

## **Mitbestimmungsrecht II**

### **Gliederung**

#### **Teil 1: Formelles Betriebsverfassungsrecht**

##### **§ 1 Grundlagen der Betriebsverfassung**

###### **I. Gesetzliche Regelungen und Systematik**

###### **II. Grundgedanken der Betriebsverfassung**

1. Begriff der Betriebsverfassung und Abgrenzung
2. Grundprinzipien der Mitwirkung
3. Gesetzliche Regelungen
4. Betriebsverfassung und Verfassung

###### **III. Geschichte der Betriebsverfassung**

Lit.:

Wiese, JuS 1994, 92 ff.

Bauer: „25 Jahre Betriebsverfassungsgesetz“, NZA 1997, 233 ff.

1. Entstehung der betrieblichen Mitbestimmung
2. Weimarer Republik (BRG 1920)
3. Nationalsozialismus (AOG)

Lit.: Rütters: „Die Betriebsverfassung im Nationalsozialismus“, AuR 1970, 97 ff.

4. Betriebsverfassung in der DDR
5. BetrVG 1952
6. BetrVG 1972
7. BetrVG-Reformgesetz 2001

Lit.: Boemke: „Reform des Betriebsverfassungsgesetzes“, JuS 2002, 521 ff.

8. BetrRModG 2021

9. WOBetrVG 2021

#### IV. Betriebsverfassung im Rechtssystem

1. Rechtssystematischer Standort

2. Betriebsverfassung und Verfassung, Art. 14, 12, 9 Abs. 3, Art. 5, 2, 1 GG

Eigentum, Berufsfreiheit, Koalitionsfreiheit, Tarifvertragsfreiheit,  
Handlungsfreiheit, Allgemeines Persönlichkeitsrecht, Datenschutzrecht

Rspr.: BAG 25.10.2017 - 7 ABR 10/16 -; BAG 25.4.2017 - 1 ABR 46/15 -, BVerfG  
1.3.1979 - 1 BvR 532/77 - BVerfGE 50, 290; BAG 9.4.2019 - 1 ABR 51/17 -;

3. Insbesondere Betriebsverfassung und Privatautonomie

a) Arbeitnehmer

Lit.: Fallbeispiel bei Boemke/Luke/Ulrici, Fallsammlung Schwerpunktbereich  
Arbeitsrecht, 2008, Klausur Nr. 7, Aufgabe B., S. 225 ff., 249 ff.

Rspr.: BAG 5.3.2013 - 1 AZR 417/12 -

BAG 12.12.2006, NZA 2007, 453, 454 f. (Regelungskompetenz der  
Betriebsparteien); Betriebsvereinbarungsoffenheit BAG 5.3.2013 - 1 AZR  
417/12 -

b) Arbeitgeber

c) BetrVG als zwingendes Recht

Lit.: Franzen, Zwingende Wirkung der Betriebsverfassung, NZA 2008, 250 ff.

Rspr.: BAG 23.4.2009, NZA 2009, 915 ff. (erweiterte Beteiligung des BR bei  
Zustimmung zur Kündigung)

4. Betriebsverfassung und Koalitionsfreiheit sowie Tarifautonomie

a) Überblick

Lit.: Fallbeispiel bei Boemke/Luke/Ulrici, Fallsammlung Schwerpunktbereich  
Arbeitsrecht, 2008, Klausur Nr. 5, S. 153 ff., 162 ff.

b) Organisation

c) Mitwirkungsrechte

aa) Einschränkungen § 77 Abs. 3 BetrVG, § 87 Eingangssatz BetrVG

bb) Erweiterungen

Rspr.: BAG 18.8.1987, NZA 1987, 779 ff.

BAG 10.2.1988, NZA 1988, 699 ff.

Lit.:

ErfK/Kania BetrVG § 87 Rn. 139 ff.

Meier-Krenz, „Die Erweiterung der Mitbestimmung des Betriebsrats durch Tarifvertrag“, DB 1988, 2149 ff.

Richardi, „Die Erweiterung der Mitbestimmung des Betriebsrats durch Tarifvertrag“, NZA 1988, 673 ff.

d) Arbeitskampfverbot - § 74 Abs. 2 BetrVG, Herausnahme des Koalitionsrechts, § 2 Abs. 2, 3 BetrVG

Rspr.: BAG 20.1.2009 - 1 AZR 515/08 -

e) Gestaltung der Betriebe und sonstiger Einrichtungen durch Tarifverträge - § 3 BetrVG, § 117 BetrVG

5. Aufgaben außerhalb des BetrVG: EntgTranspG, § 176 SGB IX ua.

6. Der Betriebsrat als Träger von Grundrechten?

## **V. Die Arbeitsgerichte im Beschlussverfahren, § 2 a, §§ 80 ff. ArbGG**

1. Zuständigkeit
2. Verfahrensgrundsätze
3. Typische Beschlussverfahren
4. Instanzenzug

## § 2 Beteiligte und Anknüpfungspunkte der Betriebsverfassung

### I. Überblick

### II. Der Betrieb

Lit.: Fallbeispiel bei Boemke/Luke/Ulrici, Fallsammlung Schwerpunktbereich  
Arbeitsrecht, 2008, Klausur Nr. 4, S. 121 ff.

