

Arthur Stadthagen und der Kündigungsschutz

Dr. Hendrik Heitmann, Frankfurt/M.

Die Wirksamkeit der außerordentlichen Kündigung eines Arbeitsverhältnisses setzt einen wichtigen Grund iSd. § 626 BGB voraus. Mit der Verwendung des unbestimmten Rechtsbegriffs »wichtiger Grund« hat der Gesetzgeber einen wesentlichen Teil der Normfindung den Gerichten überantwortet. Damit wird das Kündigungsschutzrecht für den Rechtsanwender zu einer tendenziell unberechenbaren Materie, die vom Rechtsfortbildungswillen der jeweiligen Kammer- bzw. Senatsbesetzung abhängig ist. Gerichtsentscheidungen wären für die handelnden Akteure im kündigungsschutzrechtlichen Kontext allerdings verlässlicher zu prognostizieren, wenn konkrete Kündigungsgründe für die außerordentliche Kündigung im BGB verankert wären. Der Beitrag geht deshalb der Frage nach, warum der Gesetzgeber den § 626 BGB nicht längst mit absoluten Kündigungsgründen versehen hat. In der Beantwortung der Frage mag ein Blick auf die historischen Wurzeln des Kündigungsschutzrechts Licht ins Dunkel bringen. Ausgangspunkt für die Untersuchung ist daher der gesetzgeberische Entstehungsprozess des BGB. In dem Zusammenhang soll die Rolle, die der Reichstagsabgeordnete Arthur Stadthagen dabei spielte, besonders in den Fokus gerückt werden.

I. Systematische Weichenstellung im BGB

Nach der Reichsgründung 1871 hatte der Gesetzgeber durch das Lex Miquel Lasker¹ (RGBl. 1873, 379) am 20.12.1873 die Gesetzgebungskompetenz für das gesamte bürgerliche Recht erhalten.² Damit war der verfassungsrechtliche Grundstein gelegt, den zunehmenden Rufen nach einer umfassenden Kodifikation des bürgerlichen Rechts Rechnung zu tragen.³ Staatsorganisatorisch war die Gesetzgebungskompetenz für das Reich auf die 2 Reichsorgane Reichstag und Bundesrat aufgeteilt (vgl. § 5 Abs.1 BRV).

1. Die Kommissionen des Bundesrats

Seiner verfassungsrechtlich zugesprochenen Rolle als oberstem Organ des Reiches⁴ entspricht es dann, dass der Bundesrat mit der Einsetzung einer aus 5 Juristen bestehenden Vorkommission am 8.2.1874 den ersten Anstoß für eine Kodifikation gibt. Wirklich ins Rollen kommt der gesetzgeberische Stein allerdings erst, als der Bundesrat nach der Berichterstattung der Vorkommission dem Bericht beitrifft und am 2.7.1874 eine Erste Kommission zur Vorbereitung des BGB einberuft. Das Ergebnis dieser aus 6 Richtern, 2 Professoren und 3 Ministerialbeamten bestehenden Expertenkommission wird weitestgehend kritisch aufgefasst,⁵ so dass der Bundesrat am 4.12.1890 eine Zweite Kommission mit dem Auftrag der Überarbeitung des vorgelegten Entwurfs einsetzen muss. Auch dieser Kommission geht eine Vorkommission – dieses Mal des Reichsjustizamtes – voraus, die die umfangreichen Stellungnahmen zum Entwurf zunächst sammelt und dann publiziert. Im Gegensatz zur Ersten ist die Zweite Kommission nun nicht nur mit Juristen, sondern auch mit Vertretern der Wirtschaft und Reichstagsabgeordneten besetzt. Das Übergewicht in der Kommission stellen aber die Vertreter der Ministerialbürokratie; Repräsentanten der Sozialdemokratie und der

Gewerkschaften wie überhaupt Vertreter der Arbeiterschaft fehlen dagegen gänzlich.⁶ Der Reichstag nimmt das vom Justizausschuss des Bundesrats noch einmal überarbeitete und als Denkschrift an ihn übermittelte Ergebnis der Kommission, die Ihre Arbeit 1895 zuvor beendet hatte, am 17.1.1896 schließlich entgegen. Bevor es jedoch zu einer Abstimmung kommt, setzt der Reichstag seinerseits eine eigene Kommission zur Vorberathung des bürgerlichen Gesetzbuches und eines Einführungsgesetzes zu demselben (XII. Kommission) ein.

