

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort zur 16. Auflage .....	V
Vorwort zur 15. Auflage .....	VI
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Schrifttumsverzeichnis .....	XXIX

## A. Aufgabenstellung und Abgrenzung

<b>I. Einführung</b> .....	1
<b>II. Aufgabe</b> .....	19
<b>III. Abgrenzung</b> .....	21
1. zum befristeten Arbeitsvertrag .....	21
2. zum auflösend bedingten Arbeitsvertrag .....	32
3. zur Anfechtung .....	37
a) Allgemeines .....	37
b) Irrtumsanfechtung .....	38
c) Anfechtung wegen arglistiger Täuschung .....	42
aa) insbesondere Auskunftspflicht .....	42
aaa) Krankheiten .....	46
bbb) Rauchen .....	56
ccc) Schwerbehinderung .....	57
ddd) Schwangerschaft .....	60
bb) insbesondere Mitteilungspflicht .....	65
cc) Anfechtung selbst .....	70

## B. Krankheitsbegriff

<b>I. Medizinischer Krankheitsbegriff</b> .....	73
<b>II. Krankheit und Arbeitsunfähigkeit</b> .....	78
1. Allgemeines .....	79
2. Insbesondere Erwerbsunfähigkeit und verminderte Erwerbsfähigkeit .....	84
3. Weitere Aspekte .....	86
<b>III. Besondere Fälle krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit</b> .....	87
1. Transsexualität .....	87
2. Alkohol- und Drogensucht .....	88

a) Alkoholismus .....	90
b) Drogenabhängigkeit .....	91
3. Nikotinabhängigkeit .....	92
a) Aktivrauchen .....	92
b) Passivrauchen .....	94
4. Glücksspielsucht .....	99
5. Computerspiel- und Internetabhängigkeit, Mediensucht .....	102
6. Essstörungen .....	103
7. Arbeitssucht .....	104
8. Kaufsucht .....	105
9. Sonstiges .....	105

## C. Krankheit als Kündigungsgrund

<b>I. Kündigung trotz Krankheit .....</b>	<b>109</b>
1. Vorbemerkungen .....	109
a) Allgemeines .....	109
b) ILO-Übereinkommen Nr. 158 .....	111
c) Europäische Sozialcharta .....	111
d) Charta der Grundrechte der EU .....	112
e) Richtlinie 2000/78/EG und AGG .....	113
f) Kodifizierungsbestreben .....	122
2. Tarifvertragliche Bestimmungen .....	126
<b>II. Fristgemäße Kündigung durch den Arbeitgeber .....</b>	<b>131</b>
1. Allgemeines .....	131
a) Bestandsschutz nach dem KSchG .....	133
b) Kündigungsschutz außerhalb des Geltungsbereichs des KSchG? .....	134
c) Kündigung als personenbedingter Entlassungsgrund .....	142
2. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung .....	149
3. Erkundigungspflicht des Arbeitgebers? .....	155
4. Auskunftspflicht des Arbeitnehmers? .....	160
5. Einzelne Gesichtspunkte .....	162
a) Lang anhaltende Krankheit .....	165
aa) Begriff und Beispiele .....	165
bb) Bevorstehende Heilbehandlung .....	171
cc) Transsexualität .....	172
dd) Ansteckende oder ekelerregende Krankheiten .....	173
ee) Zeitliche Konkretisierung .....	174
ff) Dauernde krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit .....	179
gg) Unionsrechtliche Vorgaben .....	185
b) Häufige Krankheiten und Wiederholungsgefahr .....	186
aa) Allgemeine Voraussetzungen .....	186

