

## Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| <b>§ 1. Einleitung</b>   | <b>13</b> |
| A. Gegenstand und Ziel der Untersuchung  | 13        |
| B. Gang der Untersuchung   | 16        |
| <b>§ 2. Einführung in die Problematik</b>  | <b>17</b> |
| A. Der demografische Wandel in Deutschland und seine Auswirkungen auf den Arbeitsmarkt | 17        |
| I. Die alternde Gesellschaft   | 17        |
| II. Die Person des Rentners  | 18        |
| III. Auswirkungen auf den Arbeitsmarkt und das Sozialversicherungssystem               | 20        |
| IV. Frühverrentung bzw. faktischer Ausschluss der Rentner vom Arbeitsmarkt             | 21        |
| 1. Gründe für die Frühverrentung   | 21        |
| a) Sozialrechtliche Aspekte  | 22        |
| b) Arbeitsrechtliche Aspekte   | 23        |
| aa) Kündigungsschutzrecht  | 23        |
| bb) Befristungsrecht   | 25        |
| cc) Zwischenergebnis   | 26        |
| 2. Altersgrenzen   | 26        |
| a) Zulässigkeit  | 27        |
| b) Rechtsfolgen  | 32        |
| V. Notwendigkeit der Weiterbeschäftigung   | 33        |
| 1. Art der Beschäftigung   | 35        |
| a) Interessenlage des Arbeitgebers   | 35        |
| b) Interessenlage des Altersrentners   | 36        |
| 2. Ansätze der Praxis  | 37        |
| a) Freie Mitarbeit/Beratervertrag  | 38        |
| b) Rentnergesellschaft   | 41        |
| c) Zwischenfazit   | 43        |
| 3. Zwischenfazit   | 43        |
| B. Lösungsansätze des Gesetzgebers   | 44        |
| <b>§ 3. Die befristete Weiterbeschäftigung von Altersrentnern</b>                      | <b>47</b> |
| A. Das Hinausschieben gem. § 41 S. 3 SGB VI  | 48        |

## Inhaltsverzeichnis

|    |  |    |
|----|--|----|
| I. | Verfassungsrechtliche und unionsrechtliche Rahmenbedingungen     | 48 |
| 1. | Vereinbarkeit mit dem Grundgesetz                                | 48 |
| 2. | Vereinbarkeit mit dem Unionsrecht                                | 50 |
|    | a) Unionsrechtliche Vorgaben                                     | 51 |
|    | aa) Das Verbot der Altersdiskriminierung                         | 52 |
|    | (1) Ungleichbehandlung   | 54 |
|    | (2) Rechtfertigung   | 54 |
|    | (3) Zwischenergebnis   | 62 |
|    | bb) Verstoß gegen die Befristungsrahmenrichtlinie 1999/70/EG     | 62 |
|    | (1) Wirkung von Richtlinien                                      | 62 |
|    | (2) Vorgaben der Befristungsrahmenrichtlinie 1999/70/EG          | 64 |
|    | (3) Vereinbarkeit mit der Befristungsrahmenrichtlinie 1999/70/EG | 65 |
|    | (4) Zwischenergebnis   | 74 |
|    | b) EuGH-Urteil in der Rechtssache <i>John</i>                    | 74 |
|    | aa) Vorlagebeschluss des LAG Bremen                              | 75 |
|    | bb) Die Entscheidung des EuGH                                    | 79 |
|    | (1) Verstoß gegen das Altersdiskriminierungsverbot               | 79 |
|    | (2) Missbrauch befristeter Arbeitsverträge                       | 80 |
|    | cc) Bewertung der EuGH-Entscheidung                              | 82 |
|    | (1) Verstoß gegen das Altersdiskriminierungsverbot               | 82 |
|    | (2) Anwendbarkeit der Befristungsrahmenrichtlinie 1999/70/EG     | 86 |
|    | (3) Vereinbarkeit mit der Befristungsrahmenrichtlinie 1999/70/EG | 88 |
|    | (4) Ausführungen zum nationalen Recht                            | 88 |

