

Bettina Behning

Die Schlichtung  
in der kollektiven Arbeitsverfassung  
der Bundesrepublik Deutschland



**PETER LANG**

Europäischer Verlag der Wissenschaften

| Inhaltsverzeichnis   | Seite |
|--|-------|
| Einleitung   | 1     |
| Erster Teil  |       |
| Die Entwicklung des Schlichtungswesens   | 6     |
| § 1 Entstehung und Funktion der Schlichtung bis 1945   | 6     |
| A. Die Anfänge der Schlichtung   | 7     |
| I. Das Gewerbegerichtsgesetz von 1890 und das Entstehen von Einigungsämtern  | 10    |
| II. Die vereinbarte Schlichtung in der Vorkriegsphase  | 13    |
| III. Die Neuorientierung des staatlichen Schlichtungswesens im ersten Weltkrieg - Ausbildung der Einigungsfunktion | 17    |
| IV. Die Schlichtung auf der Grundlage der Tarifvertragsverordnung  | 21    |
| B. Der Funktionswandel im Verlauf der Weimarer Republik  | 25    |
| I. Die Einführung der Verbindlicherklärung durch die Demobilmachungsverordnungen 1919/1920                         | 25    |
| II. Der Entwurf der Schlichtungsverordnung von 1922  | 28    |
| III. Die Schlichtungsverordnung vom 30. Oktober 1923   | 30    |
| 1. Die Vertragshilfe als neu formulierte Aufgabe der Schlichtung   | 33    |
| 2. Die eigentliche Intention - die Lohnsteuerung   | 37    |
| IV. Der Bedeutungsverlust der tariflichen Schlichtung  | 40    |
| V. Die Auflösung der Tarifautonomie durch ein Zwangsschlichtungssystem   | 42    |
| VI. Zur Haltung der Koalitionen  | 49    |

### III

|  |     |
|--|-----|
| VII. Der Ruhreisenstreit   | 54  |
| VIII. Die Auflösung des Schlichtungswesens                         | 59  |
| C. Schlichtung im Nationalsozialismus                              | 66  |
| D. Zusammenfassung und Ergebnis                                    | 68  |
| § 2 Schlichtung in Deutschland nach 1945                           | 72  |
| A. Die Entwicklung des gesetzlichen Schlichtungswesens             | 72  |
| I. Das Kontrollratsgesetz Nr. 35                                   | 72  |
| II. Die Schlichtungsgesetze der Länder                             | 75  |
| B. Die Entwicklung autonomer Schlichtungsregelungen                | 77  |
| I. Der Versuch einer gesetzlichen bizonalen Regelung               | 77  |
| II. Das Hattenheimer Abkommen von 1950                             | 79  |
| III. Die Musterschlichtungsvereinbarung der Sozialpartner          | 83  |
| IV. Die jüngere Entwicklung  | 87  |
| C. Ergebnis  | 94  |
| Zweiter Teil   |     |
| Grundlagen und Grenzen der Schlichtung                             | 98  |
| § 1 Die Ausgestaltung des Schlichtungswesens                       | 100 |
| A. Die normierte Ausgangslage                                      | 100 |
| I. Die Schlichtungsgesetze   | 100 |
| II. Das Schlichtungsrecht in den Landesverfassungen                | 101 |
| III. Tarifvertragsrecht als Rechtsgrundlage des Schlichtungsrechts | 103 |
| IV. Die Europäische Sozialcharta                                   | 106 |

