

Inhaltsverzeichnis

Einführung	13
A. Der betroffene Beschäftigte im Spannungsverhältnis von Hinweisgeber- und Betroffenenenschutz	16
I. Terminologie	16
1. Whistleblowing	16
2. Der betroffene Beschäftigte	16
3. Internes/externes Whistleblowing im Verhältnis zu internen/externen Meldungen und Offenlegungen	17
a) Internes/externes Whistleblowing	17
b) Interne/externe Meldung und Offenlegung	17
II. Schutzbedürfnis des betroffenen Beschäftigten	18
1. Benachteiligungen i. R. d. Arbeitsverhältnisses	18
a) Verdachtskündigung	19
b) Versagung von Beförderungen und andere berufliche Nachteile	19
2. Sonstige Benachteiligungen	20
III. Spannungsverhältnis im Whistleblowing	21
1. Unterschiedliche Interessen im Whistleblowing	21
2. Spannungsverhältnis von Hinweisgeber- und Betroffenenenschutz	22
B. Voraussetzungen für den Schutz betroffener Beschäftigter	24
I. Negative Schutzvoraussetzungen	24
1. Negative Voraussetzungen des HinSchG	24
a) Anwendungsbereich	25
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	25
bb) Sachlicher Anwendungsbereich	25
b) Interne Meldung, externe Meldung oder Offenlegung	26
aa) Interne und externe Meldung	26
bb) Offenlegungen aufgrund von Versäumnissen der externen Meldestelle	26
(1) Ausbleiben von Folgemaßnahmen	26
(2) Ausbleiben einer Rückmeldung über Folgemaßnahmen	26
(3) Frist	26
cc) Offenlegungen aufgrund besonderer Umstände des Einzelfalles	27
dd) Stellungnahme	28

c) Hinreichender Grund zur Annahme der Richtigkeit der Informationen als Ausdruck des guten Glaubens	29
aa) Hinreichender Grund vs. vorsätzliche bzw. grob fahrlässige Meldung	30
(1) Wortlaut	30
(2) Historie	31
(3) Systematik	31
(4) Sinn und Zweck	32
(5) Stellungnahme	32
bb) Unterschiedliche Bezugspunkte abhängig von interner/externer Meldung oder Offenlegung	33
d) Motivation des Hinweisgebers	33
2. Negative Voraussetzungen der bisherigen Rechtsprechung	33
a) Rechtsprechung des BVerfG	34
b) Konkretisierung dieser Rechtsprechung durch das BAG	36
c) Rechtsprechung des EGMR	37
aa) Eingriff	38
bb) Rechtfertigung	38
(1) Öffentliches Interesse	39
(2) Richtigkeit der Informationen	39
(3) Schaden des beschuldigten Beschäftigten	39
(4) Milderer Mittel	40
(5) Beweggründe	40
(6) Schwere der Sanktion	40
cc) Unionsrechtskonformität	41
dd) Zwischenergebnis	41
d) Guter Glaube	41
aa) BVerfG und BAG	42
bb) EGMR	43
cc) Zwischenergebnis	44
3. Unterschiede zwischen normativem und judikativem Ansatz	44
II. Anforderungen an die Prüfpflicht	44
1. Abgrenzung zum innerbetrieblichen Klärungsversuch	45
2. Prüfpflicht	45
a) Zweistufige Prüfung des Wahrheitsgehalts bei Meldungen	45
aa) Aufklärungsbemühungen des Hinweisgebers auf der ersten Stufe	46
(1) Grenzen der Prüfpflicht	46
(2) Einheitliche Anforderungen an die Prüfpflicht des Hinweisgebers mit Blick auf die gewählte Meldestelle	48
bb) Aufklärungsbemühungen der Meldestellen auf der zweiten Stufe	48
cc) Zwischenergebnis	49

