

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| | |
| Kapitel 1: Einleitung | 1 |
| § 1 <i>Eine europäische Bestandsaufnahme</i> | 1 |
| § 2 <i>Terminologie</i> | 3 |
| § 3 <i>Gang der Untersuchung</i> | 4 |
| | |
| Kapitel 2: Zero-hours contract | 5 |
| § 1 <i>Die Entwicklung von zero-hours contracts in Großbritannien</i> | 5 |
| § 2 <i>Charakteristika eines zero-hours contract</i> | 7 |
| I. Vertragliche Ausgangssituation in einem zero-hours contract | 7 |
| II. Weitere vertragliche Ausgestaltung | 9 |
| 1. Zero-hours contract mit und ohne Ablehnungsrecht | 9 |
| 2. Exklusivklauseln | 11 |
| 3. Sonstige Vertragsbedingungen | 12 |
| § 3 <i>Statistische Situation auf dem britischen Arbeitsmarkt</i> | 13 |
| § 4 <i>Arbeitsrechtliche Bewertung</i> | 16 |
| I. Zero-hours contract als Sammelbegriff | 18 |
| II. „Casual work“ und „to be on call“ | 18 |
| III. Keine pauschale Rechtswidrigkeit eines zero-hours contract | 19 |
| IV. Employment status einer Arbeitskraft unter einem zero-hours contract | 20 |
| 1. Exkurs: Entwicklung des employment status | 20 |
| a) Employee | 22 |
| aa) Entwicklung der „tests“ | 23 |
| bb) Zu berücksichtigende Kriterien im multiple test | 25 |
| b) Worker | 27 |
| 2. Wertung in den ss. 27A, 27B ERA | 29 |
| 3. Situation in den einzelnen Arbeitseinsätzen | 30 |
| 4. Rechtliche Qualität des „gesamten“ zero-hours contract | 33 |
| a) Employment contract | 33 |

| | |
|---|--------|
| aa) Das Erfordernis von mutuality of obligation für einen employment contract | 33 |
| bb) Global contract | 36 |
| cc) Continuous employment, s. 212(1), (3) ERA | 39 |
| dd) Zwischenergebnis | 42 |
| b) Worker's contract | 42 |
| V. Rechte einer Arbeitskraft unter einem zero-hours contract | 44 |
| 1. Statutory employment rights | 44 |
| 2. Exklusive Regelungen für zero-hours contracts | 46 |
| § 5 <i>Gesellschaftliche und politische Diskussion</i> | 46 |
| I. Flexibilität als Vorteil des Arbeitgebers und britischen Arbeitsmarkts | 47 |
| II. Verstärkung des strukturellen Ungleichgewichts als Nachteil für die Arbeitskraft | 48 |
| III. Uneinigkeit im politischen Diskurs und gesetzgeberisches Eingreifen | 49 |
| § 6 <i>Ausblick</i> | 50 |
| Kapitel 3: Null-Stunden-Vertrag | 53 |
| § 1 <i>Charakteristika eines Null-Stunden-Vertrags</i> | 54 |
| I. Phänomen in Deutschland und Diskussion in der Literatur | 54 |
| II. Beispiele von Null-Stunden-Verträgen in der Rechtsprechung | 55 |
| 1. Vertragliche Ausgangssituation | 55 |
| 2. Verträge mit und ohne Ablehnungsrecht | 56 |
| III. Statistiken | 57 |
| § 2 <i>Vertragsrechtliche Konsequenzen</i> | 58 |
| I. Verträge ohne Ablehnungsrecht | 58 |
| II. Verträge mit Ablehnungsrecht | 60 |
| 1. Vorliegen einer Null-Stunden-Rahmenvereinbarung | 60 |
| a) Inhalt der Vereinbarung, Einigung und Konstruktion | 60 |
| b) Vertragsrechtliche Einordnung | 62 |
| c) Kritik an der Konstruktion einer Rahmenvereinbarung | 64 |
| d) Beendigung der Arbeitsbeziehung | 66 |
| 2. Fehlende Freiheit, Arbeitseinsätze abzulehnen | 67 |
| III. Ergebnis | 69 |
| § 3 <i>Wirksamkeit und Folgen von Null-Stunden-Rahmenvereinbarungen</i> | 69 |
| I. Verhältnis zum Abrufarbeitsvertrag | 70 |
| 1. Kein Anwendungsfall von § 12 Abs. 1 S. 1 TzBfG | 70 |
| 2. Keine Subsidiarität gegenüber § 12 Abs. 1 S. 1 TzBfG | 71 |
| II. Rechtliche Wirksamkeit der separaten Rahmenvereinbarung | 72 |
| 1. Erwägungen hinsichtlich etwaiger Unwirksamkeitsvorschriften | 72 |
| 2. Keine Umgehung arbeitnehmerschützender Vorschriften | 72 |

