_

Sozialgerichtsbarkeit Bundesrepublik Deutschland

Land Bundesrepublik Deutschland

Sozialgericht Bundessozialgericht

Sachgebiet Arbeitslosenversicherung

Abteilung 11
Kategorie Urteil

Bemerkung Rechtskraft Deskriptoren Leitsätze Normenkette -

1. Instanz

Aktenzeichen -

Datum 24.08.1999

2. Instanz

Aktenzeichen -

Datum 16.02.2000

3. Instanz

Datum 02.11.2000

Die Revision des Klägers gegen den Beschluss des Landessozialgerichts Nordrhein-Westfalen vom 16. Februar 2000 wird hinsichtlich des Arbeitslosengeldanspruchs zurückgewiesen. Wegen des Krankengeldanspruchs wird der Beschluss aufgehoben und die Sache zur erneuten Verhandlung und Entscheidung an das Landessozialgericht zurückverwiesen.

GrÃ1/4nde:

I

Der Rechtsstreit betrifft einen Anspruch auf Arbeitslosengeld (Alg) vom 1. bis 13. Mai 1996, hilfsweise auf Krankengeld.

Der 1959 geborene Kläger war bis zum 30. April 1996 als Lagerarbeiter beschäftigt. Das Arbeitsverhältnis endete aufgrund Befristung. Dem Kläger wurde wegen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses eine Urlaubsabgeltung gezahlt. Wäre der Urlaub im AnschluÃ□ an das Arbeitsverhältnis genommen worden, so hätte er bis zum 13. Mai 1996 gedauert.

Der Kläger meldete sich am Donnerstag, dem 2. Mai 1996, arbeitslos und beantragte die Bewilligung von Alg. Noch am 2. Mai 1996 wurde beim Kläger ärztlicherseits Arbeitsunfähigkeit festgestellt, die bis zum 23. Juni 1996 andauerte.

Mit Bescheiden vom 31. Mai und 4. Juni 1996 bewilligte die Beklagte dem Kläger Alg ab 14. Mai 1996 und lehnte fýr die Zeit vom 1. Mai bis 13. Mai 1996 die Zahlung wegen der zu berýcksichtigenden Urlaubsabgeltung ab. Das Widerspruchsverfahren verlief erfolglos (Widerspruchsbescheid vom 28. November 1996).

Mit einem weiteren Bescheid vom 20. Juni 1996 nahm das Arbeitsamt die Entscheidung über die Bewilligung von Alg ab 14. Mai 1996 in voller Höhe zurück und forderte Erstattung in Höhe von 463,20 DM (Widerspruchsbescheid vom 28. November 1996). Im anschlieÃ□enden Klageverfahren schlossen die Beteiligten folgenden Vergleich:

- "1. Die Beteiligten sind sich darüber einig, daÃ∏ hinsichtlich der zurückgeforderten Ã∏berzahlung von 463,20 DM dem Kläger der Vorwurf der groben Fahrlässigkeit nicht gemacht werden kann.
- 2. Der KlĤger verpflichtet sich, bei seiner Krankenkasse für den fraglichen Zeitraum einen Antrag auf Krankengeld nachträglich zu stellen und im Falle einer Ablehnung ggfs Rechtsmittel einzulegen. Nur fþr den Fall, daÃ☐ rechtskräftig festgestellt werden sollte, daÃ☐ der Kläger keinen Anspruch auf Krankengeld hat, wird die Beklagte die bereits wieder vereinnahmte Summe von 463,20 DM an den Kläger zurþckzahlen.
- 3. Die Beteiligten sehen den Rechtsstreit als erledigt an."

