

Inhaltsverzeichnis

1 Quellenverzeichnis	xxi
1.1 Staatliches Recht	xxi
1.1.1 Europäisches Recht	xxi
1.1.2 Verfassungsrecht	xxi
1.1.3 Zivilrecht	xxi
1.1.4 Öffentliches Recht	xxii
1.1.5 Staatliche Arbeitsgesetze	xxii
1.2 Kirchliches Recht	xxiii
1.2.1 Quellen auf der Ebene der Universalkirche	xxiii
1.2.1.1 Päpstliche Dokumente	xxiii
1.2.1.1.1 Paul VI.	xxiii
1.2.1.1.2 Johannes Paul II.	xxiii
1.2.1.2 Römische Kurie	xxiii
1.2.1.2.1 Staatssekretariat	xxiii
1.2.1.2.2 AS	xxiii
1.2.2 Quellen auf der Ebene unterhalb der Universalkirche	xxiv
1.2.2.1 Gesetze	xxiv
1.2.2.1.1 DBK	xxiv
1.2.2.1.2 VDD	xxiv
1.2.2.2 Kirchliche Meldungen und Erklärungen	xxv
1.3 Kirchliche Gesetze (evangelisch)	xxv
1.4 Rechtsprechung	xxv
1.4.1 Entscheidungen von nichtkirchlichen Gerichten	xxv
1.4.1.1 Entscheidungen des EGMR	xxv
1.4.1.2 Entscheidungen des BVerfG	xxv
1.4.1.2.1 BVerfGE	xxv
1.4.1.2.2 NJW	xxvi
1.4.1.2.3 NZA	xxvi
1.4.1.2.4 ZMV	xxvi
1.4.1.3 Entscheidungen des BAG	xxvii
1.4.1.3.1 BAGE	xxvii
1.4.1.3.2 AP	xxvii
1.4.1.3.3 BeckRS	xxvii
1.4.1.3.4 DB	xxviii
1.4.1.3.5 NJW	xxviii

1.4.1.3.6	NZA	xxviii
1.4.1.3.7	ZMV	xxviii
1.4.1.4	Entscheidungen der LAG	xxviii
1.4.1.5	Entscheidungen der ArbG	xxviii
1.4.1.6	Entscheidungen des BVerwG	xxviii
1.4.1.6.1	BVerwGE	xxviii
1.4.1.6.2	NVwZ	xxviii
1.4.1.7	Entscheidungen des BGH	xxix
1.4.1.7.1	BGH NJW	xxix
1.4.1.7.2	BGH JZ	xxix
1.4.2	Entscheidungen von kirchlichen Gerichten	xxix
1.4.2.1	DGAS	xxix
1.4.2.2	KAGH	xxix
1.4.2.3	KAG	xxx
1.4.2.4	Entscheidungen evangelischer Gerichte in Deutschland	xxxi
1.4.3	Berichte	xxxi
1.4.4	Artikel	xxxi
2	Abkürzungsverzeichnis	xxxiii
3	Literaturverzeichnis	xxxvii
4	Einleitung	1
5	Art. 140 GG i. V. m. Art. 137 Abs. 3 WRV – „Dritter“ Weg	9
5.1	Die Bedeutung von Art. 137 Abs. 3 GG	9
5.2	Art. 140 GG i. V. m. Art. 137 Abs. 3 WRV	10
5.3	Das Verhältnis von Art. 137 Abs. 3 WRV zu Art. 4 GG	10
5.4	Die Kirchen als Träger des Selbstbestimmungsrechtes	12
5.5	Der Inhalt des Selbstbestimmungsrechtes	13
5.6	Zwischenergebnis	15
6	Das Arbeitsrecht als „eigene“ Angelegenheit der Kirchen	17
6.1	Regelungsbereich	17