b) Einstufige Prüfung des Hinweisgebers bei Offenlegungen	50
aa) Wahrheitsfindung durch den Hinweisgeber	50
bb) Zusätzliche Voraussetzungen von § 32 Abs. 1 Nr. 2 HinSchG	51
c) Zwischenergebnis	52
3. Berücksichtigung der Gesamtumstände	53
a) Rücksichtnahmepflicht aus § 241 Abs. 2 BGB	53
b) Schaden des Arbeitgebers/Schwere des Vorwurfs	54
c) Belange anderer Beschäftigter	54
d) Zwischenergebnis	56
4. Zwischenergebnis	56
III. Einordnung einer Strafanzeige	56
1. Strafanzeige als externe Meldung	57
2. Strafanzeige als Offenlegung	57
3. Strafanzeige nicht vom HinSchG erfasst	57
4. Stellungnahme	58
C. Aufbau, Unabhängigkeit und Rechtsstellung der Meldestellen	61
I. Interne Meldestelle	61
1. Einrichtung der internen Meldestelle	62
a) Pflicht zur Implementierung einer internen Meldestelle	62
b) Besetzung	62
c) Beschäftigungsgeber als Teil der Meldestelle	63
2. Aufgaben der internen Meldestelle	64
a) Betrieb der Meldekanäle	64
b) Führen des Verfahrens	64
c) Ergreifen von Folgemaßnahmen	64
d) Erhöhung der Attraktivität der internen Meldestelle auf Kosten des betroffenen Beschäftigten	66
3. Unabhängige Tätigkeit	67
a) Arbeitnehmer des Unternehmens	67
b) Dritte	68
4. Mitbestimmung des Betriebsrats	69
a) Besetzung der Meldestelle	69
b) Versetzung eines Beschäftigten der Meldestelle	70
5. Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit	71
a) Interne Meldestelle als „Dritte“ i. S. d. DS-GVO	72
b) Beschäftigungsgeber als Verantwortlicher	73
c) Stellungnahme	73
6. Vertraulichkeitsgebot	76
a) Informationen über die Identität des Hinweisgebers	77

b) Informationen über die Identität des Betroffenen	78
c) Umgehung des Vertraulichkeitsgebots durch Einschaltung Dritter	79
d) Bußgeld bei Verstoß gegen das Vertraulichkeitsgebot	80
7. Auskunft durch die Meldestelle	81
II. Externe Meldestelle	81
D. Maßnahmen betroffener Beschäftigter im Einzelnen	83
I. Maßnahmen gegen den Hinweisgeber als Repressalien i.S.v. § 36 Abs. 1 HinSchG	83
II. Maßnahmen des betroffenen Beschäftigten im Einzelnen	86
1. Ansprüche gegen den Hinweisgeber	86
a) § 823 Abs. 1 BGB	86
aa) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	86
(1) Verhältnis zu anderen gesetzlichen Regelungen	87
(2) Anspruchsvoraussetzungen	87
(a) Eingriff in den Schutzbereich	87
(b) Rechtswidrigkeit	88
(c) Rechtsfolgen	89
(aa) Anspruch auf Unterlassung	89
(bb) Anspruch auf materiellen Schadensersatz	89
(cc) Anspruch auf immateriellen Schadensersatz	89
bb) Gesundheitsschädigung	90
cc) Recht am Arbeitsplatz	91
b) § 823 Abs. 2 BGB i. V.m. Schutzgesetz	91
aa) Schutzgesetze des StGB	92
(1) § 164 Abs. 1 und 2 StGB	92
(2) § 187 StGB	93
(3) § 186 StGB	93
(4) Zwischenergebnis	93
bb) § 32 Abs. 2 HinSchG als Schutzgesetz	94
c) §§ 824, 826 BGB	95
d) § 38 HinSchG	95
e) Zwischenergebnis	96
2. Ansprüche gegen den Beschäftigungsgeber	97
a) Informationspflicht	97
b) Auskunftsanspruch	99
aa) Reichweite	100
bb) Grenzen	100
cc) Darlegungs- und Beweislast	101
dd) Prozessuale Lösung des BAG	103

ee) Verhältnis zum Recht auf Einsicht in die Personalakte	104
(1) Verhältnis von § 83 BetrVG zu Art. 15 Abs. 1 DS-GVO	105
(2) Verhältnis von § 83 BetrVG zu Art. 15 Abs. 3 DS-GVO	106
(3) Zwischenergebnis	107
c) Schadensersatz	108
aa) Art. 82 DS-GVO	108
bb) Sonstige Schadensersatzansprüche	110
3. Ansprüche gegen die Meldestelle	110
E. Schlussbetrachtung	111
Thesen	113
Literaturverzeichnis	117
Stichwortverzeichnis	122