

Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis.....	XXI
A. Einleitung	1
I. Problemstellung	1
II. Gang der Untersuchung.....	5
B. 1. Teil: Tarifeinheit im Betrieb.....	9
I. Begrifflichkeiten.....	9
1. Tarifkonkurrenz	9
a) Begriff	10
b) Entstehung.....	10
c) Abgrenzung	12
d) Praxisbeispiele.....	13
2. Tarifpluralität	13
a) Begriff	13
b) Entstehung.....	14
aa) Entwicklung von Gewerkschafts- und Tarifpluralität.....	15
(1) Situation vor der Weimarer Republik.....	15
(2) Situation in der Weimarer Republik	17
(3) Entwicklung nach dem zweiten Weltkrieg	18
(4) Aktuelle Entwicklungen	19
bb) Allgemeinverbindlichkeit	19
cc) Zusammenfassung	19
c) Praxisbeispiele.....	19
II. Entwicklung des Grundsatzes der Tarifeinheit im Betrieb.....	20
1. Entwicklung in Rechtsprechung und Literatur	21
a) Tarifeinheit im Arbeitsverhältnis.....	21
aa) Prioritätsprinzip	22
bb) Mehrheitsprinzip.....	22
cc) Günstigkeitsprinzip.....	23
dd) Spezialitätsprinzip.....	23
(1) Gegenstimmen der Literatur.....	24
(2) Anerkennung in Rechtsprechung und Schriftum	25
(3) Inhalt des Spezialitätsprinzips	26
ee) Zusammenfassung	28
b) Tarifeinheit im Betrieb	28

aa) Bedenken bei der Anerkennung von Tarifpluralität.....	28
bb) Entwicklung der Tarifeinheit im Betrieb	29
c) Zusammenfassung.....	30
2. Entwicklung der rechtsdogmatischen Begründung	30
a) Tarifeinheit im Arbeitsverhältnis.....	31
b) Tarifeinheit im Betrieb	32
aa) Entwicklung der Rechtsprechung	32
bb) Kein Gewohnheitsrecht	33
cc) Richterliche Rechtsfortbildung	34
3. Reichweite des Grundsatzes der Tarifeinheit.....	35
a) Ausgangspunkt: Entscheidung des BAG vom 29. März 1957.....	35
aa) Sachverhalt	36
bb) Entscheidung des BAG.....	36
b) Entscheidung des BAG vom 14. Juni 1989	37
aa) Sachverhalt	37
bb) Entscheidung des BAG.....	37
c) Entscheidung des BAG vom 20. März 1991.....	38
aa) Sachverhalt	38
bb) Entscheidung des BAG.....	39
d) Grenzen: Nachwirkung und Betriebsübergang	39
aa) Urteil des BAG vom 28. Mai 1997.....	40
(1) Sachverhalt	40
(2) Entscheidung des BAG	40
bb) Entscheidung des BAG vom 21. Februar 2001	41
(1) Sachverhalt	42
(2) Entscheidung des BAG	42
e) Zusammenfassung.....	43
III. Rechtliche Bedenken.....	44
1. Fehlende Rechtsgrundlage	44
2. Richterliche Rechtsfortbildung	45
a) Gesetzesimmanente Rechtsfortbildung	46
aa) Entstehungsgeschichte.....	47
bb) Systematik.....	47
cc) Zusammenfassung	48
b) Gesetzesübersteigende Rechtsfortbildung	48
aa) Unüberwindbare praktische Probleme.....	49
bb) Funktionsunfähigkeit des Tarifvertragssystems.....	50
cc) Zusammenfassung	51

3.	Verstoß gegen Art. 9 Abs. 3 GG	51
a)	Schutzbereich	51
b)	Eingriff	52
c)	Rechtfertigung	53
d)	Zusammenfassung	56
IV.	Aufgabe des Grundsatzes der Tarifeinheit	56
1.	Andeutung eines Richtungswechsels	56
a)	Entscheidungen des BAG vom 28. Mai 1997 und 21. Februar 2001	57
b)	Entscheidung vom 13. Mai 2004	57
2.	Entscheidung des BAG vom 7. Juli 2010	58
a)	Anfragebeschluss des Vierten Senats	59
b)	Sachverhalt	60
c)	Entscheidung des BAG	60
C. 2. Teil: Individualvertragliche Bezugnahme auf Tarifverträge	63	
I.	Dogmatische Grundlagen	63
1.	Rechtsnatur	63
a)	Historische Betrachtung	64
aa)	Zusätzliche Form normativer Tarifbindung	64
bb)	Obligatorische Vertragsabrede	65
b)	Heutige Rechtslage	65
aa)	Unterwerfungserklärung	65
bb)	Rechtswahllösung	66
cc)	Schuldrechtliche Vertragsabrede	66
dd)	Stellungnahme	67
	(1) Mangelhaftigkeit alternativer Begründungsansätze	67
	(2) Stichhaltigkeit der herrschenden Meinung	69
c)	Zusammenfassung	69
2.	Formerfordernisse	70
a)	Grundsätzliche Formfreiheit	70
b)	Ausnahmen	70
c)	Nachweispflichten aus dem NachwG	71
d)	Zusammenfassung	73
3.	Zustandekommen	73
a)	Ausdrückliche Vereinbarung	74
b)	Stillschweigende Vereinbarung	74
aa)	Beispiele	75