2. Die XII. Kommission des Reichstags und der Änderungsantrag

In dieser 21 Mitglieder umfassenden Kommission ist nun auch erstmalig die SPD in Person der Reichstagsabgeordneten Karl Frohme (1850 – 1933) und Arthur Stadthagen (1857 – 1917) vertreten.⁷ Die 2 Abgeordneten zeichnen sich in der Kommission durch eine rege Mitarbeit aus.⁸ Unter anderem schlagen sie in der Kommissionssitzung am 17.3.1896 vor, den nunmehr vorl. Entwurf des BGB durch die Einführung eines § 617a BGB zu ergänzen, der in Anlehnung an die §§ 123,124 GewO (1878) eine konkrete Fixierung außerordentlicher Kündigungsgründe vorsieht. Danach sollen vor Ablauf der vertragsgemäßen Zeit und ohne Aufkündigung Arbeitnehmer entlassen werden können:

- »1. wenn sie bei Abschluss des Arbeitsvertrages den Arbeitgeber durch Vorzeigung falscher oder verfälschter Arbeitsbücher oder Zeugnisse hintergangen oder ihn über das Bestehen eines anderen sie gleichzeitig verpflichtenden Arbeitsverhältnisses in einen Irrthum versetzt haben;
2. wenn sie in gewinnsüchtiger Absicht eines Diebstahls, einer Entwendung, einer Unterschlagung, eines Betruges dem Arbeitgeber oder einem Dritten gegenüber oder wenn sie eines liederlichen Lebenswandels sich schuldig machen;
3. wenn sie die Arbeit unbefugt verlassen haben oder sonst den nach dem Arbeitsvertrage ihnen obliegenden Verpflichtungen nachzukommen beharrlich verweigern;
4. wenn sie der Verwarnung ungeachtet mit Feuer und Licht unvorsichtig umgehen;
5. wenn sie sich Thätlichkeiten oder grobe Beleidigungen gegen den Arbeitgeber oder seine Vertreter oder gegen die

¹ Miquel, Johannes (von): Dr. iur. h.c., Rechtsanwalt (1828 – 1901), Lasker, Eduard: Jurist und Politiker (1829 – 1884), waren Abgeordnete der Nationalliberalen Partei, die nach der Reichstagswahl 1871 stärkste Fraktion im Reichstag geworden war.

² Erweitert wurde damit der gesetzgeberische Kompetenzkatalog des Art. 4 Reichsverfassung.

³ Siehe dazu Eisenhardt, Deutsche Rechtsgeschichte, 7. Auflage 2019, Rn. 673 ff., 685 ff., 740 f.

⁴ Siehe dazu Frotscher/Pieroth, Verfassungsgeschichte, 17. Auflage 2018, Rn.425.

⁵ Siehe dazu Eisenhardt, (Fn.3), Rn. 747 ff.

⁶ Vgl. Eisenhardt, (Fn.3), Rn. 751.

⁷ Zu den weiteren Mitgliedern siehe Ernst Rudolf Huber, Deutsche Verfassungsgeschichte – Band IV, 1969, S.276.

⁸ Siehe dazu Jakobs/Schubert, Die Beratung des BGB – Recht der Schuldverhältnisse II.

Familienangehörigen des Arbeitgebers oder seiner Vertreter zu Schulden kommen lassen;

6. wenn sie einer vorsätzlichen und rechtswidrigen Sachbeschädigung zum Nachtheile des Arbeitgebers oder eines Mitarbeiters sich schuldig machen;

7. wenn sie Familienangehörige des Arbeitgebers oder seiner Vertreter oder Mitarbeiter zu Handlungen verleiten oder zu verleiten versuchen oder mit Familienangehörigen des Arbeitgebers oder seiner Vertreter Handlungen begehen, welche wider Gesetze oder die guten Sitten verstoßen;

8. wenn sie zur Fortsetzung der Arbeit unfähig oder mit einer abschreckenden Krankheit behaftet sind»⁹

