

# Inhaltsübersicht

|  |    |
|--|----|
| <b>Vorwort</b>   | 7  |
| <b>Inhaltsübersicht</b>  | 9  |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b>  | 13 |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>   | 19 |
| <b>A. Hintergrund der Arbeit</b>   | 21 |
| <b>B. Untersuchungsgang der Bearbeitung</b>                                    | 23 |
| <b>1. Teil: Allgemeine Leitgedanken zur Einführung eines Verhaltenskodexes</b> | 25 |
| <b>1. Kapitel Verhaltenskodex im System von Governance-Ethik</b>               | 25 |
| I. Definition des Verhaltenskodexes  | 25 |
| 1. Typischer Regelungsinhalt eines Verhaltenskodexes                           | 26 |
| 2. Whistleblowing als Bestandteil eines Verhaltenskodexes                      | 28 |
| II. Governance-Ethik   | 30 |
| 1. Corporate Governance und Compliance im System von Governance-Ethik          | 31 |
| 2. Bedeutung eines Verhaltenskodexes im Rahmen der Governance-Ethik            | 34 |
| 3. Unternehmensethik im System von Governance-Ethik                            | 35 |
| <b>2. Kapitel Erforderlichkeit eines Verhaltenskodexes</b>                     | 37 |
| I. Zwingende Erforderlichkeit  | 37 |
| 1. Gesetzliche Pflicht zur Einführung eines Verhaltenskodexes                  | 37 |
| 2. Vertragliche Verpflichtung zur Einführung eines Verhaltenskodexes           | 45 |
| 3. Fazit   | 46 |
| II. Ermessensgesichtspunkte  | 47 |
| 1. Unternehmenspolitische und wirtschaftliche Motive                           | 47 |
| 2. Deutscher Corporate Governance Kodex  | 48 |
| 3. Allgemeine Haftungsvermeidung   | 50 |
| 4. Organisationspflichten  | 50 |
| 5. Pflicht zur Einführung eines allgemeinen Compliance-Programms               | 56 |
| 6. Schutz der Arbeitnehmer   | 57 |
| 7. Rechtssicherheit und Beweishilfe in gerichtlichen Verfahren                 | 58 |

|   |            |
|---|------------|
| 8. Verhaltenskodex als Ersatz für eine Abmahnung  | 59         |
| III. Fazit  | 60         |
| <b>2. Teil: Zulässigkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b>                                   | <b>63</b>  |
| <b>1. Kapitel Bestimmung des anwendbaren Rechts bei Auslandsberührung</b>                             | <b>63</b>  |
| I. Individualarbeitsrecht   | 63         |
| II. Kollektivarbeitsrecht   | 63         |
| <b>2. Kapitel Direktionsrechtliche Umsetzbarkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b>           | <b>65</b>  |
| I. Direktionsrecht als Regelungsinstrument  | 66         |
| 1. Umfang des Direktionsrechts  | 67         |
| 2. Grenzen des Direktionsrechts   | 71         |
| 3. Fazit  | 72         |
| II. Direktionsrechtsausübung bezüglich der Einführung eines Verhaltenskodexes                         | 72         |
| 1. Ablehnung des Direktionsrechts in Bezug auf die Einführung eines Verhaltenskodexes                 | 73         |
| 2. Grenzen des Direktionsrechts bezüglich der Einführung eines Verhaltenskodexes in seiner Gesamtheit | 74         |
| III. Direktionsrecht bezüglich einzelner Verhaltensvorgaben   | 76         |
| 1. Grundpflichten der Arbeitnehmer  | 77         |
| 2. Nebenpflichten   | 77         |
| 3. Allgemeine Verhaltensvorgaben  | 79         |
| 4. Geschenkregelungen   | 81         |
| 5. Außerbetriebliches Verhalten   | 81         |
| 6. Gesetzliche Vorgaben   | 82         |
| 7. Sanktionen   | 83         |
| 8. Meldepflicht: Whistleblowing   | 83         |
| IV. Übergreifendes Recht  | 100        |
| 1. Grenze des Bundesdatenschutzgesetzes bezüglich der Zulässigkeit einer Whistleblowing-Klausel       | 101        |
| 2. Fazit  | 107        |
| V. Beispiel eines (individualarbeitsrechtlich) zulässigen Verhaltenskodexes                           | 107        |
| <b>3. Kapitel Einführung eines Verhaltenskodexes durch eine Änderungskündigung</b>                    | <b>110</b> |
| I. Die Änderungskündigung   | 111        |