Die auf GewĤhrung von Alg vom 1. bis 13. Mai 1996 gerichtete Klage blieb ohne Erfolg (Urteil des Sozialgerichts Detmold vom 24. August 1999; Beschluss des Landessozialgerichts (LSG) Nordrhein-Westfalen vom 16. Februar 2000). Zur Begründung hat das LSG ausgeführt: Der Kläger habe im streitbefangenen Zeitraum keinen Anspruch auf Alg. Er sei ab 2. Mai 1996 bezogen auf den allgemeinen Arbeitsmarkt nicht mehr verfå ¼gbar gewesen. Der Klå ger kå ¶nne seinen Anspruch auch nicht auf § 105b ArbeitsfĶrderungsgesetz (AFG) stützen. Voraussetzung für die Anwendung dieser Vorschrift sei, daÃ∏ die ArbeitsunfĤhigkeit wĤhrend des tatsĤchlichen Bezuges von Alg eingetreten sei. Das sei hier nicht der Fall. Die Entscheidung des Bundessozialgerichts (BSG) vom 26. Juni 1991 â∏∏ 10 RAr 9/90 â∏∏ könne auf den vorliegenden Fall keine Anwendung finden. Der vom BSG entschiedene Fall unterscheide sich vom vorliegenden dadurch, da̸ dort wegen des Konkurses des Arbeitgebers und der daraus folgenden Nichtzahlung der Urlaubsabgeltung zunÄxchst nach § 117 Abs 4 AFG Alg tatsÃxchlich gezahlt worden sei. Es bestehe insoweit hinsichtlich des Krankenversicherungsschutzes eine Lücke. Diese Lücke lasse sich nicht damit schlie̸en, daÃ∏ festgestellt werde, die Urlaubsabgeltung greife für die Tage der ArbeitsunfĤhigkeit nicht Platz. Die Lücke könne auch nicht entsprechend dem

Urteil des BSG vom 26. November 1986 â 7 RAr 2/85 â 9 geschlossen werden. In jenem Urteil sei die gleichzeitig mit dem erstmaligen Arbeitsausfall eintretende ArbeitsunfÄxhigkeit nicht als den Anspruch auf Kurzarbeitergeld (Kug) ausschlieÄ end angesehen worden. Abweichend von der Entscheidung des BSG ergÄxben sich im vorliegenden Fall weder aus den gesetzgeberischen Materialien noch aus sonstigen gesetzlichen Vorschriften Anhaltspunkte, wie die Lýcke geschlossen werden könnte. Die Lýcke könne daher nur durch den Gesetzgeber beseitigt werden.

Mit der vom LSG zugelassenen Revision rügt der Kläger eine Verletzung von § 105b AFG iVm § 117 Abs 1a AFG, hilfsweise eine Verletzung von § 75 Abs 2 Sozialgerichtsgesetz (SGG). Das LSG verkenne den Zeitpunkt des Beginns des Ruhens nach § 117 Abs 1a AFG. Aus dem Wortlaut der Vorschrift werde deutlich, da̸ zwar der Gesetzgeber den Urlaubsabgeltungsanspruch zeitlich in unmittelbarem Anschlu̸ an das beendete Arbeitsverhältnis zu legen gedachte. Es ergebe sich aus der Formulierung aber auch, da̸ der Alg-Anspruch für jeden Tag ruhen solle, für den ein Anspruch auf Urlaubsabgeltung bestehe. Sowohl nach allen bekannten tarifvertraglichen Regelungen als auch nach der gesetzlichen Bestimmung des Bundesurlaubsgesetzes werde Urlaub nicht fýr einen Sonntag oder für einen Feiertag gewährt. Der Ruhenszeitraum schlieÃ∏e sich deshalb an das beendete ArbeitsverhĤltnis an, aber erst an den darauffolgenden Werktag. Der Kläger habe daher einen durchsetzbaren Anspruch auf Alg für den 1. Mai 1996 gehabt, da 1996 der 1. Mai als Feiertag auf einen Werktag gefallen sei. Er kA¶nne dann auch für die Dauer der Urlaubsabgeltung Alg fordern, denn die Ruhensregelung des <u>§ 117 Abs 1a AFG</u> berühre den Anspruch nach <u>§ 105b AFG</u> nicht.

