

Markus Fischer • Jürgen Sauer • Reinhard J. Wabnitz

# **Grundkurs Berufsrecht für die Soziale Arbeit**

Mit 2 Tabellen, 37 Übersichten, 14 Fällen und Musterlösungen

Ernst Reinhardt Verlag München

Prof. Dr. jur. *Markus Fischer*, Prof. Dr. jur. *Jürgen Sauer* und Prof. Dr. jur. Dr. phil. *Reinhard J. Wabnitz* lehren Recht im Fachbereich Sozialwesen an der Hochschule RheinMain in Wiesbaden.

Außerdem im Ernst Reinhardt Verlag erschienen:

- Sauer, Wabnitz, Fischer (2016): Grundkurs Existenzsicherungsrecht für die Soziale Arbeit (UTB Bestellnummer 978-3-8252-4673-0)
- Wabnitz (2015): Grundkurs Bildungsrecht für Pädagogik und Soziale Arbeit (UTB Bestellnummer 978-3-8252-4350-0)
- Wabnitz (2018): Grundkurs Recht für die Soziale Arbeit, 4. Aufl. (UTB Bestellnummer 978-3-8252-5080-5)
- Wabnitz (2015): Grundkurs Kinder- und Jugendhilferecht für die Soziale Arbeit, 4. Aufl. (UTB Bestellnummer 978-3-8252-4520-7)
- Wabnitz (2014): Grundkurs Familienrecht für die Soziale Arbeit. 4. Aufl. (UTB Bestellnummer 978-3-8252-4264-0)

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

UTB-Band-Nr.: 5145

ISBN 978-3-8252-5145-1

© 2019 by Ernst Reinhardt, GmbH & Co KG, Verlag, München

Dieses Werk einschließlich seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne schriftliche Zustimmung der Ernst Reinhardt, GmbH & Co KG, München, unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen in andere Sprachen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Printed in EU

Einbandgestaltung: Atelier Reichert, Stuttgart

Satz: FELSBERG Satz & Layout, Göttingen

Ernst Reinhardt Verlag, Kemnatenstr. 46, D-80639 München

Net: [www.reinhardt-verlag.de](http://www.reinhardt-verlag.de) E-Mail: [info@reinhardt-verlag.de](mailto:info@reinhardt-verlag.de)

# Inhalt

<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	12
<b>Vorwort</b> .....	16
<b>1 Einführung in das Arbeitsrecht</b> .....	17
1.1 Sonderrecht der ArbeitnehmerInnen .....	17
1.1.1 ArbeitnehmerInnen .....	18
1.1.2 BeamtInnen .....	19
1.1.3 Selbständige .....	19
1.2 Rechtsquellen des Arbeitsrechts .....	20
1.2.1 Verfassungs- und Unionsrecht .....	21
1.2.2 Gesetze und Verordnungen .....	21
1.2.3 Tarifverträge, Betriebs- und Dienstvereinbarungen, Arbeitsverträge, Betriebliche Übungen und Weisungen .....	22
1.3 Kirchliches Arbeitsrecht .....	23
1.4 Der praktische Fall: Die Einzelfallhelferin .....	24
<b>2 Die Begründung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	25
2.1 Anbahnung des Arbeitsverhältnisses .....	25
2.1.1 Stellenanzeige .....	26
2.1.2 Vorstellungsgespräch .....	27
2.1.3 Absagen und Aufwendungsersatz .....	28
2.2 Vertragsschluss .....	29
2.2.1 Vertragsfreiheit .....	29
2.2.2 Angebot und Annahme .....	30
2.2.3 Form .....	31
2.3 Inhalt des Arbeitsvertrages .....	31

