

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	23
§ 1 Grundlagen des Internets	29
A. Begriffsdefinition: Internet	29
B. Entwicklung des Internets	30
C. Technische Grundlagen	31
I. Die Beteiligten	31
II. Der Ablauf der Kommunikation	33
1. Internet Protocol (IP)	33
2. Transfer Control Protocol (TCP)	34
3. Domain Name System (DNS)	34
D. Die Dienste des Internets	35
I. E-Mail	35
II. World Wide Web (WWW)	36
III. Newsgroups	36
IV. Echtzeitkommunikation	37
V. File Transfer Protocol (FTP)	37
VI. File Sharing Dienste	37
VII. Streaming Media	38
VIII. Telnet (Terminalemulation)	38
E. Weitere Verwendung der Begriffe	39
§ 2 Einführung des Internets im Betrieb	40
A. Rechtsgrundlage	40
I. Direktionsrecht als Rechtsgrundlage	40
II. Grenzen des Direktionsrechts	41
1. Arbeitsvertrag	42
2. Kollektivvereinbarungen	42
3. Billiges Ermessen	43

B.	Anspruch des Arbeitnehmers auf Zugang zum Internet am Arbeitsplatz	45
I.	Im Allgemeinen kein Anspruch	45
II.	Gleichbehandlungsgrundsatz	45
C.	Beteiligung des Betriebsrats	47
I.	Mitbestimmungsrechte aus § 87 Abs. 1 BetrVG	48
1.	§ 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	48
a)	Regelungszweck und Regelungsinhalt	48
b)	Zweiteilung der Mitbestimmung: Einführung und Anwendung	48
c)	Voraussetzungen der Mitbestimmung	49
aa)	Überwachung von Verhalten oder Leistung der Arbeitnehmer	49
(1)	Vorgang der Überwachung	49
(2)	Kontrolle von Leistung und Verhalten	49
(3)	Eines Arbeitnehmers	50
(4)	Zwischenergebnis	51
bb)	Durch technische Einrichtungen, die dazu bestimmt sind	51
(1)	Objektive Überwachungseignetheit	52
(2)	Softwareerfordernis	53
d)	Ausübung der Mitbestimmung	55
e)	Ergebnis	56
2.	§ 87 Abs. 1 Nr. 7 BetrVG	56
II.	Beteiligungsrecht aus § 111 BetrVG	57
1.	Grundlegende Änderung der Betriebsorganisation (§ 111 S. 3 Nr. 4, 1. Fall BetrVG)	57
2.	Grundlegende Änderung der Betriebsanlagen (§ 111 S. 3 Nr. 4, 3. Fall BetrVG)	59
a)	Änderung der Betriebsanlagen	59
b)	Grundlegende Änderung	59
3.	Einführung grundlegend neuer Arbeitsmethoden (§ 111 S. 3 Nr. 5, 1. Fall BetrVG)	61
a)	Neue Arbeitsmethoden	61
b)	Grundlegend neue Arbeitsmethoden	61
aa)	E-Mail	62
bb)	Sonstige Dienste	62
4.	Ergebnis	63
III.	Mitbestimmungsrecht aus § 99 Abs. 1 S. 1 BetrVG	63
IV.	Beteiligung nach § 90 BetrVG	65
1.	Fallgruppen des § 90 Abs. 1 Nr. 2, 3 u. 4 BetrVG	65
2.	Unterrichtung und Beratung nach § 90 Abs. 2 BetrVG	66
V.	Beteiligungsrecht nach § 80 Abs. 1 Nr. 1, Abs. 2 S. 1 BetrVG	67
1.	Allgemeine Aufgaben nach § 80 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	67
2.	Allgemeiner Informationsanspruch des Betriebsrats nach § 80 Abs. 2 BetrVG	68