Sollte das BSG der Rechtsauffassung zur Verletzung des gerýgten Leistungsrechts nicht folgen, so wäre eine notwendige Beiladung der Krankenkasse des Klägers geboten gewesen. Fýr den streitbefangenen Zeitraum habe ein Anspruch auf nachwirkenden Krankenversicherungsschutz bestanden (§ 19 Abs 2 Sozialgesetzbuch â☐ Gesetzliche Krankenversicherung â☐ (SGB V)). Werde die Leistungspflicht der Beklagten verneint, entstehe automatisch ein Anspruch auf Krankengeld gegen die Krankenkasse. Der Rechtsstreit hätte bei Beachtung der notwendigen Beiladung für den Kläger einen günstigeren Verlauf genommen.

Der KlĤger beantragt,

den Beschluss des Landessozialgerichts Nordrhein-Westfalen vom 16. Februar 2000, das Urteil des Sozialgerichts Detmold vom 24. August 1999, den Bescheid vom 31. Mai 1996 in der Fassung des Widerspruchsbescheids vom 28. November 1996 aufzuheben und die Beklagte zu verurteilen, dem KlĤger Arbeitslosengeld vom 1. bis 13. Mai 1996 zu zahlen,

und hilfsweise,

die beizuladende Krankenkasse zur Zahlung von Krankengeld f \tilde{A}^{1}_{4} r die Zeit vom 2. bis 13. Mai 1996 zu verurteilen.

Die Beklagte beantragt,

die Revision zurÄ¹/₄ckzuweisen.

Sie hält die angefochtene Entscheidung für zutreffend und weist im þbrigen darauf hin, daà der geltend gemachte Anspruch mit Rücksicht auf § 107 Sozialgesetzbuch â Cerwaltungsverfahren â (SGB X) nicht zugesprochen werden könnte, ohne zu klären, ob der Kläger für die streitgegenständliche Zeit Krankengeld bezogen habe und die Krankenkasse insoweit einen Erstattungsanspruch geltend machen könne.

Ш

Die Revision des Klägers ist iS der Zurückverweisung begründet. Das Urteil beruht nicht auf einer Verletzung der §Â§ 117 Abs 1a, 105b AFG. Das LSG hat zutreffend entschieden, daÃ \Box der Kläger vom 1. bis 13. Mai 1996 kein Alg beanspruchen kann. Das bisherige Verfahren leidet jedoch an einem in der Revisionsinstanz fortwirkenden Mangel insofern, als das LSG die Krankenkasse, die im Hinblick auf die Arbeitsunfähigkeit des Klägers leistungspflichtig sein könnte, nicht zum Verfahren beigeladen und nicht über den Krankengeldanspruch entschieden hat (§ 75 Abs 2 und 5 SGG).

- 1. Das LSG ist zu Recht zu dem Ergebnis gelangt, daà der Kläger im streitbefangenen Zeitraum vom 1. bis zum 13. Mai 1996 keinen Anspruch auf Alg (§Â§ 100 ff AFG) hat.
- 1.1 Nach § 117 Abs 1a Satz 1 AFG ruht der Anspruch auf Alg für die Zeit des abgegoltenen Urlaubs, wenn der Arbeitslose wegen Beendigung des Arbeitsverhältnisses eine Urlaubsabgeltung erhalten oder zu beanspruchen hat. Die Voraussetzungen dieser Vorschrift liegen vor, denn der Kläger hat wegen der Beendigung des bis zum 30. April 1996 befristeten Arbeitsverhältnisses eine Urlaubsabgeltung erhalten, die, wäre der abgegoltene Urlaub im AnschluÃ□ an das Arbeitsverhältnis genommen worden, eine Urlaubsvergütung bis zum 13. Mai 1996 ersetzt hätte.

