

ARBEIT und RECHT

Zeitschrift für Arbeitsrechtspraxis

11/2008

November 2008, 56. Jahrgang

Herausgeber

Deutscher Gewerkschaftsbund

Redaktion

Rudolf Buschmann (verantwortlich)

Andrea Baczyk

Mertonstr. 30, 60325 Frankfurt/Main

Tel. 0 69/24 70 57 20, Fax 0 69/24 70 57 24

Internet: www.aib-verlag.de

E-Mail: bundesrechtsstelle@dgb.de

Andrea.Baczyk@dgb.de

Verleger

Bund-Verlag GmbH

Heddernheimer Landstr. 144, 60439 Frankfurt/Main

Tel. 0 69/13 30 77-6 20, Fax 0 69/13 30 77-6 66

ladungsfähige Anschrift

Geschäftsführer: Rainer Jöde

Leiter Geschäftsbereich AiB-Verlag:

Dr. Jürgen Schmidt

Der AiB-Verlag ist ein Geschäftsbereich der

Bund-Verlag GmbH.

Leser- und AboService

Bund-Verlag GmbH

60424 Frankfurt/Main

Tel. 0 69/79 50 10 -71, 72

Fax 0 69/79 50 10-12

E-Mail: abodienste@bund-verlag.de

Erscheint monatlich.

Einzelheft 9,90 € , Jahresbezug einschl.

7 % Mehrwertsteuer 104,40 €;

Ausland 114,00 € + Versandkosten;

für Studenten und Referendare bei Vorlage einer

entsprechenden Bescheinigung 67,20 €.

Abbestellungen mit einer Frist von 6 Wochen

zum Jahresende. Die zur Abwicklung von Abonnements

erforderlichen Daten werden nach den

Bestimmungen des BDSG verwaltet.

Anzeigen

Bund-Verlag GmbH

Hartmut Griesbach (verantwortlich)

Heddernheimer Landstr. 144, 60439 Frankfurt/Main

Tel. 0 69/79 50 10 51, Fax 0 69/79 50 10 12

Druck

Konrad Tritsch GmbH

Johannes-Gutenberg-Str. 1-3

97199 Ochsenfurt-Hohestadt

Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht unbedingt die Meinung des Herausgebers, des Verlegers oder der Redaktion wieder. Alle in dieser Fachzeitschrift veröffentlichten Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung – auch auszugsweise – bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages.

International Association

of Labour Law Journals

Publications Around the World

Arbeit und Recht kooperiert mit folgenden

Zeitschriften:

Análisis Laboral

Australian Journal of Labour Law

Bulletin de Droit Comparé du Travail et de la Sécurité Sociale

Bulletin of Comparative Labour Relations

Canadian Labour & Employment Law Journal

Comparative Labor Law & Policy Journal

Industrial Law Journal (Großbritannien)

Industrial Law Journal (Südafrika)

The International Journal of Comparative Labour Law

and Industrial Relations

Japan Labor Review

Lavoro e diritto

Relaciones Laborales

Betriebsverfassung 2008

- 365 **Christoph Weber:** Massentlassung und Arbeitnehmerbeteiligung im deutschen und europäischen Mitbestimmungsrecht
- 380 **Daniel Gehlhaar:** Strafbewehrte Unterlassungserklärungen zur Sicherung betriebsverfassungsrechtlicher Unterlassungsansprüche

Prozesspraxis

- 384 **Bernhard Ulrici:** Streitwertfestsetzung und Beschwer

Zwischenruf

- 387 **Arne Maier:** Postmindestlohn: Wer verdrängt hier wen?