## *Inhaltsverzeichnis*

|      |    |   |   |
|------|----|---|---|
|      | c) | Fazit   | 90  |
| II.  |    | Ambivalenz von § 41 S. 3 SGB VI                           | 90  |
| III. |    | Individualarbeitsrechtliche<br>Anwendungsvoraussetzungen  | 92  |
|      | 1. | Vereinbarte Altersgrenze                                  | 93  |
|      |    | a)  | Vereinbarter Beendigungszeitpunkt 94                              |
|      |    |   | aa) Regelaltersgrenze 94  |
|      |    |   | bb) Zeitpunkt vor Erreichen der<br>Regelaltersgrenze 96           |
|      |    |   | cc) Zeitpunkt jenseits der<br>Regelaltersgrenze 98                |
|      |    |   | dd) Zwischenergebnis 100  |
|      |    | b)  | Hinausschieben eines unbefristeten<br>Arbeitsverhältnisses 100    |
|      |    | c)  | Vereinbarungsmöglichkeiten 103                                    |
|      |    |   | aa) Tarifvertrag 103  |
|      |    |   | bb) Betriebsvereinbarung 106                                      |
|      |    |   | cc) Individualarbeitsvertrag 109                                  |
|      |    |   | (1) Einzelfallklausel 109   |
|      |    |   | (2) Inbezugnahmeklausel 113                                       |
|      |    |   | dd) Aufhebungsvertrag als Grundlage<br>für ein Hinausschieben 116 |
|      |    |   | ee) Zwischenergebnis 117  |
|      |    | d)  | Zwischenergebnis 117  |
|      | 2. | Hinausschieben des vereinbarten<br>Beendigungszeitpunktes | 118   |
|      |    | a)  | Das Verhältnis zum TzBfG 118                                      |
|      |    |   | aa) Sachgrundbefristung 119                                       |
|      |    |   | bb) Ergänzende Anwendung der<br>TzBfG-Vorschriften 125            |
|      |    |   | cc) Verlegen des<br>Beendigungszeitpunktes 126                    |
|      |    |   | (1) Kalender- bzw.<br>Zweckbefristung 128                         |
|      |    |   | (2) Auflösende Bedingung 130                                      |
|      |    |   | (3) Zwischenergebnis 131  |
|      |    | b)  | Gleichzeitige Veränderung von<br>Vertragsinhalten 132             |

## *Inhaltsverzeichnis*

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| aa) | Praktisches Bedürfnis                                   | 132 |
| bb) | Auslegung von § 41 S. 3 SGB VI                          | 133 |
|     | (1) Grammatikalische Auslegung                          | 133 |
|     | (2) Systematische Auslegung                             | 136 |
|     | (3) Historische Auslegung                               | 137 |
|     | (4) Teleologische Auslegung                             | 137 |
|     | (5) Zwischenergebnis                                    | 139 |
|     | (6) Unionsrechtskonforme Auslegung                      | 139 |
|     | (7) Zwischenergebnis                                    | 140 |
| cc) | Vorherige oder spätere Veränderung von Vertragsinhalten | 140 |
| dd) | Zwischenergebnis  | 142 |
| c)  | Zeitpunkt des Hinausschiebens                           | 142 |
| d)  | Schriftformerfordernis                                  | 146 |
| e)  | Missbräuchliches Hinausschieben                         | 148 |
| aa) | Missbrauchsgefahr                                       | 148 |
|     | (1) Missbrauchsgefahr bei erstmaligem Hinausschieben    | 149 |
|     | (2) Missbrauchsgefahr bei wiederholtem Hinausschieben   | 151 |
|     | (3) Zwischenergebnis                                    | 151 |
| bb) | Begrenzungsvorschläge                                   | 152 |
|     | (1) Begrenzung der Dauer                                | 152 |
|     | (2) Begrenzung der Anzahl der Befristungen              | 154 |
|     | (3) Mindestmaß für Befristungsintervalle                | 155 |
|     | (4) Zwischenergebnis                                    | 156 |
| cc) | Institutionelle Rechtsmissbrauchskontrolle (§ 242 BGB)  | 157 |
|     | (1) Ausgestaltung der Rechtsmissbrauchskontrolle        | 157 |