| | |
|---|-----|
| III. Rechtliche Bewertung des Einzelarbeitsvertrags | 73 |
| 1. Allgemeine Unwirksamkeitsgründe | 73 |
| 2. Materielle Anforderungen an die Befristung | 74 |
| a) Sachgrundlose Befristung | 75 |
| b) Befristung mit Sachgrund | 76 |
| c) Schriftform | 78 |
| 3. Gerichtliche Befristungskontrolle und Klagefrist | 78 |
| a) Ausgangssituation | 78 |
| b) Besonderheiten im Urteil des LAG Berlin vom 12.1.1999 | 81 |
| IV. Zusammenfassung | 82 |
| § 4 <i>Wirksamkeit von Null-Stunden-Arbeitsverträgen</i> | 82 |
| I. Regelungen zur Arbeit auf Abruf, § 12 TzBfG | 83 |
| 1. Gesetzeshistorie | 84 |
| 2. Anwendungsbereich | 85 |
| a) Begriff des Abrufarbeitsverhältnisses | 85 |
| a) Teil- oder Vollzeitarbeitsverhältnisse | 87 |
| aa) Einordnung des Null-Stunden-Arbeitsvertrags als Vollzeit- oder Teilzeitarbeitsverhältnis | 87 |
| bb) Öffnung des Anwendungsbereichs des § 12 TzBfG für Vollzeitarbeitsverhältnisse | 90 |
| b) Zwischenergebnis | 92 |
| 3. Voraussetzungen der Arbeit auf Abruf | 92 |
| 4. Rechtsfolgen einer fehlenden Mindestarbeitszeitvereinbarung | 94 |
| a) Keine Anwendbarkeit der Fiktion aus § 12 Abs. 1 S. 3 TzBfG .. | 95 |
| aa) Auslegung nach dem Wortsinn | 95 |
| bb) Teleologische Auslegung | 96 |
| cc) Situation nach der Erhöhung der Fiktion von zehn auf 20 Stunden | 98 |
| dd) Verbleibender Anwendungsbereich | 99 |
| b) Bestimmung des Parteiwillens durch ergänzende Vertragsauslegung | 99 |
| c) Beispiel einer instanzgerichtlichen Entscheidung und Bewertung | 101 |
| aa) Ermittlung der Durchschnittsstundenzahl | 102 |
| bb) Kürzung um einen abrufbaren Anteil | 104 |
| cc) Jahresdurchschnitt; Zwischenergebnis | 106 |
| d) Abgrenzung zum Urteil des BAG vom 24.9.2014 | 106 |
| e) Zwischenergebnis | 107 |
| 5. Ausgestaltung des Abrufs von Arbeit | 107 |
| a) Anforderungen an die Vereinbarung der täglichen Arbeitszeit, § 12 Abs. 1 S. 2 TzBfG | 108 |
| b) Einhaltung der Vorankündigungsfrist, § 12 Abs. 3 TzBfG | 108 |

