

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| § 1 Untersuchungsgegenstand | 1 |
| A. Einführung | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 8 |
| | |
| § 2 Notwendigkeit einstweiligen Rechtsschutzes im Betriebsratswahlverfahren | 11 |
| A. Überblick über die Fallstricke des Wahlverfahrens | 11 |
| I. Zusammensetzung und Größe | 11 |
| II. Wahlberechtigung und Wählbarkeit | 12 |
| III. Wahlvorstand | 13 |
| IV. Wahlverfahren | 14 |
| 1. Vorbereitung der Wahl | 14 |
| 2. Durchführung der Wahl | 16 |
| V. Vereinfachtes Wahlverfahren in Kleinbetrieben | 19 |
| VI. Schlussfolgerung | 20 |
| B. Gesetzlich vorgesehene Rechtsschutzmöglichkeiten des Arbeitgebers | 20 |
| I. Rechtsschutz vor Wahl: Das Statusverfahren nach § 18 Abs. 2 BetrVG | 21 |

| | |
|--|----|
| II. Nachträglicher Rechtsschutz | 23 |
| 1. Anfechtbare und nichtige Betriebsratswahlen | 23 |
| 2. Anfechtung der Betriebsratswahl | 24 |
| a) Anfechtungsgründe | 24 |
| aa) Verstoß gegen tragende Grundprinzipien | 25 |
| bb) Kausalität des Anfechtungsgrundes | 26 |
| b) Anfechtungsberechtigung | 27 |
| c) Anfechtungsfrist | 27 |
| d) Anfechtungsverfahren | 28 |
| e) Unzureichender Rechtsschutz bei Anfechtbarkeit | 29 |
| 3. Nichtigkeitsfeststellungsverfahren | 30 |
| a) Nichtigkeitsgründe | 30 |
| b) Verfahren | 31 |
| c) Folgen der Nichtigkeit | 32 |
| C. Unzulänglichkeit des Rechtsschutzes | 32 |
| I. Notwendigkeit einstweiligen Rechtsschutzes | 32 |
| II. Grundsätzliche Zulässigkeit einstweiligen Rechtsschutzes | 35 |
| D. Rechtsschutz durch Wahlabbruchverfügungen | 38 |
| I. Anspruch des Arbeitgebers auf rechtmäßige Bildung des Betriebsrats | 38 |
| II. Betriebsratswahl als überzeugender Legitimationsakt | 41 |
| 1. Bedeutung von Wahl und Wahlrecht im demokratischen Verfassungsstaat | 41 |
| 2. Bedeutung von Wahlen im Betriebsverfassungsrecht | 42 |
| 3. Keine Schutzwürdigkeit offensichtlich rechtswidriger Betriebsratswahlen | 44 |

| | |
|--|-----------|
| III. Zumutbarkeit der Durchführung fehlerfreier Wahlen | 46 |
| 1. Hinzuziehung eines Rechtsanwalts oder anderen Sachverständigen | 47 |
| 2. Schulungsanspruch für Wahlvorstände | 48 |
| 3. Softwareangebote | 49 |
| IV. Entwicklung der Rechtsprechung | 50 |
| 1. Rechtsprechung der Landesarbeitsgerichte vor Juni 2011 | 50 |
| a) LAG Baden-Württemberg | 50 |
| aa) 9. Kammer | 51 |
| bb) 13. Kammer | 51 |
| cc) 8. Kammer | 53 |
| dd) 15. Kammer | 54 |
| b) LAG Berlin | 56 |
| c) LAG Bremen | 57 |
| d) LAG Düsseldorf | 57 |
| e) LAG Hamburg | 59 |
| f) LAG Hamm | 60 |
| g) LAG Hessen | 61 |
| h) LAG Köln | 62 |
| i) LAG München | 63 |
| j) LAG Niedersachsen | 64 |
| k) LAG Nürnberg | 65 |
| l) LAG Sachsen | 66 |
| m) LAG Schleswig-Holstein | 66 |
| n) Gesamtauswertung | 67 |
| 2. Entscheidung des Bundesarbeitsgerichts vom 27.7.2011 | 69 |
| a) Gang des Verfahrens | 70 |
| b) Sachverhalt | 73 |
| c) Entscheidung des Gerichts | 73 |
| d) Einordnung der Entscheidung | 75 |
| 3. Folgen für die Praxis | 79 |