6.2	Rechtsnatur des kirchlichen Arbeitsrechts	18
6.2.1	Kirchliches Arbeitsrecht als Kirchenrecht	18
6.2.2	Kirchliches Arbeitsrecht als staatliches Recht	19
6.2.3	Analyse	20
6.3	Kirchliches Individualarbeitsrecht	21
6.4	Kollektives kirchliches Arbeitsrecht	23
6.5	Zwischenergebnis	25
7	Die theologische Grundlegung des kirchlichen Dienstes	27
7.1	Die Dienstgemeinschaft	28
7.2	„Koinonia“ und „Communio“	32
7.3	„Lumen Gentium“	33
7.4	Leib Christi als Modell der Einheit	34
7.5	Der Ursprung Jesu Christi	36
7.6	Keine Überhöhung der Dienstgemeinschaft	37
7.7	Keine Trennung von äußerer und innerer Ordnung	38
7.8	Zwischenergebnis	40
8	Der „Erste“, „Zweite“ und „Dritte“ Weg	43
8.1	Der „Erste“ Weg	43
8.2	Der „Zweite“ Weg	44
8.3	Der „Dritte“ Weg	47
8.4	Zwischenergebnis	53
9	Die Bedeutung von § 118 Abs. 2 BetrVG für den „Dritten Weg“	55
9.1	Tatbestand	55
9.2	Karitative oder erzieherische Zwecke von Einrichtungen	55
9.3	Zuordnung von Einrichtungen zur katholischen Kirche	57
9.4	„Dritter Weg“ und die kirchliche Arbeitsgerichtsbarkeit	61
9.5	Zwischenergebnis	62
10	Eingriff in das Selbstbestimmungsrecht	65
10.1	Die Schranken des für alle geltenden Gesetzes	65
10.1.1	Die Heckel'sche Formel	67

10.1.2	Bereichslehre	67
10.1.3	Wechselwirkungs- bzw. Abwägungslehre	69
10.1.4	Zwischenergebnis	72
10.2	Arbeitskampfrecht als Schranke	72
10.2.1	Formell-gesetzliche Grundlage als Erfordernis	72
10.2.2	Schranken	73
10.2.2.1	Art. 9 Abs. 3 GG	73
10.2.2.2	Art. 140 GG i. V. m. Art. 137 Abs. 3 WRV	75
10.3	Zwischenergebnis	80
11	Streikrecht an kirchlichen Einrichtungen aufgrund von Art. 9 Abs. 3 GG	81
11.1.1	Zustimmende Meinung	82
11.1.1.1	Unbeschränktes Streikrecht in der Kirche	82
11.1.1.2	Unbeschränktes Streikrechts aufgrund einer Abwägung	84
11.1.1.2.1	Rechtsprechung	84
11.1.1.2.2	ArbG Hamburg	85
11.1.1.2.3	LAG Hamm	86
11.1.2	Gegenmeinungen	87
11.1.2.1	Verfassungsummittelbare Beschränkung – Maunz/Dürig u. a.	88
11.1.2.2	Ausgleich durch praktische Konkordanz – BAG	91
11.1.2.2.1	Notwendigkeit des Ausgleichs	92
11.1.2.2.2	Voraussetzungen	93
11.1.2.3	Asymmetrie der Koalitionsfreiheit – Waldhoff	96
11.1.2.4	Milderes Mittel – Belling	97
11.2	Abwägung – Kritische Diskussion	98
11.2.1	Gebot der doppelten Blickrichtung	98
11.2.2	Art. 9. Abs. 3 GG als Menschenrecht	100
11.2.3	Strukturelles Verhandlungsgleichgewicht- Konfliktlösungsmechanismus	100
11.2.4	Asymmetrische Grundrechtskollision	102
11.2.5	Theorie des milderen Mittels	102
11.2.6	Theorie der praktischen Konkordanz	103
11.2.6.1	Einbindung von Gewerkschaftsmitgliedern	105
11.2.6.2	Vielzahl von Gewerkschaften	107
11.2.6.3	Nähe zum kirchlichen Verkündigungsauftrag	108
11.2.6.4	Ergebnis	109

