

Arbeitskampfrecht

Frieling / Jacobs / Krois

2021

ISBN 978-3-406-74965-0

C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Frieling/Jacobs/Krois
Arbeitskampfrecht


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Arbeitskampfrecht

Handbuch für Wissenschaft und Praxis

Herausgegeben von

Dr. Tino Frieling

Richter, Hamburg

Dr. Matthias Jacobs

Professor an der Bucerius Law School, Hamburg

Christopher Krois

EMBA, Rechtsanwalt, Hamburg

Bearbeitet von

RAin Dr. Anne-Kathrin Bertke, Hamburg; Prof. Dr. Judith Brockmann, Hamburg;
RiArbG Dr. Roland Czycholl, Hamburg; Ri Dr. Tino Frieling, Hamburg;
RA, FAArbR Dr. Arendt Gast M.A., Hamburg; Vors RiLAG Dr. Michael Horcher,
Frankfurt a. M.; PD Dr. Tim Hüsemann AkadR a. Z., Bochum; Prof. Dr. Matthias Jacobs,
Hamburg; Dr. Thomas Klein, AkadR, Trier; RA Christopher Krois, EMBA, Hamburg;
Dr. Friederike Malorny, Hamburg; FAArbR, RA Dr. Christian Mehrens, Essen;
Dr. Matthias Münder, Hamburg; Ri'in Patricia Paffhausen, Hamburg;
RA Dr. Hubertus Reinbach, Hamburg; RiArbG Dr. Benedikt Schmidt, Berlin;
Dr. Laura Schmitt-LL.M., AkadR a. Z., Hamburg; RAin Dr. Sandy Siegfanz-Strauß, Bonn

2021



Zitiervorschlag:
FJK ArbeitskampfR-HdB/Bearbeiter § 4 Rn. 8



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 74965 0

© 2021 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Westermann Druck Zwickau GmbH,
Crimmitschauer Straße 43, 08058 Zwickau

Satz: 3w+p GmbH, Rimpar
Umschlaggestaltung: Druckerei C.H.Beck Nördlingen



chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Vorwort

Das deutsche Arbeitskampfrecht ist bis heute nur punktuell gesetzlich normiert worden. Für Rechtsanwender*innen, die mit arbeitskampfrechtlichen Fragen konfrontiert sind, ist es daher besonders schwierig, die umfangreiche Rechtsprechung und mittlerweile kaum noch überschaubare Literatur zu sichten, um rechtlich fundierte Antworten auf arbeitskampfrechtliche Fragen finden zu können.

Umso mehr bedarf es aus unserer Sicht einer systematischen Darstellung des Arbeitskampfrechts, die wir mithilfe der Autor*innen dieses Handbuchs in seiner ersten Auflage vorlegen möchten. Dabei ist es uns ein Anliegen, zu allen Rechtsfragen stets vorweg aufzuzeigen, wo die einschlägigen Rechtsprechungslinien verlaufen, deren Argumente nachzuzeichnen und diese unter Berücksichtigung des relevanten Schrifttums sodann kritisch zu hinterfragen. Wir freuen uns sehr, dass wir für diese Aufgabe ein hervorragendes Team von Autor*innen aus Wissenschaft und Praxis gewinnen konnten.

Die Rechtsprechung zum Arbeitskampfrecht hat eine lange Tradition, in den letzten Jahrzehnten aber auch so manchen Wandel durchlaufen. Daher haben wir uns konzeptionell dafür entschieden, die ältere Rechtsprechung und vor allem das ältere Schrifttum aus der Zeit vor dem Jahr 2000 nur zu berücksichtigen, wenn das für ein abgerundetes Verständnis der jeweiligen Problematik erforderlich ist. Wichtiger war uns, den Leser*innen eine zeitgemäße und kompakte Bestandsaufnahme vorzulegen, die das aktuell geltende Arbeitskampfrecht nachvollziehbar darstellt und wo nötig kritisch hinterfragt.

Die Herausgeber danken dem Verlag C.H.BECK und ganz besonders Herrn Thomas Wilting und Frau Katharina Losso, die es mit ihrem unermüdlichen Einsatz möglich gemacht haben, dass das Handbuch in dieser Form erscheint.