VI. Hinzuziehung eines Sachverständigen nach § 80 Abs. 3 S. 1 BetrVG	69
1. „Stufenmodell“ des BAG	69
2. Ergebnis	70
D. Qualifizierungs- und Schulungsmaßnahmen	71
I. Qualifizierung der Arbeitnehmer	71
1. Verpflichtung der Arbeitnehmer zu Qualifizierungsmaßnahmen	72
2. Anspruch des Arbeitnehmers auf Qualifizierungsmaßnahmen	73
a) Vertragliche Anspruchsgrundlagen	73
aa) Tarifvertrag, Betriebsvereinbarung, Arbeitsvertrag	73
bb) Fürsorgepflicht des Arbeitgebers	73
(1) Förderung der Arbeitnehmerpersönlichkeit	73
(2) Pflicht zur Schaffung möglichst menschengerechter Arbeitsumstände	74
cc) Spezielle Nebenpflicht nach <i>Däubler</i>	74
b) Gesetzliche Anspruchsgrundlagen	76
aa) Betriebsverfassungsgesetz	76
(1) § 81 BetrVG	76
(2) §§ 96 ff. BetrVG	76
(3) § 75 Abs. 2 S. 1 BetrVG	77
(a) Subjektiver Leistungsanspruch aus § 75 Abs. 2 S. 1 BetrVG	77
(b) Eigene Ansicht	78
bb) Sonstige gesetzliche Anspruchsgrundlagen	79
cc) Bildungsurlaubsgesetze der Länder	79
c) Gleichbehandlungsgrundsatz	80
3. Beteiligung des Betriebsrats	80
a) § 96 BetrVG	81
b) § 97 Abs. 2 BetrVG	81
c) § 98 Abs. 1 - 3 BetrVG	82
II. Schulungen für Betriebsratsmitglieder	82
1. § 37 Abs. 6 BetrVG	83
a) Erforderlichkeit	83
b) Teilnehmerkreis	83
c) Zeitpunkt der Schulung	84
d) Ergebnis	84
2. § 37 Abs. 7 BetrVG	85
 § 3 Nutzungsregelung	 86
A. Notwendigkeit einer Nutzungsregelung	86
I. Regelung der dienstlichen Nutzung	86
II. Regelung der privaten Nutzung	87

1. Entscheidungsfreiheit des Arbeitgebers	88
a) Grundsatz	88
b) Privatnutzung als „sozialtypische Erscheinung“	88
c) Stellungnahme	89
d) Ausnahmen	90
aa) Dienstliche veranlasste Privatnutzung	90
bb) Sozialadäquate Privatkommunikation am Arbeitsplatz	91
cc) Notsituationen	91
dd) Gleichbehandlungsgrundsatz	92
ee) Übertragbarkeit einer betrieblichen Übung zur Telefonnutzung	92
2. Vor- und Nachteile	93
a) Kosten	93
b) Kapazitäten des Computernetzwerkes	95
c) Datenschutzrechtliche Konsequenzen	95
d) Missbrauchsgefahr	96
e) Überwachbarkeit	97
f) Motivation und Lerneffekt	97
g) Eigene Ansicht	97
III. Verhinderung von Missbrauch	98
1. Private Nutzung trotz Verbots	99
2. Überschreitung der Grenzen zulässiger privater Nutzung	99
a) Quantitativ	99
aa) Zeitliche Beschränkung	99
bb) Beschränkung der Datenmenge	100
b) Qualitativ	100
aa) Aufruf/Verbreitung verbotener Inhalte	100
bb) Verletzung von Urheberrechten	101
cc) Belästigung/Beleidigung von Kollegen oder des Arbeitgebers	102
3. Beschädigung des Systems durch Viren o.ä.	102
4. Verrat von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen	102
IV. Konsequenz	103
B. Beteiligung des Betriebsrats; § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	103
C. Instrumente zur Schaffung einer Nutzungsregelung	104
I. Arbeitsvertrag	104
II. Betriebliche Einheitsregelung	105
III. Arbeitsanweisung	106
IV. Betriebliche Übung	106
V. Betriebsvereinbarung	107
VI. (Haus-)Tarifvertrag	107

