGB –<br>Würdigung _____                         | 361 |
| 4. Kodifikationsbemühungen in der vereinten Bundesrepublik –<br>Würdigung _____                            | 368 |

## **C. DIE KODIFIZIERUNG DES ARBEITSVERTRAGSRECHTS - EIN JAHRHUNDERTPROJEKT OHNE ERFOLGSAUSSICHT -**

|                            |     |
|----------------------------|-----|
| <b>EINE PROGNOSE</b> _____ | 371 |
|----------------------------|-----|

### **I. DIE GEGENWÄRTIGE LAGE DES ARBEITSVERTRAGSRECHTS OHNE KODIFIKATION** \_\_\_\_\_

|   |     |
|---|-----|
| 1. Der Jurist und die Rechtspolitik _____   | 372 |
| a) Windscheid und die Rolle des „Juristen als solchen“ _____                        | 373 |
| b) Weber und der „rein formale Standpunkt des Rechts“ _____                         | 375 |
| c) Das BGB und seine „Prinzipien“ _____   | 380 |
| 2. Die derzeitige Rolle des Richters bei der Rechtsfindung im<br>Arbeitsrecht _____ | 383 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>II. ÜBER DIE NOTWENDIGKEIT EINES ARBEITSVERTRAGSGESETZES</b> _____ | 389 |
|---|-----|

|   |         |
|---|---------|
| 1. Ein Arbeitsvertragsgesetz als Möglichkeit des „ersten Zugriffs“:<br>Die Gefahren eines Restatements _____                    | 390     |
| 2. Die Rolle des europäischen Integrationsprozesses und die<br>Notwendigkeit von Novellen arbeitsrechtlicher Vorschriften _____ | 394     |
| 3. Von der Stellung des Richters bei der Verletzung von<br>„Prinzipien der Demokratie“ _____                                    | 396     |
| 4. Die Rolle der Bereichstrennung im Arbeitsrecht _____   | 398     |
| 5. Von Prinzipien und Rechtsformalismus _____   | 399     |
| 6. Spezialgesetzgebung und Richterrecht als Garant von<br>Einzelfallgerechtigkeit und Rechtssicherheit _____                    | 402     |
| <br><b>D. DIE KODIFIZIERUNG DES ARBEITSVERTRAGSRECHTS – EIN<br/>JAHRHUNDERTPROJEKT OHNE ERFOLGSAUSSICHT? – EIN FAZIT _____</b>  | <br>405 |
| <br><b>LITERATURVERZEICHNIS _____</b>   | <br>411 |
| <b>QUELLENVERZEICHNIS _____</b>   | 428     |
| <b>PERSONENVERZEICHNIS _____</b>  | 433     |