

## I N H A L T S V E R Z E I C H N I S

Seite

Abkürzungsverzeichnis.....	XII
Literaturverzeichnis.....	XVII
A. Die Streikarbeit im Arbeitsrecht.....	1
I. Streikarbeit im Arbeitsrecht in Literatur und Rechtsprechung.....	1
1. Die Lehre bis 1945.....	1
1.1 Der Begriff der Streikarbeit.....	2
1.2 Die Rechtmäßigkeit der Verweigerung von Streik- arbeit.....	3
1.2.1 Lotmar und der Arbeitsvertrag als schuldrechtlicher Austauschvertrag.....	3
1.2.2 Oertmann u.a. und der Arbeitsvertrag als personen- rechtliches Gemeinschaftsverhältnis.....	7
2. Die Rechtsprechung bis 1945.....	10
2.1 Fälle mit Lösungen über Arbeitsvertragsauslegung und Umfang des Direktionsrechts.....	10
2.2 Fälle mit Lösungen über Solidaritäts-, Ehrgefühls-, Standessitten und Moralargumente.....	15
3. Die Lehre nach 1945.....	18
3.1 Der Begriff der Streikarbeit.....	18
3.2 Die Rechtmäßigkeit der Verweigerung von Streik- arbeit.....	21
3.2.1 Direkte Streikarbeit.....	21
3.2.2 Indirekte Streikarbeit.....	22

4.	Die Rechtsprechung nach 1945.....	24
5.	Analyse der Entwicklung.....	26
II.	Der Begriff der Streikarbeit.....	28
1.	Unterscheidung zwischen direkter und indirekter Streikarbeit.....	28
2.	Direkte Streikarbeit.....	28
2.1	"Identität der ausgefallenen und übertragenen Arbeiten".....	29
2.2	Vertragliche Grenzen.....	29
2.3	Bisheriger Arbeitskreis.....	30
2.4	Definition.....	31
3.	Indirekte Streikarbeit.....	31
3.1	"Vor- und ausgelagerte indirekte Streikarbeit".....	31
3.2	"Ausgelagerte" indirekte Streikarbeit.....	32
3.3	Definition.....	33
4.	Fallgruppen der Streikarbeit.....	33
4.1	Direkte Streikarbeit.....	33
4.1.1	Innerbetrieblich.....	33
4.1.2	Betriebsübergreifend.....	34

4.2	Indirekte Streikarbeit.....	34
4.2.1	Betriebsintern.....	34
4.2.2	Überbetrieblich.....	35
4.2.3	International.....	37
III.	Die Rechtmäßigkeit der Anordnung und Verweigerung von Streikarbeit.....	38
1.	Zugehörigkeit zum Kollektiv- oder Individualarbeitsrecht.....	38
2.	Die Reichweite des Direktionsrechts des Arbeitgebers.....	39
2.1	Das Direktionsrecht und die arbeitsvertragliche Fürsorgepflicht.....	40
2.1.1	Die "Fürsorgepflicht" als Grenze des Direktionsrechts allgemein.....	40
2.1.2	Die "Fürsorgepflicht" als Grenze des Direktionsrechts in Form der Anordnung von Streikarbeit.....	41
2.2	Das Direktionsrecht des Arbeitgebers als Eingriff in die Rechte der Arbeitnehmer aus Art. 9 III GG...	42
2.2.1	Die Grundrechte im Arbeitsrecht allgemein.....	42
2.2.2	Das Direktionsrecht als Eingriff in die Koalitionsfreiheit.....	44
3.	Die Rechtmäßigkeit der Verweigerung von Streikarbeit.....	47
3.1	Die bisherigen Lösungsansätze.....	47
3.2	Die Verweigerung von Streikarbeit als arbeitsvertragliches Arbeitsverweigerungsrecht im Lichte des kollektiven Arbeitsrechts.....	52
3.2.1	Verweigerung von Streikarbeit und Koalitionsfreiheit.....	52

