

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XI
Literaturverzeichnis	XIII

I. Problemaufriss	1
--------------------------------	----------

II. Rechtlicher Rahmen	4
-------------------------------------	----------

1. Rechtsgrundlagen	4
a) Arbeitsvertrag	4
b) Tarifverträge	4
c) § 37 Abs. 4 BetrVG	4
d) § 78 BetrVG	5
2. Gesetzesmaterialien	5
a) Zu § 78 BetrVG	5
b) Zu § 37 Abs. 4 BetrVG	6
3. Rechtsprechungsentwicklung zu § 37 Abs. 4 BetrVG	6
a) Gegenstand der bisherigen Rechtsstreitigkeiten	7
b) Betriebsüblichkeit der Entwicklung	8
c) Regelungsvereinbarung	9
d) Weitere Erkenntnis	9
e) LAG Düsseldorf	9
4. Kriterien der Vergleichsgruppenbildung bei § 37 Abs. 4 BetrVG	10
a) Zeitpunkt	10
aa) Zeitpunkt der „Wahl“	11
bb) Zeitpunkt der „Amtsübernahme“	12
cc) Zeitpunkt „noch kein Betriebsratsamt“	15
dd) Zeitpunkt der „Freistellung“	16
ee) Festlegung alle vier Jahre für teilfreigestellte Betriebsratsmitglieder	18
ff) Fazit	18
b) Vergleichbare Arbeitnehmer	19
c) Fehlen eines vergleichbaren Arbeitnehmers	19
d) Betriebsübliche berufliche Entwicklung	21
aa) „Betriebsüblich“	21
bb) Stellenbezogene Beförderungen	22
cc) Leistungsbezogene Beförderungen	23
dd) Freiwillige Beförderungsentscheidungen	24
ee) Zusätzliche Qualifikation vergleichbarer Arbeitnehmer	25
ff) Qualifikationen/Leistungen als Betriebsratsmitglied	25
gg) Überdurchschnittlicher Karriereverlauf	26
e) Entlohnung entsprechend der neuen „Management-Aufgabe“?	27
f) Ausscheiden von im Vorfeld festgelegten Vergleichspersonen	28
g) Wegfall des Arbeitsplatzes	29
h) Allgemeine Zuwendungen	29
aa) Zuschläge/Zulagen	29
bb) Betriebsratszulage	30
cc) Sachleistungen	30

dd) Entgeltansprüche gegen Dritte (Aktienoptionen)	31
i) Berücksichtigung der Hierarchie innerhalb des Betriebsrats?	31
j) Zusammenfassung	32
5. Rechtsfolgen zu hoher Vergütung	34
a) LG Braunschweig Große Strafkammer	34
b) BGH Strafsenat „Mannesmann“	36
aa) Sachverhalt	36
bb) Rechtliche Würdigung	37
(1) Verletzung der Vermögensbetreuungspflicht durch nutzlose Anerkennungsprämien	37
(2) Keine zusätzliche Voraussetzung einer „gravierenden“ Pflichtverletzung	40
(3) Tatbestandsirrtum oder unvermeidbarer Verbotsirrtums	40
(4) Folgerungen für Betriebsratsmitglieder	41
cc) Rechtsfolge	41
c) § 119 BetrVG – Rechtslage	41
d) Weitere (strafrechtliche) Rechtsfolgen	44
e) Keine Rückforderungsmöglichkeit überzahlter Beträge	45
6. Hypothetische Beförderung und Leistungen	45
a) Außergewöhnliche Leistungen und Paritätische Kommission	45
b) Professionalisierung der Betriebsratsarbeit	46
c) „Betriebsübliche“ Beförderung des freigestellten Betriebsratsmitglieds	47
d) Überholung des Ehrenamtes	49
e) Teleologische Reduktion	50
aa) Gestiegene Verantwortung und Aufgabenbereich der Betriebsratsmitglieder	50
bb) Zulässigkeit einer teleologischen Reduktion	51
cc) Wille des Gesetzgebers	51
dd) Folge der teleologischen Reduktion	52
7. Fazit über die derzeitige Rechtslage	53
a) Begünstigungsverbot versus Benachteiligungsverbot	53
b) Bisherige (höchstrichterliche) Rechtsprechung	53
c) Mögliche Entwicklung	53
d) Durchlaufen von Personalentwicklungsinstrumenten	53
e) Zeitpunkt der Vergleichsgruppenbildung	54
f) Berücksichtigung der tatsächlichen Gegebenheiten	54
g) Vergleichsgruppen und Beförderung	55
h) Freistellungen	56