#### 1. Sachlicher Geltungsbereich (§ 1 BetrVG)

#### 2. Gemeinsamer Betrieb, Betriebsteil, Kleinstbetriebe (§ 1 Abs. 2, 4 BetrVG)

##### a) Gemeinsamer Betrieb (§ 1 Abs. 2 BetrVG)

Lit.: Hoffmann/Alles, Der „unternehmensübergreifende“ Gesamtbetriebsrat, NZA 2014, 757 ff.

Rspr.: BAG 24.1.1996 - 7 ABR 10/95 - NZA 1996, 1110 ff. (gemeinschaftlicher  
Betrieb mehrerer Unternehmen)

BAG 11.2.2004 - 7 ABR 27/03 - NZA 2004, 618 ff. (bloße Vermutungs-  
tatbestände in § 1 Abs. 2 BetrVG)

BAG 22.6.2005 - 7 ABR 57/04 - NZA 2005, 1248 ff. (Multiplex-Kino)

##### b) Betriebsteil (§ 4 Abs. 1 BetrVG)

Lit.: Henssler, Betriebsratswahlen bei Unternehmen mit bundesweiter  
Vertriebsstruktur, Personalrecht im Wandel - Festschrift für Wolfdieter Küttner  
zum 70. Geburtstag 2006, S. 479 ff.

Rspr.: BAG 17.5.2017 - 7 ABR 21/15

BAG 28.6.1995 - 7 ABR 59/94 - NZA 1996, 276 ff. (Begriff des Betriebsteils)

BAG 19.2.2002 - 1 ABR 26/01 - NZA 2002, 1300 ff. (Geltung einer BV in  
einem Betriebsteil)

BAG 7.5.2008 - 7 ABR 15/07 - NZA 2009, 328-331 (Betriebsratsfähigkeit von  
Einzelhandelsfilialen)

BAG 15.12.2011 - 8 AZR 692/ - DB 2012, 1690 ff. (selbstständiger  
Betriebsteil/räumlich weit entfernt iSv § 4 Abs. 1 BetrVG)

##### c) Kleinstbetrieb (§ 4 Abs. 2 BetrVG)

Rspr.: LAG Düsseldorf 3.11.2011 - 5 TaBV 50/11 -; BAG 17.1.2007 - 7 ABR 63/05 -  
NZA 2007, 703 ff. (Zuordnung)

##### d) Betrieb nach § 3 BetrVG

Rspr.: BAG 27.6.2019 - 2 AZR 38/19

#### 3. Räumlicher Geltungsbereich

Lit.: Boemke, "Ausstrahlungen" des Betriebsverfassungsgesetzes ins Ausland,  
NZA 1992, 112ff.

Rspr.: BAG 24.5.2018 - 2 AZR 54/18 -

BAG 7.12.1989 - 2 AZR 228/89 - NZA 1990, 658 ff. (Anwendung deutschen  
Betriebsverfassungsrechts)

BAG 22.3.2000 - 7 ABR 34/98 - NZA 2000, 1119 ff. (Grenzüberschreitende Arbeitnehmerüberlassung)

#### 4. Sonderregelungen

##### a) Seeschifffahrt (§§ 114 - 116 BetrVG)

##### b) Luftfahrt (§ 117 BetrVG aF und nF)

Rspr.: BAG 17.3.2015 - 1 ABR 59/13 -

Lit.: Ludwig BB 2019, 180

##### c) Tendenzbetriebe (§ 118 Abs. 1 BetrVG)

Lit.: Weber, Umfang und Grenzen des Tendenzschutzes im Betriebsverfassungsrecht, NZA 1989, Beil. 3, S. 2 ff.

Rspr.: LAG Köln 10.11.2017 - 4 TaBV 14/17 -; BVerfG 6.11.1979 - 1 BvR 81/76 - NJW 1980, 1093 ff. (Kündigung eines Tendenzträgers)

BAG 22.5.2012 - 1 ABR 7/11 - NZA-RR 2013, 78-80 (Tendenzeigenschaft des DRK-Blutspendedienstes) - BVerfG 30.4.2015 - 1 BvR 2274/12 -

BAG 28.8.2003 - 2 ABR 48/02 - NZA 2004, 501 ff. (politische Stiftung als Tendenzbetrieb)

BAG 14.5.2013 - 1 ABR 10/12 - NZA 2014, 336 ff. (karikative Einrichtungen)