Durchsetzungsfähig ist dieser als Antrag formulierte Änderungsvorschlag der beiden Sozialdemokraten in der Kommission allerdings nicht. Die Kommission präferiert mehrheitlich eine kündigungsrechtliche Generalklausel und lässt den vom Bundesrat übermittelten Entwurf diesbezüglich unangetastet. Die Kommission übermittelt ihren Abschlussbericht schließlich am 12.6.1896 dem Reichstag, auf dessen Grundlage dieser am 1.7.1896 nach 3. Lesung mit 222 Stimmen gegen 48 Stimmen und 18 Enthaltungen das Gesetz verabschiedet. Die 42 Abgeordneten der SPD stimmen geschlossen gegen das Gesetz.¹⁰ Mit der Verabschiedung des Gesetzes erteilt der Reichstag einer enumerativen Aufzählung von Kündigungsgründen eine Absage. Stattdessen wird die außerordentliche Kündigungsmöglichkeit in § 626 BGB – wie von der Kommission vorgeschlagen – als Generalklausel formuliert:

»Das Dienstverhältnis kann von jedem Theile ohne Einhaltung einer Kündigungsfrist gekündigt werden, wenn ein wichtiger Grund vorliegt«.

2 Wochen später erteilt auch der Bundesrat der durch den Reichstag abgeänderten und beschlossenen Fassung seine Zustimmung. Am 18.8.1896 wird das Gesetz durch den Kaiser schließlich unterzeichnet und am 24.8.1896 im Reichsgesetzblatt verkündet (RGL. 1896, 195). Zum 1.1.1900 tritt es in Kraft.¹¹

II. Das Scheitern des Änderungsantrags

So verdienstvoll der von Stadthagen und Frohme gemachte Vorschlag auch sein mag, so erklärlich ist sein Scheitern. Ein Blick auf die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen gibt Aufschluss über die strukturellen Ursachen.

1. Der Bundesrat

Der Bundesrat als Initiator des BGB Entwurfs war als Gesandtenkongress¹² organisiert. Das bedeutete, dass die Gliedstaaten des Reiches ihre Mitgliedschaftsrechte im Bundesrat durch Bevollmächtigte der jeweiligen Landesregierungen ausübten.¹³ Die Bundesratsbevollmächtigten unterlagen auf diese Weise den Instruktionen ihrer Landesregierungen; nichtinstruierte Stimmen wurden bei der Stimmabgabe im Bundesrat nach Art. 7 Abs.3 der Verfassung des Deutschen Reichs (RV) nicht gezählt. Bewusst hatte sich der Verfassungsgesetzgeber entschieden, den Bundesrat als parlamentarisch unabhängigen Gegenspieler des im Reichstag organisierten parlamentarischen Prinzips zu installieren. Aus diesem Grund war es den Landesregierungen auch nicht erlaubt, sich bei Ihren Instruktionen dem Willen der Landesparlamente zu unterwerfen.¹⁴ Personell wurde eine Besetzung der Bevollmächtigtenpositionen mit Ministern der Landesregierungen präferiert, eine Besetzung mit

Gesandten ihrer jeweiligen Berliner Vertretung der nichtpreussischen Gliedstaaten oder mit sonstigen Beamten war zulässig. Unter Berücksichtigung dieser strukturellen Verfassungsgegebenheit erklärt sich der Mangel an sozialdemokratischem Einfluss auf den ursprünglichen BGB Entwurf. Die bewusste Verweigerung von parlamentarischer Repräsentation im Bundesrat ließ Stadthagen und Frohme keine Möglichkeit, sich bereits zu einem früheren Zeitpunkt an den Arbeiten am Gesetzeswerk zu beteiligen als erst in der XII. Kommission des Reichstages. Diese Beteiligung stand allerdings unter keinem günstigen Stern, da die Reichsregierung und der Bundesrat der Kommission abverlangt hatten, die parlamentarische Prozedur möglichst abzukürzen.¹⁵ Trotz dieser zeitlichen Drucksituation – die Kommission tagte überhaupt nur in der Zeit vom 7.2. bis zum 11.6.1896 – konnte die Kommission zwar im Vereins-, Ehe- und Testamentsrecht noch wesentliche Änderungen vornehmen,¹⁶ die von Stadthagen und Frohme geforderten kündigungsrechtlichen Veränderungen – wie auch die Vorschläge zur Etablierung eines eigenständigen Arbeitsvertrages¹⁷ – fanden jedoch kein Gehör. Die Gesamtkonzeption des Entwurfs blieb im Ergebnis unberührt.