| | |
|---|-----------|
| E. Zusammenfassung der Erkenntnisse | 81 |
| § 3 Abbruch bei Anfechtbarkeit der Wahl | 83 |
| A. Leitbild vom einwandfrei legitimierten Betriebsrat | 83 |
| B. Wahlabbrüchen entgegenstehende gesetzliche Wertungen | 84 |
| I. Wertungen aus § 19 BetrVG | 84 |
| 1. Kein „Mehr“ gegenüber der Wahlanfechtung | 85 |
| 2. Verhinderung betriebsratsloser Zeiten als Grund für die Ex-Nunc-Wirkung der Wahlanfechtung | 87 |
| a) Grammatikalische Auslegung | 88 |
| b) Systematische Auslegung | 89 |
| c) Historische Auslegung | 90 |
| d) Teleologische Auslegung | 91 |
| e) Ergebnis der Auslegung | 99 |
| 3. Hinnahmegebot aus § 19 BetrVG | 100 |
| 4. Wahlanfechtungsfrist zur Heilung von Verfahrensfehlern | 106 |
| 5. Gefahr des Verlustes der Heilungsmöglichkeit | 109 |
| 6. Zusammenfassung | 110 |
| II. Wertungen aus § 3 Abs. 1 S. 3 WO, §§ 13, 21a, 21b, 22 BetrVG | 111 |
| 1. Wertungen aus § 3 Abs. 1 S. 3 WO | 111 |
| 2. Wertungen aus § 21a BetrVG | 112 |
| 3. Wertungen aus § 21b BetrVG | 114 |
| 4. Wertungen aus § 22 BetrVG i.V.m. § 13 Abs. 1 Nr. 1–3 BetrVG | 115 |
| III. Mandatsschutz aus Wertungen der § 103 BetrVG, § 15 KSchG | 116 |
| 1. § 15 KSchG | 116 |
| 2. § 103 BetrVG | 117 |

| | |
|---|------------|
| IV. Wertung aus § 25 BetrVG | 117 |
| V. Wertung aus § 21 BetrVG | 117 |
| VI. Kein Errichtungszwang | 118 |
| VII. Ergebnisse | 118 |
| C. Vergleich mit Wahlen der Arbeitnehmervertreter in den Aufsichtsrat | 119 |
| I. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder nach dem Mitbestimmungsgesetz | 121 |
| 1. Allgemeines und Anzahl der Aufsichtsratsmitglieder | 121 |
| 2. Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder | 122 |
| II. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder nach dem Drittelpartizipationsgesetz | 125 |
| 1. Allgemeines, Anzahl der Aufsichtsratsmitglieder und Zusammensetzung des Aufsichtsrats | 125 |
| 2. Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder | 126 |
| III. Wahlnichtigkeit und Wahlanfechtungen | 127 |
| IV. Gerichtliche Eingriffe in das laufende Wahlverfahren | 130 |
| V. Vergleich mit Betriebsratswahlen | 132 |
| 1. Ähnlichkeit der Regelungswerke und Wahlverfahren | 133 |
| 2. Grundsatz der Kontinuität einer betrieblichen Interessenvertretung | 135 |
| 3. Auswirkungen der Entscheidung des Bundesarbeitsgerichts bezüglich Betriebsratswahlen für die Wahlen der Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat | 138 |
| 4. Folgen divergierender Rechtsprechung | 141 |
| VI. Zusammenfassung der Erkenntnisse | 141 |

| | |
|---|-----|
| D. Vergleich mit politischen Wahlen | 142 |
| I. Übertragbarkeit der Wahlrechtsgrundsätze von Bundestagswahlen | 144 |
| 1. Die Ausgangslage bei Bundestagswahlen | 144 |
| 2. Rechtsbehelfe bei Bundestagswahlen | 146 |
| 3. Anwendungsbereich von § 49 BWahlG | 152 |
| 4. Darstellung in der Entscheidung des <i>Bundesarbeitsgerichts</i> | 152 |
| 5. Vergleichbarkeit von Bundestags- und Betriebsratswahlen | 153 |
| a) Verfassungsrechtliche Grundlage von Wahlen auf Bundes- und betrieblicher Ebene | 153 |
| b) Organisation und Durchführung der Wahl durch Wahlorgane und Wahlvorstand | 155 |
| c) Interne Kontrolle durch Wahlorgane | 157 |
| d) Vergleichbare Rechtsschutzmöglichkeiten | 158 |
| e) Bedeutung und Funktion der Gremien | 158 |
| 6. Ergebnisse | 159 |
| II. Garantie eines allgemeinen Wahlrechtsschutzes durch Art. 19 Abs. 4 GG auch für Betriebsratswahlen | 161 |
| 1. Entscheidung des <i>SächsVerfGH</i> vom 16.8.2019 | 163 |
| 2. Bedeutung für Rechtsschutz gegen fehlerhafte Betriebsratswahlen | 166 |
| E. Wahlblockadegefahr | 171 |
| F. Zusammenfassung der Erkenntnisse | 172 |