Anregungen und Kritik nehmen wir gerne entgegen!

Hamburg, September 2020

Die Herausgeber

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|-------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
| Literaturverzeichnis | XXVII |

Teil 1: Grundfragen

§ 1 Einführung

| | |
|--|---|
| I. Begriff und Funktion des Arbeitskampfs | 1 |
| II. Rechtstatsächliche Entwicklung seit 1949 | 2 |
| III. Rechtsgrundlagen | 5 |

§ 2 Normative Grundlagen und Grundprinzipien des Arbeitskampfrechts

| | |
|--|----|
| I. Einleitung | 9 |
| II. Europäische und internationale Grundlagen | 9 |
| 1. Völkerrecht | 10 |
| a) Wirkung des Völkerrechts im deutschen Recht | 10 |
| b) Einzelne normative Grundlagen im Völkerrecht | 15 |
| 2. Recht der Europäischen Union | 29 |
| a) Allgemeine Grundsätze des Unionsrechts | 30 |
| b) Grundrechtecharta | 31 |
| c) Grundfreiheiten als Arbeitskampfschranke | 42 |
| III. Verfassungsrechtliche Gewährleistung der Arbeitskampffreiheit | 45 |
| 1. Schutzbereich der Arbeitskampffreiheit | 46 |
| a) Arbeitskampf als spezifische Koalitionsbetätigung | 46 |
| b) Weitere Konkretisierung des Schutzbereichs | 49 |
| 2. Eingriff und „Ausgestaltung“ | 54 |
| a) Grundproblem | 55 |
| b) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 56 |
| c) Kritische Würdigung: Grundrechtswirkungen der Arbeitskampffreiheit | 58 |
| 3. Privatrechtswirkung der Arbeitskampffreiheit, Art. 9 Abs. 3 S. 2 GG | 64 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 64 |
| b) Kritische Würdigung: keine „unmittelbare Drittwirkung“ | 65 |
| 4. Zum „Grundsatz“ der freien Kampfmittelwahl | 67 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 67 |
| b) Kritische Würdigung | 69 |
| IV. Richterliche Rechtsfortbildung im Arbeitskampfrecht | 70 |
| 1. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 71 |
| 2. Grundlagen | 73 |
| a) Rechtsfindung, Rechtsfortbildung und Lückenbegriff | 73 |
| b) Methodenlehre als angewandtes Verfassungsrecht | 74 |
| 3. Gesetzesimmanente Rechtsfortbildung | 75 |
| a) Begrenzte Bedeutung im Arbeitskampfrecht | 75 |
| b) Verfassungsrechtliche Legitimation | 76 |
| c) Lückenfeststellung und Lückenausfüllung | 77 |
| 4. Gesetzesübersteigende Rechtsfortbildung | 77 |
| a) Verfassungsrechtliche Legitimation | 78 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| b) Lückenfeststellung und Lückenausfüllung | 79 |
| 5. Grenzen richterlicher Rechtsfortbildung | 80 |
| 6. Verbindlichkeit von Richterrecht | 81 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 81 |
| b) Kritische Würdigung: Begrenzte Präjudizienbindung | 82 |
| V. Paritätsprinzip | 83 |
| 1. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 84 |
| a) Formales Paritätsverständnis in der älteren Rechtsprechung | 85 |
| b) Wandel zum materiellen tarifbezogenen Paritätsverständnis | 85 |
| c) Bewertung der materiellen Parität | 87 |
| d) Tendenz zur Marginalisierung des Paritätsprinzips seit 2007 | 88 |
| 2. Kritische Würdigung | 90 |
| a) Normative Grundlage des Paritätsprinzips | 90 |
| b) Inhalt des Paritätsprinzips | 93 |
| 3. Fazit zu Inhalt und Bedeutung des Paritätsprinzips | 99 |
| a) Rechtsprechung und Paritätsprinzip | 99 |
| b) Gesetzgebung und Paritätsprinzip | 99 |
| VI. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 100 |
| 1. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 101 |
| a) Ältere Rechtsprechung zur sozialen Adäquanz | 101 |
| b) Übergang zur Verhältnismäßigkeitsprüfung | 102 |
| c) Inhalt der Verhältnismäßigkeitsprüfung | 102 |
| 2. Kritische Würdigung | 105 |
| a) Geltung für gesetzesübersteigende Rechtsfortbildung | 105 |
| b) Differenzierung nach der Ausübung von Rechtsmacht | 106 |
| c) Differenzierung nach dem Zweck eines Arbeitskampfmittels | 107 |
| 3. Zusammenspiel mit dem Paritätsprinzip und Prüfungsdichte | 107 |
| VII. Einfachgesetzliche und landesrechtliche Vorgaben zum Arbeitskampfrecht | 108 |
| 1. Einfaches Bundesrecht | 108 |
| 2. Landesrecht, insbesondere Landesverfassungsrecht | 108 |

