

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| Vorwort | III |
| Abkürzungsverzeichnis | XI |
| Literaturverzeichnis | XV |
| 1. Kapitel: Einführung | 1 |
| I. Einleitung und zentrale Fragestellung | 1 |
| II. Gegenstand der Untersuchung | 3 |
| III. Gang der Untersuchung | 6 |
| 2. Kapitel: Grundlagen | 7 |
| I. Mobbingbegriff – Sozialwissenschaften | 8 |
| A. Begriffsentwicklung – Von der Verhaltensbiologie zur Arbeitswelt | 8 |
| B. Mobbing aus sozialwissenschaftlicher bzw (arbeits-)psychologischer Sicht | 9 |
| C. Vergleichbare und verwandte Begriffe | 10 |
| D. Ursachen von Mobbing | 12 |
| II. Mobbingbegriff – Rechtswissenschaften | 14 |
| A. Mobbingdefinition in den Rechtswissenschaften | 14 |
| 1. Gesetzliche Ausgangslage | 14 |
| 2. Erfordernis einer rechtswissenschaftlichen Mobbingdefinition? | 15 |
| B. Mobbing als Sachverhalt | 17 |
| C. Bedeutung des Mobbingbegriffs in Lehre und Rechtsprechung | 18 |
| 1. Lehre | 21 |
| 2. Rechtsprechung | 22 |
| 3. Fazit | 25 |
| III. Analyse des Normenbestandes | 26 |
| A. Belästigung im Sinne des Gleichbehandlungsrechts | 26 |
| 1. Überblick | 26 |
| 2. Tatbestandsmerkmale | 28 |
| 3. Mobbing und Belästigung – Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 29 |
| B. Cybermobbing – § 107 c StGB | 30 |
| C. Achtungsvoller Umgang – Mobbingverbot (§ 43 a BDG) | 32 |
| 1. Tatbestand und Anwendungsbereich | 32 |
| 2. Schadenersatzrechtliche Bedeutung | 33 |
| D. Weitere Bestimmungen | 34 |
| 1. § 99 Bankwesengesetz | 34 |
| 2. § 66 Abschlussprüfer-Aufsichtsgesetz | 36 |
| 3. Börsegesetz 2018 | 36 |
| a) § 95 BörseG | 36 |
| b) § 159 BörseG | 37 |
| 4. § 98 WAG 2018 | 37 |
| 5. Relevanz für das Haftungsrecht | 37 |
| E. Conclusio – Auswirkungen auf die Beurteilung von Schadenersatzpflichten | 38 |

| | |
|--|-----------|
| IV. Überblick über die Rechtsprechung | 39 |
| A. Entwicklung der Judikatur | 40 |
| 1. OGH 14 ObA 8/87 | 40 |
| 2. OGH 9 ObA 47/88 | 41 |
| 3. OGH 9 ObA 71/89 | 42 |
| 4. OGH 9 ObA 192/90 | 42 |
| 5. OGH 9 ObA 94/95 | 43 |
| B. Schadenersatzansprüche von Mobbingbetroffenen in der höchstgerichtlichen Judikatur | 44 |
| V. Fallgruppen | 45 |
| A. Vorliegen einer Sonderbeziehung | 46 |
| 1. Mobbing durch den Arbeitgeber | 46 |
| a) Aktives Handeln | 46 |
| b) Unterlassen der gebotenen Abhilfe | 47 |
| 2. Mobbing des Vorgesetzten bzw Arbeitgebers | 47 |
| 3. Mobbing durch Arbeitskollegen | 47 |
| B. Einzel- und Mit- bzw Mehrtäterkonstellationen | 48 |
| C. Betroffenes Rechtsgut | 48 |
| D. Aufbau der Untersuchung | 49 |
| 3. Kapitel: Durch Mobbing verursachte Schäden – eine Frage der Ersatzfähigkeit | 51 |
| I. Ersatzfähigkeit ideeller Schäden | 52 |
| A. Zivilrechtlicher Schadensbegriff | 52 |
| B. Naturalrestitution | 55 |
| C. Unterlassungsanspruch | 56 |
| D. Ersatz für ideelle Schäden in Geld | 57 |
| 1. Rechtsprechung | 58 |
| 2. Lehre | 60 |
| E. Gesetzlich geregelte Tatbestände | 63 |
| 1. Körperverletzung | 64 |
| a) Körperverletzung im engeren Sinn | 65 |
| b) Beeinträchtigung der psychischen Gesundheit | 65 |