3.2.1.1	Begriff, Arten und Betätigung der Koalition.....	53
3.2.1.2	Verweigerung von Streikarbeit unter dem Schutz der Koalitionsfreiheit.....	55
3.2.2	Verweigerung von Streikarbeit und Arbeitskampf-freiheit.....	58
3.2.2.1	Verweigerung von Streikarbeit und negative Streik-freiheit.....	58
3.2.2.2	Negative Streikfreiheit und Solidarität.....	60
3.3	Verweigerung von Streikarbeit als arbeitsvertrag-liches Leistungsverweigerungsrecht.....	66
3.4	Der Umfang der rechtmäßigen Verweigerung von Streik-arbeit.....	67
3.4.1	Abgrenzung von Streik und Streikarbeit.....	67
3.4.2	"Ausgelagerte" Streikarbeit und Solidarität.....	72
3.5	Fallgruppen.....	76
3.6	Verweigerung von Streikarbeit bei rechtswidrigem Streik.....	78
3.6.1	Der rechtswidrige gewerkschaftliche Streik.....	80
3.6.2	Der nichtgewerkschaftliche Streik.....	80
4.	Die Rechtmäßigkeit der Anordnung von Streikarbeit....	83
IV.	Streikarbeit und Betriebsverfassungsrecht.....	87
1.	Streikarbeit und Betriebsverfassungsgesetz.....	87
2.	Beteiligungsrechte des Betriebsrates im Arbeits-kampf allgemein.....	88

2.1	Rechtsprechung.....	89
2.2	Literatur.....	95
2.3	Beteiligungsrechte des Betriebsrates bei der Anordnung von Streikarbeit? - Eigene Stellungnahme....	96
3.	Die Beteiligungsrechte des Betriebsrates bei der Anordnung von Streikarbeit.....	101
3.1	Anordnung von Streikarbeit in Form einer Versetzung bzw. Umsetzung.....	101
3.1.1	Begriff der Versetzung.....	101
3.1.2	Das Mitbestimmungsrecht gem. §§ 99 ff. BetrVG bei der Anordnung im bestreikten Unternehmen.....	104
3.1.3	Das Mitbestimmungsrecht im mittelbar betroffenen Unternehmen.....	108
3.2	Anordnung von Streikarbeit in Form der Anordnung von Überstunden.....	109
3.2.1	Problemstellung.....	109
3.2.2	Das Mitbestimmungsrecht gem. § 87 Abs. 1 Ziff. 3 BetrVG im bestreikten Unternehmen.....	110
3.2.3	Das Mitbestimmungsrecht in mittelbar bzw. gar nicht vom Arbeitskampf betroffenen Unternehmen.....	111
3.3	Exkurs: Die Mitbestimmung des Betriebsrates bei Einstellung von Aushilfskräften im Arbeitskampf....	112
3.4	Ergebnis.....	113
V.	Streikarbeit und Not- bzw. Erhaltungsarbeiten.....	115
1.	Problemstellung.....	115
2.	Begriffsbildung.....	115

2.1	Notstandsarbeiten.....	116
2.2	Erhaltungsarbeiten.....	116
2.3	Abgrenzung zur Streikarbeit.....	116
3.	Kompetenz zur Anordnung von Notarbeiten.....	117
3.1	Diskussionsstand.....	117
3.2	Eigene Stellungnahme.....	118
4.	Die Rechtmäßigkeit der Anordnung bzw. Verweigerung von Notarbeiten.....	121
4.1	Allgemeines.....	121
4.2	Rechtslage bei Notstandsarbeiten.....	122
4.3	Rechtslage bei Erhaltungsarbeiten.....	123
5.	Der nichtstreikende Arbeitnehmer und die Anordnungs- befugnis der Gewerkschaft bezüglich Notarbeiten....	126
6.	Die Rechtslage bei rechtswidrigem Streik.....	127
VI.	Rechtsfolgen der Verweigerung von Streikarbeit und Rechtsschutzprobleme bei der Anordnung bzw. Verweige- rung von Streikarbeit.....	128
1.	Problemstellung.....	128
2.	Rechtsschutz des Arbeitnehmers gegen Sanktionen des Arbeitgebers bei der Verweigerung von Streikarbeit.....	128
2.1	Abmahnung.....	128
2.2	Kündigung.....	129
2.3	Lohnverweigerung.....	130