§ 4 Kontrolle der Nutzung	109
A. Notwendigkeit und Möglichkeiten der Kontrolle	109
I. Notwendigkeit von Kontrollmaßnahmen	109
1. Kostenkontrolle	109
2. Schutz der Netzwerkressourcen	110
3. Schutz des Datenbestandes	110
4. Verhinderung von Missbrauch durch Arbeitnehmer	110
5. Funktionskontrolle	111
6. Leistungskontrolle	111
II. Technische Möglichkeiten	111
1. Einsatz spezieller Überwachungsprogramme	112
2. Kontrollmöglichkeiten ohne Einsatz von Überwachungssoftware	112
B. Rechtliche Grundlagen der Kontrolle	114
I. Gesetzliche Regelung	114
II. (Haus-)Tarifvertrag	114
III. Betriebsvereinbarung	115
IV. Arbeitsvertrag	116
V. Direktionsrecht	116
1. Grundsätzlich zulässige Kontrollen	117
2. Weitergehende Kontrollen	117
3. Grenzen des Direktionsrechts	118
 § 5 Rechtliche Grenzen der Kontrolle	 119
A. Individualrechtliche Ebene	119
I. Grundlagen des Datenschutzes im Arbeitsverhältnis	121
1. Recht auf informationelle Selbstbestimmung, Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG	121
a) Herleitung und Entwicklung	121
b) Schutzbereich	123
c) Schranken	123
d) Anwendbarkeit auf Privatrechtsebene	124
e) Wirkung im Arbeitsverhältnis	126
2. Meinungs- und Informationsfreiheit, Art. 5 Abs. 1 S. 1 GG	128
a) Schutzbereiche	128
aa) Meinungsfreiheit	128
bb) Informationsfreiheit	128
b) Schranken	129
c) Anwendbarkeit auf Privatrechtsebene	129
d) Wirkungen im Arbeitsverhältnis	129
3. Fernmeldegeheimnis, Art. 10 Abs. 1 GG	130

a)	Inhalt	130
b)	Schranken	131
c)	Anwendbarkeit auf Privatrechtsebene	131
4.	Zivilrechtlicher Persönlichkeitsschutz gemäß § 823 Abs. 1 BGB	132
a)	Entwicklung durch die Rechtsprechung	132
b)	Abgrenzung und Verhältnis zum öffentlich-rechtlichen Persönlichkeitsrecht	132
c)	Inhalt des zivilrechtlichen allgemeinen Persönlichkeitsrechts	133
aa)	Allgemein	133
bb)	Zivilrechtlicher Persönlichkeitsschutz im Arbeitsverhältnis	135
(1)	Schutzbereiche	136
(a)	Recht am gesprochenen Wort	136
(b)	Recht am geschriebenen Wort	136
(c)	Recht am Charakterbild	137
(d)	Recht auf Achtung des Privatlebens	138
(e)	Recht auf Schutz der Geheimsphäre	139
(f)	Ergebnis	140
(2)	Rechtfertigung	140
(a)	Einwilligung	140
(b)	Interessenabwägung	141
(3)	Fürsorgepflicht	141
II.	Spezialgesetzliche Regelungen zum Datenschutz im Arbeitsverhältnis und deren Einfluss auf die Zulässigkeit von Kontrollen der Internet- nutzung	142
1.	Informations-, Telekommunikations- und Medienrecht	142
a)	Anwendungsbereich der Regelungen	142
aa)	Anwendbarkeit auf die Dienste des Internets	143
(1)	Gesetzliche Definitionen	143
(2)	Schichtenmodell	144
(3)	Einordnung der Dienste	145
(a)	Zugangsdienst zum Internet (Access-Providing)	145
(b)	WWW-Dienste	146
(c)	E-Mail-Dienste	146
bb)	Anwendbarkeit im Arbeitsverhältnis	148
(1)	TKG	148
(2)	TMG	151
cc)	Ergebnis	151
dd)	Sonderfall: Konzernunternehmen als Anbieter („Outsourcing“)	152
b)	Regelungsgehalt der Vorschriften, Auswirkungen auf die Zulässigkeit von Kontrollen	153
aa)	TKG	153
(1)	§ 88 TKG	153