#### 5. Ausgenommene Bereiche

##### a) Religionsgemeinschaften (§ 118 Abs. 2 BetrVG)

Rspr.: BAG 22.3.2018 - 6 AZR 835/16 -; BVerfG 11.10.1977 - 2 BvR 209/76 -NJW 1978, 581 ff. (Anwendung des BetrVG auf kirchliche Organisationen)

BAG 31.7.2002 - 7 ABR 12/01 - NZA 2002, 1409 ff. (karikative Einrichtung eines Religionsträgers)

BAG 5.12.2007 - 7 ABR 72/06 - NZA 2008, 653-660 (Einflussmöglichkeiten der Kirche auf Einrichtung)

##### b) Öffentlicher Dienst (§ 130 BetrVG)

Rspr.: BAG 24.1.1996 - 7 ABR 10/95 - NZA 1996, 1110 ff. (gemeinschaftlicher Betrieb privater und öffentlich-rechtlicher Unternehmen)

BVerfG 13.6.2001 - 6 P 8/00 - NZA 2002, 115 ff.

### III. Der Arbeitgeber

Lit.: Wißmann, Die Suche nach dem Arbeitgeber in der Betriebsverfassung, NZA 2001, 409 ff.

### IV. Der Betriebsrat

#### 1. Betriebsverfassungsrechtliche Stellung

##### a) Im Verhältnis zur Arbeitgeberin

##### b) Im Verhältnis zum Arbeitnehmer

Lit.: Ankersen, Wahrnehmung von Arbeitnehmerrechten durch Betriebsrat und Gewerkschaft, JuS 1995, 862 ff.

### c) Im Verhältnis zu Dritten

## 2. Rechtsfähigkeit und Haftung

### a) Rechtsfähigkeit

Rspr.: BAG 24.10.2001 - 7 ABR 20/00 - NZA 2003, 53 ff. (Befugnisse des Betriebsrats nach Ende seiner Amtszeit)

### b) Haftung

Rspr.: LAG Berlin-Brandenburg 17.1.2018 - 17 TaBV 1299/17; BAG 28. Mai 2014 - 7 ABR 36/12 -; BAG 17.3.2000 - 7 ABR 95/08 -; BGH 25.10.2012 - III ZR 266/11 - NZA 2012, 1382 ff. (Haftung einzelner Betriebsratsmitglieder)

Lit.: Kevin Lukes, Der betriebsverfassungsrechtliche Unterlassungsanspruch gegen den Betriebsrat, 2016; Pfrögner RdA 2016, 161  
Weber, Die Rechtsfolgen von Amtspflichtverletzungen des Betriebsrats und seiner Mitglieder, DB 1992, 2135 ff.  
Spilger, Rechtsstellung und Haftung des Betriebsrats, AR-Blattei SD 530.7

## V. Belegschaft

### 1. Rechtsnatur

### 2. Betriebsverfassungsrechtliche Stellung

#### a) Gegenüber dem Betriebsrat

#### b) Gegenüber der Arbeitgeberin

## VI. Arbeitnehmer

### 1. Betriebszugehörigkeit

Lit.: Boemke, Die Betriebszugehörigkeit, AR-Blattei SD 540

Rspr.: BAG 12.5.2005 - 2 AZR 149/04 - NZA 2005, 1358 ff. (Zuordnung einer zur Ausbildung Beschäftigten)

### 2. Leiharbeiter (§ 14 AÜG, § 7 Satz 2 BetrVG)

Lit.: Schirmer, Die betriebsverfassungsrechtliche Stellung des Leiharbeitnehmers im Entleiherbetrieb, FS 50 Jahre Bundesarbeitsgericht (2004), S. 1063 ff.  
Linsenmeier/Kiel, Der Leiharbeiter in der Betriebsverfassung - „Zwei-Komponenten-Lehre“ und normzweckorientierte Gesetzesauslegung, RdA 2014, 135 ff.

Rspr.: BAG 15.12.1992 - 1 ABR 38/92 - NZA 1993, 513 ff. (Rechte des Betriebsrats im Entleiherbetrieb)

BAG 10.3.2004 - 7 ABR 49/03 - NZA 2004, 1340 ff. (Berücksichtigung bei Betriebsratswahl)

BAG 10.10.2012 - 7 ABR 20/00 - NZA 2013, 863 ff. (Wählbarkeit)

BAG 20.2.2014 - 2 AZR 859/11 - BB 2014, 2227 (Wartezeit)

### 3. Nichtarbeitnehmer (§ 5 Abs. 2 BetrVG)

### 4. Leitende Angestellte (§ 5 Abs. 3 und Abs. 4 BetrVG)

Rspr.: BAG 16.4.2002 - 1 ABR 23/01 - NZA 2003, 56-58 (Status)

LAG Hamm 10.12.2013 - 7 TaBV 80/13 - ArbRB 2014, 140 - anhängig: BAG -  
7 ABR 4/14 (Personalleiter als leitende Angestellter)