| | |
|---|------------|
| § 4 Voraussetzungen der Wahlabbruchverfügung | 175 |
| A. Allgemeine Anforderungen an Verfügungsanspruch und Verfügungsgrund | 175 |
| I. Verfügungsanspruch: Sichere Anfechtbarkeit der Betriebsratswahl | 176 |
| 1. Wesentliche Verfahrensvorschrift | 176 |
| 2. Keine Berichtigung | 176 |
| 3. Möglichkeit zur Beeinflussung des Wahlergebnisses | 177 |
| II. Verfügungsgrund bei Befriedigungsverfügung | 178 |
| 1. Notwendigkeit (§ 940 ZPO) | 178 |
| 2. Interessenabwägung | 179 |
| B. Wahlrechtsgrundsätze der Betriebsratswahl | 179 |
| I. Allgemeinheit Wahl | 180 |
| II. Unmittelbarkeit der Wahl | 181 |
| III. Freiheit der Wahl | 181 |
| IV. Gleiche Wahl | 182 |
| V. Geheimheit der Wahl | 182 |
| VI. Öffentlichkeit der Stimmauszählung | 184 |
| C. Anwendung auf einzelne Verfahrensmängel | 184 |
| I. Verstöße gegen § 1 WO | 187 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 187 |
| 2. Telos der Vorschrift | 188 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 190 |
| a) Fehlerhafte oder unwirksame Bestellung des Wahlvorstands | 190 |
| b) Falsche Anzahl der Wahlvorstandesmitglieder | 191 |
| c) Fehlerhafte Bestellung des Vorsitzenden | 192 |
| d) Keine Bekanntgabe der Mitglieder des Wahlvorstands | 193 |

| | |
|--|-----|
| e) Wahlvorstand mit unwirksamer Geschäftsordnung | 193 |
| f) Wahlvorstandsbestellung durch angefochtenen Betriebsrat vor rechtskräftiger Entscheidung im Anfechtungsverfahren | 194 |
| g) Virtuelle Sitzungen des Wahlvorstands | 195 |
| II. Verstöße gegen § 2 WO | 195 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 196 |
| 2. Telos der Vorschrift | 196 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 198 |
| a) Wahl ohne Wählerliste | 198 |
| b) Fehlerhafte Wählerliste | 199 |
| c) Keine oder massiv verzögerte Auslegung der Wählerliste | 199 |
| d) Änderung der Wählerliste auf fehlerhafte Weise | 200 |
| III. Verstöße gegen § 3 WO | 201 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 201 |
| 2. Telos der Vorschrift | 202 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 204 |
| a) Kein Erlass eines Wahlausschreibens | 204 |
| b) Faktische Verkürzung der Einreichungsfrist durch Feiertage | 205 |
| c) Kein ausreichender Hinweis auf den Wahlraum | 206 |
| d) Falsche oder fehlende Angabe der Sitze des Minderheitengeschlechts | 207 |
| e) Aufbringung eines Gewerkschaftslogos auf dem Wahlausschreiben | 209 |
| f) Nicht rechtzeitiger Erlass des Wahlausschreibens | 211 |
| g) Formmängel des Wahlausschreibens | 213 |

| | |
|---|------------|
| h) Aushang des Wahlausschreibens an ungeeigneter Stelle | 214 |
| i) Lediglich postalische Versendung des Wahlausschreibens | 215 |
| j) Unzutreffende Angabe von Fristen im Wahlausschreiben | 216 |
| k) Nichtinformation über die Korrektur oder den Austausch fehlerhafter Ausschreiben | 217 |
| l) Aushang des Wahlausschreibens nicht in jeder Betriebsstätte | 218 |
| m) Fehlerhafte Bekanntmachung der Zeit der Stimmabgabe | 220 |
| n) Keine Bekanntmachung des Beschlusses nach § 24 Abs. 3 S. 1 WO | 221 |
| o) Nichtangabe der Umstände der öffentlichen Stimmauszählung | 222 |
| IV. Verstöße gegen § 4 WO | 224 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 225 |
| 2. Telos der Vorschrift | 226 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 228 |
| a) Verspätete Entscheidung über Einsprüche gegen die Wählerliste | 228 |
| b) Nachträgliche Änderung der Wählerliste durch Wahlhelfer | 229 |
| V. Verstöße gegen § 6 WO | 230 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 230 |
| 2. Telos der Vorschrift | 233 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 233 |
| a) Unzulässige Verlängerung oder Verkürzung der Einreichungsfrist | 234 |
| b) Unzulässige Zurücknahme eingereichter Vorschlagslisten | 237 |