§ 3 Anwendungsbereich des Arbeitskampfrechts

| | |
|--|-----|
| I. Einleitung | 112 |
| II. Beamtenstreik | 113 |
| 1. Normative Grundlagen im deutschen Recht | 113 |
| 2. Statusbezogenes Streikverbot für Beamte | 114 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 114 |
| b) Beamtenstreik-Urteil des BVerfG | 114 |
| c) Weitere Begründungsansätze | 117 |
| d) Kritische Würdigung | 117 |
| 3. Beamtenstreik im internationalen Recht | 122 |
| a) UN-Zivilpakt und UN-Sozialpakt | 122 |
| b) ILO | 124 |
| c) ESC | 125 |
| d) EMRK | 125 |
| e) Europäisches Unionsrecht | 128 |
| 4. Streikbrucheinsatz von Beamten | 129 |
| 5. Beamtenstreik in privatisierten Unternehmen | 130 |
| III. Arbeitskampf in kirchlichen Einrichtungen | 131 |
| 1. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 132 |

| | |
|--|-----|
| 2. Kollision von Art. 137 Abs. 3 WRV und Art. 9 Abs. 3 GG und ihre Auflösung durch Herstellung praktischer Konkordanz | 134 |
| a) Kernthesen der Kirchen zur Begründung des Streikverbots | 134 |
| b) Verständnis der Gewerkschaften und Ablehnung eines Streikverbots | 141 |
| 3. Herstellung praktischer Konkordanz nach den Maßstäben der Rechtsprechung des BAG | 141 |
| a) Einschränkungen des Arbeitskampfrechts bei Anwendung des „Dritten Weges“ durch Herstellung praktischer Konkordanz | 142 |
| b) Einschränkungen des Arbeitskampfrechts bei Anwendung des „Zweiten Weges“ | 145 |
| 4. Konsequenzen der Entscheidungen des BAG und Kritik | 146 |
| IV. Arbeitskampf mit Auslandsberührung | 148 |
| 1. Einleitung: Grenzüberschreitende Bezüge von Arbeitskampfmaßnahmen | 148 |
| 2. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 148 |
| 3. Internationale Zuständigkeit für Arbeitskämpfe mit Auslandsberührung | 149 |
| a) Internationale Zuständigkeit unter Anwendung der Brüssel Ia-VO | 149 |
| b) Internationale Zuständigkeit außerhalb der Brüssel Ia-VO | 150 |
| 4. Anwendbares Recht | 151 |
| a) Überblick | 151 |
| b) Arbeitskampfdeliktstatut: Art. 9 Rom II-VO | 151 |
| c) Arbeitskampfvertragsstatut: Art. 8 Rom I-VO | 158 |
| d) Arbeitskampfstatut im Übrigen: Nationales Kollisionsrecht | 158 |