## Inhaltsverzeichnis

|     |     |   |     |
|-----|-----|---|-----|
|     | (2) | Anwendbarkeit der Rechtsmissbrauchskontrolle auf § 41 S. 3 SGB VI     | 159 |
|     | (3) | Modifizierung der Maßstäbe der Rechtsmissbrauchskontrolle             | 162 |
|     | dd) | Zwischenergebnis  | 165 |
|     | ee) | Koalitionsvertrag<br>19. Legislaturperiode                            | 165 |
|     | 3.  | Zeitlicher Anwendungsbereich  | 167 |
|     | 4.  | Prozessuales  | 169 |
|     | 5.  | Fazit   | 170 |
| IV. |     | Kollektivarbeitsrechtliche Fragen                                     | 173 |
|     | 1.  | Tarifdispositivität   | 176 |
|     | 2.  | Betriebsratsbeteiligung   | 177 |
|     | 3.  | Personalratsbeteiligung   | 180 |
| V.  |     | Anwendungskonstellationen   | 182 |
|     | 1.  | Arbeitsverhältnis ohne Altersgrenzenbefristung                        | 182 |
|     | 2.  | Arbeitsverhältnis mit individualvertraglicher Altersgrenzenbefristung | 182 |
|     | a)  | Altersgrenzenbefristung auf Regelaltersgrenze                         | 183 |
|     | b)  | Altersgrenzenbefristung auf früheren Zeitpunkt                        | 184 |
|     | c)  | Altersgrenzenbefristung auf späteren Zeitpunkt                        | 184 |
|     | d)  | Arbeitsverhältnis mit kollektivvertraglicher Altersgrenzenbefristung  | 185 |
| B.  |     | Sachgrundbefristung nach § 14 Abs. 1 TzBfG                            | 185 |
|     | I.  | Gesetzliche Sachgründe, § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 – 8 TzBfG              | 186 |
|     |     | 1. Der vorübergehende Bedarf an Arbeitskräften, Nr. 1                 | 186 |
|     |     | 2. Die Vertretung eines anderen Arbeitnehmers, Nr. 3                  | 188 |
|     |     | 3. Gründe, die in der Person des Arbeitnehmers liegen, Nr. 6          | 189 |
|     | II. | Rentnerstatus als eigener Sachgrund                                   | 190 |
|     |     | 1. Literatur  | 190 |

## Inhaltsverzeichnis

|             |  |            |
|-------------|--|------------|
| 2.          | BAG, Urteil vom 11.02.2015 – 7 AZR 17/13                                       | 195        |
| 3.          | Bewertung des BAG Urteils  | 197        |
| 4.          | Betrachtung der BAG-Rspr. im Lichte des EuGH-Urteils in der Rs. <i>John</i>    | 199        |
| III.        | Koalitionsvertrag 19. Legislaturperiode  | 201        |
| IV.         | Vereinbarung   | 202        |
| C.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 2 TzBfG                                | 202        |
| D.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 3 TzBfG                                | 206        |
| E.          | Fazit  | 207        |
| <b>§ 4.</b> | <b>Die befristete Wiedereinstellung von Altersrentnern</b>                     | <b>209</b> |
| A.          | Hinausschieben gem. § 41 S. 3 SGB VI   | 209        |
| B.          | Sachgrundbefristung nach § 14 Abs. 1 TzBfG                                     | 209        |
| I.          | In der Person des Arbeitnehmers liegender Grund (§ 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 6 TzBfG) | 209        |
| II.         | Andere gesetzliche Sachgründe  | 210        |
| C.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 2 TzBfG                                | 211        |
| I.          | Zeitliche Reichweite des „Vorbeschäftigungsverbots“                            | 212        |
| 1.          | BAG, Urteil vom 06.04.2011 – 7 AZR 716/09                                      | 212        |
| 2.          | BVerfG, Beschluss vom 06.06.2018 – 1 BvL 7/14 und 1 BvR 1375/14                | 214        |
| 3.          | BAG, Urteil vom 23.01.2019 – 7 AZR 733/16                                      | 217        |
| II.         | Koalitionsvertrag 19. Legislaturperiode  | 217        |
| III.        | Zwischenergebnis   | 219        |
| D.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 3 TzBfG                                | 219        |
| I.          | Beschäftigungslosigkeit  | 219        |
| 1.          | Grammatikalische Auslegung   | 220        |
| 2.          | Systematische Auslegung  | 220        |
| 3.          | Historische und teleologische Auslegung  | 222        |
| II.         | Auslegungsergebnis   | 226        |
| III.        | Unionsrechtskonformität von § 14 Abs. 3 TzBfG                                  | 226        |
| E.          | Fazit  | 227        |
| <b>§ 5.</b> | <b>Die befristete Neueinstellung von Altersrentnern</b>                        | <b>229</b> |
| A.          | Hinausschieben gem. § 41 S. 3 SGB VI   | 230        |
| B.          | Sachgrundbefristung nach § 14 Abs. 1 TzBfG                                     | 230        |
| C.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 2 TzBfG                                | 231        |
| D.          | Sachgrundlose Befristung nach § 14 Abs. 3 TzBfG                                | 233        |
| E.          | Fazit  | 234        |

*Inhaltsverzeichnis*

|   |            |
|---|------------|
| <b>§ 6. Vergleich der Beschäftigungskonstellationen</b> | <b>235</b> |
| <b>§ 7. Schlussbetrachtung</b>                          | <b>239</b> |
| <b>§ 8. Ergebnisse</b>                                  | <b>245</b> |
| Literaturverzeichnis                                    | 249        |