## 6 Inhalt

2.3.1	Wesentlicher Inhalt eines Arbeitsvertrages . . . . .	32
2.3.2	Arbeitszeit . . . . .	32
2.3.3	Sonstiger möglicher Vertragsinhalt . . . . .	34
2.4	Der praktische Fall: Fragen und Lügen . . . . .	34
<b>3</b>	<b>Arbeitsverhältnis, Rechte und Pflichten . . . . .</b>	<b>35</b>
3.1	Hauptpflichten . . . . .	36
3.1.1	Arbeitsleistung im Rahmen des Weisungsrechts . . . . .	36
3.1.2	Vergütung . . . . .	37
3.1.3	Leistungsstörungen . . . . .	37
3.2	Die Fürsorgepflichten . . . . .	38
3.2.1	Begriff . . . . .	38
3.2.2	Fallgruppe Mobbing . . . . .	39
3.2.3	Ansprüche bei Verletzung der Fürsorgepflicht . . . . .	39
3.3	Die Treuepflichten . . . . .	40
3.3.1	Begriff . . . . .	40
3.3.2	Fallgruppe Whistle Blowing . . . . .	40
3.3.3	Ansprüche bei Verletzung der Treuepflichten. . . . .	41
3.4	Der praktische Fall: Der gemobbte Whistleblower. . . . .	41
<b>4</b>	<b>Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses . . . . .</b>	<b>43</b>
4.1	Fristende und Aufhebungsvertrag . . . . .	44
4.1.1	Befristung eines Arbeitsvertrages . . . . .	44
4.1.2	Aufhebung eines Arbeitsvertrages . . . . .	45
4.1.3	Formerfordernisse . . . . .	46
4.2	Kündigung . . . . .	46
4.2.1	Ordentliche Kündigung . . . . .	48
4.2.2	Außerordentliche Kündigung . . . . .	49
4.2.3	Auflösung des Arbeitsverhältnisses durch gerichtliches Urteil . . . . .	50
4.3	Das Arbeitszeugnis . . . . .	50
4.3.1	Anspruch auf ein Arbeitszeugnis . . . . .	51
4.3.2	Zeugnissprache . . . . .	51
4.3.3	Einklagbarkeit eines Zeugnisses. . . . .	52

4.4	Der praktische Fall: Zurück nach 20 Jahren. ....	53
<b>5</b>	<b>Haftung im Arbeitsverhältnis</b> .....	<b>55</b>
5.1	Haftung der ArbeitnehmerInnen gegenüber ArbeitgeberInnen .....	55
5.1.1	Rechtliche Grundlagen .....	56
5.1.2	Betrieblich veranlasste Tätigkeit .....	57
5.1.3	Haftungsausschluss .....	57
5.2	Haftung gegenüber Dritten. ....	59
5.2.1	Haftung gegenüber Kollegen .....	59
5.2.2	Haftung gegenüber nicht zum Betrieb gehörigen Dritten. ...	60
5.2.3	Ansprüche gegen die ArbeitgeberInnen .....	60
5.3	Haftung beim Arbeitsunfall .....	61
5.3.1	Personenschaden .....	61
5.3.2	Sachschaden .....	61
5.3.3	Vermögensschaden. ....	62
5.4	Der praktische Fall: Die Schulsozialarbeiterin .....	63
<b>6</b>	<b>Die berufliche Schweigepflicht</b> .....	<b>64</b>
6.1	Der schweigepflichtige Personenkreis .....	64
6.1.1	BeraterInnen in bestimmten Beratungsstellen .....	64
6.1.2	Staatlich anerkannte SozialarbeiterInnen und SozialpädagogInnen .....	65
6.1.3	Amtsträger .....	65
6.2	Der Umfang der Schweigepflicht .....	65
6.2.1	Geheimnis .....	66
6.2.2	„Fremdheit“ des Geheimnisses. ....	66
6.2.3	Einzelangaben über persönliche oder sachliche Verhältnisse .....	66
6.3	Kenntniserlangung im Rahmen der Berufsausübung / als Amtsträger. ....	67
6.3.1	„Anvertraut“ .....	67
6.3.2	„Sonst bekanntgeworden“ .....	67
6.3.3	Kenntniserlangung „als“ Berufsrollenträger oder Amtsträger	67
6.4	Der praktische Fall: Bewährungshilfe in der Kneipe? .....	69