## IV

|      |  |     |
|------|--|-----|
| V.   | Sonstige internationale Verträge                               | 110 |
| B.   | Die verfassungsrechtlichen Grundlagen der Schlichtung          | 112 |
| I.   | Die Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG)                      | 112 |
| 1.   | Der Schutzbereich des Art. 9 Abs. 3 GG                         | 112 |
| 2.   | Die Kernbereichslehre des Bundesverfassungsgerichts            | 116 |
| 3.   | Zum Umfang des Kernbereichs                                    | 119 |
| 4.   | Kritik an der Kernbereichslehre                                | 121 |
| II.  | Das Sozialstaatsprinzip (Art. 20 Abs. 1, Art. 28 Abs. 1 GG)    | 123 |
| § 2  | Die verfassungsrechtlichen Grenzen der Schlichtung             | 126 |
| A.   | Staatliche Schlichtung vs. vereinbarte Schlichtung             | 126 |
| B.   | Die Zwangsschlichtung  | 131 |
| I.   | Zur Frage der Verfassungsmäßigkeit                             | 131 |
| II.  | Die Zwangsschlichtung in Notsituationen                        | 141 |
| 1.   | Allgemeines  | 142 |
| 2.   | Zwangsschlichtung und Mindestarbeitsbedingungen                | 146 |
| 3.   | Rechtsmißbräuchliches Verhalten und Zwangsschlichtung          | 152 |
| III. | Notstandsfall und Zwangsschlichtung                            | 155 |
| C.   | Zusammenfassung  | 159 |
| § 3  | Freiheit zur Einleitung und Verpflichtung zur Schlichtung      | 161 |
| A.   | Koalitionsfreiheit als Verantwortung der Tarifvertragsparteien | 166 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| I.   | Öffentlicher Status und Tarifautonomie                                  | 168 |
| II.  | Tarifautonomie und Sozialstaatsprinzip                                  | 173 |
| B.   | Ordnungsauftrag und Schlichtungspflicht                                 | 175 |
| I.   | Die Gemeinwohlbindung der Tarifvertragsparteien                         | 176 |
| 1.   | Materielles Gemeinwohl  | 176 |
| 2.   | Gemeinwohl und Schlichtungszwang  | 179 |
| 3.   | Prozedurales Gemeinwohl   | 183 |
| II.  | Das ultima-ratio-Prinzip  | 185 |
| 1.   | Das ultima-ratio-Prinzip in Rechtsprechung und Lehre                    | 187 |
| 2.   | Zur Aufgabe des ultima-ratio-Prinzips                                   | 190 |
| a.   | Der Schutz der Allgemeinheit  | 190 |
| b.   | Der Schutz des Kampfgegners   | 194 |
| aa.  | Schadensverhütung   | 194 |
| bb.  | Sicherung der Verhandlungsfreiheit                                      | 197 |
| c.   | Zwischenergebnis  | 201 |
| 3.   | Ultima-ratio-Prinzip und Schlichtungspflicht                            | 202 |
| a.   | Warnstreik und Schlichtungspflicht                                      | 204 |
| aa.  | Der Warnstreik außerhalb des Geltungsbereichs des ultima-ratio-Prinzips | 204 |
| bb.  | Der Warnstreik unter dem Gebot des ultima-ratio-Prinzips                | 207 |
| cc.  | Ultima ratio und Streikbeginn   | 211 |
| b.   | Erzwingungsstreik und Schlichtungspflicht                               | 217 |
| III. | Fazit   | 219 |

## Dritter Teil

|   |     |
|---|-----|
| Zur Gestaltung einer Schlichtungsordnung durch den Gesetzgeber              | 222 |
| § 1 Obligatorische Schlichtung durch Gesetz?                                | 222 |
| A. Zur Regelungsverpflichtung des Gesetzgebers                              | 225 |
| I. Der Aufgabenbereich des Gesetzgebers                                     | 225 |
| II. Zum Normsetzungsvorrecht der Tarifvertragsparteien                      | 228 |
| 1. Tarifliche Regelungskompetenz für das Arbeitskampfrecht?                 | 228 |
| 2. Die Auffassungen Säckers und Biedenkopfs                                 | 232 |
| 3. Richterrechtliche Arbeitskampfgrundsätze und tarifliche Gestaltungsmacht | 233 |
| B. Fazit  | 239 |
| § 2 Zur Frage der Verfassungsmäßigkeit einer obligatorischen Schlichtung    | 240 |
| A. Verfassungsrechtliche Rahmenbedingungen des Schlichtungszwanges          | 240 |
| B. Rechtspolitische Zweckmäßigkeit des Schlichtungszwanges                  | 245 |
| C. Die Grenzen gesetzgeberischen Handelns                                   | 248 |
| I. Verhandlungspflicht und Schlichtungszwang                                | 249 |
| II. Die gesetzliche Einführung einer Abkühlungsphase                        | 254 |
| III. Die Einrichtung einer obligatorischen Friedenspflicht                  | 258 |
| IV. Die paritätische Besetzung der Schlichtungsstelle                       | 265 |
| V. Der Einigungsvorschlag der Schlichtungsstelle                            | 269 |

## VII

|  |     |
|--|-----|
| VI. Die Fristenfrage   | 271 |
| VII. Exkurs: Die Schlichtung im öffentlichen<br>Dienst               | 276 |
| § 3 Chancen einer gesetzlichen Schlichtung - eine<br>Schlußbemerkung | 279 |
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse                          | 283 |