11.2.7 Theorie des milderenden Mittels	110
11.2.8 Ergebnis der Abwägung	111
11.3 Zwischenergebnis	111
12 Europäisches Recht	115
12.1 Die EMRK als dynamisches System	117
12.2 Selbstbestimmungsrecht und Koalitionsfreiheit	117
12.3 Die Koalitionsfreiheit	118
12.4 Kollektive Religionsfreiheit	119
12.5 Abwägung als Methode der Kollisionsauflösung	120
12.6 Streikrecht	121
12.7 Nichtgewerkschaftlicher Streik	122
12.8 Wirkung auf das deutsche Recht	124
12.9 Zwischenergebnis	127
13 Die Zulässigkeit des „Dritten Wegs“	129
13.1 Bestandsaufnahme	129
13.2 Die Argumente gegen einen eigenen „Dritten Weg“ der Kirchen ...	131
13.2.1 Die Entwertung der Koalitionen (Verlust des Streikrechts) ...	132
13.2.2 Die Aufhebung des Verhandlungsgleichgewichtes (Lohngerechtigkeit)	133
13.2.3 Das Modell der Zwangsschlichtung	134
13.2.4 Erhöhte Kosten für ein eigenes Mitarbeitervertretungsrecht	135
14 Kritische Diskussion der Argumente	137
14.1 Normativität der Arbeitsvertragsordnungen	137
14.2 Vereinbarkeit mit Grundprinzipien der Rechtsordnung	139
14.3 Gleichwertigkeit und Nicht-Gleichartigkeit	140
14.4 Richtigkeitsgewähr	143
14.5 Parität der Verhandlungspartner	147
14.5.1 Formelle Parität	150
14.5.1.1 Keine einseitige Festlegung von Vertragsinhalten ...	152
14.5.1.1.1 Mangelnder Kündigungsschutz?	152
14.5.1.1.2 Mangelnde Durchsetzungsfähigkeit der Mitarbeitervertreter?	155

14.5.1.1.3	Beschlusskompetenz der Arbeitsrechtlichen Kommission	158
14.5.1.2	Schlichtungsverfahren mit zwei Vorsitzenden	158
14.5.1.3	Hauptamtliche Gewerkschaftsfunktionäre	159
14.5.1.3.1	Eine kritische Würdigung	160
14.5.1.3.2	Das Urwahlprinzip	164
14.5.1.3.3	Das Entsendemodell	165
14.5.1.3.4	Praktische Konkordanz	166
14.5.1.3.5	Die novellierte Rahmen-KODA-Ordnung	167
14.5.1.3.6	Dienstgeberseite	172
14.5.1.3.7	Diskussion	174
14.5.1.3.8	Zutritt von Gewerkschaftsmitgliedern	175
14.5.1.4	Lohngerechtigkeit	176
14.5.1.4.1	Die neue Grundordnung	179
14.5.1.5	Letzentscheidungs- und Notverordnungsrecht des Bischofs	179
14.5.1.5.1	Rechtsetzung als Teil der bischöflichen Gewalt	181
14.5.1.5.2	Keine Paritätsgefährdung durch bischöfliches Handeln	182
14.5.1.5.3	Novellierung der Rahmen-KODA-Ordnung	184
14.5.1.6	Zwangsschlichtungsverfahren	186
14.5.1.7	Zwischenergebnis	191
14.5.2	Materielle Parität – Fehlendes Äquivalent zum Arbeitskampf	191
14.5.2.1	Begriff der materiellen Parität	192
14.5.2.2	Kirchliches Selbstbestimmungsrecht und materielle Parität	194
14.5.2.3	Voraussetzungen einer materiellen Parität	195
14.5.2.3.1	Gegnerfreiheit	195
14.5.2.3.2	Gegnerunabhängigkeit	196
14.5.2.3.3	Durchsetzungsfähigkeit der Mitarbeitervertreter	196
14.5.2.3.4	Zwang zur Einigung	198
14.5.2.3.5	Einheitliche Regelungsgeltung	199
14.6	Erhöhte Kosten durch die Mitarbeitervertretungen	199
14.6.1.1	Gesamtbetrachtung	200
14.7	Rechtfertigung bzw. Zulässigkeit des „Dritten“ Weges	202