<b>7</b>	<b>Die Offenbarung von Berufsgeheimnissen</b> . . . . .	71
7.1	Die Geheimnisoffenbarung. . . . .	71
7.1.1	Tathandlung „offenbaren“. . . . .	71
7.1.2	Besonderheiten bei Amtsträgern . . . . .	72
7.1.3	Die Informationsweitergabe gegenüber Gehilfen und Auszubildenden. . . . .	73
7.2	Offenbarungsbefugnisse . . . . .	73
7.2.1	Einwilligung in die Geheimnisoffenbarung. . . . .	74
7.2.2	Offenbarung zur Abwendung von Gefahren . . . . .	74
7.2.3	Sonstige Offenbarungsbefugnisse . . . . .	75
7.3	Offenbarungspflichten. . . . .	75
7.3.1	Erziehungsrecht der Eltern . . . . .	76
7.3.2	Anzeige- und Zeugnispflicht . . . . .	77
7.3.3	Spezialgesetzliche Offenbarungspflichten. . . . .	78
7.4	Der praktische Fall: Schüler in Not. . . . .	80
<b>8</b>	<b>Zeugnisverweigerungsrechte</b> . . . . .	81
8.1	Schweigepflicht und Zeugnisverweigerungsrecht. . . . .	81
8.1.1	Zeugnisverweigerungsrechte im Rechtsstaat . . . . .	81
8.1.2	Zeugnisverweigerungsrechte für die soziale Arbeit . . . . .	82
8.2	Zeugnisverweigerungsrechte im Strafprozess. . . . .	82
8.2.1	Zeugnisverweigerungsrecht aus beruflichen Gründen . . . . .	82
8.2.2	Aussagegenehmigung und Zeugnisverweigerung . . . . .	83
8.2.3	Verfassungsunmittelbares Zeugnisverweigerungsrecht . . . . .	84
8.3	Zeugnisverweigerungsrechte in sonstigen Verfahren. . . . .	85
8.3.1	Zeugnisverweigerungsrecht im Zivilprozess . . . . .	85
8.3.2	Zeugnisverweigerungsrechte nach sonstigen Prozessordnungen . . . . .	85
8.3.3	Zeugnisverweigerungsrecht im Verwaltungsverfahren . . . . .	86
8.4	Der praktische Fall: Das Jobcenter als „verlängerter Arm“ der Polizei? . . . . .	86
<b>9</b>	<b>Die zivilrechtliche Aufsichtspflicht</b> . . . . .	88
9.1	Entstehung der Aufsichtspflicht . . . . .	89

9.1.1	Gesetzliche Aufsichtspflichten . . . . .	90
9.1.2	Vertragliche Aufsichtspflichten. . . . .	91
9.1.3	Keine Gefälligkeitsaufsicht . . . . .	92
9.2	Inhalt und Umfang der Aufsichtspflicht. . . . .	92
9.2.1	Inhalt der Aufsichtspflicht . . . . .	93
9.2.2	Umfang der Aufsichtspflicht . . . . .	93
9.2.3	Delegation der Aufsichtspflicht . . . . .	95
9.3	Aufsichtspflichtverletzung und Exkulpation. . . . .	95
9.3.1	Verletzung der Aufsichtspflicht. . . . .	96
9.3.2	Entlastungsbeweis (Exkulpation) . . . . .	96
9.3.3	Schadensersatzpflichten . . . . .	97
9.4	Der praktische Fall: Der sportliche Vater und Übungsleiter . .	98
<b>10</b>	<b>Strafrechtliche Aufsichtspflichten . . . . .</b>	<b>99</b>
10.1	Strafrechtliche Verantwortlichkeit . . . . .	99
10.1.1	Zielsetzungen und Rechtsquellen des Strafrechts . . . . .	99
10.1.2	Grundlagen des materiellen Strafrechts . . . . .	100
10.1.3	Rechtsfolgen von Straftaten . . . . .	101
10.2	Verletzung einer Fürsorge- und Aufsichtspflicht . . . . .	102
10.2.1	Aufsichtspflichtverletzungen und Strafbarkeit . . . . .	102
10.2.2	Verletzung der Fürsorge- und Erziehungspflicht . . . . .	102
10.2.3	Weitere relevante Straftatbestände . . . . .	103
10.3	Strafrechtliche Garantenstellung . . . . .	105
10.3.1	Begehen einer Straftat durch Unterlassen. . . . .	105
10.3.2	Garantenstellung/Beschützergarantie . . . . .	106
10.3.3	Weitere Einzelheiten . . . . .	107
10.4	Der praktische Fall: Strafbarkeit durch Unterlassen? . . . . .	108
<b>11</b>	<b>Sozialarbeit als Rechtsdienstleistung . . . . .</b>	<b>110</b>
11.1	Das RDG und die soziale Arbeit . . . . .	110
11.1.1	Die Regelungsidee des RDG . . . . .	110
11.1.2	Der Begriff der „Rechtsdienstleistung“ . . . . .	112
11.1.3	Soziale Arbeit als Rechtsdienstleistung . . . . .	114

