

Arbeitspapier 8: Instrumentale Ausgestaltung der Beteiligungsrechte II

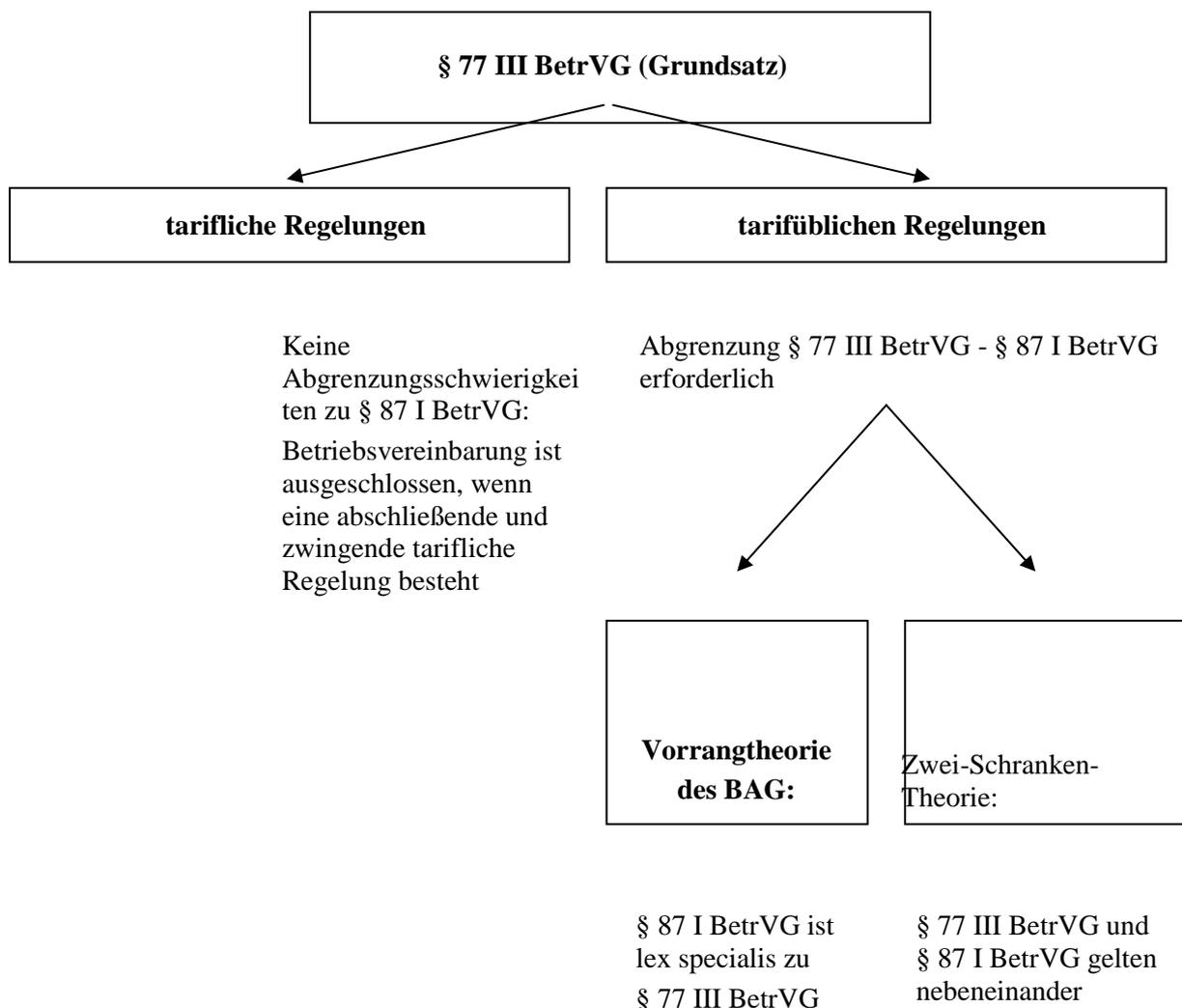
Reichweite (Grenzen) der Betriebsautonomie (Inhalte von Betriebsvereinbarungen)

1. Überblick
 - a) Kompetenz (Zuständigkeit)
 - b) Verhältnis zu anderen Gestaltungsfaktoren (z. B. Gesetz, TV, EinzelAV)
2. Funktionelle Zuständigkeit (Kompetenz)
 - a) h.M. (BAG) umfassende Regelungskompetenz (wie TV)
 - > BAG v. 12.12.2006, AP BetrVG 1972 § 77 Nr. 6 = NZA 2007, 453
(Regelungsbefugnis der Betriebsparteien bzgl. Ausschlussfristen)
 - b) a.M. Kompetenz nur nach Maßgabe spezieller Normen des BetrVG
 - c) Kollektivfreie Individualsphäre
 - > BAG v. 11.7.2000, E 95, 221 = AP BetrVG 1972 § 87 Sozialeinrichtung Nr. 16 = NZA 2001, 462 (keine Regelungsbefugnis bzgl. Beteiligung von AN an Kantinenkosten, die Kantine nicht nutzen)
 - > BAG v. 18.7.2006, AP ZPO § 850 Nr. 15 = NZA 2007, 462 (Keine Regelungsbefugnis bzgl. Kostenlast bei Entgeltpfändungen)
3. Verhältnis zum staatlichen Recht
 - a) Gesetzliche Regelungen
 - aa) BetrVG (insbesondere § 75 BetrVG)
 - bb) Sonstiges Recht (z.B. ArbZG)
 - b) Grundrechte (nur mittelbare Wirkung, Schutzpflichtlehre)
 - c) Billigkeitskontrolle?
 - > BAG v. 1.2.2006, E 117, 44 = AP BetrVG 1972 § 77 Betriebsvereinbarung Nr. 28 = NZA 2006, 563 (Inhaltskontrolle nach § 75 I BetrVG, nicht aber nach den §§ 305 ff. BGB am Beispiel eines Widerrufsvorbehalts)
4. Verhältnis zum Tarifrecht
 - a) Tarifvorbehalt (§ 77 III 1 BetrVG) = Ausschluss der Regelung durch Betriebsvereinbarung (Folge: fehlende Kompetenz)
 - aa) Zweck: Schutz der Tarifautonomie (Art. 9 III GG) vor konkurrierenden Regelungen
 - bb) Gegenstand: Grds. alle Arbeitsbedingungen (keine Unterscheidung zwischen materiellen und formellen Arbeitsbedingungen)
 - cc) Tarifregelung: Betrieb muss unter räumlichen, betrieblich, fachlich, persönlich Geltungsbereich eines zwingenden TV fallen (Tarifgebundenheit des AG insoweit irrelevant) – Negativregelung, Nichtregelung genügt nicht
 - dd) Tarifüblichkeit: Schließung von Geltungslücken
Ermittlung anhand von Tarifpraxis (jeweils innerhalb des tarifüblichen Geltungsbereichs)
Keine Tarifüblichkeit bei:
erstmaligen Verhandlungen und künftiger endgültiger Nichtregelung
 - ee) Sperrwirkung nur für BV (nicht für allgemeine Arbeitsbedingungen, nicht für Regelungsabreden)
Folge: uU Umdeutung einer wegen § 77 III 1 BetrVG nichtigen BV in vertragliche Einheitsregelung
> BAG v. 24.1.1996, E 82, 89 = AP BetrVG 1972 § 77 Tarifvorbehalt Nr. 8 = NZA 1996, 948

- ff) Tariföffnungsklausel möglich (§ 77 III 2 BetrVG)
- gg) Günstigkeitsprinzip (§ 4 III TVG) gilt nicht !
- b) Tarifvorrang (§ 87 I BetrVG) = Ausschluss der Mitbestimmung
 - aa) Zweck: Mitbestimmung des BR bei vorhandener und anwendbarere tariflicher Regelung mangels Bestimmung des AG zwecklos
 - bb) Problem: Verhältnis von § 77 III 1 BetrVG zu § 87 I Eingangssatz
Zwei-Schranken-Theorie versus Vorrangtheorie

Exkurs: Das Verhältnis von § 87 I Einl. BetrVG zu § 77 III BetrVG

1. Sperrwirkung des § 77 III BetrVG bei abschließender, im Betrieb zwingend geltender tariflichen Regelung (unstrittig)
2. Strittig: Keine abschließende zwingende tarifliche Regelung vorhanden, aber üblich:
 - a) BAG (seit 1987): Vorrangtheorie
 >BAG vom 24.02.1987, E 54, 191 = AP BetrVG 1972 § 77 Nr. 21 = NZA 1987, 639
 (Verhältnis von § 87 I Einl. BetrVG zu § 77 III BetrVG – Vorrangtheorie)
 - b) Teile der Lit.: Zwei-Schranken-Theorie



Übersicht zum Verhältnis von § 87 I BetrVG nach der Vorrangtheorie des BAG

| Regelungs- gegenstand einer BV | abschließender Tarifvertrag vorhanden | | kein (abschließender) Tarifvertrag vorhanden | |
|---|---|--|--|---|
| | Geltung des TV im Betrieb | keine Geltung des TV im Betrieb mangels Tarifbindung | Tarifvertrag üblich (evt. nachwirkend) | Tarifvertrag unüblich |
| Lage der Arbeitszeit, § 87 I Nr. 2 (formelle Arbeitsbe- dingung) | <ul style="list-style-type: none"> Keine erzwingbare BV, § 87 I keine freiwillige (günstigere) BV, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig, § 87 I | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig, § 87 I | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig |
| Dauer der Arbeitszeit, § 88 (materielle Arbeitsbe- dingung) | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III (§ 87 I nicht einschlägig) | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig |
| Ausschlussfrist, § 88 (formelle Arbeitsbe- dingung) | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III (§ 87 I nicht einschlägig) | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig |
| Einführung eines Provisions- systems, § 87 I Nr. 10 und Höhe der einzelnen Provisionen, § 88 (Misch- tatbestand) | <ul style="list-style-type: none"> BV unzulässig, § 87 I, § 77 III | <ul style="list-style-type: none"> Vermutlich BV insgesamt zulässig | <ul style="list-style-type: none"> Vermutlich BV insgesamt zulässig | <ul style="list-style-type: none"> BV zulässig |

3. Verhältnis zu früheren Betriebsvereinbarungen
 - a) Grundsatz: Ablösungsprinzip (Zeitkollisionsregel)
> BAG 15.11.2000, BAGE 96, 249 = AP BetrVG 1972 Nr. 84 = NZA 2001, 900
Hinweis: Gilt nicht im Verhältnis von BV und nachfolgender Regelungsabrede
 - b) Ausnahme: Besitzstandsschutz
4. Verhältnis zum Individualvertrag
 - a) Individuelles Günstigkeitsprinzip
 - b) Kollektives Günstigkeitsprinzip
(bei Regelungen mit kollektivem Bezug: allgemeine Arbeitsbedingungen,
Gesamtzusage und betriebliche Übung **und** Regelungsgegenstand mit kollektivem
Charakter)
> **BAG (GS) v. 16.9.1986, E 53, 72 = AP BetrVG 1972 § 77 Nr. 17 = NZA 1987, 168**
(**Ablösende Betriebsvereinbarung**)
 - c) Betriebsvereinbarungsoffenheit