| c) Körperverletzung wegen Mobbings | 67 |
| d) Haftungsvoraussetzungen und ersatzfähige Schäden | 68 |
| e) Schmerzensgeldbemessung | 70 |
| 2. Ehrverletzung | 71 |
| a) Tatbestand und Voraussetzungen | 71 |
| b) Ersatzfähige Schäden | 72 |
| c) Konsequenzen für Mobbingfälle | 76 |
| 3. Antidiskriminierungsrecht | 77 |
| 4. Verletzung der Privatsphäre | 80 |
| a) Haftungsvoraussetzungen | 80 |
| b) Ersatzfähige Schäden – Haftungskonzept des § 1328a | 82 |
| c) Bedeutung des § 1328a Abs 2 | 82 |
| 5. Verletzung der geschlechtlichen Selbstbestimmung | 83 |
| II. Ersatz für ideelle Schäden in Mobbingfällen – Wertungswidersprüche | 84 |
| A. Ausschluss des Ersatzes für ideelle Schäden bei Ehrverletzung – zentraler Grundsatz in Mobbingfällen? | 84 |
| 1. Ausgangslage | 84 |
| 2. Verletzung weiterer Rechtsgüter – Konkurrenz? | 85 |

| | |
|--|------------|
| B. Wertungswidersprüche | 88 |
| 1. Ausgangspunkt | 88 |
| 2. Gesetzliche Tatbestände | 88 |
| 3. Berücksichtigung der besonderen Situation beim Arbeitsverhältnis | 89 |
| a) Antidiskriminierungsrecht | 89 |
| b) Verletzung der Fürsorgepflicht durch den Arbeitgeber | 93 |
| 4. Wertungsprobleme bei einem Analogieschluss | 95 |
| a) Vergleich mit dem Ersatz von Trauerschmerzen | 96 |
| b) Weiterbestehen der Wertungsprobleme bei Ablehnen eines Analogieschlusses | 97 |
| III. Ersatz für ideelle Schäden in Mobbingfällen – Lösungsmöglichkeiten | 98 |
| A. Verletzung der Personenwürde – Ableitung eines „allgemeinen (arbeitsrechtlichen) Belästigungsverbots“? | 98 |
| 1. Anerkennung der Persönlichkeitsrechte durch § 16 | 98 |
| 2. Situation am Arbeitsplatz und Belästigung im Sinne des GIBG | 99 |
| 3. Verallgemeinerung des im Gleichbehandlungsrecht angelegten Schutzes | 102 |
| 4. Konkretisierung des Schutzbereichs | 104 |
| B. Ersatz ideeller Schäden bei „schlichtem“ Mobbing | 105 |
| 1. Analogiefähigkeit der Normen des Gleichbehandlungsrechts? | 105 |
| a) Voraussetzungen einer Analogie | 105 |
| b) Vorliegen einer Lücke? | 106 |
| 2. Übernahme der Ansicht der Lehre | 110 |
| 3. Absichtliche sittenwidrige Schädigung – § 1295 Abs 2 | 110 |
| a) Tatbestand – Ersatz ideeller Schäden? | 110 |
| b) Relevanz dieser Doktrin für Mobbingfälle? | 112 |
| 4. Übertragung der Wertungen des § 1331 | 113 |
| 5. Schutzgesetzverletzung | 113 |
| 6. Vertragsbeziehung | 114 |
| C. Ersatzfähigkeit bloßer Gefühlsschäden? | 117 |
| 4. Kapitel: Arbeitsrechtliche Pflichten | 119 |
| I. Einleitende Überlegungen | 119 |
| II. Das Arbeitsverhältnis | 119 |
| III. Fürsorgepflicht | 122 |
| A. Normadressat | 122 |
| 1. Arbeitgeberbegriff | 123 |
| 2. Juristische Personen als Adressat der Fürsorgepflicht | 123 |
| a) Juristische Person als Arbeitgeber | 123 |
| b) Delegation von Abhilfemaßnahmen | 124 |
| 3. Arbeitskräfteüberlassung (AÜG) | 124 |
| B. Inhalt der Fürsorgepflicht(en) mit Blick auf Mobbing | 125 |
| 1. Dogmatische Einordnung | 125 |
| a) Ausprägung bloß allgemeiner Schutz- und Sorgfaltspflichten? | 127 |
| b) Besonderheiten der (genuin) arbeitsvertraglichen Schutz- und Sorgfaltspflichten | 130 |