2. Das Wahlrecht

Ein weiterer verfassungsrechtlicher Erschwernisfaktor für die beiden sozialdemokratischen Abgeordneten lag in dem bestehenden Wahlrecht für den Reichstag. Nach Art. 20 Abs.1 RV iVm. dem Wahlgesetz vom 31.5.1869 wurden die Mitglieder des Reichstages zwar in geheimer, allgemeiner, gleicher und direkter Wahl gewählt. Der Aspekt der Wahlgleichheit galt aber nur für den Zählwert und nicht für den Erfolgswert einer Stimme. So erfolgte die Einteilung der Wahlkreise etwa lediglich nach dem Gebietsumfang ohne Rücksicht auf die Zahl der Wahlberechtigten. Daraus resultierte eine Benachteiligung für die SPD, da deren Anhänger sich vorwiegend in den industriellen Ballungszentren und damit den bevölkerungsreichsten Wahlbezirken befanden.¹⁸ Dies hatte aber noch lange nicht zur Folge, dass die SPD in den Wahlbezirken der Ballungszentren auch problemlos ihre Kandidaten hätte durchsetzen können. Für die Reichstagswahl galt ein absolutes Mehrheitswahlrecht in Einmannwahlkreisen.¹⁹ Das bedeutete, dass ein Kandidat erst dann gewählt war, wenn er in seinem Wahlkreis mehr als die Hälfte der abgegebenen Stimmen auf sich vereinigte. Erreichte keiner der Kandidaten im 1. Wahlgang die absolute Mehrheit, so fand ein 2. Wahlgang zwischen den beiden Kandidaten statt, die im 1. Wahlgang die meisten Stimmen erzielt hatten.²⁰ Konnte die SPD in einem Wahlkreis zwar die relative

⁹ Zum Entwurf siehe Jakobs/Schubert, (Fn.8), S.802 ff.

¹⁰ Siehe dazu Vormbaum, Die Sozialdemokratie und die Entstehung des Bürgerlichen Gesetzbuches, Einführung XXXIX f.

¹¹ Zur Zeitleiste des Gesetzes siehe Rückert/Stolte, in: Schmoeckel/Rückert/Zimmermann (Hrsg.), Historisch-kritischer Kommentar zum BGB (HKK), 2013, S. XXXIV ff.

¹² Siehe dazu Ernst Rudolf Huber, Deutsche Verfassungsgeschichte – Band III, 2. Auflage 1970, S.852.

¹³ Siehe dazu instruktiv, Ernst Rudolf Huber, (Fn.12), S.853 ff.

¹⁴ Vgl. Ernst Rudolf Huber, (Fn.12), S.856.

¹⁵ Siehe dazu, Vormbaum, (Fn.10), Einführung S. XXXVII f.

¹⁶ Siehe dazu Ernst Rudolf Huber, (Fn.7), S.276.

¹⁷ Siehe dazu Jakobs/Schubert, (Fn.8), S.754 ff.

¹⁸ Vgl. Frottscher/Pieroth, (Fn.4), Rn.434 f.

¹⁹ Siehe dazu Ernst Rudolf Huber, (Fn.12), S.863.

²⁰ So auch bei Stadthagen gegen den konservativen Gegenkandidaten Arnold Lohren bei der Stichwahl vom 1.3.1890 für die Reichstagswahl.

Mehrheit im 1. Wahlgang erreichen, konnten sich bei der dann folgenden Stichwahl die vorher auf die einzelnen liberalen und konservativen Parteien verteilten Stimmen auf einen einzigen Gegenkandidaten aus diesem Lager vereinen. Davon abgesehen stand das Wahlrecht nur allen männlichen Reichsangehörigen vom vollendeten 25. Lebensjahr an zu (§ 1 RWG). Ausgenommen davon waren Soldaten, wer unter Vormund stand, wer sich im Konkurs befand, wer Armenunterstützung bezog oder wer durch gerichtliches Urteil die staatsbürgerlichen Rechte verloren hatte (§§ 2, 3 RWG). Die geringe Einflussmöglichkeit für Stadthagen und Frohme in der XII. Kommission, ihre kündigungsrechtlichen Veränderungsvorschläge umzusetzen, fußt also auch auf der strukturellen Benachteiligung ihrer Partei beim Zugang zur parlamentarischen Interessenvertretung und einem tendenziell undemokratischen Mehrheitswahlrecht. Umso bemerkenswerter erscheint es, dass Stadthagen und Frohme vor der entscheidenden Abstimmung im Reichstag über den Gesetzentwurf in einer internen Fraktionsauseinandersetzung für die Anerkennung des Gesetzes durch die SPD werben.²¹ Zeigt dies doch, dass Stadthagen und Frohme – allen Benachteiligungen zum Trotz – bereit waren, in dem bestehenden System nicht nur an gesetzgeberischen Prozessen mitzuwirken, sondern deren Ergebnisse auch mitzutragen.