Teil 2: Voraussetzungen

§ 4 Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen des Streiks

| | |
|---|-----|
| I. Einleitung | 164 |
| II. Tarifbezogenheit des Streiks | 164 |
| 1. Grundlagen der Tarifakzessorietät | 165 |
| a) Grundsatz | 165 |
| b) Herleitung | 166 |
| c) Europäischer und internationaler Kontext | 166 |
| 2. Beurteilung des Streikziels | 170 |
| a) Maßgeblichkeit des Streikbeschlusses | 170 |
| b) Bestimmtheitsanforderungen | 171 |
| c) Inhaltskontrolle | 171 |
| d) Verhältnis mehrerer Forderungen zueinander („Rührei-Theorie“) | 172 |
| e) „Fallenlassen“ von Forderungen | 173 |
| 3. Tarifbezogenheit einzelner Streikziele | 176 |
| a) Schuldrechtliche Vereinbarungen | 176 |
| b) Unternehmerentscheidungen, insbesondere Standortsicherungs- und Rationalisierungsschutz | 178 |
| c) Tarifsozialplan | 180 |
| d) Politische Arbeitskämpfe und Demonstrations Arbeitskämpfe | 181 |
| e) Rechtsansprüche | 182 |
| f) Sympathie- oder Unterstützungsarbeitskampf | 182 |
| g) Quantitative Besetzungsregeln | 182 |
| 4. Rechtswidrigkeit einzelner Streikziele | 183 |
| 5. Potenzielle Unanwendbarkeit des erstreikten Tarifvertrags (§ 4a TVG) | 184 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| III. Kampfparteien | 185 |
| 1. Streikträger | 185 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 186 |
| b) Kritik am Gewerkschaftsmonopol | 188 |
| 2. Streikgegner | 191 |
| IV. Kampfeteiligte | 192 |
| 1. Arbeitnehmerseite | 192 |
| a) Funktionelle Betrachtung | 193 |
| b) Situationsbezogene Betrachtung | 198 |
| 2. Arbeitgeberseite | 201 |
| V. Einhaltung der Friedenspflicht | 201 |
| 1. Einführung | 201 |
| 2. Persönliche Reichweite | 202 |
| a) Begünstigte der Friedenspflicht | 202 |
| b) Verpflichtete der Friedenspflicht | 205 |
| 3. Sachliche (relative) Reichweite | 206 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 206 |
| b) Bezug zur tarifvertraglichen Regelung | 207 |
| c) Negativregelung | 209 |
| d) Übernahme gesetzlicher Regelungen | 210 |
| e) Verfahrensregelungen | 210 |
| 4. Zeitliche Reichweite | 211 |
| 5. Verbotene Maßnahmen | 214 |
| 6. Vereinbarungen zur Friedenspflicht | 216 |
| 7. Rechtswidrigkeit des Streiks bei Verstoß gegen die Friedenspflicht | 218 |
| VI. Verhältnismäßigkeit des Streiks | 219 |
| 1. Einleitung | 220 |
| a) Vorbemerkung | 220 |
| b) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz im Völker- und Unionsrecht | 220 |
| 2. Entwicklung der Rechtsprechung zum Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 221 |
| a) Ausgangspunkt: Verhältnismäßigkeit statt Sozialadäquanz | 221 |
| b) Neuausrichtung: Relativierung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes | 222 |
| c) Schrifttum: Kritik an der Rücknahme des Prüfungsichte | 223 |
| 3. Einzelne Elemente des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes | 224 |
| a) Geeignetheit | 224 |
| b) Erforderlichkeit | 225 |
| c) Angemessenheit | 229 |
| 4. Streik im Bereich der Daseinsvorsorge | 237 |
| a) Begriff der Daseinsvorsorge und Wandel zum Gewährleistungsstaat | 239 |
| b) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 241 |
| c) Rechtliche Anknüpfungspunkte für Arbeitskampfbeschränkungen im Bereich der Daseinsvorsorge | 246 |
| d) Spezielle Verhältnismäßigkeitserwägungen im Bereich der Daseinsvorsorge | 254 |
| e) Atypische Kampfmaßnahmen | 265 |
| f) Völkerrechtskonformität der speziellen Verhältnismäßigkeitserwägungen in Bereichen der Daseinsvorsorge | 266 |
| g) Vorschläge zur gesetzlichen Regulierung des Arbeitskamps im Bereich der Daseinsvorsorge | 269 |
| 5. Streik im Bereich von Presse und Rundfunk | 271 |