## 10 Inhalt

11.2	Rechtsdienstleistungen als „Nebenleistung“ sozialer Arbeit (§ 5 RDG)?	115
11.2.1	Die Befugnis zur Erbringung von Rechtsdienstleistungen als Nebenleistung	115
11.2.2	§ 5 RDG und die soziale Arbeit	116
11.3	Rechtsdienstleistungsbefugnisse für die soziale Arbeit	116
11.3.1	Unentgeltliche Rechtsdienstleistungen (§ 6 RDG)	117
11.3.2	Mitgliederberatung in Interessenvereinigungen (§ 7 RDG)	118
11.3.3	Rechtsdienstleistungen durch öffentliche und öffentlich anerkannte Stellen (§ 8 RDG)	119
11.4	Der praktische Fall: Die studentische Law-Clinic	120
<b>12</b>	<b>Die Anerkennungsgesetze der Länder</b>	<b>121</b>
12.1	Die Regelung der staatlichen Anerkennung	121
12.1.1	Die staatliche Anerkennung als „Zusatzzertifikat“ zum hochschulischen Bildungsabschluss	121
12.1.2	Die staatliche Anerkennung und der Bologna-Prozess	122
12.1.3	Die Regelungen der Bundesländer	123
12.2	Voraussetzungen der staatlichen Anerkennung	125
12.2.1	Angeleitetes Berufspraktikum	125
12.2.2	Erwerb ausgewiesener Rechtskenntnisse sowie administrativer Kompetenzen	127
12.2.3	Sozialadministratives bzw. Verwaltungspraktikum	127
12.3	Staatliche Anerkennung als Eingruppierungs- und Laufbahnvoraussetzung; Fachkräftevorbehalt	127
12.3.1	Staatliche Anerkennung und Tarifrecht	127
12.3.2	Staatliche Anerkennung und öffentliches Laufbahnrecht	128
12.3.3	Staatliche Anerkennung und Berufszugang	129
12.4	Der praktische Fall: Wer die Wahl hat, hat die Qual	130
<b>13</b>	<b>Versicherungsrecht</b>	<b>131</b>
13.1	Privatrechtliche Versicherung	131
13.1.1	Grundzüge des Versicherungsvertragsgesetzes	132
13.1.2	Allgemeine Versicherungsbedingungen (AVB)	133



13.1.3	Bedeutung der privatrechtlichen Versicherung für das Arbeitsverhältnis . . . . .	133
13.2	Unfallversicherung (SGB VII) . . . . .	134
13.2.1	Versicherter Personenkreis und Leistungen . . . . .	134
13.2.2	Arbeitsunfall . . . . .	134
13.2.3	Berufskrankheit . . . . .	135
13.3	Weitere ausgewählte Versicherungen. . . . .	135
13.3.1	Arbeitslosenversicherung . . . . .	135
13.3.2	Kranken-, Pflegeversicherung, (SGB V, XI) . . . . .	136
13.3.3	Gesetzliche Rentenversicherung (SGB VI), Rehabilitation und Teilhabe von Menschen mit Behinderung (SGB IX) . . . . .	136
13.4	Der praktische Fall: Aller Anfang ist schwer . . . . .	137
<b>14</b>	<b>Rechtsschutz</b> . . . . .	<b>138</b>
14.1	Rechtsschutz im allgemeinen Zivilrecht . . . . .	138
14.1.1	Aufbau der Zivilgerichtsbarkeit . . . . .	138
14.1.2	Verfahren im 1. Rechtszug . . . . .	139
14.1.3	Rechtsmittel, Kosten . . . . .	140
14.2	Rechtsschutz im Arbeitsrecht . . . . .	141
14.2.1	Aufbau der Arbeitsgerichtsbarkeit. . . . .	142
14.2.2	Verfahren im 1. Rechtszug . . . . .	143
14.2.3	Rechtsmittel, Kosten . . . . .	144
14.3	Rechtsschutz im Strafrecht . . . . .	144
14.3.1	Aufbau der Strafgerichtsbarkeit . . . . .	144
14.3.2	Verfahren im 1. Rechtszug . . . . .	145
14.3.3	Rechtsmittel, Kosten . . . . .	147
14.4	Der praktische Fall: Mobbing und Körperverletzung. . . . .	149
	<b>Lösungen der praktischen Fälle</b> . . . . .	<b>150</b>
	<b>Literatur</b> . . . . .	<b>174</b>
	<b>Sachregister</b> . . . . .	<b>178</b>