bb)	Beispiele . . . . .	190
cc)	Abmahnungserfordernis? . . . . .	195
dd)	Kenntnis des Arbeitgebers von chronischer Erkrankung . . .	196
ee)	Wiederholungsgefahr . . . . .	198
ff)	Anrechenbare Fehlzeiten . . . . .	203
gg)	Unionsrechtliche Aspekte . . . . .	207
hh)	Zwischenbetrachtung . . . . .	207
c)	Minderung der Leistungsfähigkeit . . . . .	209
aa)	Personen- oder verhaltensbedingter Entlassungsgrund . . . .	209
bb)	Altersbedingte Leistungsminderung . . . . .	218
d)	Sonstige maßgebliche Umstände . . . . .	231
aa)	Verschulden des Arbeitgebers oder Arbeitnehmers . . . . .	237
bb)	Betriebsunfall . . . . .	241
cc)	Länge der Betriebszugehörigkeit und Lebensalter . . . . .	245
dd)	Familiäre Verhältnisse . . . . .	248
ee)	Betriebsgröße und Störung des Betriebsablaufes . . . . .	251
ff)	Vergütungsfortzahlungskosten . . . . .	261
gg)	Urlaubsansprüche bzw. Urlaubsabgeltung . . . . .	256
hh)	Ver- oder Umsetzung vor der Kündigung . . . . .	280
ii)	Betriebliches Eingliederungsmanagement . . . . .	295
6.	Zwischenbetrachtung . . . . .	308
7.	Soziale Auswahl bei betriebsbedingter Kündigung? . . . . .	309
a)	§ 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG in der bis zum 30. 9. 1996 geltenden Fassung . . . . .	310
b)	§ 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG in der Fassung vom 1. 10. 1996 bis zum 31. 12. 1998 . . . . .	313
c)	Fassung des § 1 Abs. 3 Sätze 1 und 2 KSchG bis zum 31. 12. 2003 . .	314
d)	Geltendes Recht . . . . .	315
8.	Darlegungs- und Beweislast . . . . .	320
a)	Vorbemerkungen . . . . .	320
b)	Negative Gesundheitsprognose . . . . .	321
c)	Insbesondere Anscheinsbeweis . . . . .	335
d)	Benachteiligung aus Gründen einer Behinderung . . . . .	341
e)	Betriebliche Beeinträchtigungen und unzumutbare wirtschaftliche Belastungen . . . . .	344
f)	Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit . . . . .	346
g)	Unterlassen eines betrieblichen Eingliederungsmanagements. . . .	347
h)	Interessenabwägung . . . . .	352
9.	Fehlzeiten bedingende Krankheiten naher Angehöriger . . . . .	353
<b>III.</b>	<b>Fristlose Kündigung durch den Arbeitgeber . . . . .</b>	<b>359</b>
1.	Allgemeines . . . . .	359
2.	Grundsätze nach bisherigem Recht . . . . .	362
3.	Grundsätze nach geltendem Recht . . . . .	363

4. Beispiele aus der Rechtsprechung . . . . .	370
a) Fristgerecht kündbare Arbeitnehmer . . . . .	370
b) Fristgerecht unkündbare Arbeitnehmer . . . . .	372
c) Stellungnahme zur Fallgruppe b) . . . . .	375
5. Kündigungserklärungsfrist . . . . .	384
6. Darlegungs- und Beweislast . . . . .	387
<b>IV. Beteiligung der Arbeitnehmervertretungen . . . . .</b>	<b>388</b>
1. Vorbemerkungen . . . . .	388
2. Art und Umfang der Mitwirkung . . . . .	391
a) Meinungsstand . . . . .	391
b) Stellungnahme . . . . .	392
c) Beteiligung bei fristgerecht unkündbaren Arbeitnehmern . . . . .	401
d) Personalaktenvorlage . . . . .	401
e) Nachschieben von Kündigungsgründen . . . . .	402
f) Sprecherausschuss der leitenden Angestellten . . . . .	404
g) Anhörung bei Kündigungen vor Ablauf der Wartefrist des § 1 Abs. 1 KSchG . . . . .	404
3. Widerspruch der Arbeitnehmervertretung und Weiterbeschäftigungsanspruch . . . . .	405
4. Besonderheiten in Tendenzbetrieben . . . . .	408
a) Privatwirtschaft . . . . .	408
b) Öffentlicher Dienst . . . . .	410
<b>V. Insbesondere Kündigung durch den Arbeitgeber bei Suchterkrankungen des Arbeitnehmers . . . . .</b>	<b>411</b>
1. Kündigung wegen Trunksucht . . . . .	411
a) Allgemeines . . . . .	411
b) Statistisches . . . . .	413
c) Rechtsprechungsübersicht . . . . .	417
aa) Instanzgerichte . . . . .	418
bb) Bundesarbeitsgericht . . . . .	423
d) Ordentliche fristgerechte Entlassung . . . . .	427
aa) Allgemeines . . . . .	427
bb) Personen- und/oder verhaltensbedingte Entlassungsgründe . . . . .	434
cc) Alkoholsucht und Verschulden . . . . .	442
dd) Therapieangebot durch den Arbeitgeber? . . . . .	449
ee) Rückfallgefahr . . . . .	453
ff) Unkenntnis des Arbeitgebers von der Sucht des Arbeitnehmers . . . . .	458
gg) Geeignete und zulässige Beweismittel . . . . .	459
e) Außerordentliche fristlose Kündigung . . . . .	462
2. Kündigung wegen Drogensucht . . . . .	463
a) Allgemeines . . . . .	463