Arbeit und Rechtspolitik

- 388 Berliner Bericht (*Deter*)

Info

- 391 Termine; Juristentag 2008 ein wenig anders (*Buschmann*); Beschlüsse des 67. DJT, Abt. Arbeits- und Sozialrecht; Trauer um Wolfgang Schneider; Personalien

Extra

- 395 Lingua Oeconomici Imperii; Aufgespießt

Rechtsprechung – Schnelldienst

- 397 Sachgrundlose Befristung mit älteren Arbeitnehmern – Vorlage an den EuGH (*BAG v. 16. 10. 2008 – 7 AZR 253/07(A)*)
- 397 Vertraglicher Bezug auf Tarifwerk in der jeweils geltenden Fassung (*BAG v. 22. 10. 2008 – 4 AZR 793/07*)
- 397 Abgrenzung der betrieblichen Altersversorgung von anderen Leistungen (*BAG v. 28. 10. 2008 – 3 AZR 317/07*)
- 398 Änderung der Teilzeitbeschäftigung von Beamten bei Unzumutbarkeit (*BVerwG v. 16. 10. 2008 – 2 C 15.07 und 20.07*)

Ausgewählte Entscheidungen

- 398 **Kündigungsschutz**
Außerordentliche Kündigung – betriebsverfassungswidrig erlangte Information
BAG v. 13. 12. 2007 – 2 AZR 537/06 (Lerch/Weinbrenner)
- 402 **Betriebsübergang – Massentlassung**
Ende des Konsultationsverfahrens nach Art. 2 RL 98/59/EG
BAG v. 21. 05. 2008 – 8 AZR 84/07 (Weber)
- 402 **Prozesspraxis**
Wert der Beschwer
BAG v. 04. 06. 2008 – 3 AZB 37/08 (Ulrici)

Entscheidungsübersicht

1. Individuelles Arbeitsrecht

Arbeitnehmerüberlassung

LAG Schleswig-Holstein 18.06.08 3 TaBV 8/08 **konzernintern, Rechtsmißbrauch** 403

Arbeitsverhältnis

ArbG Hamburg 18.06.08 11 Ca 2159/07 Klageverzichtserklärung 403

Arbeitsvertrag

Sächsisches LAG 19.09.07 5 Sa 552/06 Bewerbungsverfahren: Diskriminierung wegen Schwerbehinderung 403

BAG 20.05.08 9 AZR 382/07 **Doppelte Schriftformklausel** 403

LAG Niedersachsen 03.06.08 3 Sa 1041/07 Weisungsrecht des Arbeitgebers 403

Arbeitszeit

LAG Niedersachsen 15.04.08 11 Sa 1374/07 Teilzeitbegehren nach der Elternzeit 404

Berufsausbildung

ArbG Hamburg 18.06.08 11 Ca 2159/07 **Angemessene Vergütung** 404

Elternzeit

BAG 20.05.08 9 AZR 219/07 Urlaubsabgeltung bei zweiter Elternzeit 404

Kündigung

BAG 10.07.08 2 AZR 209/07 Abfindungsvereinbarung 404

LAG Köln 01.08.07 3 Sa 906/06 Änderungskündigung 404

BAG 26.06.08 2 AZR 139/07 **Änderungskündigung zur Entgeltensenkung** 404

ArbG Hamburg 04.06.08 2 Ca 470/07 Außerordentlich: Verstoß gegen Meldepflicht bei Arbeitsunfähigkeit 404

BAG 23.04.08 2 AZR 1012/06 **Kündigungsschutz: betriebliches Eingliederungsmanagement** 404

BAG 26.06.08 2 AZR 264/07 Kündigungsschutz: Darlegungslast 405

BAG 26.06.08 2 AZR 23/07 Kündigungsschutz während der Elternzeit 405

LAG Hamm 10.05.08 8 Sa 263/07 Schwerbehinderung: Unterrichtung des Arbeitgebers 405

Ladenöffnungszeiten

Sächs OVG 08.05.08 3 D 33/07 **Sachsen: verkaufsoffene Sonntage** 405

Ruhegeld

BAG 11.03.08 3 AZR 358/06 Ausgliederung von Versorgungsverbindlichkeiten 405

Vergütung

BAG 09.07.08 5 AZR 810/07 Betriebsrisiko 405

BAG 30.07.08 10 AZR 606/07 Freiwilligkeitsvorbehalt bei Sonderzahlungen 405

Videoüberwachung im Betrieb

BAG 26.08.08 1 ABR 16/07 Grundsatz der Verhältnismäßigkeit 406

2. Kollektives Arbeitsrecht

Betriebsrat

LAG Nürnberg 19.03.08 4 TaBV 35/07 **Internetzugang** 406

HessLAG 19.02.08 4 TaBVGa 21/08 **Unterlassungsanspruch gegen angekündigte Kündigung** 406

