

STEFAN KUTSCH

SCHUTZ DES BETRIEBSRATS  
UND SEINER MITGLIEDER



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

## Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung .....	1
§ 2 Begriff und Bedeutung des Amtsschutzes .....	4
I. Rechtlicher Charakter des Betriebsverfassungsrechts .....	4
II. Amtsbegriff im Betriebsverfassungsrecht.....	6
1. Amtsbegriff .....	6
2. Betriebsratsamt .....	8
3. Amtstätigkeit.....	9
4. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz und Amtsschutz .....	11
§ 3 Historische Entwicklung des besonderen Schutzes von Betriebsratsmitgliedern .....	12
I. Nationalversammlung von 1848/49 .....	12
II. Erste freiwillige Ansätze der Beteiligung von Arbeitnehmern am Betriebsgeschehen und deren Schutz .....	13
1. Carl Degenkolb.....	13
2. Heinrich Freese .....	14
III. Arbeiterschutzgesetz (Lex Berlepsch).....	16
IV. Berggesetze Bayerns und Preußens.....	18
V. Berggesetznovellen der Jahre 1909/1910 .....	20
VI. Gesetz über den vaterländischen Hilfsdienst .....	23
VII. Betriebsrätegesetz von 1920 .....	25
1. Art. 165 der Weimarer Reichsverfassung .....	25
2. Betriebsrätegesetz von 1920 .....	28
VIII. Gesetz zur Ordnung der nationalen Arbeit.....	32
IX. Betriebsräte und Betriebsverfassung nach 1945 .....	37

X.	Betriebsverfassungsgesetz von 1952.....	44
XI.	Betriebsverfassungsgesetz von 1972.....	48
§ 4	Grundrechtsschutz des Betriebsrats und seiner Mitglieder .....	52
I.	Verfassungsrechtliche Grundlagen.....	52
II.	Strukturanforderungen an die juristische Person .....	54
1.	Durchgriffstheorie .....	55
2.	Lehre von der Grundrechtsträgerschaft der juristischen Person als solcher .....	57
III.	Schutz vor der gesamten öffentlichen Hand? .....	58
1.	Legislative.....	58
2.	Executive.....	60
3.	Judikative.....	60
IV.	Grundrechtsschutz gegenüber dem Arbeitgeber? .....	62
§ 5	Amtsschutz im Betriebsverfassungsgesetz durch die zentrale Norm § 78 BetrVG.....	66
I.	Vorbemerkung.....	66
II.	Schutzbereich des § 78 Satz 1 BetrVG.....	68
1.	Objektiver Verstoß.....	68
2.	Störung und Behinderung durch Tun oder Unterlassen.....	71
3.	Pflichtwidrigkeit des behindernden Verhaltens .....	74
4.	Rechtsfolgen von Verstößen .....	75
III.	Verbot der Benachteiligung und der Begünstigung nach § 78 Satz 2 BetrVG .....	77
1.	Verbot der Benachteiligung und Begünstigung .....	77
a)	Benachteiligung .....	79
b)	Begünstigung.....	82

2. Subjektive Voraussetzungen .....	84
3. Rechtswidrigkeit .....	85
4. Zeitraum des Schutzes nach § 78 Satz 2 BetrVG.....	85
5. Rechtsfolgen .....	86

**§ 6 Betriebsverfassungsrechtliche Unterlassungsansprüche des Betriebsrats  
gegen den Arbeitgeber im Verhältnis zu § 78 BetrVG  
und § 23 Abs. 3 BetrVG .....**

89

I. Amtsschutz des § 78 Satz 1 BetrVG als Anspruchsgrundlage auf Unterlassung? .....	90
1. Regelungsinhalt des § 78 Satz 1 BetrVG .....	90
a) Meinungsstand .....	90
b) Stellungnahme .....	91
2. Konkurrenzverhältnis zwischen § 78 BetrVG und § 23 Abs. 3 BetrVG .....	93
II. Ergebnis .....	99

**§ 7 Kündigungsschutz von Betriebsratsmitgliedern.....**

100

I. Funktion und Struktur des besonderen Kündigungsschutzes.....	100
1. Kündigungsvorverfahren gemäß § 103 BetrVG .....	104
2. Vorliegen einer wirksamen Zustimmungserklärung.....	107
a) Zeitpunkt der Zustimmung .....	107
b) Wirksamkeit der Zustimmungserklärung .....	107
aa) Nichtigkeit des Betriebsratsbeschlusses.....	108
bb) Schweigen des Betriebsrats .....	115
c) Grundsatz der Vertrauenshaftung .....	117
3. Suspendierung des Betriebsratsmitglieds.....	120
II. Beendigung des Betriebsratsamtes durch vorzeitige Auflösung	

des Arbeitsverhältnisses .....	124
1. Auflösung des Arbeitsverhältnisses durch Erreichen einer Altersgrenze .....	124
a) Rechtlicher Charakter einer Altersgrenze .....	126
b) Altersgrenzen und Betriebsratsamt .....	128
2. Vorruhestandsregelungen und Betriebsratsamt .....	130
a) Problemstellung .....	130
b) Sperrwirkung aufgrund des § 15 KSchG .....	133
c) Zweck und Auslegung § 119 AFG .....	134
 § 8 Amtsschutz hinsichtlich der Versetzung von Betriebsrats- mitgliedern .....	137
I. Begriff der Versetzung im Arbeitsrecht .....	137
1. Versetzung als Zuweisung eines anderen Arbeitsplatzes .....	137
2. Versetzung als Zuweisung anders gearteter Tätigkeit .....	140
3. Allgemeine Begrenzung des Versetzungsbegriffs .....	141
II. Schutz vor der Versetzung .....	143
1. Versetzung ohne individual- oder kollektivrechtliche Versetzungsklausel .....	144
a) Einvernehmliche Versetzung .....	144
b) Nicht einvernehmliche Versetzung .....	145
2. Versetzung mit individual- oder kollektivrechtlicher Versetzungsklausel .....	146
a) Betriebsinterne Versetzung .....	147
b) Betriebsübergreifende Versetzung .....	148
III. Verhältnis von Individual- und Organschutz bei der Versetzung .....	151
 § 9 Anwendungsbereich des Rechts zur außerordentlichen Kündigung im Verhältnis zum Amtsenthebungsverfahren nach § 23 BetrVG .....	153

I. Problemstellung .....	153
II. Lösungsansätze .....	154
1. Erweiterungstheorie.....	154
2. Trennungstheorie.....	155
3. Amtshandlungstheorie .....	157
4. Simultantheorie.....	162
III. Ergebnis .....	167
 § 10 Amtsschutz durch sonstige Vorschriften des Betriebs- verfassungsgesetzes .....	 169
I. Lohnfortzahlung bei Betriebsratsstätigkeit.....	169
1. Grundsätzliches.....	169
2. Lohnausfallprinzip .....	170
3. Konsequenzen .....	171
4. Teilzeitbeschäftigte Betriebsratsmitglieder .....	172
II. Betriebsratsstätigkeit bei Streik .....	175
1. Allgemeines.....	175
2. Neutralitätspflicht .....	176
a) Beteiligungsmöglichkeiten.....	176
b) Beteiligungsverbote .....	177
3. Lohnfortzahlung bei Betriebsratsstätigkeit trotz Streiks? .....	179
a) Wilder Streik .....	180
b) Regulärer Streik .....	180
III. Freizeitausgleich bei Teilnahme an einer Schulung nach § 37 Abs. 6 BetrVG?.....	 183
 § 11 Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse.....	 186