| 2. Geschützte Rechtsgüter – Stand der Lehre und der Rechtsprechung | 131 |
| 3. Methodische Überlegungen | 133 |
| a) Historische Entwicklung der gesetzlich normierten Fürsorge- pflicht(en) | 134 |

| | |
|---|-----|
| (1) Gesindeordnungen | 135 |
| (2) Gewerbeordnung 1859 | 137 |
| (3) Gesetze des beginnenden 20. Jahrhunderts: Handlungsgehilfen- und Angestelltengesetz | 140 |
| (4) ABGB – 3. Teilnovelle | 142 |
| (5) Ergebnis der historischen Analyse | 143 |
| b) Systematisch teleologische Überlegungen – Ergänzung des Rechts- güterschutzes | 144 |
| (1) Arbeitsrechtliche Wertungen | 146 |
| (2) § 16 ABGB | 147 |
| c) Gesetzliche Determinierung der Fürsorgepflicht(en) mit Blick auf Mobbing | 148 |
| (1) Einfluss des ASchG | 148 |
| (2) Gleichbehandlungsrecht | 153 |
| d) Conclusio | 155 |
| 4. Pflicht zum Tun | 156 |
| a) Pflichtenbegründung | 156 |
| b) Entstehen der Pflicht | 161 |
| (1) Rechtsgutgefährdung | 162 |
| (2) Einseitigkeit der Angriffe und Verfolgung eines Ziels durch den unmittelbaren Täter als Voraussetzung? | 164 |
| (3) Sachverhaltsklärung als Voraussetzung für das Entstehen der Pflicht? | 166 |
| c) Grenzen der Abhilfepflicht | 167 |
| (1) Erfolgs- oder Sorgfaltsverbindlichkeit? | 167 |
| (2) Zumutbarkeit | 172 |
| (3) Wahl der Abhilfemaßnahmen und Grundsatz der Verhältnis- mäßigkeit | 176 |
| (4) Beendigung des Dienstverhältnisses mit dem Mobbing- betroffenen | 178 |
| d) Erstbegehungs- bzw Wiederholungsgefahr | 180 |
| 5. Fazit | 180 |
| C. Fürsorgepflichtverletzungen | 181 |
| 1. Aktive Mobbinghandlungen | 181 |
| 2. Organisationspflichten und deren Verletzung | 182 |
| a) Allgemeine Organisation der Zusammenarbeit im Betrieb | 182 |
| b) Anlassbezogene Organisationspflichten | 185 |
| 3. Mobbing durch arbeitsrechtliche Maßnahmen | 186 |
| 4. Verletzung der Abhilfepflicht und Haftungsvoraussetzungen | 187 |
| a) Wissen oder Wissen-Müssen von der Gefährdungssituation als Haftungsvoraussetzung | 187 |
| (1) Information durch den betroffenen Arbeitnehmer | 189 |
| (2) Information durch Arbeitskollegen (und andere Dritte) | 190 |
| (3) Wissen-Müssen aufgrund sonstiger Umstände | 192 |
| b) Angemessenheit der Abhilfe | 192 |
| (1) Zu berücksichtigende Umstände und mögliche Maßnahmen | 192 |
| (2) Rechtsprechung | 193 |
| 5. Rechtsfolgen bei Pflichtverletzung | 194 |
| IV. Besonderheiten des Schadenersatzes im Arbeitsrecht | 195 |
| A. Verhältnis Arbeitnehmer – Arbeitgeber | 195 |
| 1. Schadenersatzrecht | 195 |

| | |
|---|------------|
| 2. Personenschäden – sozialversicherungsrechtliche Besonderheiten | 196 |
| a) Ausgangslage | 196 |
| b) Mobbing – Arbeitsunfall? | 198 |
| (1) Unfallbegriff | 198 |
| (2) Mobbing – kein Unfall | 200 |
| (3) Im Einzelfall Zurechnung zur Unfallversicherung? | 201 |
| (4) Conclusio | 205 |
| (5) Selbstmord(versuch) infolge Mobbings als (Arbeits-)Unfall? | 205 |
| c) Mobbing – Berufskrankheit? | 207 |
| d) Fazit | 208 |
| B. Beziehung zwischen Arbeitskollegen | 209 |
| 1. Schädigung eines Arbeitskollegen – haftungsrechtliche Besonderheiten | 209 |
