

Inhaltsverzeichnis

1. Teil: Einleitung	17
A. Ziel der Untersuchung	17
B. Whistleblowing als politisch-mediales Phänomen	18
C. Heldentum und Denunziantentum	21
D. Whistleblowing und sein rechtsstaatliches Potenzial	24
E. Begriff des Whistleblowings	28
I. Etymologie	28
II. Gesetzliche Definition	31
2. Teil: Die Whistleblowing-Richtlinie	33
A. Genese der Richtlinie	33
I. Internationale Rechtsquellen/Initiativen	33
II. Rolle des Europarats	35
1. Die Empfehlung CM/Rec (2014)7	36
a) Förderung von Whistleblowing	38
b) Modus der Meldung	38
c) Vertraulichkeit/Anonymität	39
d) Persönlicher Anwendungsbereich	40
e) Sachlicher Anwendungsbereich	41
f) Weitere Aspekte	42
2. Initiative zum Schutz von Geheimdienstmitarbeiter:innen	42
III. Zwischenergebnis	43
B. Inhalt der Richtlinie	44
I. Gesetzgeberische Zielrichtung	44
II. Anwendungsbereich	46
1. Sachlicher Anwendungsbereich	46
a) Enumeration erfasster Politikbereiche	48
b) Exkurs: Kompetenzgrenzen	50
2. Persönlicher Anwendungsbereich	51
a) Hinweisgeber:innen	51

b) Ausweitung des Schutzes auf Dritte	53
III. Einrichtungspflichten	55
1. Schaffung interner Meldemöglichkeiten	55
a) Pflicht zur Einrichtung interner Meldekanäle	55
aa) Privater Sektor	56
bb) Öffentlicher Sektor	58
cc) Arbeitnehmer:innen-Begriff	59
b) Ausgestaltung interner Meldekanäle	59
aa) Organisation und Verortung	60
bb) Prozessuale Ausgestaltung	62
2. Schaffung externer Meldemöglichkeiten	64
a) Pflicht zur Einrichtung externer Meldekanäle	64
b) Ausgestaltung externer Meldekanäle	65
3. Entgegennahme anonymer Meldungen	66
IV. Schutzvoraussetzungen	67
1. Gutgläubensschutz	67
2. Hinreichende Gründe	69
3. Voraussetzungen bei internen und externen Meldungen	71
a) Rangverhältnis	71
b) Zwischenergebnis	74
4. Voraussetzungen im Falle der Offenlegung	75
V. Reichweite des Schutzes	76
1. Verbot von Repressalien	76
2. Verfahrensvorkehrungen	77
a) Prozessuale Vorkehrungen	77
b) Beweislastumkehr	78
c) Vertraulichkeitsgebot	79
C. Fazit	80
 3. Teil: Whistleblowing und die EMRK	 83
A. Dogmatik des Art. 10 EMRK	83
I. Schutzbereich der Meinungsäußerungsfreiheit	84
II. Eingriff	88
III. Rechtfertigung	89

B. Rechtsprechung des EGMR zum Whistleblowing-Schutz des Art. 10 EMRK	90
I. Fuentes/Spanien	91
1. Die Entscheidung	91
2. Einordnung	92
II. Guja/Moldau	94
1. Die Entscheidung	94
2. Einordnung	95
3. Die zweite Entscheidung Guja/Moldau	96
III. Heinisch/Deutschland	97
1. Die Entscheidung	97
2. Einordnung	99
IV. Gawlik/Liechtenstein	101
1. Die Entscheidung	101
2. Einordnung	102
V. Halet/Luxemburg	105
1. Die Entscheidung der Dritten Sektion	107
a) Ausführungen der Kammer	107
b) Das Minderheitenvotum	108
c) Einordnung	110
2. Die Entscheidung der Großen Kammer	112
a) Ausführungen der Großen Kammer	112
b) Einordnung	114
VI. Die sechs Kriterien des EGMR vor dem Hintergrund des Urteils Halet II	116
1. Alternative Meldemöglichkeiten/Rangverhältnis	116
2. Authentizität der gemeldeten/offengelegten Informationen	120
3. Guter Glauben/Motivlage der hinweisgebenden Person	121
4. Öffentliches Interesse an der Information	122
5. Nachteilige Auswirkungen der Meldung/Offenlegung	123
6. Schwere der Sanktion	123
VII. Fazit	124
C. EU-Grundrechtecharta und EMRK	127
D. Bedeutung der EMRK für das deutsche Recht	131
I. Rang der EMRK	131
II. Besondere Bedeutung des Art. 10 EMRK	132