## VII. Koalitionen im Betrieb

### 1. Systemüberblick

### 2. Gesetzlich geregelte Mitwirkungsrechte der Gewerkschaften

#### a) Antragsrechte zu Betriebsratswahlen

Rspr.: BAG 10.11.2004 - 7 ABR 19/04 - NZA 2005, 426-428

#### b) Sonstige Mitwirkungsrechte im Betrieb

### 3. Zugangsrechte zum Betrieb

Rspr.: BAG 19.9.2006 - 1 ABR 53/05 - NZA 2007, 518-523 (Recht auf Teilnahme an  
Betriebsversammlung für Gewerkschaft)

#### a) Betriebsverfassungsrechtliches Zugangsrecht (§ 2 BetrVG)

#### b) Koalitionsrechtliches Zutrittsrecht (Art. 9 Abs. 3 GG)

Lit.: Boemke/Luke/Ulrici, Fallsammlung zum Schwerpunktbereich Arbeitsrecht,  
2008, Klausur Nr. 1, S. 17 ff.

Rspr.: BAG 28.2.2006 - 1 AZR 460/04 - NZA 2006, 798-803 (gewerkschaftliche  
Mitgliederwerbung)

BAG 22.5.2012 - 1 ABR 11/11 - BAGE 141, 360 (Mitgliederwerbung einer  
Koalition)

## VIII. BR-Mitglied und Gremium

Rspr: BAG 7.6.2016 - 1 ABR 30/14 -

### § 3 Organisation der Betriebsverfassung

#### I. Überblick

#### II. Der Betriebsrat

##### 1. Errichtung

##### 2. Wahlverfahren

###### a) Rechtsgrundlagen

###### b) Wahlvorstand (§§ 16 ff. BetrVG, § 1 WahIO)

Lit.: Löwisch, BB-Forum: Betriebsrat wider den Willen der Belegschaft?, BB 2006,  
664 f.

Rspr.: BAG 20.2.2019 - 7 ABR 40/17 -; BAG 27.7.2011 - 7 ABR 61/10 - NZA 2012, 345-349 (Fehler bei Bestellung des Wahlvorstandes)

### c) Wahlvorbereitung

#### aa) Wählerliste (§ 2 WahlO)

Rspr.: BAG 21.3.2017 - 7 ABR 19/15; BAG 5.5.2004 - 7 ABR 44/03 - NZA 2004, 1285-1287 (Aushang eines Wahlausschreibens)

#### bb) Erlass des Wahlausschreibens (§ 3 WahlO)

#### cc) Wahlvorschläge (§ 14 Abs. 3 - 5 BetrVG, §§ 6 - 10 WahlO)

Rspr.: BAG 25.5.2005 - 7 ABR 39/04 - NZA 2006, 116-119 (Prüfung von Wahlvorschlägen)

BAG 15.5.2013 - 7 ABR 40/11 - NZA 2013, 1095 (Gewerkschaftsliste)

### d) Durchführung der Betriebsratswahl (§§ 7 ff. BetrVG, §§ 11 ff. WahlO)

#### aa) Wahlgrundsätze (§§ 13, 14 BetrVG)

Rspr.: BAG 21.3.2018 - 7 ABR 29/16 -

##### (1) Zeitpunkt der Betriebsratswahl (§ 13 BetrVG)

##### (2) Wahlvorschriften (§ 14 Abs. 1, 2 BetrVG)

Rspr.: BAG 26.10.2016 - 7 ABR 4/15 -; BAG 16.1.2018 - 7 ABR 11/16 -

##### (3) Mindestrepräsentation des Minderheitengeschlechts (§ 15 Abs. 2 BetrVG, §§ 5, 15 Abs. 5 WahlO)

Rspr.: BAG 16.3.2005 - 7 ABR 40/04 - NZA 2005, 1252-1258;

#### bb) Wahlrecht (§§ 7, 8 BetrVG)

##### (1) Aktives Wahlrecht (§ 7 BetrVG)

##### (2) Passives Wahlrecht (§ 8 BetrVG)

Rspr.: BAG 10.11.2004 - 7 ABR 12/04 - NZA 2005, 707-708 (Wählbarkeit gekündigter Arbeitnehmer)

BAG 10.3.2004 - 7 ABR 49/03 - NZA 2004, 1340-1344 (Leiharbeiter)

BAG 12.9.2012 - 7 ABR 37/11 - NZA-RR 2013, 197-200

BAG 10.10.2012 - 7 ABR 53/11 - NZA 2013, 863 (Leiharbeiter)

#### cc) Wahlverfahren (§§ 11 ff. WahlO)

Lit.: Jansen, Elektronische Kommunikation bei Betriebsratswahlen, DB 2006, 334-338