| | |
|--|-----|
| c) Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats, § 87 Abs. 1 Nr. 2, 3 BetrVG | 109 |
| d) Berechnung der Entgeltfortzahlung, § 12 Abs. 4, 5 TzBfG | 109 |
| 6. Tarifdispositivität, § 12 Abs. 6 TzBfG | 109 |
| 7. Ergebnis | 111 |
| II. AGB-Kontrolle, §§ 305 ff. BGB | 111 |
| 1. Gang der Darstellung | 111 |
| 2. Vorliegen von AGB und ihre Einbeziehung in den Vertrag | 112 |
| a) Vorliegen von AGB, § 305 Abs. 1 BGB | 112 |
| b) Allgemeine Einbeziehungsvoraussetzungen | 112 |
| 3. Inhaltskontrolle | 114 |
| a) Anwendungsbereich, § 307 Abs. 3 S. 1 BGB | 114 |
| aa) Einführung | 114 |
| bb) Konkurrenzverhältnis zu § 12 Abs. 1 TzBfG | 116 |
| cc) Objekt der Inhaltskontrolle | 118 |
| dd) Ausschluss der Kontrolle deklaratorischer Klauseln | 119 |
| (1) Begründung des Ausschlusses | 119 |
| (2) Deklaratorischer Teil der Null-Stunden-Abrede | 120 |
| (3) Rechtsvorschriften ergänzender Teil der Null-Stunden-Abrede | 120 |
| ee) Ausschluss von Vereinbarungen über Hauptleistungen | 123 |
| (1) Einführung: Definition von Vereinbarungen über Hauptleistungen | 123 |
| (a) Wortsinn des § 307 Abs. 3 S. 1 BGB | 124 |
| (b) Definitionen aus Literatur und Rechtsprechung | 124 |
| (c) Vereinbarungen über Hauptleistungen im Arbeitsvertrag | 125 |
| (d) Gründe für den Ausschluss von Vereinbarungen über Hauptleistungen | 126 |
| (2) Die Null-Stunden-Vereinbarung als Vereinbarung über Hauptleistungen | 127 |
| (3) Weiterer Gang der Untersuchung | 129 |
| (4) Erster Aspekt: Kontrollfähigkeit von Modifikationen des Hauptleistungsversprechens | 130 |
| (a) Grundlagen der Kontrollfähigkeit und Abgrenzung zum kontrollfreien Bereich | 130 |
| (b) Argumentation des BAG im Urteil vom 7.12.2005 und Würdigung | 132 |
| (c) Kontrollfähigkeit einer Null-Stunden-Klausel | 134 |
| (aa) Modifikation eines Hauptleistungsversprechens | 134 |
| (bb) Begründung der Kontrollfähigkeit | 135 |
| (5) Zweiter Aspekt: Inhaltskontrolle nur für die Klauseln, die einer Kontrolle bedürfen | 136 |
| (a) Sinn und Zweck einer AGB-Kontrolle | 137 |

| | |
|---|-----|
| (aa) Persönliche Unterlegenheit | 138 |
| (bb) Situative Unterlegenheit | 138 |
| (cc) Situation im Arbeitsrecht | 140 |
| (b) Kontrollbedürftigkeit des Null-Stunden-Arbeitsvertrags | 141 |
| ff) Ergebnis | 142 |
| b) Materielle Prüfung, §§ 307 ff. BGB | 143 |
| aa) Kein Änderungsvorbehalt i. S. d. § 308 Nr. 4 BGB | 143 |
| bb) Inhaltliche Unangemessenheit nach § 307 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 BGB | 144 |
| (1) Benachteiligung durch eine Veränderung der Risikoverteilung im Arbeitsrecht | 145 |
| (a) Wirtschaftsrisiko, § 615 BGB, als Ausdruck allgemeiner Risikoverteilung | 145 |
| (b) Übertragung des Wirtschaftsrisikos auf den Arbeitnehmer | 147 |
| (2) Unangemessenheit der Benachteiligung | 148 |
| c) Ergebnis der Inhaltskontrolle | 150 |
| 4. Transparenzkontrolle, § 307 Abs. 1 S. 2 BGB | 150 |
| a) Allgemeines zur Transparenzkontrolle von Abrufvereinbarungen | 151 |
| b) Null-Stunden-Arbeitsverträge in der Transparenzkontrolle | 151 |
| aa) Fehlender Hinweis auf „null“ Mindeststunden | 152 |
| bb) Verweis auf eine „Festbeschäftigung“ in einem Null-Stunden-Arbeitsvertrag | 152 |
| cc) Nichtangabe der Gründe für den Abruf von Arbeit („Arbeitsanfall“) | 155 |
| 5. Rechtsfolgen unangemessener Benachteiligungen | 158 |
| a) Grundsatz | 158 |
| b) Konsequenz aus der Unwirksamkeit der Null-Stunden-Arbeitszeitabrede | 159 |
| aa) Keine Anwendung von § 12 Abs. 1 S. 3 TzBfG | 160 |
| bb) Lösung mittels einer ergänzenden Vertragsauslegung | 160 |
| 6. Ergebnis | 161 |
| III. Zusammenfassung | 162 |
| § 5 <i>Null-Stunden-Verträge im sozialversicherungsrechtlichen Kontext</i> ... | 162 |
| I. Sozialversicherungspflichtiges Beschäftigungsverhältnis | 163 |
| 1. Beschäftigter eines Null-Stunden-Arbeitsvertrags | 163 |
| 2. Beschäftigter einer Null-Stunden-Rahmenvereinbarung | 165 |
| II. Leistungsrechtliches Beschäftigungsverhältnis: Arbeitslosigkeit, § 138 SGB III | 166 |
| 1. Beschäftigter eines Null-Stunden-Arbeitsvertrags | 167 |
| a) Beschäftigungslosigkeit, § 138 Abs. 1 Nr. 1 SGB III | 167 |