

# Inhaltsverzeichnis

## Einführung

I. Die Gesetzesänderung .....	11
II. Arbeitskampfbedingter Lohnverlust und Arbeitslosengeld/Kug nach § 116 AFG n. F. (Überblick) .....	14
1. Arbeitskampfbedingter Lohnverlust .....	14
2. § 116 AFG n. F. (Überblick) .....	16
a) Eindeutige Ruhensfälle .....	16
b) Eindeutige Fälle des Nicht-Ruhens .....	17
c) § 116 III 1 Nr. 2 AFG als eigentliches Problem .....	17
III. Der strittige § 116 III 1 Nr. 2 AFG n. F. vor dem Hintergrund der bisherigen Rechtslage .....	17
1. Bisherige Rechtslage .....	17
2. Entstehungsgeschichte und Inhalt des § 116 III 1 Nr. 2 AFG n. F. ....	21
IV. Neutralitätsausschuß und Ersetzbarkeit seiner Entscheidung durch das Bundessozialgericht (§ 116 V, VI i. V. mit § 206 a AFG n. F.) .....	23
V. Aufgaben der Arbeit .....	24

## 1. Teil

### Die Ziele und Wirkungen des Neutralitäts-SicherungsG

I. Die Ziele der gesetzlichen Regelungen bis zum Neutralitäts-SicherungsG .....	26
1. § 94 AVAVG 1927 .....	26
a) Sozialversicherungsrechtliche Aspekte .....	27
b) Arbeitskampfrechtliche Aspekte .....	27
2. § 84 AVAVG 1956/57 .....	28
3. § 116 AFG a. F. ....	28
II. Die (materiellen) Ziele des § 116 III 1 Nr. 2 AFG n. F. ....	30
1. Materialien aus dem Gesetzgebungsverfahren .....	30
2. Fortentwicklung des bisherigen „Abzieltatbestandes“ .....	30
3. Aufgeben des bisherigen „Beeinflussenstatbestandes“ .....	31

III. § 116 AFG als zentrale Regelung zur Gewichtsverteilung im Arbeitskampfrecht .....	32
1. Strikte Trennung von Sozialversicherungsrecht und Arbeitskampf- recht nach dem AVAVG .....	32
2. § 116 AFG als Regelung auf dem Gebiet des Arbeitskampfrechts	33
a) § 116 AFG a. F. ....	33
b) § 116 III 1 Nr. 2 AFG n. F. ....	33
3. Die (zentrale) Relevanz des § 116 III 1 Nr. 2 AFG für das Arbeitskampfrecht .....	34
a) Bei fehlender Produktionsverflechtung oder erheblicher Lagerhal- tung .....	34
b) Bei zunehmender Produktionsverflechtung und Abnahme der Lagerhaltung .....	34
c) Bei totaler Produktionsverflechtung ohne Lagerhaltung (Metall- industrie) .....	35

## 2. Teil

### Die Ruhenstatbestände des § 116 III 1 Nr. 2 AFG

#### 1. Abschnitt

##### Auslegung und Subsumtion

I. Theoretische Einführung .....	36
1. Auslegung .....	36
2. (Intuitive) Subsumtion .....	37
a) Intuition beim Zuordnungsproblem .....	37
b) Intuition beim Feststellungsproblem .....	38
II. Die drei Ruhensvoraussetzungen des § 116 III 1 Nr. 2 AFG und ihr Zusammenspiel .....	38
III. Hauptforderung des Arbeitskampfes .....	40
1. Hauptforderung <i>des Arbeitskampfes</i> .....	40
2. <i>Hauptforderung</i> des Arbeitskampfes .....	41
3. Subsumtion .....	44
a) Standardproblem .....	44
b) Zusätzliche Probleme durch Änderung des Gewerkschaftsverhal- tens .....	45
IV. Nach Art und Umfang gleiche Forderung im mittelbar arbeitskampfbef- troffenen fachgleichen Tarifgebiet .....	46
1. Vorsortierungen .....	46

2. Materiale Gleichheit .....	47
3. Gleichheit nach der Art .....	47
a) Auslegungsfragen .....	47
b) Subsumtion .....	50
4. Gleichheit im Umfang .....	50
a) Gewichtsmäßiges Volumen der Forderungen als Vergleichsgegenstand .....	50
b) (Unüberwindliche) Gleichheitsprobleme .....	52
V. Übernahmeprognoze für das Arbeitskampfergebnis .....	56
1. Auslegungsfragen .....	56
a) Begriff Arbeitskampfergebnis .....	56
b) Begriff der Übernahme .....	56
c) Übernahme „im wesentlichen“ .....	57
2. Prognosefragen .....	57
a) Zeitpunkt ex ante .....	57
b) Das typischerweise vorhandene Datenmaterial und seine Eignung als Prognosegrundlage .....	58
c) Wahrscheinlichkeitsmaßstab und Intuition .....	60
VI. Sonderprobleme: (Verdeckt) erhobene Forderungen .....	62
1. Beschlossene Forderungen .....	62
2. Fehlender Beschluß, Fragen der Gesetzesauslegung .....	62
3. Praktische Bedeutung in Einzelfällen .....	65
VII. Zusammenfassende Verortung der Hauptprobleme .....	66
1. Fortsetzung des überkommenen gewerkschaftlichen Verhaltens .....	66
2. Änderung des überkommenen gewerkschaftlichen Verhaltens .....	67
3. Hauptprobleme .....	67

