

Arbeitsrecht

von

Dr. Manfred Lieb

em. o. Professor an der Universität zu Köln

und

Dr. Matthias Jacobs

Professor an der Bucerius Law School, Hamburg

9., neu bearbeitete Auflage



C.F.Müller Verlag
Heidelberg

Inhaltsverzeichnis

	Rn	Seite
<i>Vorwort</i>		V
<i>Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur</i>		XV
Erster Teil		
Individualarbeitsrecht		
1 Grundlagen1	1
I. Arbeitnehmerbegriff1	1
1. Arbeitnehmerbegriff der hL.1	1
2. Schutzbedürftigkeit der Arbeitnehmer10	3
3. Grenzfälle.16	6
a) Freie Mitarbeiter.16	6
b) Neue Selbstständigkeit.22	8
c) Organe juristischer Personen, Gesellschafter.26	10
4. Zusammenfassung31	12
II. Arbeitsvertrag und Arbeitsverhältnis32	13
1. Arbeitsvertrag und Dienstvertrag32	13
2. Personaler Charakter.36	14
3. Vom Arbeitsrecht zum Gesellschaftsrecht?.37	14
4. Kodifikation.38	15
III. Besondere Gestaltungsfaktoren (Überblick)39	16
1. Verfassungs- und europarechtliche Vorgaben.40	16
a) Verfassungsrecht40	16
b) Europarecht.42	17
2. Besondere individualrechtliche Regelungsformen47	18
a) Grundsätzliche Vorbemerkung.47	18
b) Allgemeine Arbeitsbedingungen.50	19
c) Gesamtzusage.51	19
d) Betriebliche Übung.53	20
3. Konkretisierung von Arbeitsvertragsinhalten (Direktionsrecht).67	25
4. Änderung von Arbeitsbedingungen (Überblick).75	27
IV. Gleichheit, Gleichbehandlung und Gleichberechtigung im Arbeitsrecht80	28
1. Gleichheitssatz (Art. 3 Abs. 1 GG).80	28

2. Gleichberechtigung nach europarechtlichen Vorgaben	82	29
a) Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG)	86	31
b) Diskriminierung wegen des Geschlechts.	92	33
c) (Mittelbare) Diskriminierung und Arbeitsentgelt	94	34
d) Quotenregelungen	101	37
3. Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz	104	37
§2 Bürgerliches Recht und Arbeitsrecht	112	40
I. Modifizierungen im Bereich der Rechtsgeschäftslehre	113	40
1. Auswahlentscheidung des Arbeitgebers.	114	40
2. Einschränkungen des Fragerechts.	117	42
3. Rechtsfolgen der Anfechtung und Nichtigkeit - fehlerhaftes Arbeitsverhältnis.	132	47
a) Anfechtung	132	47
b) Nichtigkeit	137	49
II. Vertragsfreiheit und Inhaltskontrolle.	139	49
1. Ausgangspunkt: Vertragsfreiheit	139	49
2. Korrektur: Inhaltskontrolle.	141	50
a) Anwendungsbereich der AGB-Kontrolle bei Arbeitsverträgen.	141	50
b) Arbeitsverträge als Verbraucherverträge (§ 13 BGB).	144	51
c) Ausgewählte Anwendungsfälle der AGB-Kontrolle	147	52
3. Überraschende Klauseln und Unklarheitenregel (§ 305c BGB).	155	55
4. Inhaltskontrolle von Tarifverträgen.	156	56
5. Inhaltskontrolle von Betriebsvereinbarungen.	157	56
III. Modifizierungen im Bereich des Leistungsstörungsrechts	158	57
1. Lohnansprüche trotz Nichtleistung.	159	57
a) Urlaub, Feiertage.	160	57
b) Krankheit und persönliche Verhinderung.	161	58
c) Annahmeverzug	173	60
d) Betriebsrisikolehre.	182	63
e) Exkurs: Einführung von Kurzarbeit	196	67
2. Schadenersatzansprüche des Arbeitgebers.	198	68
a) Vorbemerkung.	199	68
b) Schadenersatzansprüche wegen Nichterfüllung (bei Unterbleiben der Arbeitsleistung).	200	69
c) Mankohaftung	210	72
d) Zurückbehaltungsrechte.	213	74
e) Haftungsprobleme bei Gruppenarbeit	217	75
3. Haftungsbeschränkungen zu Gunsten des Arbeitnehmers.	218	75
a) Schadensteilung nach Verschuldensgraden.	219	76