bb) Rechtliche Bedenken	75
cc) Stellungnahme	76
c) Betriebliche Übung	76
aa) Begriff.....	77
bb) Rechtliche Bedenken	77
cc) Stellungnahme	78
d) Zusammenfassung.....	79
4. Wirkung	80
a) Besondere Form normativer Tarifbindung.....	81
b) Individualvertragliche Wirkung	82
c) Stellungnahme.....	82
aa) Entgegenstehender Wille des Gesetzgebers.....	83
bb) Gesetzesystematik	84
cc) Gesetzliche Bezugnahmevermächtigungen	84
d) Zusammenfassung.....	85
II. Generelle Zulässigkeit von Bezugnahmeklauseln	85
1. Rechtliche Bedenken	86
a) Verstoß gegen Art. 9 Abs. 3 GG	86
b) Verstoß gegen Urheberrecht.....	87
2. Standpunkt der herrschenden Meinung	87
3. Stellungnahme	88
a) Rechtfertigung des Eingriffs in Art. 9 Abs. 3 GG	88
b) Kein Urheberrechtsschutz	89
c) Gesetzliche Bezugnahmevermächtigungen	89
4. Zusammenfassung	90
III. Typologie von Bezugnahmeklauseln	90
1. Differenzierung in sachlicher Hinsicht	91
a) Globalverweisung	91
aa) Zulässigkeitsbedenken	91
bb) Standpunkt des BAG	92
cc) Stellungnahme	92
b) Teilverweisung	93
aa) Zulässigkeitsbedenken	93
bb) Standpunkt der herrschenden Meinung	93
cc) Stellungnahme	94
c) Einzelverweisung	96
2. Differenzierung in zeitlicher Hinsicht	96
a) Statische Bezugnahmeklausel	96

aa) Sinn und Zweck	97
bb) Vor- und Nachteile	97
cc) Praxisbeispiel	98
b) Kleine dynamische Bezugnahmeklausel	99
aa) Sinn und Zweck	99
bb) Vor- und Nachteile	100
cc) Praxisbeispiel	101
c) Große dynamische Bezugnahmeklausel (Tarifwechselklausel)	101
aa) Sinn und Zweck	102
bb) Vor- und Nachteile	102
cc) Praxisbeispiel	103
3. Weitere Differenzierungskriterien	103
a) Bezugnahme auf einen fremden Tarifvertrag	104
aa) Rechtliche Bedenken	104
bb) Standpunkt der herrschenden Meinung	105
cc) Stellungnahme	105
b) Bezugnahme auf einen unwirksamen Tarifvertrag	106
aa) Rechtliche Bedenken	107
bb) Gegenargumente	107
cc) Stellungnahme	108
c) Bezugnahme auf einen nachwirkenden Tarifvertrag	108
4. Zusammenfassung	109
 D. 3. Teil: Auslegung von Bezugnahmeklauseln	111
I. Generelle Auslegungsgrundsätze	112
1. Die Auslegung von Tarifverträgen	112
a) Objektive Auslegung	113
b) Vertragsauslegung	114
c) Gemischter Ansatz	114
d) Stellungnahme	116
2. Die Auslegung von Verträgen	117
a) Allgemeine Grundsätze der Vertragsauslegung	117
b) Auslegungskriterien	119
3. Die Auslegung von Bezugnahmeklauseln	120
a) Erläuternde Auslegung	121
b) Ergänzende Auslegung	121
aa) Lückenfüllung von Tarifverträgen	122
bb) Ergänzende Vertragsauslegung	123