15 Das Urteil des BVerfG vom 15.07.2015	207
15.1.1 Die Entscheidung im Überblick	207
15.1.2 Bewertung der Entscheidung	208
16 Zwischenergebnis	211
16.1 Rückblick auf den bisherigen Gedankengang	211
16.2 Drei Gründe für den „Dritten“ Weg	216
16.2.1 Ausgangspunkt	216
16.2.2 Erster Grund	217
16.2.3 Zweiter Grund	217
16.2.4 Dritter Grund	217
16.3 Ausblick	218
17 Art. 140 GG i. V. m. Art. 137 Abs. 3 WRV – kirchliche Arbeitsgerichte	219
17.1 Die Garantie des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts	219
17.2 Die Abgrenzung zu den staatlichen Gerichten	220
17.3 Wandel in der Rechtsprechung	225
17.4 Ordnung	226
17.5 Gewährung von Rechtsschutz	227
17.6 Gerichtsbarkeit	227
17.7 Zwischenergebnis	229
18 Von der MAVO über die Grundordnung bis zur Entstehung der KAGO	231
18.1 Der Ursprung des „Dritten“ Weges	231
18.2 Die Mitarbeitervertretungsordnungen	234
18.2.1 Geschichtliche Entwicklung	234
18.2.2 Verabschiedung und rechtliche Zuständigkeit	237
18.2.3 Präambel der MAVO	238
18.3 Die Entstehung des KODA-Systems	239
18.3.1 Geschichtliche Entwicklung	239
18.3.2 Grundgedanken	240
18.3.3 Struktur	242
18.4 Zentral-KODA und KAGH	244
18.5 Zwischenergebnis	244

19 Die Grundordnung für die katholische Kirche in Deutschland	247
19.1 Erste Erklärung der Bischöfe zum kirchlichen Dienst	247
19.2 Beschluss der Grundordnung	248
19.3 Grundordnung als Kirchengesetz	249
19.4 Überarbeitung der Grundordnung	250
19.5 Die Inhalte der Grundordnung	251
19.5.1 Art. 1 GrO	252
19.5.2 Art. 2 GrO	253
19.5.3 Art. 6 GrO	255
19.5.4 Art. 7 GrO	256
19.5.5 Art. 8 GrO	257
19.5.6 Art. 10 GrO und der KAGH	257
19.5.6.1 Die Vorgaben in Art. 10 GrO	258
19.5.6.2 Wirkung von Art. 10 Abs. 2 GrO	259
19.6 Zwischenergebnis	259
20 Die Entstehung der KAGO	261
20.1 Vorbilder	261
20.2 Staatliche Rechtsprechung	261
20.3 Vorüberlegungen	262
20.4 Auf dem Weg zum Anhörungsentwurf 1997	263
20.5 Leitvorstellungen des Anhörungsentwurfs 1996	264
20.5.1 Individualarbeitsrecht und kollektives Arbeitsrecht	264
20.5.2 Zusammenfassung der Zuständigkeiten	265
20.5.3 Regelungsstreitigkeiten und Rechtsstreitigkeiten	266
20.5.4 Entwurf der KAGO als Artikelgesetz	267
20.5.5 Bildung erstinstanzlicher Gerichte	267
20.5.6 Die Möglichkeit einer zweiten Instanz	267
20.5.7 Gerichtsorganisation und Prozessrecht	268
20.6 Der KAGO-Entwurf 1998 und dessen Vorlage an den hl. Stuhl	269
20.6.1 Kirchenrechtliche Probleme	269
20.6.2 Vorlage der KAGO beim hl. Stuhl	273
20.7 Zwischenergebnis	275

21 Inhalt und Aufbau der Kirchlichen

Arbeitsgerichtsordnung	279
21.1 Kirchliche Arbeitsgerichtsbarkeit im staatlichen Rechtskreis	279
21.2 Rechtsgrundlage und Struktur	280
21.3 Gerichtsbarkeit	281
21.3.1 Verfahren im ersten Rechtszug	281
21.3.1.1 Mündlichkeit des Verfahrens	282
21.3.1.2 Verfahren	283
21.3.1.3 Beteiligte	284
21.3.1.4 Beiladung	285
21.3.1.5 Gebühren und Auslagen	286
21.3.2 Verfahren im Zweiten Rechtszug	286
21.4 Sachliche Zuständigkeit	287
21.4.1 § 2 Abs. 1 KAGO: (Kommission zur Ordnung des Arbeitsvertragsrechts)	288
21.4.2 § 2 Abs. 2 KAGO: (Mitarbeitervertretungsrecht)	289
21.4.3 § 2 Abs. 3 KAGO: (Ausschluss des Individualarbeitsrechts)	290
21.4.4 § 2 Abs. 4 KAGO: (Ausschluss des Normenkontrollverfahrens)	291
21.4.4.1 Ordnung für die AK des DCV	291
21.4.4.2 MAVO	292
21.4.4.3 KODA-Ordnung	292
21.4.4.4 Orden päpstlichen Rechts	293
21.4.4.4.1 Für eine bischöfliche Regelungsbefugnis	293
21.4.4.4.2 Gegen eine bischöfliche Regelungsbefugnis	294
21.4.4.4.3 Diskussion	295
21.5 Örtliche Zuständigkeit	297
21.6 Hierarchische Ordnung	298
21.7 Zwischenergebnis	298