4. Teil: Die Rechtslage in Deutschland	133
A. Status quo ante vor Inkrafttreten des HinSchG	133
I. Deutsche Rechtsprechung	133
1. Verfassungsgerichtliche Rechtsprechung	133
a) Der Fall Werner Pätsch	134
b) Weitere verfassungsrechtliche Kasuistik	136
2. Arbeitsgerichtliche Bewertung	138
a) Historische Judikate	138
b) Die Linie der Arbeitsgerichtsbarkeit nach 1950	139
aa) BAG 1959 - Kraftfahrer	140
bb) BAG 1972 – Strahlenschutzbeauftragter	141
cc) LAG Baden-Württemberg 1976 – Schweißer	142
c) Die jüngere Rechtsprechung des BAG	143
aa) Sozialarbeiter-Fall	143
bb) Folgeurteil 2006 (Krankenwagenfahrer-Fall)	145
cc) Folgeurteil 2016 (Dozentin-Fall)	146
d) Exkurs: Whistleblowing in der Corona-Pandemie	147
3. Fazit	149
II. Gesellschaftsrecht & Whistleblowing	153
1. Spezialgesetzliche Regelungen	153
2. Rechtstatsächliche Ausgangslage	155
3. Allgemeines Gesellschaftsrecht	156
a) Grundlagen gesellschaftsrechtlicher Compliance	158
aa) Institutionalisierung der Compliance-Organisation	159
bb) Neubürger-Urteil	162
b) Hinweisgebersystem als Teil des CMS	163
c) Deutscher Corporate Governance Kodex (DCGK)	164
4. Zwischenergebnis	167
III. Arbeitsgesetzliche Melderechte jenseits des HinSchG	168
1. Beschwerderechte nach § 84 Abs. 1 und § 85 Abs. 1 BetrVG	168
2. Beschwerderecht nach § 13 Abs. 1 AGG	170
3. Beschwerderecht nach § 17 Abs. 1, 2 ArbSchG	171
4. Zwischenergebnis	172
IV. Fazit	173

B. Das Hinweisgeberschutzgesetz	174
I. Gesetzgebungsverfahren	174
II. Der Inhalt des HinSchG	176
1. Gesetzgeberische Zielrichtung	176
2. Anwendungsbereich	177
a) Sachlicher Anwendungsbereich	177
aa) Der sachliche Anwendungsbereich im Einzelnen	178
bb) „Verstöße“ nach dem HinSchG	180
cc) Kritik	181
b) Persönlicher Anwendungsbereich	183
3. Einrichtungspflichten	184
4. Schutzvoraussetzungen	187
a) Wahlrecht zwischen interner und externer Meldung	187
b) „Hinreichender Grund“ i.S.d. § 33 Abs. 1 HinSchG	188
c) Voraussetzungen im Falle der Offenlegung	190
d) Zwischenergebnis	192
5. Reichweite des Schutzes	193
6. Verhältnis zu anderen Melderechten	194
III. Besondere Aspekte des HinSchG	195
1. Entgegennahme anonymer Hinweise	195
a) Literatur	196
b) Praxis und Empirie	197
c) Exkurs: Technische Umsetzung	199
d) Zwischenergebnis	202
2. Anreize für eine bevorzugte interne Meldung	203
a) Bestehende Möglichkeiten nach dem Unionsrecht	205
b) Exkurs: Finanzielle Anreize im US-amerikanischen Whistleblowing-Recht	206
aa) Historische Entwicklung	206
bb) Systematik	207
cc) Behördliche Anreize	208
dd) Anreize in der US-amerikanischen Privatwirtschaft	210
c) Empirie	211
d) Diskussion	213
IV. Fazit	216

C. Corporate Social Responsibility	217
I. Einführung	218
II. Begrifflichkeiten	219
III. Genese des Konzepts der Corporate Social Responsibility	222
IV. Unionale Regelungsinitiativen	228
V. Lieferkettensorgfaltsgesetz	233
VI. Diskussion	236
1. CSR in der rechtspolitischen Diskussion	236
2. CSR, Whistleblowing und der Klimawandel	238
3. CSR und die Kultur der Mitbestimmung	243
a) Der mitbestimmte Aufsichtsrat	244
b) Betriebliche Mitbestimmung und Umweltschutz	250
VII. Fazit	255
D. Whistleblowing und erzwingbare Mitbestimmung	256
I. Vorgaben für interne Meldeverfahren	257
II. Ausschluss der Mitbestimmung gem. § 87 Abs. 1 Eingangshalbsatz 1 BetrVG	258
1. Gesetzesvorbehalt	258
2. Tarifvorbehalt	261
III. § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	262
1. Tatbestandsvoraussetzungen	262
a) Grundlagen	262
b) Technische Einrichtung	266
c) Zur Überwachung von Verhalten oder Leistung bestimmt	268
2. Anwendung auf interne Meldesysteme nach der WBRL	270
a) Überwachungswirkung der Meldung per se	270
b) Überwachungswirkung des Meldungsinhalts	273
c) Zwischenergebnis	276
d) Kritik	278
aa) Einordnung des BAG-Ansatzes	278
bb) Reichweite des Mitbestimmungsrechts	282
3. Initiativrecht des Betriebsrates	284
a) Wortlaut der Norm	287
b) Historische Auslegung	288
c) Teleologische Auslegung	289
d) Systematische Auslegung	291
e) Einordnung	292

4. Zwischenergebnis	293
IV. § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	294
1. Tatbestandsvoraussetzungen	294
2. Anwendung auf interne Meldesysteme nach der WBRL	296
a) Wahl der Meldekanäle/technische Umsetzung	296
aa) Honeywell-Entscheidung des BAG	296
bb) Walmart-Entscheidung des LAG Düsseldorf	297
cc) Einordnung	299
dd) Zwischenergebnis	300
b) Organisatorische Anbindung/personelle Besetzung	301
aa) Beschwerdestelle-Entscheidung des BAG (§ 13 AGG)	301
bb) Einordnung und Übertragbarkeit auf § 12 Abs. 1 HinSchG	303
cc) Kritik	304
c) Sonderfall: Anreize für bevorzugte interne Meldung	308
aa) Steuerung des Arbeitsverhaltens	309
bb) Steuerung des Ordnungsverhaltens	310
cc) Diskussion	311
3. Initiativrecht des Betriebsrates	312
4. Zwischenergebnis	313
V. Ergebnis	314
5. Teil: Zusammenfassung	317
Literaturverzeichnis	327