III. Arthur Stadthagen als Wegbereiter des Änderungsantrags

Dieses Verhalten Stadthagens und Frohmes ist nicht hoch genug einzuschätzen, wenn man die persönlichen Beeinträchtigungen, die zumindest Stadthagen durch das System der eingeschränkten Monarchie²² hatte vorher erleiden müssen, berücksichtigt. Dies ist deshalb von Bedeutung, als dass Frohme gelernter Maschinenbauer und später Redakteur des Hamburger Echos war, Stadthagen dagegen zum damaligen Zeitpunkt der einzige Jurist in der sozialdemokratischen Partei war. Es liegt insoweit nahe, dass auch der Änderungsantrag auf ihn zurückging.

1. Biographischer Hintergrund im Lichte des Änderungsantrags

1886 hatte sich Stadthagen, der seit dem 19.5.1884 zur Rechtsanwaltschaft zugelassen war, im Rahmen der Prozessvertretung für den »Verrein zur Vertretung der Interessen der Arbeiterinnen« als engagierter Rechtsanwalt der Arbeiterschaft profiliert.²³ Daraus resultierte eine stetig anwachsende Anzahl von weiteren Mandatsbeziehungen zu Personen der Arbeiterklasse, in deren Rahmen er insbesondere Verfahren wegen Verstößen gegen das Organisationsverbot und das Versammlungsverbot, sowie die Erzeugung und Verbreitung illegalen Schrifttums führte.²⁴ Tatbestandlich handelte es sich hierbei um Verfahren, die auf das in der Zeit von 1878 bis 1890 geltende »Gesetz gegen die gemeingefährlichen Bestrebungen der Sozialdemokratie«²⁵ zurückzuführen waren. Neben seiner anwaltlichen Tätigkeit war Stadthagen in den 1880er Jahren Mitglied der SPD geworden.²⁶ Über die reine Parteimitgliedschaft hinaus ließ er sich im Februar 1890 für den Wahlkreis Potsdam-Niederbarnim als Reichstagskandidat aufstellen und eroberte diesen.²⁷ Dem folgte ein intensiver Einsatz für den systematischen Aufbau sozialdemokratischer Organisationsstrukturen. Nicht verborgen blieben die anwaltlichen und politischen Aktivitäten Stadthagens allerdings den staatsanwaltschaftlichen Ermittlungsbehörden, die in Stadthagen eine Bedrohung der bestehenden Rechtsordnung sahen.²⁸ Das repressive Vorgehen der Staatsanwaltschaften und

Gerichte gegen Stadthagen mündete schließlich in dem Urteil des Ehrengerichtshofs in Leipzig vom 17.11.1892, welches ihn aus der Anwaltschaft ausschloss.²⁹ Damit aber nicht genug: Nach seinem Ausschluss wurde Stadthagen dann noch mehrfach sowohl zu Geldstrafen als auch zu mehrmonatigen Gefängnisstrafen wegen (vermeintlicher) Beleidigungen hoher Persönlichkeiten und Amtsträger verurteilt.³⁰ Stadthagen blieb während der Gefängnisauferhalte zwischen Ende 1893 und Mitte 1895 aber nicht untätig. Er nutzte die Zeit, um sein Hauptwerk »Das Arbeiterrecht« zu verfassen, welches bis 1904 vier ergänzte und aktualisierte Aufl. erleben sollte. Das Werk hatte nicht nur Lehrbuch- sondern auch Handbuchcharakter. Es enthielt etwa eine Reihe von Beispielen und Formularen zu Klagen, Anträgen und Beschwerden in gewerblichen Streitigkeiten, in Unfall-, Kranken-, Invaliditäts- und Alterssicherungssachen, in Interventions- und Beleidigungsklagen³¹. Nach Inkrafttreten des BGB ergänzte Stadthagen »Das Arbeiterrecht« um den im März 1900 erschienenen »Führer durch das BGB«. Aus historisch-biographischer Sicht erscheint es daher nahe liegend, dass Stadthagen sich für einen Kanon absoluter Kündigungsgründe einsetzte. Hatte er doch stetig eigene Repressionen durch richterliche Willkür erleben müssen. In diese Richtung deutet auch die Äußerung in seinem Redebeitrag im Reichstag vom 4.2.1896:

(...) Welcher Richter wird bei irgend einem Gesindeverhältnis, bei irgendeinem Arbeitsverhältnis, bei irgendwelcher anderen Arbeit im Stande sein, eine andere Stellung einzunehmen, als die des sogenannten Arbeitgebers, wenn er entscheiden soll, ob ein wichtiger, ein erheblicher Grund für eine Kündigung vorliege (...).³²

Stadthagen hatte offensichtlich wenig Vertrauen in nur annähernd objektive Entscheidungen der judikativen Organe. Hinzu kam, dass Stadthagen in der XII. Kommission mit der Forderung, das Gesinde³³ in die rechtseinheitlichen Regelungen des BGB miteinzubeziehen,³⁴ gescheitert war. Überhaupt hatte man sich gegen »ein einheitliches Arbeitsrecht« entschieden.³⁵ Eine kodifizierte Arbeitsverfassung, die Bindungswirkung für die Spruchkörper dergestalt erzeugt hätte, bei ihren Entscheidungen, gesetzlich anerkannte Arbeitnehmerinteressen ausdrücklich zu berücksichtigen, steckte also noch in den Kinderschuhen. Dies betrifft auch den Mangel an einer eigenständigen Arbeitsgerichtsbarkeit. Erst ab 1901 wurden in Gemeinden mit mehr als 20.000 Einwohnern Gewerbegerichte obligatorisch eingerichtet.

21 Siehe dazu Czitrich-Stahl, Arthur Stadthagen – Anwalt der Armen und Rechtslehrer der Arbeiterbewegung, 2011, S.272 f; dazu Rezension Rudolph, AuR 2020, 126.

22 Zum Begriff siehe Frotischer/Piero, (Fn.4), Rn.448.

23 Siehe dazu Czitrich-Stahl, (Fn.21), S.76 ff.

24 Siehe dazu Czitrich-Stahl (Fn.21), S.74.

25 Auch Sozialistengesetz genannt, siehe dazu Ernst Rudolf Huber, (Fn.7), S. 1153 ff., S. 1160 ff.

26 Es ist nicht abschließend geklärt, ob Stadthagen bereits 1884 oder erst 1887 Sozialdemokrat wurde, siehe dazu eingehend Czitrich-Stahl (Fn.21), S.72.

27 Siehe dazu eingehend Czitrich-Stahl, (Fn.21), S.112 ff.

28 Siehe dazu Czitrich-Stahl (Fn.21), S.104 ff.

29 Siehe dazu Czitrich-Stahl (Fn.21), S.109 ff.

30 Siehe dazu die Übersicht bei Czitrich-Stahl (Fn.21), S.194.

31 Siehe dazu Czitrich-Stahl (Fn.21), S.254 ff.

32 Zitiert nach Vormbaum, (Fn.10), S.42.

33 Zum Begriff des Gesindes siehe Vormbaum, Politik und Gesinderecht im 19. Jahrhundert, 1980, S.22 ff.; zum Ende des Gesinderechts siehe Keiser, Vertragszwang und Vertragsfreiheit im Recht der Arbeit von der Frühen Neuzeit bis in die Moderne, 2013, S.389.

34 Vgl. Vormbaum, (Fn.10), S. XXXVII.

35 Siehe dazu Kocher AuR 2015, G1, G2.

Die Gewerbegerichte waren unter anderem zuständig für Streitigkeiten über Antritt, Fortsetzung oder Auflösung des Arbeitsverhältnisses, über die Leistungen aus dem Arbeitsverhältnis und über Zahlung von Schadensersatz oder einer Vertragsstrafe wegen Nicht- oder Schlechterfüllung.³⁶ In dem Zusammenhang wurde auch erstmalig das paritätische Prinzip verankert, nach dem die Beisitzer in den Spruchkörpern je zur Hälfte aus Arbeitgebern und Arbeitnehmern zu bestehen hatten (§ 12 GewGG). Da zum Zeitpunkt der Beratungen des BGB dieses Prinzip noch nicht galt, musste *Stadthagen* von einer einseitigen Prägung der Entscheidungsfindungen ausgehen.