Einigungsstelle

HessLAG 08.04.08 4 TaBV 15/08 Offensichtliche Unzuständigkeit 406

HessLAG 20.05.08 4 TaBV 97/08 Offensichtliche Unzuständigkeit, Einwände gegen den Vorsitzenden 406

LAG Schleswig-Holstein 19.12.06 6 TaBV 14/06 Zuständigkeit 406

Luftfahrtunternehmen

HessLAG 12.02.08 4 TaBV 241/07 Gruppenvertretungen: Aufhebung einer personellen Maßnahme 406

Mitbestimmung

BAG 22.07.08 1 ABR 40/07 **Ethik-Richtlinien, ausländische Unternehmen** 406

BAG 17.06.08 1 ABR 20/07 **Versetzung: Beachtung des § 81 SGB IX** 407

Tarifrecht

BAG 17.06.08 3 AZR 409/06 Regelungsbefugnis der Tarifvertragsparteien für Betriebsrentner 407

Versetzung

HessLAG 29.01.08 4 TaBV 259/07 Gemeinschaftsbetrieb, Bestimmtheit des Zustimmungsersetzungs- 407

HessLAG 27.05.08 4 TaBV 288/07 **Vorläufige Durchführung, Aufhebung** 407

3. Verfahrensrecht

Anhörungsrüge

LAG Bremen 17.04.08 3 Sa 110/07 Urteile des Landesarbeitsgerichts 407

Berufungsverfahren

BGH 23.06.08 GSZ 1/08 Einrede der Verjährung 407

Verfahrensart

ArbGHamburg 05.08.08 9 Ca 21/08 **Rechtsstreit zwischen Betriebsrat und Arbeitgeber** 407

Zwangsgeld

LAG Bremen 30.09.08 3 Ta 40/08 Aufhebung eines rechtskräftigen Zwangsgeldbeschlusses 407

Zusammenfassungen/Abstracts

408

Christoph Weber

Collective Dismissals and Workers' Participation in German and European Co-Determination Law

AuR 10/2008, p. 365

The article analyses the relation between the European directives on collective dismissals and the national provisions regulating the works council's participation pursuant to the Collective Dismissal Act and the Works Constitution Act. Faulty notifications (to the employment agency) are void. Defects in the notification procedure result in a ban on dismissals. Within the scope of Art. 111 Works Constitution Act Federal Labour Court rulings on deduction of deficiency compensation and social plan severance pay do not comply with ECJ rulings requiring effective sanctions against violations of duties based on directives. Neither Art. 6 Directive RL 98/59/EG nor Art. 8 Directive 2002/14/EG urge German legislators or German labour courts to introduce an interim order for injunction in case of violation of rights to participation in economic affairs.

Daniel Gehlhaar

Cease-and-Desist Declarations with Penalty Clauses for Safeguarding Rights to Forbearance Arising from Works Constitutions

AuR 11/2008, p. 380

A cease-and-desist declaration without a simultaneous contractual penalty does not eliminate the risk of repetitive or additional violations and therefore is not suitable for efficiently safeguarding rights to forbearance arising from works constitutions. A cease-and-desist declaration which provides for payment of a contractual penalty directly to or by the works council is void from the start as the works council is not capable of possessing assets. The same applies for a cease-and-desist declaration that provides for payment of a contractual penalty to one or more individual members of the works council, as this would constitute forbidden preferential treatment pursuant to Art. 78 par. 2 Works Constitution Act. In principle, a cease-and-desist declaration that provides for payment of a contractual penalty by one or more works council members related to their works council activity is inadmissible and void. However, a contractual penalty in favour of a third party is permissible in principle, but does not automatically eliminate the risk of repetitive or additional violations. Instead, the obligor would run the risk, despite having made a cease-and-desist declaration, of additionally being sued for injunctive relief. On the whole, contractual penalties in cease-and-desist declarations do not – apart from few cases – appear to be suitable tools for safeguarding rights to forbearance arising from works constitutions. In terms of legal policy, this is undesirable because the respective obligee is practically forced to institute written resolution proceedings before the labour courts at once.