| a) Sozialversicherungsrecht | 209 |
| (1) Aufseher im Betrieb | 210 |
| (2) „Einfache“ Arbeitskollegen | 211 |
| b) Anwendbarkeit des DHG? | 211 |
| 2. Arbeitsvertrag als Vertrag mit Schutzwirkung zu Gunsten Dritter? | 212 |
| a) Vorüberlegung – „Treuepflicht“ des Arbeitnehmers | 212 |
| b) Schutzwirkung zu Gunsten Dritter? | 215 |
| 5. Kapitel: Haftung des mobbenden Arbeitnehmers | 219 |
| I. Allgemeine Überlegungen | 219 |
| A. Aufgaben und Voraussetzungen des Schadenersatzanspruchs | 219 |
| 1. Verschuldenshaftung – ABGB | 220 |
| 2. Gleichbehandlungsrecht | 221 |
| II. Verschuldenshaftung | 221 |
| A. Erfolgs- und Verhaltensunrecht | 221 |
| B. Vorsätzliche und fahrlässige Schädigung | 223 |
| 1. Rechtswidrigkeit | 223 |
| a) Allgemeines | 223 |
| b) (Systematisches) Gesamtverhalten | 224 |
| (1) Ex-ante-Beurteilung | 225 |
| (2) Berücksichtigung der konkreten Umstände | 227 |
| (3) Einwand der fehlenden Erkennbarkeit der „Vorschädigung“ | 230 |
| (4) Objektives Fehlverhalten und Relevanz des subjektiven Empfindens | 231 |
| (5) Zwischenergebnis | 233 |
| 2. Verschulden | 234 |
| a) Allgemeines | 234 |
| b) Individuelle Fähigkeiten des Schädigers und Vorhersehbarkeit der Schädigung | 234 |
| c) Relevanz der Unterscheidung zwischen vorsätzlicher und fahrlässiger Schädigung | 237 |
| 3. Vorsätzliche Beeinträchtigung absolut geschützter Rechtsgüter | 239 |
| a) Vorsatzbegriff | 239 |
| b) Dogmatische Einordnung | 239 |
| (1) Unrechtsbestandteil | 240 |
| (2) Schuld | 242 |
| c) Ergebnis | 242 |

| | |
|---|------------|
| 4. Fahrlässige Beeinträchtigung absolut geschützter Rechtsgüter | 243 |
| a) Sorgfaltswidrigkeit | 243 |
| b) Subjektive Vorwerfbarkeit | 246 |
| 5. Absichtliche sittenwidrige Schädigung (§ 1295 Abs 2) | 246 |
| a) Allgemeines und Tatbestandsvoraussetzungen | 246 |
| b) Sittenwidrigkeitsbegriff | 248 |
| c) Relevanz für Mobbingfälle? | 250 |
| 6. Sonderfragen | 250 |
| a) Bedeutung des Milieus | 251 |
| b) Provokationen durch den Betroffenen | 252 |
| c) Schadensanfälligkeit des Mobbingbetroffenen | 253 |
| d) Verhältnis zum (Grund-)Recht auf freie Meinungsäußerung | 255 |
| III. Gleichbehandlungsrecht | 256 |
| 6. Kapitel: Haftung des Arbeitgebers | 259 |
| I. Haftung des Arbeitgebers aus Verschulden – aktives Handeln | 259 |
| A. Verschuldenshaftung | 259 |
| 1. Deliktisches Fehlverhalten | 259 |
| 2. Verstoß gegen vertragliche Pflichten | 260 |
| B. Haftung wegen aktiver Belästigung im Sinne des GIBG | 260 |
| II. Haftung des Arbeitgebers wegen unterlassener Abhilfe | 261 |
| III. Zurechnung fremden Handelns | 261 |
| A. Arbeitgeber als juristische Person – Zurechnung von Organen | 262 |
| B. Erfüllungsgehilfen – Zurechnung nach § 1313 a | 263 |
| 7. Kapitel: Kausalitätsfragen und Mehrtäterkonstellationen | 267 |
| I. Allgemeines zur Kausalität | 267 |
| II. Mehrtäterkonstellationen | 269 |
| A. Mittäter und Nebentäter | 269 |
| B. Bedeutung für Mobbingfälle | 270 |
| 8. Kapitel: Zusammenfassung der wesentlichen Erkenntnisse | 273 |
| Stichwortverzeichnis | 277 |