2. Enumeration vs. Generalklausel

Gegen den Antrag *Stadthagens* wurde in der XII. Kommission, insbesondere von dem Kommissar *Planck*³⁷ vorgebracht, dieser »könne nicht die Vielgestaltigkeit der Verhältnisse erfassen«.³⁸ Dieser Ansicht folgte die überwiegende Zahl der Kommissionsmitglieder. Der statischen Festlegung von Kündigungsgründen standen also offensichtlich Flexibilitätserwägungen gegenüber. Daneben sah die Mehrheit der Kommissionsmitglieder keine Notwendigkeit, die unterschiedlichen vertraglichen Ausgangslagen von Dienstberechtigtem und Dienstverpflichteten kündigungsrechtlich zu berücksichtigen. Beide Parteien sollten iSd. Privatautonomie als gleichberechtigte Vertragspartner behandelt werden. Tatsächlich stellte die Gleichbehandlung aber nur eine grds. gleichmäßige Verteilung der Chancen für beide Parteien dar, das Dienstverhältnis schnell und flexibel zu beenden.³⁹

Da im Rahmen der Leistungserbringung auf Seiten des Dienstverpflichteten in ausgeprägter Weise Anlass für einen wichtigen Grund gegeben werden konnte, war die faktische Risikoverteilung zur Beendigung des Arbeitsverhältnisses unausgewogen. Dem waren sich die Kommissionsmitglieder offensichtlich auch bewusst, da bereits der sogenannte Dresdner Entwurf⁴⁰ nur Möglichkeiten zur Vertragsauflösung für den Dienstverpflichteten bei Gefahr für dessen Gesundheit, seinen guten Ruf bei Misshandlungen und Sittlichkeitsverstößen durch den Dienstherrn sowie Lohnrückständen trotz Mahnung vorsah.⁴¹ Diese absoluten Kündigungsgründe beschrieben Fallkonstellationen, die auch bei einer reinen Generalklausel als ein wichtiger Grund angesehen werden konnten. Weitergehende Pflichtenverstöße des Dienstherrn waren zwar denkbar, hätten aber nicht an die Vielzahl der möglichen Arten der Pflichtenverstöße auf Seiten des Dienstverpflichteten heranreichen können. Die Beendigung des Dienstverhältnisses durch den Dienstberechtigten knüpfte nach dem Dresdner Entwurf daher auch lediglich allgemein an die Verletzung der Vertragspflicht des Dienstverpflichteten an.⁴² Unter Berücksichtigung dieser Risikoverteilung hätte der Vorschlag von *Stadthagen* nicht nur zu mehr Rechtssicherheit und Transparenz führen können, sondern er hätte auch zu einer stärkeren, tatsächlichen Gleichberechtigung der Vertragspartner im kündigungsrechtlichen Sinne geführt. Entgegenhalten lassen muss sich die postulierte Enumeration von Kündigungsgründen allerdings, dass mit einer generalklauselartigen Ausgestaltung der außerordentlichen Kündigung grundsätzlich eine konkretere Einzelfallgerechtigkeit erzielt werden kann.⁴³ Dies gilt selbstverständlich nur mit der einschränkenden Maßgabe, dass die Letzturteilung in die Hände eines situativ entscheidenden Spruchkörpers gelegt wird. Dies scheint auch *Stadthagen* so gesehen zu haben, als er sich nach der Verabschiedung des BGB auf der 110. Reichstagssitzung am 26.11.1899 zu der Generalklausel noch einmal äußerte:

»Diese Art und Weise der Prozedur ist zweifellos die richtigste, wenn man kasuistischen Spitzfindigkeiten aus dem Wege gehen will, die richtigste,

wenn man volles Vertrauen dazu haben kann, dass die betreffenden Verhältnisse des werktätigen Lebens vom Richter exakt aufgefasst werden. Denn sie ist die einfache Konsequenz des Grundsatzes über Treu und Glauben«.⁴⁴

IV. Ergebnis

Mit dieser Einschätzung hat *Stadthagen* der nach Inkrafttreten des BGB folgenden judikativen Entwicklung zum Kündigungsrecht im Grunde dogmatisch vorgegriffen. Es entwickelte sich eine umfangreiche Rechtsprechung, innerhalb derer die Entscheidungen zur Arbeitgeberkündigung einen deutlich größeren Umfang einnahmen als die Urteile zur Arbeitnehmerkündigung.⁴⁵ Die unterschiedliche Risikoverteilung der beiden Vertragspartner bei der Beendigung der Arbeitsverhältnisse aus wichtigem Grund scheint sich also judikativ manifestiert zu haben.