Bernhard Ulrici

Fixing of Amount in Controversy and Amount of Appeal

AuR 10/2008, p. 384

There is a material contradiction between Federal Labour Court rulings on the binding effect of judicial fixing of the amount in controversy pursuant to Art 61 sec 1 Labour Court Act and labour courts' practice in calculating this amount. In practice, the attorney-of-record should always verify if the amount in controversy has been fixed too low and if necessary argue that labour court's fixing was evidently incorrect due to the application of false provisions.

Besserer Insolvenzschutz für Langzeitarbeitszeitkonten geplant

Die Bundesregierung will Langzeitarbeitszeitkonten besser absichern.

Der BT hat sich in 1. Lesung mit einem entsprechenden Gesetzentwurf der Regierung (BT-Drs. 16/10289) zur Neugestaltung des Insolvenzschutzes von sog. Wertguthaben befasst. Künftig dürfen nur noch bis zu 20 % eines Wertguthabens in Aktien oder Aktienfonds angelegt werden. Durch eine generell geltende Garantieklausel des Rückflusses werde dabei der Bestand von Verlusten geschützt, heißt es in dem Entwurf. Ferner werde angeordnet, dass Wertguthaben durch Dritte zu führen sind, die im Fall der Insolvenz des AG für die Erfüllung der Ansprüche aus dem Wertguthaben für den AG einstehen. Dies werde insbes. durch Treuhandmodelle gewährleistet, schreibt die Regierung. Die Abtrennung des Wertguthabens vom Vermögen des AG umfasst auch die auf diese Entgeltbestandteile zu leistenden Sozialversicherungsbeiträge. Außerdem will die Regierung eine begrenzte Mitnahmemöglichkeit von Langzeitkonten einführen, wenn AN ihren Arbeitsplatz wechseln. Das Inkrafttreten der Neuregelung ist für Anfang Januar 2009 geplant.

In Langzeitkonten können AN über die vereinbarte Arbeitszeit hinaus geleistete Arbeitsstunden und Arbeitsentgelte in einem Wertguthaben sparen. Dieses Wertguthaben können sie dann später für längerfristige Freistellungen von der Arbeit verwenden – etwa um früher in Rente zu gehen, eine Weiterbildung zu machen oder ein „Sabbatical“ einzulegen. Der Verwendungszweck von Wertguthaben soll mit dem Gesetzentwurf auf die Nutzung von gesetzlichen Freistellungsansprüchen wie etwa bei Pflege- oder Elternzeit sowie bei Teilzeitarbeit konzentriert werden. Damit kann ein Beschäftigter bspw. die bei seinem AG beantragte Pflegezeit finanziell mit dem Wertguthaben überbrücken, da sein Lohn oder Gehalt in dieser Zeit meist entfällt.

Aus: Dietrich Deter, Berliner Bericht, AuR, S. 388

Veranstaltungen

11.–13.11.2008 in Kassel

Datenschutzforum 2008. Datenschutz am Arbeitsplatz. Veranstaltung des DGB Nordhessen und der dtb Datenschutz- und Technologieberatung Kassel, u. a. mit Malte Arnspenger, Peter Schaar, Sabine Leuthäuser-Schnarrenberger, Alexander Roßnagel, Hajo Köppen. (Info über dtb, 0561-7057570)

3.12.2008 in Hannover

BTQ Fachtagung 2008. Alternde Belegschaften und demographischer Wandel. Ort: Maritim Stadthotel Hannover (Info und Anmeldung über BTQ Niedersachsen: Tel: 0441/82 20 68; Fax: 83824 oder E-Mail: info@btq.de). [Nähere Infos hier!](#)

17./18.2.2009 in Berlin

Kongress Arbeitsrecht 2009 der BDA. Ort: Maritim Hotel, Potsdamer Platz. [Nähere Infos hier!](#)