b) Kündigung durch den Arbeitgeber .....	468
aa) Beispiele aus der Rechtsprechung .....	434
bb) Kündigungsgrundsätze .....	472
cc) Nachweis der Abhängigkeit .....	475
dd) Therapeutische Behandlung vor dem Kündigungsausspruch? .....	476
ee) Entlassung bei Nikotinabhängigkeit .....	478
ff) Kündigung bei Spielsucht .....	479
3. Resümee .....	480
<b>VI. AIDS als Beendigungsgrund .....</b>	<b>486</b>
1. Vorbemerkungen .....	486
2. Fristgerechte Kündigung durch den Arbeitgeber .....	498
a) Rechtstatsächliches .....	498
b) Gerechtfertigte oder sozialwidrige Kündigung .....	501
aa) Allgemeines .....	501
bb) Ansteckungsgefahr .....	504
c) Insbesondere Drückkündigung .....	514
d) Kündigung von Arbeitsverhältnissen ohne allgemeinen Bestandsschutz .....	519
3. Fristlose Kündigung .....	521
4. Vertragsanfechtung .....	522
<b>VII. Hepatitis-Infektionen und Kündigung .....</b>	<b>526</b>
1. Krankheitsbilder und Erscheinungsformen .....	526
a) Hepatitisvirus A (HAV) .....	526
b) Hepatitisvirus B (HBV) .....	527
c) Hepatitisvirus C (HCV) .....	528
d) Hepatitisvirus E (HEV) .....	529
e) Weitere Hepatitisviren .....	529
2. Prophylaxe und Therapiemöglichkeiten .....	530
3. Epidemiologie .....	531
4. Kündigung durch den Arbeitgeber .....	532
a) Rechtsprechung .....	532
b) Sozial gerechtfertigte Kündigung .....	534
aa) Allgemeines .....	534
bb) Einzelne Hepatitiden .....	534
cc) Sog. fristgerecht unkündbare Arbeitnehmer .....	537
<b>VIII. Kündigung durch den Arbeitnehmer .....</b>	<b>537</b>
<b>IX. Besondere Arbeitnehmergruppen .....</b>	<b>540</b>
1. Schwerbehinderte .....	540
a) Ordentliche Kündigung .....	540
aa) Allgemeine Voraussetzungen .....	540

bb)	Insbesondere § 173 Abs. 3 SGB IX .....	545
cc)	Weitere Fälle entbehrlicher behördlicher Zustimmung .....	551
dd)	Zustimmungserfordernis bei dauernder völliger Arbeitsunfähigkeit .....	553
ee)	Entscheidung des Integrationsamtes .....	554
b)	Außerordentliche und fristlose Kündigung .....	561
c)	Kündigung nach erteilter Zustimmung .....	564
2.	Mutterschutz und Elternzeit .....	569
<b>X.</b>	<b>Klagefrist des § 4 KSchG .....</b>	<b>578</b>
1.	Grundsätzliches .....	578
2.	Nachträgliche Zulassung der Klage .....	580

## **D. Kündigung wegen Pflichtverletzungen bei Krankheit**

<b>I.</b>	<b>Krankmeldung .....</b>	<b>583</b>
1.	Vorbemerkung .....	583
2.	Einzelheiten .....	583
<b>II.</b>	<b>Nachweis der Krankheit .....</b>	<b>591</b>
1.	Allgemeines .....	591
2.	Einzelheiten .....	591
a)	Art, Umfang und Zeitpunkt der Nachweispflicht .....	591
b)	Frühere Attestvorlage .....	600
c)	Folgebescheinigung .....	607
d)	Inhalt und Kosten des Attestes .....	609
e)	Auszubildende .....	611
f)	Kapitäne und Besatzungsmitglieder von Schiffen .....	611
g)	Maßnahmen der medizinischen Vorsorge oder Rehabilitation. ...	611
h)	Unabdingbarkeit .....	612
3.	Bedeutung der ärztlichen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung .....	614
a)	Beweiswert .....	614
aa)	inländischer Atteste .....	614
bb)	ausländischer Atteste .....	632
aaa)	aus Staaten, die nicht Mitglieder der Europäischen Union sind .....	632
bbb)	aus Mitgliedstaaten der Europäischen Union bzw. EWR-Staaten .....	635
cc)	Zwischenbetrachtung .....	644
b)	§ 31 Bundesmantelvertrag-Ärzte/Arbeitsunfähigkeitsrichtlinie ...	645
c)	Widersprüchliche Atteste .....	647
d)	Ärztliches Attest als Parteierklärung im Prozess .....	648
e)	Untersuchung durch den Medizinischen Dienst .....	649