(2) §§ 91 ff. TKG	154
(3) § 109 TKG	156
(4) Ergebnis	156
bb) TMG	157
(1) § 12 TMG	157
(2) § 13 TMG	158
(3) § 15 TMG	159
(4) Ergebnis	160
2. Bundesdatenschutzgesetz (BDSG)	161
a) Anwendbarkeit	161
aa) Anwendbarkeit im Rahmen des Arbeitsverhältnisses	162
bb) Anwendbarkeit auf die Überwachung der Internetnutzung am Arbeitsplatz	162
b) Grenzen für die Überwachung	163
aa) Präventives Verbot mit Erlaubnisvorbehalt	163
bb) Die Einwilligung	164
cc) Zulässigkeit von Kontrollen nach den Erlaubnistatbeständen des § 28 BDSG	165
(1) § 28 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 BDSG	165
(a) Rechtsprechung zum Persönlichkeitsschutz bei Überwachung von Arbeitnehmern (insbes. Telefonkontrolle)	167
(b) Stellungnahmen aus der Literatur	171
(c) Eigene Ansicht	173
(d) Übertragung auf die Kontrolle der Internetnutzung	176
(aa) Kontrolle der Verbindungsdaten	177
(bb) Kontrolle der Inhaltsdaten privater Nutzung	178
(cc) Kontrolle der Inhaltsdaten dienstlicher Nutzung	179
(2) § 28 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 BDSG	181
(3) § 28 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 BDSG	182
(4) Besondere Arten personenbezogener Daten (§ 28 Abs. 6 BDSG)	182
dd) Daten Dritter	183
ee) Weitere Vorgaben für die Datenverarbeitung	186
(1) Zweckbindung	186
(2) Gebot der Datenvermeidung und Datensparsamkeit	187
(3) Erhebung beim Betroffenen mit dessen Kenntnis und Benachrichtigungspflicht	187
(4) Meldepflicht, Beauftragter für den Datenschutz, technische und organisatorische Maßnahmen	188
3. Datenschutzrecht der Länder	189
III. Abschließende Bewertung von Kontrollmaßnahmen	189

1. Allgemeine Grundsätze	190
a) Totalüberwachung	190
b) Grundsatz der Datenvermeidung und Datensparsamkeit	190
c) Aufklärungspflichten	190
d) Maßnahmen zur Aufrechterhaltung des störungsfreien Betriebs der IT-Systeme	191
e) Erweiterung der Kontrollkompetenzen durch Einwilligung	191
f) Löschungspflicht	191
g) Trennung von dienstlicher und privater Nutzung	192
2. Dienstliche Nutzung	192
a) E-Mail	193
aa) Verbindungsdaten	193
bb) Inhaltsdaten	193
b) Internet	193
aa) Verbindungsdaten	193
bb) Inhaltsdaten	194
c) Intranet	195
3. Private Nutzung	195
a) E-Mail	196
aa) Verbindungsdaten	196
bb) Inhaltsdaten	197
b) Internet	197
aa) Verbindungsdaten	197
bb) Inhaltsdaten	198
c) Intranet	198
IV. Kontrolle von Betriebsratsmitgliedern	198
1. Meinungsstand zur Kontrolle des Telefonverhaltens des Betriebsrats	199
a) Rechtsprechung	199
b) Literatur	200
2. Kontrolle der Internetnutzung durch den Betriebsrat	200
B. Kollektivrechtliche Ebene	203
I. Tarifvertrag	203
II. Betriebsvereinbarung	203
1. Ausübung der Mitbestimmung	204
2. Gestaltungsspielraum der Betriebspartner	204
a) Mindestmaß zulässiger Kontrollen	205
aa) Kein absolutes Verbot	205
bb) Vorrang von Gesetz und Tarifvertrag	206
cc) Befugnis zur Einschränkung datenschutzrechtlich zulässiger Kontrollen	206
b) Höchstmaß zulässiger Kontrollen	206
aa) Verhältnis der Zulässigkeitsvereinbarung in einer Betriebsvereinbarung zum BDSG	207