#### dd) Korrektur des Wahlergebnisses

Rspr.: ArbG Köln 12.11.2014 - 17 BV 296/14

### e) Wahlschutz und Wahlkosten (§ 20 BetrVG)

Lit.: Berg, Wahlschutz und Wahlkosten, AiB 2005, 740-746

#### aa) Wahlschutz (§ 20 Abs. 1 und Abs. 2 BetrVG)

#### bb) Wahlkosten (§ 20 Abs. 3 BetrVG)

Rspr.: BAG 16.4.2003 - 7 ABR 29/02 - DB 2003, 2234

## f) Wahlanfechtung (§ 19 BetrVG)

aa) Anfechtungsberechtigte (§ 19 Abs. 2 Satz 1 BetrVG)

bb) Anfechtungsfrist (§ 19 Abs. 2 Satz 2 BetrVG)

Rspr.: BAG 20.4.2005 - 7 ABR 44/04 - NZA 2005, 1426-1429

cc) Anfechtungsgründe

Rspr.: BAG 16.1.2018 - 7 ABR 21/16; BAG 5.5.2004 - 7 ABR 44/03 - NZA 2004, 1285-1287 (Aushang des Wahlausschreibens)

dd) Rechtsfolgen begründeter Wahlanfechtung

ee) Abgrenzung: Nichtigkeit der Wahl

Rspr.: BAG 19.11.2003 - 7 ABR 25/03 - AiB 2004, 193-194 (Verkenning des Betriebsbegriffs)

## 3. Amtszeit und Organisation

Rspr.: BAG BAG 8.6.2018 - 7 AZR 467/14 -

### a) Amtszeit

aa) Reguläre Amtszeit

bb) Vorzeitige Beendigung

cc) Übergangs- und Restmandat

Rspr.: BAG 14.8.2001 - 1 ABR 52/00 - NZA 2002, 109-110 (Betriebsstilllegung)  
BAG 24.5.2012 - 2 AZR 62/11 - NZA 2013, 277-284 (Betriebsspaltung und Betriebsübergang)

Lit.: Rieble, Das Übergangsmandat nach § 21a BetrVG, NZA 2002, 233 - 241  
Thüsing, Folgen einer Umstrukturierung für Betriebsrat und Betriebsvereinbarung, DB 2004, 2474 - 2480

### b) Organisation

Rspr.: BAG 10.10.2007 - 7 ABR 51/06 - NZA 2008, 369-372 (nachträgliche Genehmigung von Maßnahmen des Betriebsratsvorsitzenden)

## 4. Zuständigkeit

## 5. Beschlüsse, Ausschüsse, Geschäftsordnung und Sitzungen

Rspr.: BAG 19.12.2017 - 1 ABR 33/16 -

## 6. Rechtsstellung der Betriebsratsmitglieder

### a) Ehrenamt (§ 37 Abs. 1 BetrVG)

Lit.: Fischer, Das Ehrenamtsprinzip der Betriebsverfassung "post Hartzem" - antiquiert oder Systemerfordernis?, NZA 2007, 484-489

Fischer, Das Ehrenamtsprinzip der Betriebsverfassung „post Hartzem“ - revisited, NZA 2014, 71-74

### b) Arbeitsbefreiung und Freizeitausgleich (§ 37 Abs. 2 und Abs. 3 BetrVG)

Rspr.: BAG 24.2.2016 - 7 ABR 20/14 -; BAG 10.11.2004 - 7 AZR 131/04 - NZA 2005, 704-706 (Reisezeit); BAG 21.6.2006 - 7 AZR 418/05 - AuA 2007, 120-121 (Erforderlichkeit von Arbeitsbefreiung); BAG 18.5.2016 - 7 AZR 401/14; BAG 15.5.2019 - 7 AZR 396/17; BAG 19.3.2014 - 7 AZR 480/12 - DB 2014, 1558-1560 (Freizeitausgleich); BAG 29.8.2018 - 7 AZR 206/17 -; BAG 27.7.2016 - 7 AZR 255/14; BAG 26.9.2018 - 7 AZR 829/16 -; BAG 21.3.2017 - 7 ABR 17/15; BAG 18.1.2017 - 7 AZR 224/15 -

### c) Freistellung (§ 38 BetrVG)

Lit.: Balluff, Befreiung von der beruflichen Tätigkeit und Freistellung, AiB 2006, 611-613  
Gillen/Vahle, Umfang und Grenzen pauschaler Freistellungsansprüche des Betriebsrats, BB 2006, 2749-2755

Rspr.: BAG 2.8.2017 - 7 ABR 51/15 -; 18.1.2017 - 7 ABR 60/15 -; BAG 20.4.2005 - 7 ABR 47/04 - NZA 2005, 1013-1015 (Freistellungswahl)