## 2. Abschnitt

### Verfassungsrechtliche Fragen der Bestimmtheit

I. Einstieg .....	68
1. Problemansätze .....	68
2. Betroffene Grundrechte .....	69
a) Koalitionsfreiheit .....	69
b) Eigentumsgarantie .....	70
II. Bestimmtheitsgrundsatz und Vorbehalt des Gesetzes (Gewaltenteilung bei Eingriffen in Art. 14 I und Art. 9 III GG) .....	71
1. Entwicklung und heutiger Stand der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	71

2. § 116 III 1 Nr. 2 AFG als Verstoß gegen den Bestimmtheitsgrundsatz (Vorbehalt des Gesetzes) .....	73
a) „Wesentlichkeitstheorie“ .....	73
b) Möglichkeit zu klarerer Gesetzesregelung .....	75
III. Bestimmtheitsgrundsatz und vorausschauende Berechenbarkeit (Rechtssicherheit als Gebot des Art. 9 III GG) .....	76
1. Dogmatischer Ansatz .....	76
2. Die Unbestimmtheit des § 116 III 1 Nr. 2 AFG als Eingriff in den Schutzbereich des Art. 9 III GG .....	77
3. Die Unbestimmtheit des § 116 III 1 Nr. 2 AFG als verfassungswidriger Eingriff in den Kernbereich des Art. 9 III GG .....	78
a) Regelungskompetenz des Gesetzgebers .....	78
b) „Schränken-Schränken“ .....	79
c) Inhalt des Kernbereichs .....	81
d) Kernbereichsverletzung .....	82
e) Absoluter Kernbereichsschutz .....	83
IV. Bestimmtheitsgrundsatz und Neutralitätspflicht des Staates nach Art. 9 III GG .....	84
1. Staatsneutralität nach Art. 9 III GG .....	84
2. Die Unbestimmtheit des § 116 III 1 Nr. 2 AFG und die Unsicherheit bei der (intuitiven) Subsumtion als Eingriff in das verfassungskräftige Neutralitätsgebot .....	86
a) Wertungsabhängige Einflußnahmen der Bundesanstalt .....	86
b) Problem der Finalität .....	87
3. Verletzung des Kernbereichs .....	89
V. Ergebnis und Konsequenzen .....	90

### 3. Teil

## Verwaltungsverfahren und Neutralitätsausschuß

### 1. Abschnitt

#### Die „Feststellung“ des Neutralitätsausschusses

I. Inhalt und Funktion der Feststellung .....	92
II. Rechtscharakter, Bindungswirkung und Bestandskraft der Feststellung .....	93
1. Interne rechtliche Bindung der Dienststellen der Bundesanstalt für Arbeit .....	93
2. Bestandskräftiger Verwaltungsakt mit Außenbindung gegenüber den kämpfenden Tarifvertragsparteien .....	94

3. Verwaltungsakt gegenüber den „Fachspitzenverbänden“ .....	96
4. Bindungswirkung für die potentiell leistungsberechtigten Versicherten .....	98
a) Kein Verwaltungsakt .....	98
b) Bindungswirkung über die Außenbindung der Bundesanstalt ..	98

## 2. Abschnitt

### Die Zusammensetzung des Neutralitätsausschusses als Befangenheitsproblem

I. Hinführungen .....	99
1. Besorgnisse der Befangenheit beim Neutralitätsausschuß .....	99
a) Bei den Arbeitgeber- und Arbeitnehmervertretern .....	99
b) Beim Neutralitätsausschuß als solchem .....	101
2. Betroffene der Befangenheit .....	101
a) Kämpfende Tarifvertragsparteien .....	101
b) Potentiell Leistungsberechtigte .....	101
c) Allgemeinheit .....	102
II. Ausgeschlossene Personen nach der einfachgesetzlichen Rechtslage ...	102
1. § 16 SGB X .....	102
2. § 17 SGB X .....	103
III. Gesetzlich institutionalisierte Befangenheit als Verfassungsverstoß ...	103
1. Verfassungsrechtlicher Ansatz .....	104
2. Ergebnis .....	107

## 4. Teil

### Rechtsschutz

#### 1. Abschnitt

#### Rechtsschutzmöglichkeiten

I. Fachspitzenverbände .....	108
II. Kämpfender Arbeitgeberverband .....	108
1. Klage gegen die Feststellung des Neutralitätsausschusses? .....	108
2. Klage gegen die Bewilligung von Kurzarbeitergeld? .....	110
3. Verfassungswidriges Rechtsschutzdefizit .....	111
a) Art. 19 IV GG .....	111
b) Art. 3 I GG .....	112

III. Potentiell Leistungsberechtigte .....	113
1. Keine Klage gegen die Feststellung des Neutralitätsausschusses ...	113
2. Klage auf Bewilligung von Kurzarbeitergeld .....	113

## 2. Abschnitt

### **Die Bundesanstalt als Verpflichtete aus sich widersprechenden Entscheidungen**

I. Das Problem .....	114
II. Rechtskraftkonkurrenz .....	114
III. Ruhensfeststellung (bloß) des Neutralitätsausschusses und entgegenste- hende Entscheidung des Sozialgerichts .....	116