| | |
|---|-----|
| 6. Unterstützungs- und Partizipationsstreik | 272 |
| a) Begriffe Unterstützungsstreik und Partizipationsstreik | 273 |
| b) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung zum Partizipationsstreik | 273 |
| c) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung zum Unterstützungsstreik | 277 |
| d) Auseinandersetzung mit der jüngeren BAG-Rechtsprechung | 283 |
| § 5 Weitere Arbeitskämpfungsmittel der Arbeitnehmerseite | |
| I. Begriff und Erscheinungsformen | 299 |
| II. Ursachen für die Entwicklung neuer Arbeitskämpfungsmittel | 300 |
| III. Verfassungsrechtliche Grundlagen der Rechtmäßigkeitsprüfung | 301 |
| 1. Weiter Schutzbereich der Koalitionsbetätigungsfreiheit | 302 |
| 2. Schutzbereichsbegrenzungen | 303 |
| 3. Ausübungskontrolle anhand des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes | 304 |
| 4. Bewertung und Implikationen für die Rechtmäßigkeitsprüfung | 306 |
| 5. Sonderproblem: Zulässigkeit der Einbeziehung Dritter | 308 |
| IV. Rechtmäßigkeit von Flashmob-Aktionen | 310 |
| 1. Schutzbereichseröffnung | 311 |
| a) Beschränkte Zulässigkeit von Flashmobs aus Paritätsgründen | 311 |
| b) Keine Verletzung des Friedlichkeitsvorbehalts | 312 |
| 2. Verhältnismäßigkeit | 313 |
| a) Verteidigungsmöglichkeiten der Arbeitgeberseite | 313 |
| b) Güterabwägung | 314 |
| c) Zulässigkeit und Grenzen der Einbeziehung Dritter | 315 |
| V. Folgerungen für die Zulässigkeit weiterer Arbeitskämpfungsmittel | 316 |
| 1. Entzug der Arbeitskraft durch die kollektive Ausübung von Individualrechten | 316 |
| a) Einordnung als Arbeitskämpfungsmittel – Anwendbarkeit des Arbeitskämpfrechts | 316 |
| b) Massenbeendigungs- und Massenänderungskündigung | 318 |
| c) Kollektivwiderspruch gegen einen Betriebsübergang gemäß § 613a Abs. 6 BGB | 319 |
| d) Kollektive Zurückbehaltung der Arbeitsleistung | 323 |
| e) Verringerung der Arbeitsleistung („Go Slow“) | 326 |
| f) Massenhafte Krankmeldung („Go Sick“) | 328 |
| 2. Mobilisierung der Öffentlichkeit | 330 |
| a) Passive Öffentlichkeitsarbeit | 330 |
| b) Boykott und Boykottaufruf | 332 |
| 3. Aktive Betriebsstörungen | 335 |
| a) Betriebsblockade | 335 |
| b) Betriebsbesetzung | 340 |
| 4. Online-Arbeitskampf | 340 |
| § 6 Arbeitskämpfmaßnahmen der Arbeitgeberseite | |
| I. Einführung | 346 |
| II. Angriffsmaßnahmen | 348 |
| 1. Angriffsaussperrung | 348 |
| 2. Weitere Kämpfungsmittel und neuere Entwicklungen | 348 |

