

Arbeitspapier 9: Instrumentale Ausgestaltung der Beteiligungsrechte II

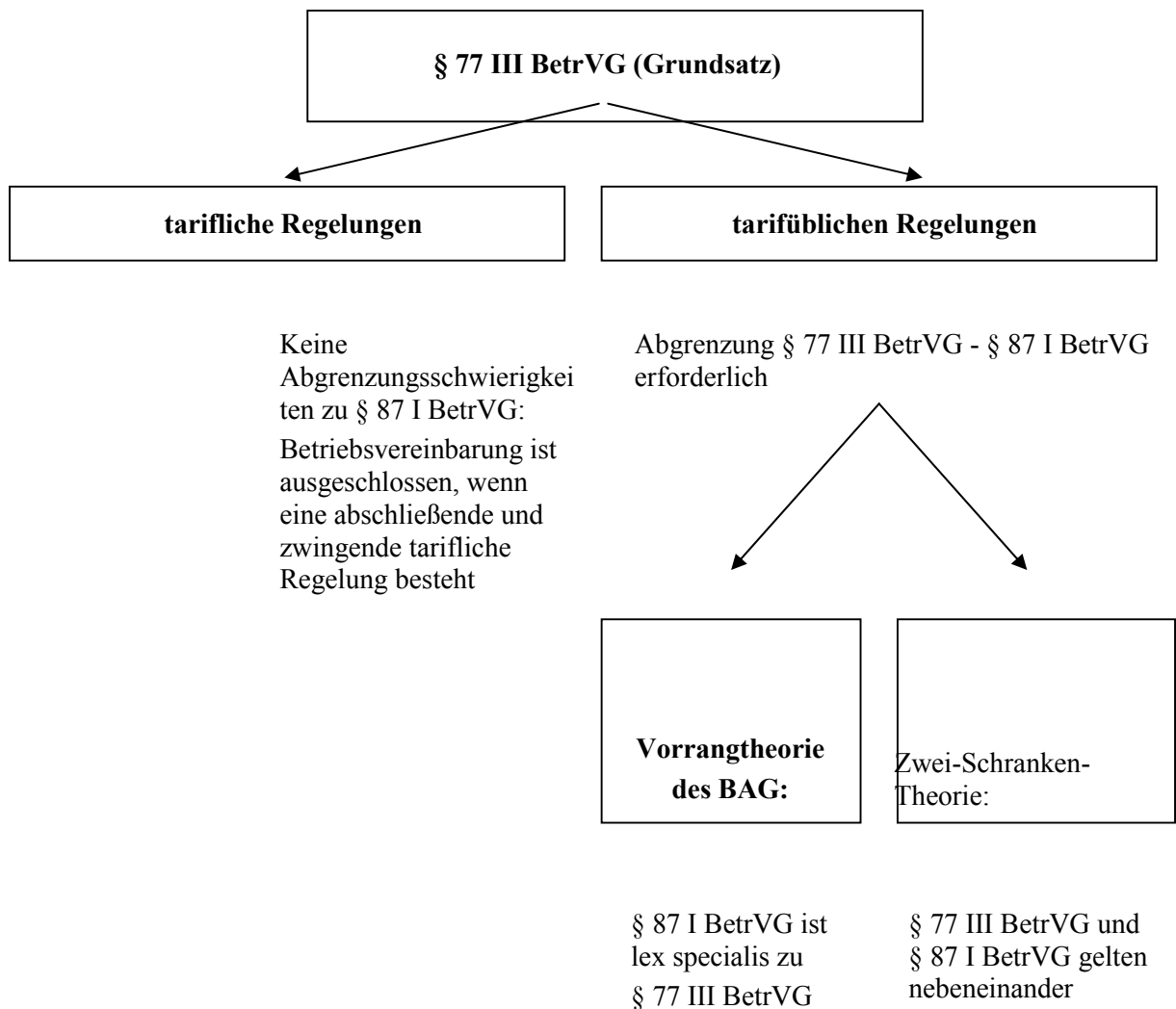
Reichweite (Grenzen) der Betriebsautonomie (Inhalte von Betriebsvereinbarungen)

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