bb)	Verhältnis der Zulässigkeitsvereinbarung in einer Betriebsvereinbarung zu sonstigen datenschutzrechtlichen Bestimmungen	208
cc)	Verhältnis der Zulässigkeitsvereinbarung in einer Betriebsvereinbarung zum allgemeinen Persönlichkeitsrechtsschutz	209
dd)	Ergebnis	210
§ 6 Missbrauch und seine Konsequenzen		211
A.	Missbrauch der Kontrollmöglichkeiten durch den Arbeitgeber	211
I.	Verstoß gegen Individualrechte des Arbeitnehmers	211
1.	Ansprüche und Rechte der Arbeitnehmer	211
a)	Löschungsanspruch nach § 35 Abs. 2 Nr. 1 BDSG	211
b)	Quasinegatorischer Beseitigungs- und Unterlassungsanspruch	212
c)	Schadensersatzanspruch	212
aa)	Materieller Schaden	212
bb)	Schmerzensgeld	213
d)	Leistungsverweigerungsrecht	214
e)	Kündigungsrecht	214
f)	Beschwerderecht	215
g)	(Beweis-) Verwertungsverbot	215
h)	Strafrechtliche Konsequenzen, Ordnungswidrigkeiten	216
2.	Ansprüche und Rechte des Betriebsrats	217
a)	§ 80 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	217
b)	§ 102 Abs. 2 BetrVG	217
II.	Verletzung kollektivrechtlicher Normen	218
1.	Verletzung des Mitbestimmungsrechts aus § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	218
a)	Rechte des Betriebsrats	218
aa)	Sicherung der Mitbestimmung durch Anrufung der Einigungsstelle	218
bb)	Sicherung der Mitbestimmung durch Anrufung des Arbeitsgerichts	218
cc)	Beseitigungs- und Unterlassungsanspruch	219
(1)	§ 23 Abs. 3 BetrVG	219
(2)	Allgemeiner Unterlassungsanspruch aus § 1004 BGB analog i.V.m. § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	220
(3)	Inhalt des Anspruchs	221
b)	Rechte der Arbeitnehmer	221
2.	Überschreitung der in einer Betriebsvereinbarung vorgesehenen Kontrollkompetenzen	223
a)	Rechte des Betriebsrats	223

b) Rechte der Arbeitnehmer	223
B. Überschreitung des Gestaltungsspielraums durch die Betriebspartner	224
I. Rechte gegenüber dem Arbeitgeber	224
II. Rechte gegenüber dem Betriebsrat und den Betriebsratsmitgliedern	224
1. Erfüllungsanspruch aus § 75 Abs. 2 S. 1 BetrVG	225
2. Schadensersatzanspruch gegenüber dem Betriebsrat	225
3. Schadensersatzanspruch gegenüber den Betriebsratsmitgliedern	227
4. Haftung des Arbeitgebers für Fehlverhalten des Betriebsrats	227
5. Antrag auf Auflösung des Betriebsrats oder Ausschluss von Betriebsratsmitgliedern nach § 23 Abs. 1 S. 1 BetrVG	227
C. Missbräuchliche Nutzung des Internets durch den Arbeitnehmer	228
I. Arbeitsrechtliche Konsequenzen	229
1. Kündigung	229
a) Außerordentliche Kündigung	229
aa) Grundsätzlich geeignete Gründe	230
bb) Umstände des Einzelfalls: Interessenabwägung, Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	231
cc) Fallgruppen außerordentlicher Kündigungsgründe und missbräuchliche Internetnutzung durch den Arbeitnehmer	233
(1) Arbeitspflichtverletzung	233
(2) Beleidigung, Drohung	237
(3) Störung des Betriebsfriedens	238
(4) Fehlende charakterliche Eignung	239
(5) Sexuelle Belästigung	240
(6) Strafbare Handlungen	241
(7) Verstoß gegen Verschwiegenheitspflichten; unbefugter Zugriff auf Daten	243
b) Ordentliche Kündigung	244
aa) Gründe für eine ordentliche Kündigung	245
(1) Personenbedingte Gründe	246
(2) Verhaltensbedingte Gründe	246
bb) Weiterbeschäftigungsmöglichkeit	250
cc) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	250
dd) Interessenabwägung	251
2. Abmahnung	252
3. Entzug der Nutzungserlaubnis	253
4. Schadensersatz	254
a) §§ 280 Abs. 1; 241 Abs. 2 BGB	254
b) §§ 823; 826 BGB	255
c) Haftungsbeschränkung	256
5. Zusammenfassung	258
II. Strafrechtliche Konsequenzen	259

§ 7 Zusammenfassung der Ergebnisse in Thesen	260
§ 8 Konsequenz für die Praxis: Musterbetriebsvereinbarung/Musterrichtlinie zur Nutzung elektronischer Kommunikationssysteme am Arbeitsplatz	266
Literaturverzeichnis	281
Glossar	293