Der KlĤger kann entgegen der Auffassung der Revision auch fÃ 1 4r den 1. Mai 1996 kein Alg beanspruchen. Nach <u>§ 117 Abs 1a Satz 2 AFG</u> beginnt der Ruhenszeitraum mit dem Ende des die Urlaubsabgeltung begrÃ 1 4ndenden Arbeitsverhältnisses. Die Rechtsfolge des Ruhens wird nicht dadurch ausgeschlossen, daÃ $^{-}$ es sich beim 1. Mai 1996 um einen Wochentag handelte, fÃ 1 4r den der Kläger grundsätzlich Alg hätte beanspruchen können (<u>§Â§ 114, 105 Satz 2 AFG</u>). Denn das BSG hat zu <u>§ 117 Abs 2 AFG</u> bereits ausdrÃ 1 4cklich entschieden, daÃ $^{-}$ 1 der Ruhenszeitraum mit dem ersten Tag, der auf das Ende des Arbeitsverhältnisses folgt, beginnt und kalendermäÃ $^{-}$ 1 gabläuft (<u>BSGE 61, 5 = SozR 4100 § 117 Nr 17; SozR 3-4100 § 117 Nr 21</u>). FÃ 1 4r die Rechtsfolge nach <u>§ 117 Abs 1a Satz 2 AFG</u> gilt insoweit nichts anderes. Die von der Revision erörterte Frage, ob der Kläger fÃ 1 4r den 1. Mai 1996 bei Fortbestehen des Arbeitsverhältnisses eine UrlaubsvergÃ 1 4tung hätte beanspruchen können, betrifft nicht die Frage des Beginns des Ruhenszeitraumes,

sondern seinen Umfang, der sich â□□ was hier im Hinblick auf die Arbeitsunfähigkeit des Klägers nicht zu entscheiden ist â□□ uU um sogenannte "Wochenfeiertage" verkürzt (vgl zu dieser Frage Valgolio in: Hauck/Noftz, SGB III, § 143 Rz 38 bis 43; Wolff in: Gemeinschaftskommentar zum Kündigungsschutzgesetz, 5. Aufl 1998, § 117 AFG Rz 20).

1.2 Auch der Eintritt von ArbeitsunfÄxhigkeit am 2. Mai 1996 fļhrt nicht zur Begründung eines Anspruches auf Alg. Nach <u>§ 105b Abs 1 Satz 1 AFG</u> verliert der Arbeitslose fýr die Zeit der Arbeitsunfähigkeit oder stationären Behandlung bis zur Dauer von sechs Wochen den Anspruch auf Alg nicht dadurch, da̸ er wĤhrend des Bezuges von Alg ua infolge Krankheit arbeitsunfĤhig wird. Die Anwendbarkeit der Regelung über die Leistungsfortzahlung bei Krankheit ist nur gegeben, wenn die ArbeitsunfĤhigkeit wĤhrend des Bezuges von Alg eintritt. Die Rechtsfolge des <u>§ 105b AFG</u> ist also daran geknüpft, daÃ∏ der LeistungsempfĤnger wĤhrend des Bezuges von Alg arbeitsunfĤhig erkrankt. Das Merkmal Bezug ist von der Rechtsprechung des BSG bereits in der Weise konkretisiert worden, da̸ ein realisierbarer Anspruch auf Zahlung fÃ⅓r die Zeit vor Eintritt der ArbeitsunfĤhigkeit bestehen muÄ∏ (BSG SozR 4100 § 105b Nrn 3 und 6). Hieran fehlt es, wenn der Anspruch auf Alg wegen des Ruhens nicht zur Auszahlung kommen kann. Gegen diese Rechtsprechung werden von der Literatur EinwÃxnde nicht erhoben (Steinmeyer/Winkler in: Gagel, AFG, § 105b Rz 23; Heuer in: Hennig, AFG, § 105b Rz 2b; Brand in: Niesel, AFG, 2. Aufl, § 105b Rz 5). Die Auslegung entspricht dem Zweck der Leistungsfortzahlung bei ArbeitsunfĤhigkeit, die â∏∏ wie das BSG bereits mehrfach mit Hinweis auf die Gesetzesmaterialien ausgeführt hat â∏ weder eine Verbesserung der wirtschaftlichen Lage des erkrankten Arbeitslosen noch eine Entlastung der fÄ¹/₄r die Zahlung des Krankengeldes zustĤndigen Krankenkasse herbeifļhren soll, sondern Leistungsberechtigten wie Leistungsverpflichteten bei kurzfristigen Erkrankungen die "UnzutrĤglichkeit" ersparen will, daÃ∏ anstelle der Beklagten eine Krankenkasse Krankengeld in der gleichen HA¶he wie die bisher gewA¤hrte Leistung wegen Arbeitslosigkeit zu zahlen hat (BT-Drucks 8/4022 S 89 f; BSG SozR 3-4100 § 105b Nr 2 mwN). Die "Unzuträglichkeit" des Wechsels des LeistungstrĤgers kommt nicht zum Tragen, wenn es am Vorbezug von Alg fehlt.