2.3.1	Bei der Verweigerung von anderen als arbeitsvertraglich vereinbarten oder üblicherweise wahrgenommenen Tätigkeiten.....	130
2.3.2	Bei der Verweigerung von Tätigkeiten, die dem Arbeitsverhältnis bzw. dem "faktischen status quo" entsprechen.....	131
2.4	Schadensersatzansprüche.....	132
3.	Rechtsschutz des Arbeitnehmers gegen die Anordnung von Streikarbeit.....	133
3.1	Allgemein.....	133
3.2	Bei der Versetzung und Anordnung von Überstunden..	134
4.	Rechtsschutz der Gewerkschaften.....	134
4.1	Bei der Anordnung von Streikarbeiten gegenüber nichtstreikenden Arbeitnehmern.....	134
4.2	Bei der Anordnung von Notarbeiten.....	136
4.3	Bei Angelegenheiten des Betriebsverfassungsgesetzes.....	137
5.	Einstweiliger Rechtsschutz.....	137

B.	Die Anordnung von Streikarbeit bzw. ihre Verweigerung unter Beteiligung Beamter.....	139
I.	Vorbemerkung.....	139
II.	Begriff der Streikarbeit im Beamtenrecht.....	140
1.	Direkte Streikarbeit.....	141
2.	Indirekte Streikarbeit.....	141
3.	Ausformungen der Anordnung von Streikarbeit.....	142
4.	Definition.....	142
III.	Entwicklung und gegenwärtiger Meinungsstand.....	143
1.	Lehre und Rechtsprechung vor 1945.....	143
2.	Die Entwicklung nach 1945 .....	146
2.1	Der Streik im öffentlichen Dienst 1974.....	146
2.1.1	Streikgegenstand und Streikverlauf.....	146
2.1.2	Das Problem der Streikarbeit.....	147
2.2	Der Streik bei der Deutschen Bundespost 1980.....	148
2.2.1	Streikgegenstand.....	148
2.2.2	Chronologischer Ablauf.....	148
2.2.3	Das Problem der Streikarbeit.....	150



2.2.3.1	Die Verfügungen des BMI und des BPM.....	150
2.2.3.2	Umsetzung der Verfügungen.....	152
2.2.3.3	Die kontroversen Auffassungen von Verwaltung und Gewerkschaften.....	152
2.2.3.4	Die Notdienstproblematik.....	153
2.3	Die Problematik in der gerichtlichen Klärung (Überblick).....	154
2.3.1	Verwaltungsgerichte.....	154
2.3.2	Arbeitsgerichte.....	155
2.4	Die Aufarbeitung der Probleme in der Literatur (Überblick).....	158
2.4.1	Befürworter der Rechtmäßigkeit des Streikeinsatzes von Beamten.....	158
2.4.2	Gegner der Rechtmäßigkeit des Streikeinsatzes von Beamten.....	160
IV.	Kritische Auseinandersetzung.....	164
1.	Der Funktionsvorbehalt des Art. 33 Abs. 4 GG.....	164
2.	Die sog. Betriebspflicht der DBP.....	170
3.	Gegenüberstellung von Art. 33 Abs. 4 GG unter besonderer Berücksichtigung der Betriebspflicht der DBP und Art. 9 Abs. 3 GG.....	172
3.1	Streikeinsatz von Beamten und Art. 9 Abs. 3 GG als kollektives Grundrecht.....	175
3.2	Streikeinsatz und Koalitionsfreiheit von Beamten....	183

4.	Ist der Ansatz auf andere Öffentliche Verwaltungen übertragbar?.....	185
5.	Fazit.....	188
6.	Exkurs: Streikarbeit von Beamten und internationales Recht.....	190
V.	Weitere Besonderheiten des Rechts des öffentlichen Dienstes im Rahmen des Streikeinsatzes von Beamten...	193
1.	Personalvertretungsrecht.....	193
1.1	Beteiligungsrecht der Personalvertretung bei der Anordnung von Streikarbeit gegenüber Arbeitnehmern.....	193
1.2	Beteiligungsrechte des Personalrats bei der Anordnung von Streikarbeit gegenüber Beamten.....	196
2.	Verweigerung von Streikarbeit und Disziplinarrecht.....	197
3.	Probleme des Rechtsschutzes und des Rechtswegs.....	200
3.1	Rechtsschutz für Beamte.....	200
3.2	Der Rechtsschutz der streikführenden Gewerkschaft..	201

C.	Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse.....	203
I.	Arbeitsrecht.....	203
II.	Recht des öffentlichen Dienstes.....	205