### d) Schulungs- und Bildungsveranstaltungen (§ 37 Abs. 6 und Abs. 7 BetrVG)

#### aa) Rechtsgrundlagen und Zweck

#### bb) Erforderliche Veranstaltungen (§ 37 Abs. 6 BetrVG)

Lit.: Diringer, Schulungen des BR - Was ist erforderlich?, AuA 2006, 332-334

Rspr.: BAG 4.6.2003 - 7 ABR 42/02 - NZA 2003, 1284-1285  
BAG 18.1.2012 - 7 ABR 73/10 - NZA 2012, 813-817

#### cc) Geeignete Veranstaltungen (§ 37 Abs. 7 BetrVG)

#### dd) Kostentragung

Rspr.: BAG 24.10.2018 - 7 ABR 23/17 -; BAG 28.3.2007 - 7 ABR 33/06 - AE 2008, 49-50 (Unterbringung im Hotel)

### e) Schutzbestimmungen

Lit.: Roos, Ungestörte Amtsausübung, AiB 2006, 316-321

#### aa) Behinderungs, Begünstigungs- und Benachteiligungsverbot (§ 78 BetrVG)

Rspr.: BAG 21.3.2018 - 7 AZR 590/16 -

#### bb) Entgelt- und Tätigkeitsschutz (§§ 37 Abs. 4 und Abs. 5, 38 Abs. 3 und Abs. 4 BetrVG)

Rspr.: BAG 18.1.2017 - 7 AZR 205/15 -; BAG 21.2.2018 - 7 AZR 496/16 -; BAG 17.8.2005 - 7 AZR 528/04 - NZA 2006, 448-450 (betriebsübliche berufliche Entwicklung)

#### cc) Kündigungsschutz (§ 15 KSchG, § 103 BetrVG)

Lit.: Boemke/Luke/Ulrici, Fallsammlung zum Schwerpunktbereich Arbeitsrecht, Klausur Nr. 4, S. 121 ff., 149 ff.

Weber/Lohr, Der Sonderkündigungsschutz von Betriebsratsmitgliedern, BB 1999, 2350 ff.

Rspr.: BAG 25.4.2018 – 2 AZR 401/17 -; BAG 16.11.2017 - 2 AZR 14/17 -; : BAG 31.7.2014 - 2 AZR 505/13 -; BAG 18.10.2000 - 2 AZR 494/99 - NZA 2001, 321-326 (Freikündigen eines Arbeitsplatzes in anderer Betriebsabteilung bei Teilstillegung)  
 BAG 9.7.1998 - 2 AZR 142/98 - NZA 1998, 1273-1275  
 (Zustimmungsersetzungsverfahren)  
 BAG 8.9.2011 - 2 AZR 388/10 - NZA 2012, 400-404 (Kündigungsschutz eines Ersatzmitglieds)

#### dd) Weiterbeschäftigung Auszubildender (§ 78a BetrVG)

Lit.: Oberthür, Die Übernahme organisierter Auszubildender, ArbRB 2006, 157-160

Rspr.: BAG 15.11.2006 - 7 ABR 15/06 - DB 2007, 1646-1649 (Auflösungsantrag)  
 BAG 05.12.2012 - 7 ABR 38/11 - NZA-RR 2013, 241-244 (vorzeitiges Übernahmeverlangen)

### 7. Kosten der Betriebsratstätigkeit (§ 40 BetrVG)

#### a) Überblick

#### b) Kostentragungspflicht der Arbeitgeberin (§ 40 Abs. 1 BetrVG)

Rspr.: BAG 20.11.2017 - 7 ABR 34/16 -; BAG 1.8.2018 - 7 ABR 41/17 -; BAG 25.5.2005 - 7 ABR 45/04 - (Fahrtkosten während der Elternzeit)

#### c) Sachaufwand und Büropersonal (§ 40 Abs. 2 BetrVG)

Lit.: Hunold, Sach- und Personalkosten, AuA 2006, 335-338

Rspr.: BAG 20.4.2016 - 7 ABR 50/14 -; BAG 20.4.2005 - 7 ABR 14/04 - NZA 2005, 1010-1013 (Überlassung von Büropersonal)  
 BAG 18.7.2012 - 7 ABR 23/11 - NZA 2013, 49-54 (Internetzugang, Erstattung von Rechtsanwaltskosten)

### 8. Die Betriebsversammlung, §§ 42 ff. BetrVG

## III. Gesamtbetriebsrat (§§ 47 ff. BetrVG) und Konzernbetriebsrat (§§ 54 ff. BetrVG)

### 1. Errichtung (§§ 47 ff. BetrVG)

Rspr.: BAG 13.2.2007 - 1 AZR 184/06 - NZA 2007, 825-829 (kein Gesamtbetriebsrat für Betriebe verschiedener Rechtsträger)

#### a) Gesamtbetriebsrat (§ 47 BetrVG)

Lit.: Behrens/Kramer, Der beauftragte Gesamtbetriebsrat, DB 1994, 94 ff.  
 Schwab, Der Gesamtbetriebsrat - Rechtsstatus und Kompetenz, NZA-RR 2007, 505-510

Rspr.: BAG 17.3.2010 - 7 AZR 706/08 - NZA 2010, 1144 ("unternehmensübergreifender" Gesamtbetriebsrat)

b) Konzernbetriebsrat (§ 54 BetrVG)

Rspr.: BAG 23.5.2018 - 7 ABR 60/16 -;

Lit.: Schwab, Der Konzernbetriebsrat - Seine Rechtsstellung und Zuständigkeit, NZA-RR 2007, 337-343

Bachner, Die Rechtssetzungsmacht der Betriebsparteien durch Konzernbetriebsvereinbarung, NZA 1995, 256 ff.