22 Ernennungsvoraussetzungen für das Richteramt

und dessen Beendigung	301
22.1 Allgemeine Voraussetzungen	301
22.1.1 „Katholisch“	301
22.1.2 „Kirchliches Gemeinwohl“	302
22.1.3 Keine Behinderung in der Ausübung seiner Rechte als Kirchenmitglied	303

22.2 Besondere Voraussetzungen	305
22.2.1 Stellung der Vorsitzenden Richter und ihrer Stellvertreter ...	305
22.2.2 Änderung der KAGO	306
22.2.3 Ermessen	307
22.3 Beendigung des Richteramtes	308
22.4 Zwischenergebnis	309
23 Verfahrensrecht	311
23.1 Staatliches Prozessrecht, die KAGO und der CIC	311
23.2 Anrufung des Apostolischen Stuhls	312
23.3 Unzuständigkeit für verwaltungsgerichtliche Streitigkeiten	314
23.4 Einstweiliger Rechtsschutz	315
23.5 Vollstreckung gerichtlicher Urteile	316
23.6 Vertretung vor dem KAGH	318
23.7 Kosten und Auslagen	319
23.8 Zwischenergebnis	321
24 Die Gründung von Arbeitsgerichten	325
24.1 Stellung in der kanonischen Gerichtsverfassung	326
24.1.1 Zuordnung zu den diözesanen kirchlichen Gerichten	326
24.1.2 Stellung und Gerichtsbarkeit der kirchlichen Arbeitsrichter ...	327
24.1.2.1 Die Kritik von Amann	328
24.1.2.2 Die Entgegnung von Eder	329
24.1.2.3 Diskussion	330
24.2 Zwischenergebnis	336
25 Die Arbeitsweise des kirchlichen Arbeitsgerichtshofes	337
25.1 Funktion	337
25.2 Errichtung und Zusammensetzung des Gerichtshofes	340
25.3 Europäisches Recht	341
25.4 Beschlussverfahren	342
25.5 Revision	342
25.5.1 Absolute Revisionsgründe	343
25.5.1.1 Nichtvorschriftsmäßige Besetzung	344
25.5.1.2 Mitwirkung eines ausgeschlossenen oder befangenen Richters	344

25.5.1.3	Verletzung des rechtlichen Gehörs	344
25.5.1.4	Verstoß gegen die Öffentlichkeit des Verfahrens ...	345
25.5.1.5	Fehlen der Urteilsgründe	345
25.5.2	Die Zulassung (Statthaftigkeit) der Revision	345
25.5.2.1	Rechtssache von grundsätzlicher Bedeutung	346
25.5.2.2	Divergente Entscheidung	346
25.5.2.3	Verfahrensmängel	347
25.5.2.4	Zulassung durch das KAG	348
25.5.3	Die Wirkung der Revisionseinlegungspflicht	349
25.5.4	Begründungspflicht für die Nichtzulassung der Revision	350
25.5.5	Die Nichtzulassungsbeschwerde	350
25.5.5.1	Beschwerdegericht	350
25.5.5.2	Beschwerdebefugnis	351
25.5.5.3	Beschwerdefähige Entscheidung	351
25.5.5.4	Einlegungsfrist	351
25.5.5.5	Nichtzulassungsschriftsatz	352
25.5.5.6	Begründung der Nichtzulassungsbeschwerde	352
25.5.5.7	Inhalt der Nichtzulassungsbeschwerde	353
25.5.5.8	Entscheidung des KAGH	353
25.5.5.9	Wirkung der Nichtzulassungsbeschwerde	354
25.5.6	Die Revisionsbegründung	355
25.5.6.1	Frist	355
25.5.6.2	Anträge	355
25.5.6.3	Revisionsgründe	356
25.5.6.4	Entscheidung des Gerichtes	356
25.6	Zwischenergebnis	356
26	Die Rechtsprechung des KAGH im Überblick	359
26.1	Allgemeines	359
26.2	Die Sicherung des „Dritten“ Weges	359
26.2.1	Verpflichtende Übernahme der Grundordnung	359
26.2.1.1	KAGH vom 27.2.2009 – M 13/08	359
26.2.1.2	Das Urteil des päpstlichen Delegationsgerichtes vom 31.3.2010	360
26.2.1.3	Stellungnahmen	361
26.2.1.4	KAGH vom 10.2.2012 – M 08/11	362
26.2.1.5	Diskussion	362
26.2.1.6	Rechtsfolge	373
26.2.2	Zwischenergebnis	375