(1) Voraussetzungen	124
(a) Regelungslücke i.S.e. planwidrigen Unvollständigkeit	124
(b) Ergänzungsbedürftigkeit der Regelungslücke.....	125
(2) Auslegungsverfahren.....	126
4. Zusammenfassung	127
II. Besonderheiten bei der Auslegung von Bezugnahmeklauseln in vorformulierten Verträgen	127
1. Anwendbarkeit der AGB-Kontrolle.....	129
a) Kontrollfreiheit für Kollektivverträge, § 310 Abs. 4 S. 1 BGB	129
aa) Kontrollfreiheit der Bezugnahmeklausel.....	130
bb) Standpunkt der herrschenden Meinung	130
cc) Stellungnahme	131
dd) Zusammenfassung	132
b) Bezugnahmeklausel als allgemeine Geschäftsbedingung	132
aa) Vertragsbedingung.....	132
bb) Mehrfachverwendung	133
c) Berücksichtigung der im Arbeitsrecht geltenden Besonderheiten	134
d) Zusammenfassung.....	136
2. Wirksame Einbeziehung der Bezugnahmeklausel in den Vertrag.....	136
a) Wirksame Einbeziehung nach § 305 Abs. 2 BGB.....	137
aa) Auswirkung des § 310 Abs. 4 S. 2 HS. 2 BGB	137
bb) Ergebnis	138
b) Vorrang der Individualabrede, § 305b BGB.....	138
c) Überraschende Klausel, § 305c Abs. 1 BGB	139
aa) Bezugnahme auf den einschlägigen Tarifvertrag.....	140
bb) Bezugnahme auf einen fremden Tarifvertrag	140
(1) In der Regel überraschend	141
(2) Nicht überraschend.....	141
(3) Stellungnahme	142
cc) Dynamische Bezugnahmeklauseln allgemein	142
(1) Grundsatz.....	143
(2) Individualvertragliche Auswirkungen unvorhersehbarer Tarifvertragsänderungen.....	144
(a) Anwendung des § 305c Abs. 1 BGB.....	144
(b) Stellungnahme	145

dd) Zusammenfassung	146
d) Ergebnis zur Einbeziehung von Bezugnahmeklauseln	146
3. Auslegung der wirksam einbezogenen Bezugnahmeklausel.....	147
a) Grundsatz der objektiven Auslegung	147
aa) Standpunkt der herrschenden Meinung	147
bb) Kritik im juristischen Schrifttum	148
cc) Stellungnahme	149
dd) Zusammenfassung	150
b) Auslegungsmaßstäbe.....	150
aa) Standpunkt der herrschenden Meinung	150
bb) Kritik im juristischen Schrifttum	151
cc) Stellungnahme	152
dd) Zusammenfassung	153
c) Ergänzende Auslegung der vorformulierten Bezugnahmeklausel.....	153
d) Anwendung der Unklarheitenregel, § 305c Abs. 2 BGB.....	155
aa) Voraussetzungen	155
bb) Inhalt der Unklarheitenregel	156
(1) Generalisierender Günstigkeitsvergleich	157
(a) Individuell-konkrete Bestimmung.....	157
(b) Generalisierend-abstrakte Bestimmung	157
(c) Stellungnahme	158
(2) Arbeitnehmerfeindliche Auslegung.....	158
cc) Anwendbarkeit auf Bezugnahmeklauseln	159
(I) Standpunkt des BAG	160
(a) Urteile des BAG vom 9. November 2005, 14. Dezember 2005 und 17. Januar 2006	160
(b) Urteile des BAG vom 24. September 2008 und 9. Juni 2010	162
(aa) Urteil vom 24. September 2008.....	162
(bb) Urteil vom 9. Juni 2010	164
(c) Zusammenfassung der Ansicht des BAG	165
(2) Zusammenfassung	165
4. Inhaltskontrolle von Bezugnahmeklauseln	166
a) Grenze: Inhaltskontrolle des Bezugsobjekts, § 310 Abs. 4 S. 1 BGB	166
aa) Globalverweisung	168
(I) Prüfungsumfang nach der herrschenden Meinung	168