Eine andere Beurteilung ergibt sich auch nicht unter Berýcksichtigung der im Urteil des BSG vom 26. Juni 1991 â $_{\square}$ 10 RAr 9/90 â $_{\square}$ (= SozR 3-4100 § 117 Nr 4) entwickelten GrundsÃxtze. In dieser Entscheidung hat der 10. Senat des BSG ausgesprochen, daÃ $_{\square}$ das Ruhen des Anspruches auf Alg wegen Urlaubsabgeltung nach Beendigung des ArbeitsverhÃxltnisses nicht eintritt, wenn der Arbeitslose wÃxhrend des Leistungsbezuges arbeitsunfÃxhig und ihm deshalb fýr die Dauer von bis zu sechs Wochen das Alg weitergewÃxhrt wird. Zur Begrýndung wurde entscheidend darauf abgestellt, daÃ $_{\square}$ die Ruhensregelung (§ 117 Abs 1a AFG) nicht auf das nach § 105b AFG gezahlte Alg anzuwenden sei, weil dieses hinsichtlich der Urlaubsabgeltung wie ein Krankengeldanspruch zu behandeln sei. Dies setzt aber â $_{\square}$ wie im Urteil auch ausdrýcklich klargestellt wird â $_{\square}$ den vorherigen Bezug von Alg voraus.

Ferner ist dem LSG darin zuzustimmen, daà ☐ für die vom Kläger begehrte

Rechtsfolge auch das Urteil des BSG vom 28. November 1986 â \square 7 RAr 2/85 â \square (BSGE 61, 39 = SozR 4100 § 65 Nr 4) nicht angeführt werden kann. Zwar ergibt sich aus dieser Entscheidung, daÃ \square ein Anspruch auf Kug durch den Eintritt der ArbeitsunfÃ \square higkeit vor dem Kug-Zeitraum nicht ausgeschlossen wird. Die zu \square A§ 65 Abs 4 AFG entwickelten GrundsÃ \square tze können gleichwohl nicht auf \square A§ 105b AFG \square A¼bertragen werden, weil in der Entscheidung gerade eingehend begrÃ \square 4ndet wird, da \square 1 "Bezug" iS von \square A§ 65 Abs 4 AFG nicht mit dem "Bezug" iS von \square A§ 105b AFG gleichgesetzt werden kann. Das abweichende Verst \square ndnis des Begriffes Bezug in \square A§ 65 Abs 4 AFG folgt schon daraus, das Kug erst nachtr \square nglich f \square 4r den Zeitraum ausgezahlt wird, f \square 4r den es beantragt wird. Deshalb kann ein Anspruch auf Kug vor Ablauf des Zeitraumes, in den die Arbeitsunf \square ahigkeit f \square allt, ohnehin nicht entstehen (BSGE 61, 39, 41 f = SozR 4100 \square A§ 65 Nr 4).