|   |     |
|---|-----|
| <b>II. Voraussetzungen der Einführung eines Verhaltenkodexes gemäß der Änderungskündigung</b>     | 111 |
| 1. Änderungskündigungsgrund   | 111 |
| 2. Interessenabwägung   | 113 |
| 3. Fazit  | 115 |
| <b>4. Kapitel Arbeitsvertrag und Recht der allgemeinen Geschäftsbedingungen</b>                   | 115 |
| I. Vertrag über die Einführung eines Verhaltenskodexes  | 115 |
| II. Verhaltenskodex in Form von Allgemeinen Geschäftsbedingungen                                  | 116 |
| <b>5. Kapitel Kollektivarbeitsrechtliche Umsetzbarkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b> | 117 |
| I. Unabdingbarkeit der betriebsverfassungsrechtlichen Vorgaben                                    | 117 |
| II. Zuständiger Betriebsrat   | 120 |
| 1. Zuständigkeitsabgrenzung nach dem Betriebsverfassungsrecht                                     | 120 |
| 2. Betriebsratszuständigkeiten hinsichtlich der Einführung eines Verhaltenskodexes                | 120 |
| III. Betriebsverfassungsrechtliche Relevanz eines Verhaltenskodexes                               | 122 |
| IV. Allgemeine Regelungsgrenze  | 124 |
| V. Beteiligungsrechte   | 124 |
| 1. Mitbestimmung nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG  | 125 |
| 2. Weitere Beteiligungsrechte   | 141 |
| IV. Konsequenzen der Nichtbeachtung der betriebsverfassungsrechtlichen Vorgaben                   | 144 |
| 1. Folge der Nichtbeachtung des § 75 BetrVG   | 144 |
| 2. Folge der Nichtbeachtung der Beteiligungsrechte  | 144 |
| <b>3. Teil Stellungnahme und Zusammenfassung</b>  | 147 |
| I. Stellungnahme  | 147 |
| II. Zusammenfassende Thesen   | 149 |
| <b>Literaturverzeichnis</b>   | 153 |

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| <b>Vorwort</b>  | 7  |
| <b>Inhaltsübersicht</b>   | 9  |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b>   | 13 |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>  | 19 |
| <b>A. Hintergrund der Arbeit</b>  | 21 |
| <b>B. Untersuchungsgang der Bearbeitung</b>   | 23 |
| <b>1. Teil: Allgemeine Leitgedanken zur Einführung eines Verhaltenskodexes</b>                      | 25 |
| <b>1. Kapitel Verhaltenskodex im System von Governance-Ethik</b>                                    | 25 |
| I. Definition des Verhaltenskodexes   | 25 |
| 1. Typischer Regelungsinhalt eines Verhaltenskodexes  | 26 |
| 2. Whistleblowing als Bestandteil eines Verhaltenskodexes   | 28 |
| a) Begriff des Whistleblowings  | 28 |
| b) Whistleblowing im Rahmen eines Verhaltenskodexes   | 29 |
| II. Governance-Ethik  | 30 |
| 1. Corporate Governance und Compliance im System von Governance-Ethik                               | 31 |
| 2. Bedeutung eines Verhaltenskodexes im Rahmen der Governance-Ethik                                 | 34 |
| 3. Unternehmensethik im System von Governance-Ethik   | 35 |
| a) Ethik in einem und durch ein Unternehmen   | 35 |
| b) Bedeutung des Verhaltenskodexes für die Unternehmensethik  | 36 |
| <b>2. Kapitel Erforderlichkeit eines Verhaltenskodexes</b>  | 37 |
| I. Zwingende Erforderlichkeit   | 37 |
| 1. Gesetzliche Pflicht zur Einführung eines Verhaltenskodexes                                       | 37 |
| a) Allgemeine Verpflichtung zur Einführung eines Verhaltenskodexes aufgrund einer Spezialvorschrift | 38 |
| b) Deutscher Corporate Governance Kodex   | 38 |
| c) Pflicht zur Einführung eines Verhaltenskodexes aufgrund des US-amerikanischen Rechts             | 39 |
| aa) Verpflichtung zur Einführung nach dem Sarbanes-Oxley Act  | 40 |
| bb) Einführungspflicht nach NYSE Sec. 303A  | 42 |
| cc) Relevanz des amerikanischen Rechts für deutsche Unternehmen                                     | 43 |