(2) Stellungnahme	169
bb) Einzelverweisung.....	170
cc) Teilverweisung.....	171
(1) Erster Standpunkt	171
(2) Standpunkt der Gegenansicht.....	171
(3) Stellungnahme	171
dd) Zusammenfassung	172
b) Transparenzgebot	172
aa) Geltung der Privilegierung des §§ 310 Abs. 4 S. 3, 307 Abs. 3 S. 1 BGB	173
bb) Transparenz von Bezugnahmeklauseln allgemein.....	174
cc) Transparenz dynamischer Klauseln im Besonderen	175
c) Verbot der unangemessenen Benachteiligung.....	177
d) Zusammenfassung.....	178
5. Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit der Bezugnahmeklausel	179
a) § 306 Abs. 2 BGB	179
b) Zulässigkeit der ergänzenden Vertragsauslegung.....	181
aa) Vereinbarkeit mit der Rechtsfolgenanordnung des § 306 Abs. 2 BGB.....	182
bb) Verstoß gegen das Verbot der geltungserhaltenden Reduktion.....	183
cc) Zusammenfassung	185
c) Die „unzumutbare Härte“ i.S.d. § 306 Abs. 3 BGB als zusätzliche Voraussetzung einer ergänzenden Vertragsauslegung	185
E. 4. Teil: Die Auslegung von Bezugnahmeklauseln bei Tarifpluralität.....	189
I. Kleine,dynamische Bezugnahmeklausel.....	189
1. Abgrenzung zur statischen und zur großen dynamischen Bezugnahmeklausel	191
a) Statische Bezugnahmeklausel	191
aa) „Im Zweifel“ Auslegung als zeitdynamische Verweisung.....	191
(1) Ansicht der Rechtsprechung.....	192
(2) Ansicht der Literatur	193
(3) Stellungnahme	193
bb) Zwischenergebnis	195
b) Große dynamische Bezugnahmeklausel	195
aa) Inhaltliche Dynamik nur in besonderen Fällen.....	196
(1) Urteil des BAG vom 4. September 1996.....	196

(2) Urteil des BAG vom 30. August 2000	196
(3) Stellungnahme	197
bb) Zwischenergebnis	198
c) Ergebnis.....	198
2. Die Auslegung kleiner dynamischer Bezugnahmeklauseln bei Tarifpluralität	199
a) Tarifpluralität bei der kleinen dynamischen Bezugnahmeklausel.....	199
b) Gleichstellungsabrede und Tarifpluralität	201
aa) Die Rechtsprechung des BAG zur Gleichstellungsabrede	201
(1) Frühere Rechtsprechung.....	202
(a) Voraussetzungen der Auslegung als Gleichstellungsabrede	203
(b) Begründung der Gleichstellungsrechtsprechung durch das BAG	203
(c) Folgen der Auslegung als Gleichstellungsabrede.....	205
(2) Kritik an der Rechtsprechung.....	205
(3) Rechtsprechungsänderung.....	207
(a) Urteil vom 14. Dezember 2005	207
(b) Urteil vom 18. April 2007	208
(4) Zusammenfassung zur Gleichstellungsabrede	209
bb) Auswirkung von Tarifpluralität auf die Auslegung kleiner dynamischer Bezugnahmeklauseln nach der Rechtsprechungsänderung	211
(1) Arbeitsvertragsabschluss ab dem 1. Januar 2002	212
(a) Vertragsänderung seit dem 1. Januar 2002.....	212
(b) Auslegung bei Tarifpluralität.....	214
(c) Auswirkungen von Tarifpluralität	215
(d) Stellungnahme	216
(e) Zusammenfassung	216
(2) Arbeitsvertragsabschluss bis einschließlich 31. Dezember 2001.....	216
(a) Auswirkungen von Tarifpluralität	217
(b) Wortlautauslegung.....	218
(c) Stellungnahme	218
(d) Zusammenfassung	220
c) Auslegung der kleinen dynamischen Bezugnahmeklausel bei tarifpluraler Tarifsukzession.....	220

aa) Begriff der tarifpluralen Tarifsukzession	221
bb) Auslegungsschwierigkeiten bei einfacher Tarifsukzession	223
cc) Erfassung des Nachfolgetarifvertrags.....	223
(1) Bezugnahmeklausel enthält einen Zusatz auf die ersetzen den Tarifverträge	224
(a) Die Ansicht des BAG	224
(b) Stellungnahme	224
(2) Bezugnahmeklausel enthält keinen Zusatz auf die ersetzen den Tarifverträge	225
(a) Ansicht des BAG.....	226
(b) Gegenansicht	227
(c) Stellungnahme	227
(aa) Abgrenzung zum Tarifwechsel	227
(bb) Lösung über die ergänzende Vertragsauslegung....	228
(3) Zusammenfassung	230
dd) Auslegung bei tarifpluraler Tarifsukzession	230
(1) Ansicht des BAG.....	232
(a) Urteile vom 16. Dezember 2009 und 19. Mai 2010...	232
(b) Urteile vom 9. Juni 2010 sowie 29. Juni 2011	233
(2) Gegenansicht	235
(3) Stellungnahme	236
(a) Zulässigkeit der ergänzenden Vertragsauslegung.....	237
(aa) Vereinbarkeit mit dem Transparenzgedanken....	238
(bb) Vereinbarkeit mit dem Präventionsgedanken	239
(cc) Zusammenfassung	240
(b) Voraussetzungen der ergänzenden Vertragsauslegung	241
(aa) Regelungslücke i.S.e. planwidrigen Unvollständigkeit.....	241
(bb) Ergänzungsbedürftigkeit der Regelungslücke	243
(cc) Zusammenfassung	245
(c) Ausfüllungsfähigkeit der Regelungslücke nach dem hypothetischen Parteiwillen.....	245
(aa) Vereinbarung der Bezugnahmeklausel vor der Anerkennung von Tarifpluralität	248
(aaa) Vorgehensweise des BAG	249
(bbb) Stichhaltigkeit der Begründung des BAG....	250
(ccc) Stellungnahme	251