f) Arzt als Zeuge im Prozess. . . . .	658
4. Ärztliche Untersuchungen auf Geheiß des Arbeitgebers. . . . .	663
<b>III. Anzeige- und Nachweispflichten bei Erkrankungen im Ausland . . . . .</b>	<b>677</b>
1. Gesetzliche Regelung. . . . .	677
2. Vereinfachtes Verfahren. . . . .	679
<b>IV. Pflicht des Arbeitnehmers zu gesundheits- und heilungsförderndem Verhalten? . . . . .</b>	<b>682</b>
<b>V. Rückmeldepflicht. . . . .</b>	<b>686</b>
<b>VI. Kündigung durch den Arbeitgeber . . . . .</b>	<b>690</b>
1. bei Verletzung von Nebenpflichten . . . . .	690
a) Nichtbeachtung von Anzeige- und Nachweispflichten. . . . .	690
b) Weitere Einzelheiten . . . . .	698
2. bei Verhinderung der Gesundheitsförderung? . . . . .	707
a) Beispiele aus der Rechtsprechung . . . . .	707
b) Schrifttum. . . . .	718
c) Stellungnahme und eigene Lösung. . . . .	720
aa) Der Arbeitnehmer verstößt nicht gegen ärztliche Anordnungen. . . . .	720
bb) Der Arbeitnehmer verhält sich nicht krankheitsgemäß . . . . .	721
3. bei fehlendem Arbeitswillen . . . . .	724
4. beim Verdacht, dass der Arbeitnehmer nicht krank ist. . . . .	733
a) Beispiele . . . . .	733
b) Fristlose Entlassung. . . . .	738
c) Ordentliche Kündigung . . . . .	750
5. Darlegungs- und Beweislast . . . . .	751

## **E. Gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Wiedereinstellungsanspruch**

<b>I. Auflösungsantrag und Abfindungsanspruch. . . . .</b>	<b>755</b>
1. Auflösungsbegehren des Arbeitgebers. . . . .	755
2. Auflösungsverlangen des Arbeitnehmers. . . . .	759
3. Auflösungsantrag beider Parteien. . . . .	761
<b>II. Wiedereinstellungsanspruch . . . . .</b>	<b>762</b>
1. Vorbemerkungen . . . . .	762
2. Judikatur . . . . .	766
a) Bundesarbeitsgericht . . . . .	767
b) Instanzgerichte. . . . .	768
3. Auffassungen im Schrifttum . . . . .	769

4. Materiell-rechtliche Anspruchsvoraussetzungen .....	771
a) Individual- oder kollektiv-rechtliche Regelungen .....	771
b) Krankheitsbedingte Kündigung .....	773
c) Verdachtskündigung .....	776
d) Abfindungsvergleich .....	777
5. Ausgewählte prozessuale Fragen .....	778
a) Allgemeines .....	778
b) Klageart .....	779
c) Klageantrag .....	781
d) Frist zur Geltendmachung? .....	782
e) Darlegungs- und Beweislast .....	783
f) Urteil und Zwangsvollstreckung .....	785
6. Weiterbeschäftigungsverlangen von Auszubildenden nach § 78a BetrVG .....	786

## F. Folgen einer Kündigung wegen Krankheit

<b>I. Fortzahlung der Vergütung .....</b>	<b>789</b>
<b>II. Krankheit durch Kündigung .....</b>	<b>797</b>
<b>III. Urlaubsanspruch oder -abgeltung .....</b>	<b>803</b>
1. Allgemeines .....	803
2. Rechtsmissbräuchliches Urlaubsverlangen .....	805
3. Erlöschen des Anspruches .....	806
<b>IV. Rückzahlung und Kürzung sog. freiwilliger Leistungen des Arbeitgebers .....</b>	<b>808</b>
1. Rückzahlung .....	808
2. Kürzung .....	810
3. Sonstiges .....	817
<b>V. Weitere Beendigungsfolgen .....</b>	<b>818</b>
1. Zeugnisanspruch .....	818
2. Auskunft über den Arbeitnehmer .....	822
3. Ausschlussfristen und Krankheit .....	825
Sachverzeichnis .....	829