b) Freistellungsanspruch	227	79
c) Auswirkungen im Gesamtschuldverhältnis	229	80
4. Haftungsbeschränkung zu Gunsten des Arbeitgebers bei Personenschäden	231	81
5. Haftung des Arbeitgebers für Eigenschäden des Arbeitnehmers.	235	83
§ 3 Ausgewählte Einzelfragen aus dem Individualarbeitsrecht	239	85
I. Ausgewählte Entgeltfragen	239	85
1. Sonderzahlungen (Gratifikationen).	239	85
2. Leistungslohn	244	86
a) Akkordlohn	245	87
b) Prämienlohn	250	89
3. Lohnansprüche bei zweckverfehlenden Arbeitsleistungen	251	89
4. Exkurs: Wegfall der Bereicherung bei Lohnüberzahlung	257	91
II. Betriebliche Altersversorgung	258	92
1. Grundsätzliches.	258	92
2. Durchführungswege	263	94
3. Spezielle Rechtsprobleme.	268	95
a) Unverfallbarkeit	269	95
b) Auszehrung, Anrechnung, Überversorgung	271	96
c) Anpassung	273	97
d) Insolvenzsicherung.	280	98
e) Änderung von Versorgungsordnungen	281	99
f) Begünstigter Personenkreis.	286	101
g) Exkurs: Nachhaftung	287	101
III. Betriebsübergang	291	102
1. Einführung	291	102
2. Tatbestandsmerkmale.	299	104
a) Betriebsübergang	299	104
b) Betriebsteil	305	107
c) Rechtsgeschäft	310	109
3. Anwendungsbereich	311	109
4. Weitergeltung von Tarifverträgen und Betriebsvereinbarungen.	318	111
5. Kündigungsverbot	327	116
§4 Beendigung des Arbeitsverhältnisses	331	118
I. Überblick	331	118
II. Soziale Rechtfertigung	338	121
1. Grundlagen	338	121
2. Personenbedingte Kündigung	353	126
3. Verhaltensbedingte Kündigung	358	128

4. Betriebsbedingte Kündigung	361	129
a) Betrieblicher Grund	362	129
b) Soziale Auswahl	367	131
c) Darlegungs- und Beweislast	372	134
5. Kündigung wegen Betriebsstillegung	373	135
6. Prozessuale Fragen (insbes Fristwahrung gem. § 4 KSchG).	376	136
III. Außerordentliche Kündigung	378	137
IV. Anspruch auf Weiterbeschäftigung	385	140
1. Gesetz und Rechtsfortbildung	385	140
2. Folgeprobleme.	390	141
3. Rechtspolitische Wertungen.	394	143
V. Änderungskündigung	396	144
VI. Abfindungen	408	148
VII. Zulässigkeit von befristeten Arbeitsverträgen und deren gerichtliche Kontrolle.	411	151

Zweiter Teil

Kollektives Arbeitsrecht

§5 Verfassung und Koalition	426	156
I. Art. 9 Abs. 3 GG	426	156
1. Individuelle und kollektive Koalitionsfreiheit	426	156
2. Bestandsgarantie.	430	158
3. Betätigungsgarantie.	437	161
4. Koalitionsmittelgarantie.	442	162
5. Regelungsbefugnis des Gesetzgebers im Bereich des Art. 9 Abs. 3 GG	445	162
6. Verhältnis staatlicher und tarifvertraglicher Normensetzung	448	164
II. Negative Koalitionsfreiheit	456	167
III. Art. 9 Abs. 3 GG und paritätische Mitbestimmung	460	168
§6 Tarifvertragsrecht	464	170
I. Inhalt und Rechtswirkungen des Tarifvertrags.	464	170
1. Grundlagen	464	170
2. Günstigkeitsprinzip.	484	177
a) Gesetzliche Regelung.	484	177
b) Günstigkeitsvergleich.	486	178
c) Günstigkeitsprinzip und Arbeitszeit	488	179
d) Günstigkeitsprinzip und aufeinander folgende Tarifverträge.	490	179