2. Geschäftsführung und Zuständigkeit (§§ 50, 51 BetrVG)

a) Gesetzliche Zuständigkeit

Lit.: Ehrich, Die Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrats kraft Beauftragung nach § 50 Abs. 2 BetrVG, AuR 1993, 68 ff.

Rspr.: BAG 11.12.2018 - 1 ABR 13/17 -; BAG 26.9.2018 - 7 ABR 77/16 -; BAG 3.5.2006 - 1 ABR 15/05 - (Sozialplan)

BAG 19.6.2012 - 1 ABR 19/11 - NZA 2012, 1237-1240 (Schichtrahmenplan)

b) Zuständigkeit kraft Delegation

Lit.: Rieble, Delegation an den Gesamt- oder Konzernbetriebsrat, RdA 2005, 26-31

3. Besonderheiten des Konzernbetriebsrats - §§ 54 ff BetrVG

**IV. Wirtschaftsausschuss (§§ 106 ff. BetrVG)**

1. Errichtung

Rspr.: BAG 7.4.2004 - 7 ABR 41/03 - NZA 2005, 311-313 (Ende der Amtszeit)

2. Zuständigkeit und Verfahren

Rspr.: BAG 12.2.2019 - 1 ABR 37/17 -

**V. Jugend- und Auszubildendenvertretung (§§ 60 ff. BetrVG)**

1. Im Betrieb

2. Im Unternehmen und im Konzern

**VI. Die Schwerbehindertenvertretung, §§ 177 ff. SGB IX**

**VII. Sonstige Interessenvertretungen (SprAuG ua.)**

1. Sprecherausschuss für leitende Angestellte

2. Schwerbehindertenvertretung

## § 4 Das Betriebsverhältnis

### I. Begriff und Merkmale

Lit.: Hromadka/Maschmann, Arbeitsrecht Band 2, § 16 III  
v. Hoyningen-Huene, Das Betriebsverhältnis, NZA 1989, 121 ff.

#### 1. Begriff

#### 2. Merkmale

- a) Zivilrechtliches Schuldverhältnis
- b) Dauerschuldverhältnis
- c) Gesetzliches Schuldverhältnis
- d) Schutzwirkung zugunsten Dritter
- e) Unkündbarkeit
- f) Zweiseitigkeit
- g) Indirekte Durchsetzbarkeit
- h) Rechtsverhältnis eigener Art

### II. Grundsätze der Zusammenarbeit

#### 1. Die vertrauensvolle Zusammenarbeit (§ 2 Abs. 1 BetrVG)

Lit.: Freckmann/ Koller-van Delden, Vertrauensvolle Zusammenarbeit zwischen Arbeitgeber und Betriebsrat - hehres Ziel oder praktizierende Wirklichkeit?, BB 2006, 490-496

Rspr.: BAG 12.3.2019 - 1 ABR 42/17 -

- a) Prinzipien der Zusammenarbeit
- b) Ziele der Zusammenarbeit
- c) Konkretisierungen

#### 2. Der Umgang mit Pflichtverletzungen - § 23 Abs. 3 BetrVG, § 103 BetrVG

#### 3. Die betriebsverfassungsrechtliche Friedensordnung

##### a) Arbeitskampfverbot (§ 74 Abs. 2 Satz 1 BetrVG)

Lit.: Kempen, Das Rechtsverhältnis zwischen den Belegschaftsvertretern und den Gewerkschaften im Arbeitskampf, NZA 2005, 185 ff.

Rolfs/Bütefisch, Gewerkschaftliche Betätigung des Betriebsratsmitglieds im Arbeitskampf, NZA 1996, 17 ff.