III. Praktische Tipps und Lösungsansätze	59
1. Dokumentation	59
a) Amtsübernahme	60
aa) Status quo der Arbeitsbedingungen	60
bb) Überprüfung durch den Arbeitgeber	62
cc) Zwischenzeugnis	62
b) Amtsperiode	63
aa) Anträge	63
(1) Antrag auf Höhergruppierung bei Anwendung eines Tarifvertrages	63
(2) Antrag auf Erhöhung der Vergütung ohne Tarifvertrag	64
(3) Beförderungen	65
bb) Entscheidung durch den Arbeitgeber	65

c) Amtsende	66
2. Paritätische Kommission	66
a) Besetzung	67
b) Muster Vereinbarung mit unparteiischem Vorsitzenden	67
c) Muster einer Vereinbarung ohne unparteiischen Vorsitzenden	76
IV. Umfang der Freistellung von Betriebsräten	81
1. Gesetzliche Freistellungsregelungen	81
2. Reichweite und Zweck von § 38 Abs. 1 S. 5 BetrVG	82
3. Erforderlichkeit (weiterer) Freistellungen	83
a) Obergrenze	84
b) Leiharbeitnehmer	84
c) Zugehörigkeit zum europäischen Betriebsrat	85
d) Zugehörigkeit zum Gesamtbetriebsrat	85
e) Zukünftige Entwicklung	86
4. Fazit und Folgen	86
5. Muster	87
a) Muster einer Betriebsvereinbarung mit Verweis auf Geschäftsordnung	87
b) Muster einer Betriebsvereinbarung bei einheitlichem Betrieb	89
V. Gesamtergebnis	96
1. Rechtsprechung und Literatur	96
2. Vergleichbare Arbeitnehmer	96
3. Paritätische Kommission	97
4. Zeitgemäßheit	97
5. Freistellungen	98
VI. Schlussbemerkung	99
Anhang A	101
I. Rechtsprechungsauswertung BAG-Entscheidungen	101
1. BAG 17.5.1977 – 1 AZR 458/74, AP BetrVG 1972 § 37 Nr. 28	101
2. BAG 6.8.1981 – 6 AZR 527/78, BeckRS 1981, 31165197	102
3. BAG 21.4.1983 – 6 AZR 407/80, AP BetrVG 1972 § 37 Nr. 43	102
4. BAG 31.8.1983 – 4 AZR 67/81, BeckRS 1983, 04897	103
5. BAG 5.12.1983 – 6 AZN 405/83, NZA 1986, 474	103
6. BAG 7.2.1985 – 6 AZR 72/82, BeckRS 9998, 151548	104
7. BAG 4.12.1985 – 5 AZR 660/84	104
8. BAG 13.11.1987 – 7 AZR 550/86, BeckRS 9998, 80543	105
9. BAG 11.5.1988 – 5 AZR 334/87, BeckRS 9998, 80792	106
10. BAG 7.6.1989 – 7 AZR 538/88, BeckRS 1989, 31022616	107
11. BAG 28.6.1989 – 5 AZR 435/88, BeckRS 1989, 30731432	108
12. BAG 11.12.1991 – 7 AZR 75/91, BeckRS 9998, 22027	109
13. BAG 15.1.1992 – 7 AZR 194/91, AP BetrVG 1972 § 37 Nr. 84	110
14. BAG 15.11.1994 – 5 AZR 682/93, BeckRS 9998, 150259	111
15. BAG 16.8.1995 – 7 AZR 103/95, BeckRS 9998, 22913	111
16. BAG 29.9.1999 – 7 AZR 378/98, BeckRS 2000, 41180	112
17. BAG 19.1.2005 – 7 AZR 208/04, BeckRS 2005, 30349201	113
18. BAG 17.8.2005 – 7 AZR 528/04, BeckRS 2006, 40131	114
19. BAG 1.3.2006 – 5 AZR 363/05, BeckRS 2006, 41981	115
20. BAG 13.6.2007 – 7 ABR 62/06, BeckRS 2007, 47654	116
21. BAG 16.1.2008 – 7 AZR 887/06, BeckRS 2008, 52772	117

22. BAG 14.7.2010 – 7 AZR 359/09, BeckRS 2010, 75379	118
23. BAG 8.9.2010 – 7 AZR 513/09, BeckRS 2010, 76068	118
24. BAG 4.11.2015 – 7 AZR 972/13, BeckRS 2016, 67199	119
25. BAG 10.11.2015 – 3 AZR 574/14, BeckRS 2016, 66411	121
26. BAG 18.5.2016 – 7 AZR 401/14, BeckRS 2016, 72329	122
27. BAG 18.1.2017 – 7 AZR 205/15, BeckRS 2017, 110743	123
28. BAG 8.11.2017 – 5 AZR 11/17, BeckRS 2017, 144047	124
29. BAG 21.2.2018 – 7 AZR 496/16, BeckRS 2018, 14055	124
30. BAG 21.2.2018 – 7 AZR 587/16, BeckRS 2018, 13924	125
31. BAG 29.8.2018 – 7 AZR 206/17, BeckRS 2018, 36768	126
32. BAG 22.01.2020 – 7 AZR 222/19, NZA 2020, 594	127

II. Rechtsprechungsauswertung einzelner LAG-Entscheidungen	129
1. LAG Köln 19.4.2018 – 4 Sa 401/17, BeckRS 2018, 10889	129
2. LAG Düsseldorf 27.4.2018 – 10 Sa 717/17, BeckRS 2018, 16055	130
3. LAG Schleswig-Holstein 29.11.2018 – 5 Sa 49/18	130
4. LAG Düsseldorf 17.4.2019 – 7 Sa 1065/18, BeckRS 2019, 6569	131
5. LAG Baden-Württemberg 17.9.2019 – 19 Sa 15/19, BeckRS 2019, 25030	132
6. LAG Mecklenburg-Vorpommern 17.10.2019 – 5 Sa 25/19, BeckRS 2019, 32255	133

Sachverzeichnis	135
-----------------------	-----