e) Günstigkeitsprinzip und Betriebsvereinbarungen	492	180
f) Effektivklausel	493	180
3. Nachwirkung von Tarifverträgen (§ 4 Abs. 5 TVG)	497	182
II. Bindung an den Tarifvertrag	501	184
1. Tarifgebundenheit	501	184
2. Geltungsbereich	508	186
3. Veränderungen der Geltungsvoraussetzungen	525	193
4. Geltung betrieblicher und betriebsverfassungsrechtlicher Normen (§ 3 Abs. 2 TVG).	535	197
a) Begriff der betrieblichen Norm	535	197
b) „Qualitative Besetzungsregelungen“.	539	198
III. Normen über Gemeinsame Einrichtungen der Tarifvertragsparteien (§ 4 Abs. 2 TVG).	545	200
IV. Allgemeinverbindlicherklärung von Tarifverträgen (§5 TVG).	549	202
V. Tariffähigkeit	554	203
VI. Grenzen der Tarifmacht	563	206
t7 Arbeitskampfrecht	567	208
I. Gewerkschaftlich organisierter Streik	567	208
1. Individualrechtliche Ebene.	569	209
2. Rechtmäßigkeit gewerkschaftlich organisierter Streiks (kollektivrechtliche Ebene).	575	212
• a) Notwendigkeit der Rechtfertigung	575	212
b) Kriterien der Rechtfertigung	582	214
c) Umfang	612	222
3. Unzulässigkeit der Erzwingung von Firmentarifverträgen mit Verbandsangehörigen Arbeitgebern?.	613	223
4. Deliktsrechtliche Einordnung	622	226
5. Ausgewählte Haftungsfragen	631	229
6. Maßregelungsverbote.	634	230
7. Verfahrensfragen	637	231
II. Aussperrung	641	232
1. Zulässigkeit	643	232
a) Entwicklung der Rechtsprechung	643	232
b) Würdigung	652	235
2. Methodenprobleme	655	237
a) Zulässigkeit der Rechtsfortbildung	655	237
b) Rückwirkung	657	238
c) Richterrecht und Rechtsquellenlehre.	658	238
3. Adressaten der Aussperrung	659	238
4. Stilllegungsbefugnis.	662	240
5. Lösende Aussperrung	664	240
6. Kampftaktik der Weiterproduktion	666	241

III. Stellung der Außenseiter im Arbeitskampf	670	243
1. Außenseiterarbeitnehmer	670	243
2. Außenseiterarbeitgeber	671	244
3. Andersorganisierte	673	244
IV. Drittwirkungen des Streiks	674	245
1. Auswirkungen auf zivilrechtliche Abnahme- und Lieferverpflichtungen	674	245
2. Wegfall des Lohnanspruchs bei Drittbetroffenheit	678	246
a) Arbeitskampfrisikolehre	678	246
b) Folgeprobleme	682	248
V. Sonderformen des Arbeitskampfs	686	250
1. Systematische Vorbemerkungen	686	250
2. Zulässigkeit von Sympathiearbeitskämpfen	688	251
a) Zulässigkeit von Sympathiestreiks	688	251
b) Zulässigkeit von Sympathieaussperrungen	697	255
c) Zulässigkeit sog. Boykotts	698	255
d) Zulässigkeit von Betriebsblockaden	700	255
3. Kollektive Arbeitsniederlegungen ohne gewerkschaftliche Trägerschaft	701	256
a) Individualrechtliche Rechtfertigung	702	256
b) „Wilde Streiks“	707	258
4. Massenänderungskündigungen der Arbeitnehmer	709	259
5*. Zulässigkeit von Massenänderungskündigungen der Arbeitgeber	712	260
a) Herabsetzung übertariflicher Arbeitsbedingungen	712	260
b) Verschlechterung bisheriger Tariflöhne	714	261
§8 Betriebsverfassungsrecht	715	261
I. Einleitung	715	261
1. BetrVG und MitbestG	715	261
2. Schwerpunkte (Übersicht)	719	263
3. Instrumente der Mitbestimmung	720	263
a) Betriebsvereinbarung	720	263
b) Einigungsstelle	730	267
c) Regelungsabrede	733	268
d) Unterlassungsansprüche	734	268
4. Leitprinzipien	738	269
II. Anwendungsbereich	745	271
1. Überblick	745	271
2. Begriff des leitenden Angestellten	748	271
3. Begriff des Tendenzbetriebs	754	273
a) Reichweite des § 118 Abs. 2 BetrVG	755	274
b) Problematik des § 118 Abs. 1 BetrVG	756	274

III. Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten		
(§87 BetrVG)	.764	277
1. Grundlagen	.764	277
a) Überblick	.764	277
b) Mitbestimmung und Direktionsrecht	.765	277
c) Theorie der Wirksamkeitsvoraussetzung	.766	278
d) Initiativrecht	.768	278
e) Kollektivbezug/Abgrenzung zu Einzelfällen	.769	279
f) Vorrang unternehmerischer (Vor-) Entscheidungen?	.772	279
2. Betriebsvereinbarung und Tarifvertrag	.773	280
a) Tarifvorbehalt (§ 77 Abs. 3 BetrVG)	.773	280
b) Tarifvorrang (Zwei-Schranken-Theorie)	.781	283
c) Delegationsproblematik	.790	285
3. Betriebsvereinbarung und Arbeitsvertrag (zur Problematik des Günstigkeitsprinzips)	.795	286
4. Einzelfälle	.801	289
a) Fragen der Ordnung des Betriebs und des Verhaltens der Arbeitnehmer im Betrieb (§ 87 Abs. 1 Nr 1 BetrVG)	.801	289
b) Mitbestimmung in Bezug auf die Arbeitszeit (§ 87 Abs. 1 Nr 2 und 3 BetrVG)	.802	289
c) Entgeltbegriff des §87 Abs. 1 Nr 10 BetrVG	.809	292
d) Reichweite der Mitbestimmung gem. § 87 Abs. 1 Nr 10 BetrVG für sog. AT-Angestellte	.821	297
e) Sonderproblematik leistungsbezogener Entgelte (§ 87 Abs. 1 Nr 11 BetrVG)	.826	299
f) Mitbestimmung gemäß § 87 Abs. 1 Nr 6 BetrVG	.835	302
IV. Mitbestimmung in personellen Angelegenheiten		
(§§99 ff BetrVG)	.837	303
1. Überblick	.838	303
2. Einzelne personelle Maßnahmen	.845	305
a) Einstellung	.845	305
b) Versetzung	.856	308
c) Eingruppierung, Umgruppierung	.861	310
3. Problematik vorläufiger Einstellungen	.864	310
V. Mitbestimmung in wirtschaftlichen Angelegenheiten		
(§§ 106 ff BetrVG)	.877	313
1. Wirtschaftsausschuss	.877	313
2. Interessenausgleich und Sozialplan	.879	314
3. Einzelheiten	.884	316
a) Begriff der Betriebseinschränkung (§ 111 S. 3 Nr1 BetrVG)	.884	316
b) Betriebsaufspaltung	.888	318
c) Auszugleichende Nachteile	.893	319
d) Sozialplan in der Insolvenz	.901	322

§9 Mitbestimmung im Unternehmen	902	322
I. Überblick	902	322
1. Montanmitbestimmung	902	322
2. Mitbestimmungsgesetz	910	325
3. Unterschiede zwischen Montanmitbestimmung und MitbestG.	911	325
4. Drittelbeteiligungsgesetz	915	326
5. SE-Beteiligungsgesetz	920	327
6. Zusammensetzung und Wahlverfahren in Bezug auf die sog. Arbeitnehmerbank	923	329
7. Arbeitsdirektor	925	329
II. Funktionsweise der Mitbestimmung	928	330
1. Mitbestimmung in der AG	928	330
2. Mitbestimmung in der GmbH	934	332
3. Mitbestimmung in der GmbH & Co. KG	940	334
4. Mitbestimmung im Konzern	943	335
a) Grundlagen	943	335
b) Konzernbegriff	944	336
c) „Konzern im Konzern“	945	337
d) Gemeinschaftsunternehmen	947	338
e) Beteiligungsausschuss	948	338
III. Spannungsverhältnis zwischen Mitbestimmungs- und Gesellschaftsrecht	949	338
1. Grundsätzliches (insbesondere zur Auslegung des MitbestG).	949	338
2. Grenzen zulässiger Satzungsregelungen	953	340
a) Beschlussfähigkeit und Vertagung	954	340
b) Aufsichtsratsausschüsse	958	342
3. Verschwiegenheitspflicht	961	343
4. Stimmverbote	963	344
 <i>Sachverzeichnis</i>		347