Rspr.: BAG 15.10.2013 - 1 ABR 31/12 - NZA 2014, 319-323 (Streikaufruf im Intranet)

##### b) Verbot parteipolitischer Betätigung (§ 74 Abs. 2 Satz 3 BetrVG)

Rspr.: BAG 17.3.2010 - 7 ABR 95/08 - NZA 2010, 1133-1137 (kein Unterlassungsanspruch der Arbeitgeberin)

Lit.: Anmerkungen zur Entscheidung des BAG 17.3.2010 (s.o.) von Ulrici, juris-PR-ArbR 37/2010, Anm. 1, Reichold, RdA 2011, 58 ff., Wiebauer, BB 2010, 3091 ff.

c) Allgemeine betriebsverfassungsrechtliche Friedenspflicht (§ 74 Abs. 2 Satz 2 BetrVG)

Rspr.: BAG 20.3.2018 - 1 ABR 70/16 -

d) Rechtsfolgen von Verbotsverstößen

Rspr.: BAG 17.3.2010 - 7 ABR 95/08 - NZA 2010, 1133-1137 (kein Unterlassungsanspruch der Arbeitgeberin)

Lit.: Burger/Rein, Kein Unterlassungsanspruch des Arbeitgebers gegen betriebsverfassungswidriges Verhalten des Betriebsrats?, NJW 2010, 3613 ff.

4. Grundsätze für die Behandlung Betriebsangehöriger (§ 75 BetrVG)

a) Recht und Billigkeit (§ 75 Abs. 1 Satz 1 Hs. 1 BetrVG)

b) Betriebsverfassungsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz

(§ 75 Abs. 1 Satz 1 Hs. 2 und Satz 2 BetrVG)

Lit.: Besgen, Die Auswirkungen des AGG auf das Betriebsverfassungsrecht, BB 2007, 213 ff

Rspr.: BAG 16.7.2019 - 1 AZR 842/16 -; BAG 26.4.2016 - 1 AZR 435/14 -; BAG 22.3.2005 - 1 AZR 49/04 - NZA 2005, 773-775

c) Schutz und Förderung der Persönlichkeitsentfaltung (§ 75 Abs. 2 BetrVG)

Rspr.: BAG 11.12.2018 - 1 ABR 12/17 -; BAG 29.6.2004 - 1 ABR 21/03 - NZA 2004, 1278-1284 (Videoüberwachung am Arbeitsplatz)  
BAG 26.8.2008 - 1 ABR 16/07 - NZA 2008, 1187-1194 (Videoüberwachung im Betrieb)

5. Geheimhaltungspflichten § 79 BetrVG

**III. Gemeinsame Beschlüsse und Betriebsvereinbarungen**

1. Vereinbarungen nach § 77 Abs. 1 BetrVG - Form und Erfüllungsanspruch

Lit.: Roloff, RdA 2015, 252

2. Betriebsvereinbarung § 77 Abs. 2 BetrVG und ihre Wirkung § 77 Abs. 4 - 6 BetrVG

3. Tarifvorrang § 77 Abs. 3 BetrVG

**IV. Die Einigungsstelle (§ 76 BetrVG)**

Lit.: Tschöpe, Die Bestellung der Einigungsstelle - Rechtliche und taktische Fragen, NZA 2004, 945-950

1. Funktion und Zuständigkeit

a) Funktion

b) Zuständigkeit

Rspr.: BAG 13.2.2007 - 1 ABR 18/06 - NZA 2007, 640-644 (Kostentragungspflicht für einheitliche Personalkleidung)

## 2. Errichtung

Lit.: Ruttkamp, Die Bildung und Zusammensetzung der Einigungsstelle, ArbRB 2006, 349-352

### a) Errichtung im Einzelfall

Rspr.: BAG 11.12.2018 - 1 ABR 17/17 -; BAG 11.9.2001 - 1 ABR 5/01 - NZA 2002, 572-575 (Verfahren bei Ablehnung der Vorsitzenden wegen Befangenheit)

### b) Besetzung der Einigungsstelle

Rspr.: BAG 28.5.2014 - 7 ABR 36/12 -

### c) Die ständige Einigungsstelle

## 3. Verfahren und Kosten

### a) Verfahren (§ 76 Abs. 3 BetrVG)

Lit.: Faulenbach: Ausgewählte Fragen des Einigungsstellenverfahrens, NZA 2012, 953-959

Rspr.: BAG 29.1.2002 - 1 ABR 18/01 - BAGE 100, 239-255 (Verfahrensfehler)

#### aa) Einleitung des Verfahrens

#### bb) Gang des Verfahrens

#### cc) Beschlussfassung (§ 76 Abs. 3 BetrVG)

### b) Kosten (§ 76a BetrVG)

#### aa) Kostentragungspflicht der Arbeitgeberin (§ 76a Abs. 1 BetrVG)

#### bb) Vergütungsanspruch und Vergütungshöhe

## 4. Entscheidung und gerichtliche Überprüfung

Rspr.: BAG 22.11.2005 - 1 ABR 50/04 - NZA 2006, 803-807 (Spruch über Arbeitnehmerbeschwerden nach § 85 Abs. 2 BetrVG)

BAG 11.2.2014 - 1 ABR 72/12 - NZA 2014, 989-990 (Unwirksamkeit des Einigungsspruches wegen fehlender abschließender Regelung)

### a) Entscheidung

### b) Gerichtliche Überprüfung