

# Inhaltsverzeichnis

## 1. Kapitel

### Einführung in die Problematik

§ 1 Die Grundfälle des tarifdispositiven Richterrechts und die an ihnen entwickelten Argumentationsmuster .....	15
I. Gratifikationsrückzahlungsklauseln .....	15
II. Befristeter Arbeitsvertrag .....	18
§ 2 Die Erstreckung der Rechtsfigur der Tarifdispositivität auf weitere Fälle .....	19

## 2. Kapitel

### Richterrecht

§ 1 Richterliche Normsetzung .....	21
I. Der Begriff des Richterrechts .....	21
II. Legitimation der richterlichen Rechtsfortbildung .....	22
III. Faktisch soziale Gestaltungsmacht richterlicher Rechtsfortbildung .....	23
IV. Rechtsquellentheoretischer Standort des Richterrechts .....	23
1. Richterrecht als eigenständige materielle Rechtsquelle .....	23
a) Einzelfallentscheidung und abstrakt generelle Normsetzung .....	23
b) Richterrecht als Gewohnheitsrecht .....	25
c) Bedeutung der rechtsquellentheoretischen Frage für die Tarifdispositivität .....	26
2. Richterrecht als unselbständige Rechtsquelle .....	26
V. Grenzen des Richterrechts .....	27
VI. Kognition und Dezision als Methoden richterlicher Rechtsfortbildung .....	28
1. Die Methoden richterlicher Rechtsfortbildung und die Idee der einen richtigen Entscheidung .....	28
2. Die Bedeutung der unterschiedlichen Standpunkte für die Rechtsfigur des tarifdispositiven Richterrechts .....	29
3. Stellungnahme .....	30
Zusammenfassung .....	31

§ 2 Richterrecht und Tarifrecht als Mittel arbeitsrechtlicher Konfliktlösung .....	31
I. Tarifvertragliche Normsetzung .....	31
II. Neutralisierung wirtschaftlicher Übermacht durch staatlichen Eingriff und/oder kollektive Selbsthilfe .....	32
Zusammenfassung .....	33

### 3. Kapitel

#### Grundsatzfragen zur Tarifdispositivität

§ 1 Der Begriff der Tarifdispositivität .....	34
§ 2 Systematischer Standort der Problematik des tarifdispositiven Richterrechts .....	35
I. Meinungsstand .....	35
II. Richterliche Billigkeitskontrolle und Rechtsfortbildung .....	36
III. Differenzierung zwischen konkretisierter und unkongretisierter richterlicher Rechtsfortbildung .....	37
1. Konkretisierte Rechtsfortbildung .....	39
a) Einfluß der Normativität des Richterrechts .....	39
b) Der Geltungsumfang der Richterrechtsnorm .....	41
2. Unkongretisierte Rechtsfortbildung .....	42
3. Beschränkte Tarifdispositivität .....	43
Zusammenfassung .....	44
§ 3 Rechtfertigung des tarifdispositiven Richterrechts im Grundsatz ...	44
I. Regelungsvorrang der Tarifvertragsparteien und der Bereich der gebundenen Entscheidung des Richters .....	44
1. Inhalt und Umfang der verfassungsrechtlichen Gewährleistung der Tarifautonomie .....	45
a) Die Lehre <i>Biedenkopf's</i> .....	46
aa) Die umfassende Gewährleistung der Tarifautonomie durch Art. 9 III GG .....	46
bb) Der Kernbereich als uneinschränkbarer Teilbereich der Gewährleistung .....	46
b) Das Subsidiaritätsprinzip .....	47
c) Die Lehre <i>Säcker's</i> .....	48
aa) Die Verfassungsgewährleistung eines Kernbereichs der Tarifautonomie .....	48
bb) Konkretisierung des Kernbereichs .....	49
d) Sozialstaatsprinzip und Verfassungsgarantie der Tarifautonomie .....	50

e) Stellungnahme .....	51
aa) Unterscheidung zwischen Normbereichsanalyse und Schränkenbestimmung .....	51
bb) Sachlicher Regelungsbereich des Art. 9 III GG .....	51
cc) Inhalt und Umfang des garantierten Kernbereichs ..	53
Zwischenergebnis .....	55
2. Weitere Gesichtspunkte richterlicher Entscheidungsbindung	55
a) Erweiterter Regelungsvorrang der Tarifvertragsparteien gegenüber dem Richterrecht .....	55
b) Tarifdispositivität und verfassungsrechtliches Gleichbe- handlungsgebot .....	56
aa) Bezugspunkt des Gleichbehandlungsgebots .....	57
bb) Der sachliche Differenzierungsgrund .....	57
c) Allgemeiner Rechtsgrundsatz der Tarifdispositivität ....	58
d) Dignität der Schutzrechtsprechung .....	59
Zwischenergebnis .....	59
II. Richterliche Ermessensentscheidung über die Zulassung abwei- chender tarifvertraglicher Regelungen .....	60
1. Grundsätzliches .....	60
2. Die Machtverhältnisse im Arbeitsvertrag und der Schutz des Arbeitnehmers .....	61
a) Das Machtverhältnis zwischen Arbeitgeber und Arbeit- nehmer .....	61
b) Das Machtverhältnis der Tarifvertragsparteien .....	62
aa) Die Parität .....	62
bb) Die Schutzfunktion des Tarifvertrags .....	63
3. Die Ordnungsfunktion des Tarifvertrags .....	64
4. Die Richtigkeitsgewähr tarifvertraglicher Vereinbarungen ..	65
a) Stellenwert des Gedankens der Richtigkeitsgewähr .....	65
b) Richtigkeitsgewähr und Tarifdispositivität .....	67
c) Exkurs: Richtigkeitsgewähr und Verzichtbarkeit der Schutzpositionen .....	68
5. Machtgleichgewicht und Rechtsnormkonkretisierung .....	69
6. Allgemeines Rechtsprinzip der Tarifautonomie .....	70
a) Rechtsprinzipien als Wertungsmaßstab bei der richter- lichen Rechtsfortbildung .....	70
b) Allgemeines Rechtsprinzip der Tarifautonomie jenseits der verfassungsrechtlichen Gewährleistung und die Tarif- dispositivität .....	71
c) Die Koalitionen als Träger sozialer Selbstverwaltung und die Wahrnehmung öffentlicher Aufgaben .....	72
Zusammenfassung .....	73

## 4. Kapitel

**Einzelvoraussetzungen und -grenzen  
tarifdispositiven Richterrechts**

<b>§ 1 Grundsätzliches</b> .....	<b>75</b>
<b>§ 2 Die Regelungsbefugnis der Tarifvertragsparteien</b> .....	<b>76</b>
I. Tarifdispositivität und schuldrechtlicher Teil des Tarifvertrags	77
II. Arbeitskampfrechtsprechung und Regelungsbefugnis der Tarifvertragsparteien .....	78
1. Voraussetzungen der Autonomie und ihrer Ausübung .....	80
a) Befugnis zur Regelung der Rechtsfragen .....	80
b) Konkretisierungsbefugnis .....	80
2. Die Beeinträchtigung Dritter .....	81
3. Rechtswidrigkeitsfragen .....	81
III. Regelungsbefugnis in Bereichen außerhalb des Arbeitskampfrechts .....	82
IV. Die zulässigen Regelungsgegenstände eines Tarifvertrags .....	83
V. Einzelfälle .....	85
Zusammenfassung .....	86
<b>§ 3 Tarifdispositives Richterrecht und Verfassungsrecht</b> .....	<b>86</b>
I. Verfassungswidrigkeit einer Gesetzesnorm und verfassungskonforme Auslegung .....	86
II. Anwendung und Konkretisierung einer Verfassungsnorm .....	87
1. Meinungsstand .....	87
2. Die Drittwirkung der Grundrechte .....	88
3. Machtgleichgewicht und Situationsrelativität der Grundrechtskonkretisierung .....	89
4. Machtgleichgewicht und eingeschränkte Drittwirkung der Grundrechte .....	90
5. Einzelfälle .....	91
a) Gratifikationsrückzahlungsklauseln .....	91
b) Zölibatsklauseln .....	93
c) Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....	93
Zusammenfassung .....	94
<b>§ 4 Tarifdispositives Richterrecht und analoge Anwendung von Gesetzesrecht</b> .....	<b>95</b>
I. Gesetzesanalogie .....	95
1. Bedingtes Wettbewerbsverbot .....	95
a) Entwicklung der Rechtsprechung .....	95
b) Teleologische Reduktion des § 75 d HGB .....	97

<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>11</b>
2. Zwingende Schutzgesetze .....	99
II. Rechtsanalogie .....	99
<b>Zusammenfassung</b> .....	<b>101</b>
<b>§ 5 Die Grenzen des tarifdispositiven Richterrechts an gesetzlichen Wertungen</b> .....	<b>101</b>
I. Grundlagen .....	101
II. Wertungen des Problembereichs, dem die Rechtsprechung angehört .....	103
1. Befristeter Arbeitsvertrag und Kündigungsschutzrecht ....	103
a) Das Erfordernis des sachlichen Grundes .....	103
b) Tarifdispositivität der richterlichen Grundsätze .....	105
c) Der Geltungsumfang des Kündigungsrechts .....	106
2. Festsetzung der Grundvergütung im Rahmen von § 15 I AZO	108
3. Richterliche Rechtsfortbildung im Bereich des Urlaubsrechts	109
<b>Zwischenergebnis</b> .....	<b>111</b>
III. Allgemeine Rechtsgedanken und Wertungen aus der Rechtsfortbildung verwandten Problembereichen .....	112
1. Gratifikationsrückzahlungsklauseln und Fürsorgepflicht ....	112
2. Fälle des Lohn- und Haftungsrisikos des Arbeitnehmers ..	113
a) Die Rechtsprechung zum Betriebsrisiko .....	113
aa) Begründung und Geltungsumfang der Rechtsprechung .....	113
bb) Art. 2 I GG und die richterliche Rechtsfortbildung zu den Fragen des Betriebsrisikos .....	114
b) Die Haftungsbeschränkung des Arbeitnehmers bei gefahrgeneigter Arbeit .....	115
3. Unverfallbarkeit von Ruhegeldanwartschaften .....	116
<b>Zwischenergebnis</b> .....	<b>118</b>
IV. Differenzierung in den zwingenden Kern und die tarifdispositive Ausgestaltung einer Norm .....	118
<b>Zusammenfassung</b> .....	<b>120</b>
<b>§ 6 Randbereiche</b> .....	<b>120</b>
I. Verschlechterung der Arbeitnehmerposition durch richterliche Rechtsfortbildung .....	120
II. Tarifdispositivität im Betriebsverfassungsrecht und Betriebsvereinbarungsdispositivität .....	122
1. Regelungskompetenz der Koalitionen im Betriebsverfassungsrecht .....	122
2. Die Rechtsfigur der Betriebsvereinbarungsdispositivität ....	123

III. Einzelarbeitsvertrags-Dispositivität .....	124
IV. Verdeckte (Tarif-)Dispositivität bei der Vereinbarung von Ausschußfristen .....	124
Zusammenfassung .....	125
§ 7 Unkonkretisierte richterliche Rechtsfortbildung .....	126
I. Begriff und Inhalt der Konkretisierungsbefugnis .....	126
II. Konkretisierungsbefugnis und Rechtskontrolle .....	127
Zusammenfassung .....	128

## 5. Kapitel

### Sonderprobleme

§ 1 Individualvertragliche Bezugnahme auf einen Tarifvertrag .....	130
I. Geltungsgrund der in Bezug genommenen Regelung .....	131
II. Geltungsmodus der in Bezug genommenen Regelung .....	131
III. Richterliche Öffnungsklauseln .....	132
Zusammenfassung .....	133
§ 2 Regelung in Betriebsvereinbarungen .....	133
§ 3 Die Weitergeltung bestehender Tarifverträge .....	135

Zusammenfassung in Thesen .....	137
---------------------------------	-----

Literaturverzeichnis .....	142
----------------------------	-----