| | |
|--|-----|
| III. Defensivmaßnahmen (Reaktionsmöglichkeiten) | 349 |
| 1. Maßnahmen zum Streikbruch | 349 |
| a) Streikbruchprämien | 349 |
| b) Streikarbeit – allgemeine Grundsätze | 354 |
| c) Insbesondere: Einsatz von Leiharbeitnehmern, § 11 Abs. 5 AÜG | 356 |
| 2. Suspendierende Abwehraussperrung | 369 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 369 |
| b) Funktionen der suspendierenden Abwehraussperrung | 370 |
| c) Verhandlungsparität und Aussperrungsbefugnis | 370 |
| d) Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen | 372 |
| e) Beginn und Ende | 378 |
| 3. Lösende Aussperrung | 378 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 378 |
| b) § 25 KSchG | 379 |
| 4. Unterstützungsaussperrung | 379 |
| 5. Betriebsstilllegung | 380 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 381 |
| b) Voraussetzungen | 382 |
| c) Kritik | 383 |
| 6. Besonderheiten bei Tarifpluralität? | 384 |
| a) Tarifeinheit/Tarifpluralität nach der Tarifeinheitsgesetzgebung | 384 |
| b) Stärkung der lösenden Aussperrung? | 385 |
| c) Aussperrung nicht und anders organisierter Arbeitnehmer | 385 |
| d) Selektivaussperrung | 385 |
| e) Betriebsstilllegung | 386 |
| IV. Weitere Kampfmittel und neuere Entwicklungen | 386 |
| 1. „Kampfkündigung“ | 386 |
| 2. Massen(änderungs)kündigung | 387 |
| 3. Boykott | 387 |
| 4. Hausrecht | 388 |
| 5. Neuere Entwicklungen | 388 |

Teil 3: Folgen

§ 7 Individualrechtliche Folgen rechtmäßiger Arbeitskämpfe

| | |
|--|-----|
| I. Einleitung | 392 |
| II. Streikende Koalitionsmitglieder | 393 |
| 1. Suspendierte Hauptleistungspflichten | 393 |
| a) Zeitraum der Suspendierung | 393 |
| b) Entgeltansprüche | 394 |
| 2. Nebenpflichten | 401 |
| 3. Kündigung wegen und während der Streikteilnahme | 402 |
| a) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 402 |
| b) Literaturstimmen und Stellungnahme | 402 |
| c) § 25 KSchG – nunmehr überholt? | 403 |
| 4. Maßregelungsverbot | 404 |
| III. Nicht-streikende Koalitionsmitglieder | 404 |
| 1. Arbeitskampsfriskolehre | 404 |
| a) Abgrenzung zum („gewöhnlichen“) Betriebs- und Wirtschaftsrisiko | 404 |
| b) Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 405 |
| c) Literaturstimmen und Stellungnahme | 408 |

| | |
|---|-----|
| d) Vertieft: Fernwirkung – Vom Arbeitskampf mittelbar betroffene Betriebe | 411 |
| e) Vertieft: Vom Arbeitskampf unmittelbar betroffene Betriebe | 415 |
| f) Vorrangige Ansprüche | 418 |
| 2. Arbeitsleistung: Streikarbeit | 418 |
| IV. Aussperrung von Koalitionsmitgliedern | 421 |
| 1. Suspendierte Hauptleistungspflichten | 421 |
| a) Zeitraum der Suspendierung | 421 |
| b) Aussperrungserklärung | 421 |
| c) Entgeltansprüche | 422 |
| 2. Kündigung | 423 |
| 3. Arbeitskampfrikolehre | 424 |
| a) Stand der Rechtsprechung | 424 |
| b) Literaturstimmen und Stellungnahme | 424 |
| 4. Sonderfall: Lösende Aussperrung | 425 |
| V. Nicht und anders organisierte Arbeitnehmer | 425 |
| 1. Streik | 425 |
| a) Legitimation der Streikteilnahme | 425 |
| b) Individualrechtliche Folgen der Streikteilnahme | 427 |
| 2. Aussperrung | 427 |
| a) Legitimation der Aussperrung | 427 |
| b) Individualrechtliche Folgen der Aussperrung | 428 |
| 3. Arbeitskampfrikolehre | 428 |
| a) Stand der Rechtsprechung | 428 |
| b) Literaturstimmen und Stellungnahme | 429 |
| § 8 Betriebsverfassungsrechtliche Folgen | |
| I. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 432 |
| II. Arbeitskampfverbot, § 74 Abs. 2 S. 1 BetrVG | 434 |
| 1. Ausgangssituation | 434 |
| a) Rechtliche Differenz | 434 |
| b) Tatsächliche Verbundenheit | 435 |
| 2. Dogmatischer Hintergrund/Neutralitätsgebot | 435 |
| 3. Tatbestand des Arbeitskampfverbots | 436 |
| a) Maßnahmen des Arbeitskampfes | 436 |
| b) Verbotsadressaten | 437 |
| 4. Folgen bei einem Verbotsverstoß | 440 |
| a) § 74 Abs. 2 S. 1 BetrVG | 440 |
| b) § 23 Abs. 1 BetrVG | 441 |
| c) § 1004 BGB | 441 |
| 5. Arbeitskampf tariffähiger Parteien | 442 |
| III. Mitbestimmungsrechte | 442 |
| 1. Ausgangssituation | 443 |
| 2. Arbeitskampfkonforme Auslegung der Beteiligungsrechte | 443 |
| a) Neutralitätsgebot | 444 |
| b) Tarifautonomie | 444 |
| c) Beurteilungsmaßstab | 445 |
| d) Rechtswidrigkeit des Arbeitskampfes | 445 |
| 3. Betriebsbezogenheit/Arbeitskampfrisiko | 445 |
| a) Räumlich | 445 |