Dies ließe aus heutiger Sicht ein Postulat weiterhin als zeitgemäß erscheinen, absolute Kündigungsgründe zu kodifizieren. Zu berücksichtigen ist allerdings, dass sich im Laufe der Jahre, insbesondere im Zusammenhang mit der Arbeitgeberkündigung, bestimmte Kategorien gewisser Arten von Pflichtverletzungen herausgebildet haben.⁴⁶ Diese Kategorien sind nicht statisch, sondern sie werden von den Gerichten regelmäßig innerhalb des gesetzten Rahmens unter Berücksichtigung des jeweiligen Einzelfalles weiterentwickelt. Das ursprünglich in der XII. Kommission zur Begründung der Generalklausel gewählte Flexibilisierungsargument dringt also insoweit durch, als dass die Gerichte ihre Entscheidungen korrelierend mit den sich verändernden Marktgegebenheiten entsprechend anpassen können.⁴⁷ Eine legislative Anpassungsnotwendigkeit, die absoluten Kündigungsgründe regelmäßig zu aktualisieren, wird dadurch entbehrlich. Dies dürfte *Stadthagen* mit einem heutigen Blick auf die kündigungsrechtliche Situation allerdings nicht weiter stören, schließlich sind nahezu alle der von ihm damals vorgeschlagenen absoluten Kündigungsgründe mittlerweile Bestandteil der von den Gerichten entwickelten Fallvarianten. Seine in dem Änderungsantrag vorgeschlagenen Kündigungsgründe können also als wegweisend für die späteren gerichtlichen Entscheidungen angesehen werden.

³⁶ Becker, Arbeitsvertrag und Arbeitsverhältnis in Deutschland, 1995, S.109.

³⁷ Planck, Gottlieb: Richter und Politiker (1824 – 1910), war Mitglied der Nationalliberalen Partei und Kommissar des Bundesrats in der Kommission, ab 1889 war er Honorarprofessor in Göttingen.

³⁸ Vgl. Jakobs/Schubert, (Fn.8), S.804.

³⁹ Vgl. Deutsch/Keiser, in: Schmoeckel/Rückert/Zimmermann (Hrsg.), Historisch-kritischer Kommentar zum BGB (HKK), 2013, §§ 620 – 630, Rn. 47.

⁴⁰ »Entwurf eines allgemeinen deutschen Gesetzes über Schuldverhältnisse« war das Ergebnis der von der Bundesversammlung im Jahr 1863 eingesetzten Kommission in Dresden zur »Vereinheitlichung des Rechts der Schuldverhältnisse«. Der Dresdner Entwurf bildete die Grundlage für die Beratungen der Ersten Kommission des Bundesrats, siehe dazu Eisenhardt, (Fn.3), Rn. 723 ff.

⁴¹ Siehe dazu Jakobs/Schubert, (Fn.8), DresdE Art.631 S.816 f.

⁴² Siehe dazu Jakobs/Schubert, (Fn.8), DresdE Art.630 S.816.

⁴³ Siehe dazu Deutsch/Keiser, (Fn.39), Rn. 136.

⁴⁴ Zitiert nach Czitrich-Stahl (Fn.21), S.328.

⁴⁵ Siehe zum überschaubaren Umfang der Judikatur bei der Arbeitnehmerkündigung Kittner/Zwanziger/Deinert/Heuschmid, Arbeitsrecht, 9. Aufl. 2018, § 69 Rn.8.

⁴⁶ Siehe dazu etwa Kittner/Zwanziger/Deinert/Heuschmid, (Fn.45), § 78 Rn.17 ff.

⁴⁷ Siehe dazu nur etwa die Entscheidungen zum Verhalten von Arbeitnehmern in den Neuen Medien ArbG Mannheim 19.2.2016, 6 Ca 190/15 oder ArbG Herne 22.3.2016, 5 Ca 2806/15.