| | |
|--|-----|
| c) Aushang von Bildern einzelner Bewerber | 240 |
| d) Streichung einzelner Wahlbewerber von der Vorschlagsliste | 241 |
| VI. Verstöße gegen § 7 WO | 243 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 243 |
| 2. Telos der Vorschrift | 243 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 244 |
| a) Verzögerte Prüfung der Vorschlagslisten | 245 |
| b) Mangelhafte Information über Folgen der Beanstandung von Vorschlagslisten | 249 |
| c) Zurückweisung von Vorschlagslisten mit nur einem Wahlbewerber | 250 |
| d) Verletzung von Prüfungs- und Nachforschungspflichten | 251 |
| e) Keine Unterrichtung des Listenvertreters über Mängel | 255 |
| f) Kennwörter auf Vorschlagslisten | 256 |
| g) (Nicht-)Zulassung von Vorschlagslisten bei Wegfall der Wählbarkeit | 258 |
| VII. Verstöße gegen § 8 WO | 259 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 260 |
| 2. Telos der Vorschrift | 260 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 260 |
| VIII. Verstöße gegen § 9 WO | 261 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 261 |
| 2. Telos der Vorschrift | 262 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 263 |
| IX. Verstöße gegen § 11 WO | 264 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 265 |
| 2. Telos der Vorschrift | 265 |

| | |
|---|-----|
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 266 |
| a) Unzureichende Öffnungszeiten des Wahllokals | 266 |
| b) Aufführung aller Kandidaten auf Stimmzettel | 267 |
| c) Veränderung der Reihenfolge von Wahlbewerbern auf Stimmzetteln | 268 |
| d) Nutzung verschiedener Stimmzettel | 269 |
| e) Angabe aller Listenbewerber auf Stimmzettel | 270 |
| X. Verstöße gegen § 12 WO | 270 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 270 |
| 2. Telos der Vorschrift | 271 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 272 |
| a) Differenz zwischen Stimmzetteln und Stimmabgabevermerken | 272 |
| b) Nachträgliche Ergänzung/ Berichtigung von Stimmabgabevermerken | 274 |
| c) Durchführung der Wahl in mehreren Räumen | 274 |
| d) Nicht korrekte Besetzung des Wahlraums | 275 |
| e) Unzulässige Erhöhung der Wahlvorstandsmitglieder | 277 |
| f) Mangelhafte Vorkehrungen für unbeobachtete Stimmabgabe | 278 |
| g) Kontaktierung Wahlberechtigter, die ihr Wahlrecht nicht ausgeübt haben | 280 |
| h) Keine Versiegelung der Wahlurne | 281 |
| XI. Verstöße gegen § 13 WO | 283 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 283 |
| 2. Telos der Vorschrift | 284 |

| | |
|---|-----|
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 284 |
| a) Einsatz von Scannern bei der Stimmauszählung | 284 |
| b) Vorgezogene Stimmauszählung | 285 |
| c) Ausschluss der Öffentlichkeit | 286 |
| XII. Verstöße gegen § 14 WO | 286 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 286 |
| 2. Telos der Vorschrift | 287 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 287 |
| XIII. Verstöße gegen § 15 WO | 287 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 287 |
| 2. Telos der Vorschrift | 288 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 288 |
| XIV. Verstöße gegen § 16 WO | 289 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 289 |
| 2. Telos der Vorschrift | 289 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 290 |
| XV. Verstöße gegen § 19 WO | 290 |
| XVI. Verstöße gegen §§ 20–23 WO | 290 |
| XVII. Verstöße gegen § 24 WO | 291 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 291 |
| 2. Telos der Vorschrift | 292 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 293 |
| a) Durchführung einer Online-Wahl | 293 |
| b) Generelle Anordnung einer schriftlichen Stimmabgabe | 293 |
| c) Nicht rechtzeitige Übersendung der Briefwahlunterlagen | 296 |
| d) Fehlerhafte Beurteilung der Möglichkeit persönlicher Stimmabgabe | 299 |
| XVIII. Verstöße gegen § 25 WO | 300 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 300 |
| 2. Telos der Vorschrift | 301 |

| | |
|---|------------|
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 302 |
| a) Mangelhafte Sicherung der Freiumschläge vor Einfluss von außen | 302 |
| b) Wahl unter Verstoß gegen § 25 S. 1 Nr. 3 WO | 304 |
| XIX. Verstöße gegen § 26 WO | 305 |
| 1. Inhalt der Vorschrift | 305 |
| 2. Telos der Vorschrift | 306 |
| 3. Analyse möglicher Verfahrensfehler | 307 |
| XX. Verstöße gegen den Betriebsbegriff des Betriebsverfassungsgesetzes | 308 |
| 1. Betriebsbegriff nach § 1 Abs. 1, § 4 Abs. 1 BetrVG | 309 |
| 2. Abweichende Regelungen nach § 3 BetrVG | 310 |
| 3. Folgen bei Verkennung des Betriebsbegriffs | 310 |
| D. Zusammenfassung der Ergebnisse | 312 |
| § 5 Gesamtergebnis | 315 |
| Literaturverzeichnis | 321 |