Schlie̸lich ist eine andere Beurteilung auch nicht deshalb gerechtfertigt, weil der Eintritt von ArbeitsunfĤhigkeit wĤhrend eines Ruhenszeitraumes zu mĶglicherweise bedenklichen Lücken im Krankenversicherungsschutz der betroffenen Arbeitnehmer führt (vgl Gagel, AFG, § 155 Rz 53). Derartige Lücken treten allerdings auf, wenn die Arbeitsunfähigkeit â∏∏ anders als im vorliegenden Fall â∏ den Zeitraum, für den die Krankenkassen nach § 19 Abs 2 SGB V nachgehende Ansprå¼che zu gewå¤hren haben, å¼bersteigt oder erst nach diesem Zeitraum eintritt. Die SicherungslA1/4cke kann durch eine freiwillige Weiterversicherung nach <u>§ 9 Abs 1 Nr 1 SGB V</u> nur unvollständig geschlossen werden, weil die Satzung der Krankenkasse den Anspruch auf Krankengeld ausschlie̸en oder zu einem späteren Zeitpunkt entstehen lassen kann (vgl <u>§ 44</u> Abs 2 SGB V). Dies kann aber im vorliegenden Zusammenhang dahinstehen, da sich das in der Arbeitslosenversicherung versicherte Risiko noch nicht realisiert hat und eine LA¶sung der Problematik deshalb systemgerecht im Krankenversicherungsrecht zu suchen wĤren. Eine diesbezügliche Regelung wurde für den Ruhenszeitraum wegen Eintritt einer Sperrzeit ergänzend zu § 19 Abs 2 SGB V in § 5 Abs 1 Nr 2 SGB V (bis zum 31. Dezember 1997: § 155 Abs 2 Satz 2 AFG) getroffen.

2. Steht dem KlĤger hiernach ein Anspruch auf Alg nicht zu, so kann sich wegen der bescheinigten ArbeitsunfĤhigkeit gleichwohl eine Leistungspflicht der Krankenkasse, bei der Mitgliedschaft wĤhrend des vorausgegangenen BeschĤftigungsverhĤltnisses bestanden hat, ergeben (§ 19 Abs 2 SGB V). Nach § 19 Abs 2 SGB V besteht bei Beendigung der Mitgliedschaft Versicherungspflichtiger ein Anspruch auf Leistungen l\(\tilde{A}\)\(\tilde{x}\) ngstens f\(\tilde{A}\)\(\tilde{4}\)r einen Monat nach dem Ende der Mitgliedschaft, solange keine ErwerbstÄxtigkeit ausgeļbt wird. Kommt im Hinblick auf die LeistungsfĤhigkeit des Arbeitslosen ein Anspruch auf Krankengeld (<u>§Â§ 44</u> ff SGB V) in Betracht, so ist die Krankenkasse nach <u>§ 75</u> Abs 2 SGG beizuladen und ggf nach § 75 Abs 5 SGG zu verurteilen. Eine solche gesetzliche Klagerweiterung haben die Tatsachengerichte von Amts wegen zu berücksichtigen, sofern der Kläger die Verurteilung der Beigeladenen nicht ausdrÃ1/4cklich ablehnt (vgl BSGE 9, 67, 70; BSG SozR 3-4100 § 105b Nr 2; SozR 3-4100 § 103 Nr 19). Das hat das LSG nicht beachtet, wie die Revision zutreffend rügt. Von der durch <u>§ 168 Satz 2 SGG</u> eröffneten Möglichkeit, den VersicherungstrĤger mit seiner Zustimmung noch im Revisionsverfahren

beizuladen, hat der Senat keinen Gebrauch gemacht, weil es ohnehin an den erforderlichen Feststellungen zum Grund und zur Höhe eines etwaigen Anspruches auf Krankengeld fehlt.

Deshalb fÃ $\frac{1}{4}$ hrt die Revision zur ZurÃ $\frac{1}{4}$ ckverweisung an das LSG, das im Rahmen der erneuten Entscheidung auch Ã $\frac{1}{4}$ ber die Frage der Erstattung von Kosten des Revisionsverfahrens zu befinden haben wird.

Erstellt am: 20.08.2003

Zuletzt verändert am: 20.12.2024