| | |
|---|-----|
| b) Zeitlich | 447 |
| 4. Einzelne Mitbestimmungsrechte | 448 |
| a) Soziale Angelegenheiten | 448 |
| b) Personelle Angelegenheiten | 448 |
| c) Wirtschaftliche Angelegenheiten | 449 |
| d) Unterrichtsansprüche des Betriebsrats | 449 |
| e) Notstands- und Erhaltungsarbeiten | 450 |
| f) Betriebsrat als Vermittler/Einwirkungsgebot | 450 |
| § 9 Sozialrechtliche Folgen | |
| I. Einleitung | 451 |
| II. Staatliche Neutralitätspflicht | 452 |
| 1. Aufrechterhaltung der Kampfparität | 452 |
| 2. Aufrechterhaltung der sozialen Sicherung | 452 |
| III. Sozialversicherungsrecht | 452 |
| 1. Arbeitslosenversicherung | 453 |
| a) Versichertenstatus und Beiträge | 453 |
| b) Leistungen | 453 |
| c) Vermittlung | 455 |
| d) Anzeigepflicht des Arbeitgebers | 455 |
| 2. Kranken- und Pflegeversicherung (SGB V und SGB XI) | 456 |
| a) Versichertenstatus und Beiträge | 456 |
| b) Leistungen aus der Krankenversicherung nach dem SGB V | 457 |
| c) Leistungen aus der Pflegeversicherung nach dem SGB XI | 458 |
| 3. Rentenversicherung (SGB VI) | 458 |
| a) Versichertenstatus und Beiträge | 459 |
| b) Leistungen | 459 |
| 4. Unfallversicherung (SGB VII) | 459 |
| a) Pflichtversicherung | 460 |
| b) Versicherung kraft Satzung | 460 |
| c) Freiwillige Versicherung | 460 |
| IV. Sonstige Sozialleistungen | 461 |
| 1. Mutterschaftsgeld nach § 19 Abs. 2 MuSchG für Frauen, die nicht Mitglieder einer gesetzlichen Krankenkasse sind | 461 |
| 2. Elterngeld | 461 |
| 3. Grundsicherung nach dem SGB II | 462 |
| § 10 Rechtsfolgen rechtswidriger Arbeitskämpfe | |
| I. Einleitung | 467 |
| II. Individualarbeitsrechtliche Folgen | 467 |
| 1. Einführung | 467 |
| 2. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 468 |
| 3. Streikende Arbeitnehmer | 469 |
| a) Fortbestand der Hauptleistungspflichten | 469 |
| b) Kündigungsrecht des Arbeitgebers | 469 |
| c) Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers | 471 |
| 4. Nicht-streikende Arbeitnehmer | 475 |
| III. Unterlassungsansprüche | 475 |

| | |
|---|-----|
| IV. Schadensersatzansprüche | 476 |
| 1. Einführung | 476 |
| 2. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 477 |
| a) § 823 Abs. 1 BGB wegen Eigentumsverletzung | 477 |
| b) § 823 Abs. 1 BGB iVm dem ReaG | 478 |
| c) Vertragliche Schadensersatzansprüche | 481 |
| 3. Haftung der Gewerkschaft für Schäden des Tarifpartners und seiner Mitglieder | 481 |
| a) Vorbemerkung | 481 |
| b) Haftung aus Vertrag | 482 |
| c) Haftung aus Delikt | 493 |
| 4. Haftung der Gewerkschaft gegenüber unbeteiligten Dritten | 498 |
| a) Haftung aus Vertrag | 498 |
| b) Haftung aus Delikt | 501 |

