

Der Erstattungsanspruch gem. § 128 AFG und anderweitige Sozialleistungsansprüche

von

Professor Dr. iur. Fritz Ossenbühl

Universität Bonn

Verlag Franz Vahlen München

Inhaltsverzeichnis

A.	Problemstellung	1
B.	Geltende Rechtslage nach dem Urteil des BVerfG vom 23.1.1990	3
I.	Aussagen und Rechtswirkung des Urteils	3
1.	Zur Teilnichtigkeitsklärung	3
2.	Bindungswirkung	4
3.	Resümee	6
II.	Vollzugsfähigkeit des „neuen“ § 128 AFG und Nachbesserungspflicht des Gesetzgebers	7
C.	Verfahrensrechtliche Fragen	9
I.	Feststellungspflicht der Arbeitsämter	9
1.	Anwendbarkeit des Untersuchungsgrundsatzes	9
2.	Zur Problematik der Ermittlungen	9
3.	Anforderungen an die behördlichen Ermittlungen	10
a)	Anlaß zu Ermittlungen	10
b)	Umfang und Intensität der Ermittlungen	14
II.	Darlegungs- und Mitwirkungspflichten der Arbeitgeber	19
1.	Grundlagen	19
2.	Analoge Anwendung des § 1395 b Abs. 7 RVO?	20
III.	Entscheidungsreife und Beweiswürdigung	22
IV.	Ergebnis zur Feststellungspflicht der Behörde	24
D.	Beweislast (Feststellungslast)	26
I.	Begriff und Grundlagen	26
II.	Beweislastregeln und Beweislastkriterien und ihre Anwendung auf den „neuen“ § 128 Abs. 1 S. 2 AFG	28
1.	Die Rechtsbeziehungen gem. § 128 Abs. 1 Satz 1 AFG	28
2.	Das Normbegünstigungsprinzip	31
3.	Regel-Ausnahme-System	34
4.	Das Prinzip von der Erhaltung des status quo (Schutz des Besitzstandes)	35
5.	Verfügungs- und Verantwortungssphäre, Beweisnähe und Einflußsphäre	36
6.	Zumutbarkeit	38
7.	Verfassungsrechtliche Erwägungen	40

III. Ergebnis zur Beweislast	41
E. Vergleichsmöglichkeiten	42
I. Zulässigkeit eines Vergleichsvertrages	42
II. Inhalt eines Vergleichsvertrages	44
III. Resümee	44
F. Auswirkungen der Teilnichtigklärung des § 128 AFG auf laufende und abgeschlossene Verfahren sowie künftige Erstattungsbescheide	46
I. Die unterlassene Feststellung als Fehlertatbestand	46
1. Verletzung der Anhörpflicht gem. § 24 SGB X?	46
2. Verletzung der Begründungspflicht gem. § 35 SGB X?	47
3. Verletzung des Untersuchungsgrundsatzes - Verfahrens- oder Inhaltsfehler?	48
4. Fehlerfolgen	49
II. Erstattungsbescheide im Stadium des Widerspruchsverfahrens	49
III. Erstattungsbescheide im Stadium des Klageverfahrens	50
IV. Bestandskräftige Erstattungsbescheide	54
V. Auswirkungen auf künftige Erstattungsbescheide	56
VI. Anhang: Vorläufiger Rechtsschutz	57
G. Zum Verhältnis von § 128 Abs. 1 Satz 1 AFG zum Ausnahmetatbestand des § 128 Abs. 2 Nr. 9 AFG	59
H. Liquidation durch Gesetz?	61
J. Gesamtergebnis	63