26.2.3 Zuordnung zur Kirche aufgrund verbandsrechtlicher Beziehung	376
26.2.3.1 KAGH vom 27.11.2009 – M 04/09	376
26.2.3.2 KAGH vom 25.6.2010 – M 06/10	377
26.2.3.3 KAGH vom 16.9.2011 – M 06/11	378
26.2.3.4 KAGH vom 30.11.2012 – K 14/12	379
26.2.4 Zwischenergebnis	380
26.2.5 Kirchlichkeit aus gegliederter Rechtsträger	383
26.2.5.1 „Outsourcing“	383
26.2.5.2 KAGH vom 12.12.2008 – M 04/08 bis M 07/08	383
26.2.6 Betriebsübergang	385
26.2.6.1 KAGH vom 27.11.2009 M 04/09	385
26.2.6.2 KAGH vom 13.12.2013 – M 09/13	385
26.2.7 Zwischenergebnis	386
26.3 Einbeziehung der Orden	388
26.3.1 KAGH vom 26.6.2009 – M 16/08	388
26.3.2 KAGH vom 19.3.2010 – M 11/09	390
26.3.3 KAGH vom 25.6.2010 – M 04/10 und M 05/10	392
26.3.4 KAGH vom 15.4.2016 – M 12/15	393
26.3.5 Zwischenergebnis	396
26.4 Mitbestimmung	397
26.4.1 „Einrichtung“ im Sinn der MAVO – KAGH vom 27.4.2012 – M 01/12	397
26.4.2 „innerkirchlicher Betriebsübergang“ – KAGH vom 13.12.2013 – M 09/13	398
26.4.3 Einstellung von „Ein-Euro-Jobbern“ – KAGH vom 30.11.2006 – M 01/06	399
26.4.4 Einsatz von Leiharbeitern – KAGH vom 27.11.2009 – M 06/09	400
26.4.5 Einsatz von „Perspektiv-Jobbern“ – KAGH vom 19.3.2010 – M 13/09	401
26.4.6 Zwischenergebnis	401
26.5 Eingruppierung	404
26.5.1 Eingruppierung als Beteiligungstatbestand	404
26.5.2 Beteiligungsverfahren	406
26.5.3 Individualrechtlichen Streitigkeit – KAGH vom 10.2.2012 – M 11/11	408
26.5.4 Zwischenergebnis	408
26.6 Rechtsweg zur kirchlichen Arbeitsgerichtsbarkeit	410

26.6.1 Die Übernahme der Grundordnung bei privatrechtlich verselbständigte Einrichtungen	410
26.6.2 Die Bedeutung einer verbandsrechtlichen Beziehung	411
26.6.3 Einbeziehung der Orden	411
26.6.4 Zwischenergebnis	412
27 Endergebnis	413
27.1 Die Zulässigkeit des „Dritten“ Weges	413
27.2 Die Entstehung des KAGH	426
27.3 Die Funktionsweise und der Aufbau des KAGH	431
27.4 Die Rechtsprechung des KAGH	437
27.5 Resümee und Ausblick	443