Teil 4: Rechtsschutz und Schlichtung

§ 11 Rechtsschutz gegen Arbeitskampfmaßnahmen

| | |
|--|-----|
| I. Bedeutung einstweiliger Verfügungen für den Arbeitskampf | 506 |
| II. Einstweiliger Rechtsschutz gegen Streiks bzw. streikähnliche Maßnahmen | 507 |
| 1. Rechtsschutzziele im Falle eines Streiks | 507 |
| a) Untersagung eines Streiks | 507 |
| b) Zeitliche oder räumliche Begrenzung des Streiks | 508 |
| c) Unterlassen einzelner Streikmaßnahmen (zB Betriebsblockaden) | 508 |
| d) Einstweilige Verfügung im Vorfeld eines Streiks | 509 |
| e) Notdienste | 510 |
| f) Feststellungsverfügungen? | 511 |
| 2. Zulässigkeit des Antrags | 511 |
| a) Rechtsweg zu den Gerichten für Arbeitssachen | 511 |
| b) Örtliche Zuständigkeit | 512 |
| c) Parteien des Verfahrens und Prozessführungsbefugnis | 514 |
| d) Bestimmter Antrag | 515 |
| 3. Begründetheit des Antrags | 516 |
| a) Verfügungsanspruch | 516 |
| b) Das Problem des richtigen Prüfungsmaßstabs | 517 |
| c) Verfügungsgrund | 520 |
| d) „Fallenlassen“ von Forderungen | 521 |
| e) Typische Fragen im Eilrechtsschutz | 523 |
| f) Glaubhaftmachung und Beweislast | 525 |
| 4. Schutzschriften | 525 |
| 5. Besonderheiten des Verfahrens | 526 |
| 6. Rechtsmittel und Berufungsverfahren | 526 |
| 7. Schiedsgerichtliches Verfahren | 527 |
| 8. Zwangsvollstreckung | 527 |
| III. Hauptsacheverfahren gegen Streiks und streikähnliche Maßnahmen | 528 |
| 1. Unterlassungsansprüche | 528 |
| 2. Schadensersatzklagen | 528 |
| 3. Verhältnis zwischen Eilverfahren und Hauptsacheverfahren | 529 |
| IV. Rechtsschutz gegen Arbeitskampfmaßnahmen des Arbeitgebers | 529 |

§ 12 Schlichtung

| | |
|--|-----|
| I. Entwicklung und Stand der Rechtsprechung | 531 |
| 1. Schlichtung als Mittel zur Vermeidung von Arbeitskämpfen | 531 |
| 2. Stand der Rechtsprechung | 532 |
| II. Ausgestaltung der Schlichtungsverfahren | 533 |
| 1. Tariflich vereinbarte Schlichtung | 533 |
| a) Einleitung der Schlichtung und Verlängerung der Friedenspflicht | 534 |
| b) Verfahren und Besetzung der Schlichtungsstelle | 535 |
| c) Schlichtungsspruch | 535 |
| 2. Staatliche Schlichtung | 536 |
| III. Gerichtliche Überprüfbarkeit von Schlichtungssprüchen | 537 |
| 1. Schlichtungssprüche tariflich vereinbarter Schlichtungsstellen | 537 |
| a) Verfahrensfehler | 538 |
| b) Inhaltliche Fehler | 538 |
| 2. Schlichtungssprüche staatlicher Schlichtungsstellen | 538 |
| IV. Rechtliche Bewertungen | 539 |
| 1. Vorabunterwerfung | 539 |
| 2. Zwangsschlichtung und Schlichtungszwang | 540 |
| Sachverzeichnis | 543 |


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG