

## Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einführung und rechtstatsächliche Grundlagen .....</b>	<b>15</b>
I. Der Außenseiter im Arbeitskampf – Ein Bruch zwischen Arbeitskampf- und Tarifvertragsrecht .....	15
II. Bedeutung und Ausmaß der Beteiligung nicht organisierter Arbeitnehmer und Arbeitgeber am Arbeitskampf .....	17
1. Der Außenseiter auf Arbeitnehmerseite .....	17
2. Der Außenseiter auf Arbeitgeberseite .....	21
 <b>B. Der Außenseiter auf Arbeitnehmerseite .....</b>	 <b>23</b>
I. Legitimation des nicht organisierten Arbeitnehmers zur Streikteilnahme .....	23
1. Streikteilnahme in der Weimarer Zeit .....	24
2. Aktuelle dogmatische Konzeptionen .....	26
a) Das Streikrecht als Bestandteil der Arbeitskampfmittelgarantie der Koalitionen .....	26
b) Das Streikrecht als subjektives Recht des einzelnen Arbeitnehmers .....	28
aa) Herleitung aus Art. 9 III GG – Die Konzeption <i>Däublers</i> .....	29
bb) Herleitung aus einer Kombination von Art. 2 I und Art. 9 III GG – Die Konzeption <i>Seiters</i> .....	31
cc) Herleitung aus Art. 6 Nr. 4 ESC .....	34
c) Keine Streikbeteiligung von Außenseitern .....	38
3. Stellungnahme ausgehend vom Streikrecht als Bestandteil der Arbeitskampfmittelgarantie .....	40
a) Suspendierungsbefugnis in bezug auf Außenseiter und die Grenzen der Koalitionsmacht .....	42
b) Mögliche Gründe für die Erstreckung der Suspendierungsbefugnis auf Außenseiter .....	45
aa) Solidarität von Organisierten und Nichtorganisierten .....	47
bb) Teilhabe am Streikerfolg .....	50
cc) Funktionsfähigkeit des Arbeitskampfsystems .....	51
c) Ergebnis .....	54

II. Legitimation des anders organisierten Arbeitnehmers zur Streikteilnahme .....	54
1. Mitgliedschaft in einer anderen Gewerkschaft als Grund zum Ausschluß von der Streikberechtigung .....	55
2. Bindung an einen anderen Tarifvertrag als Grund zum Ausschluß von der Streikberechtigung .....	56
3. Ergebnis .....	59
III. Legitimation zur Aussperrung von nicht organisierten Arbeitnehmern .....	59
1. Rechtsgrundlage der Aussperrung .....	60
2. Einbeziehung von nicht organisierten Arbeitnehmern in die Aussperrung ...	63
a) Gründe, die der Einbeziehung (zwingend?) entgegenstehen .....	63
b) Gründe, die die Einbeziehung rechtfertigen .....	66
aa) Streiklegitimation als Legitimation zur Aussperrung .....	67
bb) Solidarität von Organisierten und Nichtorganisierten .....	69
cc) Teilhabe am Streikerfolg .....	70
dd) Funktionsfähigkeit des Arbeitskampfsystems .....	71
3. Differenzierung der Aussperrung nach der Gewerkschaftsgehörigkeit – Selektive Aussperrung und Ausgleichzahlungen an ausgesperrte Außenseiter	74
a) Meinungsstand bezüglich der selektiven Aussperrung .....	74
b) Meinungsstand bezüglich der Ausgleichzahlungen .....	77
c) Internationaler und historischer Vergleich .....	78
d) Stellungnahme .....	80
aa) Selektive Aussperrung .....	81
bb) Ausgleichzahlungen .....	84
cc) Maßregelungsverbot gemäß § 612a BGB .....	85
4. Ergebnis .....	86
5. Exkurs: Differenzierung der Aussperrung nach der Streikteilnahme .....	87
a) Vereinbarkeit mit Art. 9 III S. 2 GG .....	87
b) Vereinbarkeit mit § 612a BGB .....	89
IV. Legitimation zur Aussperrung von anders organisierten Arbeitnehmern .....	89
1. Meinungsstand .....	90
2. Stellungnahme .....	91
V. Rechtliche Konsequenzen aus der Einbeziehung in den Arbeitskampf .....	92
1. Anspruch auf Teilhabe am Arbeitskampfergebnis – Beteiligung am Tarifvertrag .....	93
a) Internationaler und historischer Vergleich .....	94

Inhaltsverzeichnis	11
b) Anspruch aus Tarifaußenseiterklauseln .....	98
aa) Zulässigkeit von Tarifaußenseiterklauseln .....	99
bb) Verpflichtung zum Abschluß von Tarifaußenseiterklauseln .....	101
(a) Verpflichtung aus dem Gesichtspunkt der „tariflichen Kampfgemeinschaft“ .....	101
(b) Verpflichtung aus dem Gesichtspunkt des <i>venire contra factum proprium</i> und einer allgemeinen Vertrauenshaftung .....	102
(c) Verpflichtung aus der Grundrechtsbindung der Tarifvertragsparteien .....	105
(d) Ergebnis .....	107
c) Anspruch aus dem allgemeinen arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatz .....	107
aa) Dogmatische Herleitung des allgemeinen arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsanspruchs .....	108
bb) Sperrwirkung des § 3 I TVG .....	110
cc) Sachliche Gründe für eine Ungleichbehandlung .....	112
(a) Ausschluß streikender Außenseiter aus den tariflichen Be-günstigungen? .....	115
(b) Ausschluß ausgesperrter Außenseiter aus den tariflichen Be-günstigungen? .....	117
d) Ergebnis .....	119
2. Anspruch auf Teilhabe an der Arbeitskampfführung – Beteiligung an der Urabstimmung .....	119
a) Kann der Gesetzgeber die Gewerkschaften zur Urabstimmung verpflichten? .....	121
b) Kann der Gesetzgeber die Einbeziehung nicht und anders organisierter Arbeitnehmer vorschreiben? .....	123
c) Ergebnis .....	125
VI. Der Außenseiter und das „Recht zur Betriebsstilllegung“ .....	126
1. Betriebsstilllegung und Arbeitskampfrisiko .....	126
2. Betriebsstilllegung und Aussperrung .....	128
a) Rechtsnatur der Betriebsstilllegung .....	128
b) Gründe für ein Recht zur Betriebsstilllegung .....	130
3. Bedingungen für Notstandsvereinbarungen seitens der Gewerkschaften .....	130
4. Ergebnis .....	132

<b>C. Der Außenseiter auf Arbeitgeberseite .....</b>	<b>133</b>
I. Legitimation zur Bestreikung von nicht organisierten Arbeitgebern .....	133
1. Bestreikung zur Erzwingung eines Firmenarifvertrags .....	134
2. Bestreikung zur Erzwingung eines Anschlußtarifvertrags .....	135
3. Bestreikung zur Druckausübung auf den Arbeitgeberverband .....	139
II. Legitimation zur Aussperrung durch den nicht organisierten Arbeitgeber .....	141
1. Kein Ausschluß aufgrund fehlender Bestreikbarkeit .....	141
2. Legitimation aufgrund eines „Kampfbündnisses“ zwischen Außenseiterar- beitgeber und Verband .....	142
3. Legitimation in Parallelität zur Streikbefugnis Nichtorganisierter – Erforder- nis der Funktionsfähigkeit des Arbeitskampfsystems .....	146
III. Bestreikung und Aussperrung des anders organisierten Arbeitgebers .....	147
IV. Der arbeitskampfrechtliche Status des Mitglieds ohne Tarifbindung .....	147
1. Mitgliedschaft ohne Tarifbindung in Arbeitgeberverbänden – Gründe, Aus- maß und satzungsmäßige Ausgestaltung .....	148
2. Rechtliche Zulässigkeit der Mitgliedschaft ohne Tarifbindung .....	150
a) Vereinbarkeit mit § 3 I TVG .....	150
b) Vereinbarkeit mit dem verbandsrechtlichen Gleichbehandlung grundsatz und zwingenden Mitwirkungsrechten der Mitglieder .....	154
c) Vereinbarkeit mit dem Grundsatz der Verhandlungsparität .....	156
3. Arbeitskampfrechtliche Konsequenzen – Behandlung als Außenseiter oder als Verbandsmitglied ? .....	157
a) Fehlende Identität von Kampfmitteladressat und Kampfzieladressat .....	158
b) Fehlende Identität von Kampfgebiet und Tarifzuständigkeitsgebiet .....	160
c) Geeignetheit zur Druckausübung .....	161
d) Fehlende Neutralität des Mitglieds ohne Tarifbindung .....	162
4. Ergebnis .....	163
<b>D. Zusammenfassung der Ergebnisse .....</b>	<b>164</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>166</b>