(bb) Vereinbarung der Bezugnahmeklausel	
nach der Anerkennung von Tarifpluralität	254
(aaa) Vorrang des DGB-Tarifvertrags	255
(bbb) Wahlrecht des Arbeitnehmers/	
Leistungsbestimmungsrecht des	
Arbeitgebers	256
(ccc) Prioritäts- bzw. Posterioritätsprinzip.....	257
(ddd) Mehrheitsprinzip	258
(eee) Vorrang des spezielleren Tarifvertrags	261
(fff) Stellungnahme.....	263
(cc) Ergebnis zur Ausfüllungsfähigkeit der	
Regelungslücke	269
(d) Ergebnis zur ergänzenden Vertragsauslegung	269
(4) Ergebnis zur Auslegung bei tarifpluraler	
Tarifsukzession	270
(ee) Ergebnis	270
d) Zusammenfassung	270
II. Kleine dynamische Bezugnahmeklausel: Besonderheiten	
beim tarifgebundenen Arbeitnehmer	271
1. Verweis auf den normativ geltenden Tarifvertrag	272
a) Nicht tarifgebundene Arbeitsvertragsparteien.....	273
b) Tarifgebundene Arbeitsvertragsparteien	274
aa) Deklaratorische Wirkung der Bezugnahmeklausel.....	275
bb) Konstitutive Wirkung der Bezugnahmeklausel	276
cc) Stellungnahme	277
(1) Folgen bei Verbandsaustritt	277
(2) Unterschiede zum Verweis auf gesetzliche	
Vorschriften	278
(3) Auslegungsergebnis.....	279
c) Ergebnis.....	280
2. Verweis auf einen anderen als den normativ	
geltenden Tarifvertrag	280
a) Auflösung nach dem Grundsatz der Tarifeinheit.....	282
b) Auflösung nach dem Günstigkeitsprinzip	283
c) Stellungnahme.....	284
d) Ergebnis.....	285
3. Zusammenfassung	286

III. Besonderheiten bei der Auslegung großer dynamischer Bezugnahmeklauseln.....	287
1. Tarifpluralität bei der großen dynamischen Bezugnahmeklausel.....	288
2. Auslegung der großen dynamischen Bezugnahmeklausel bei Tarifpluralität	291
a) Erläuternde Auslegung	291
aa) Ermittelbarkeit des „ <i>einschlägigen Tarifvertrags</i> “	291
(1) Tarifverträge derselben Gewerkschaft.....	292
(2) Tarifverträge verschiedener Gewerkschaften.....	292
bb) Ergebnis	293
b) Ergänzende Auslegung.....	294
aa) Zulässigkeit der ergänzenden Vertragsauslegung	295
(1) Vereinbarkeit mit dem Transparenzgedanken	295
(2) Vereinbarkeit mit dem Präventionsgedanken	296
(3) Ergebnis.....	297
bb) Voraussetzungen der ergänzenden Vertragsauslegung.....	297
(1) Regelungslücke i.S.e. planwidrigen Unvollständigkeit....	297
(2) Ergänzungsbedürftigkeit der Regelungslücke.....	298
(3) Ergebnis.....	299
cc) Ausfüllungsfähigkeit der Bezugnahmeklausel nach dem hypothetischen Parteiwillen	299
(1) Vereinbarung der Bezugnahmeklausel vor der Anerkennung von Tarifpluralität	300
(2) Vereinbarung der Bezugnahmeklausel nach der Anerkennung von Tarifpluralität	301
(3) Zusammenfassung zur Ausfüllungsfähigkeit	305
dd) Ergebnis zur ergänzenden Vertragsauslegung	305
c) Ergebnis zur Auslegungsfähigkeit.....	305
3. Zusammenfassung	305
F. Zusammenfassung der Thesen	307
Literaturverzeichnis	317