|  |    |
|--|----|
| 2. Vertragliche Verpflichtung zur Einführung eines Verhaltenskodexes   | 45 |
| 3. Fazit   | 46 |
| <b>II. Ermessensgesichtspunkte</b>   | 47 |
| 1. Unternehmenspolitische und wirtschaftliche Motive   | 47 |
| 2. Deutscher Corporate Governance Kodex  | 48 |
| 3. Allgemeine Haftungsvermeidung   | 50 |
| 4. Organisationspflichten  | 50 |
| a) Organisationspflicht nach dem Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz   | 51 |
| aa) Einführung eines Verhaltenskodexes als Maßnahme i.S.d. § 12 AGG  | 51 |
| bb) Ausgestaltung des Verhaltenskodexes i.S.d. Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes   | 52 |
| cc) Beschwerdestelle i.S.d. § 13 AGG   | 54 |
| b) Gesellschaftsrechtliche Organisationspflichten  | 54 |
| 5. Pflicht zur Einführung eines allgemeinen Compliance-Programms   | 56 |
| 6. Schutz der Arbeitnehmer   | 57 |
| 7. Rechtssicherheit und Beweishilfe in gerichtlichen Verfahren   | 58 |
| 8. Verhaltenskodex als Ersatz für eine Abmahnung   | 59 |
| <b>III. Fazit</b>  | 60 |
| <b>2. Teil: Zulässigkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b>  | 63 |
| <b>1. Kapitel Bestimmung des anwendbaren Rechts bei Auslandsberührungen</b>  | 63 |
| I. Individualarbeitsrecht  | 63 |
| II. Kollektivarbeitsrecht  | 63 |
| <b>2. Kapitel Direktionsrechtliche Umsetzbarkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b>  | 65 |
| I. Direktionsrecht als Regelungsinstrument   | 66 |
| 1. Umfang des Direktionsrechts   | 67 |
| a) Arbeitsverhalten der Arbeitnehmer nach § 106 S. 1 GewO  | 67 |
| b) Ordnungsverhalten der Arbeitnehmer im Betrieb nach § 106 S. 2 GewO  | 67 |
| aa) Das Direktionsrecht bezüglich des Ordnungsverhaltens der Arbeitnehmer vor seiner gesetzlichen Erweiterung durch § 106 S. 2 GewO  | 68 |
| bb) Das Direktionsrecht bezüglich des Ordnungsverhaltens der Arbeitnehmer nach seiner gesetzlichen Erweiterung durch § 106 S. 2 GewO | 70 |
| 2. Grenzen des Direktionsrechts  | 71 |
| 3. Fazit   | 72 |
| II. Direktionsrechtsausübung bezüglich der Einführung eines Verhaltenskodexes  | 72 |

|   |     |
|---|-----|
| 1. Ablehnung des Direktionsrechts in Bezug auf die Einführung eines Verhaltenskodexes                     | 73  |
| 2. Grenzen des Direktionsrechts bezüglich der Einführung eines Verhaltenskodexes in seiner Gesamtheit     | 74  |
| a) Beachtung der Grundrechte  | 74  |
| b) Grundrechte des Unternehmens   | 75  |
| c) Grundrechte der Arbeitnehmer   | 75  |
| d) Abwägung   | 76  |
| III. Direktionsrecht bezüglich einzelner Verhaltensvorgaben   | 76  |
| 1. Grundpflichten der Arbeitnehmer  | 77  |
| 2. Nebenpflichten   | 77  |
| 3. Allgemeine Verhaltensvorgaben  | 79  |
| 4. Geschenkregelungen   | 81  |
| 5. Außerbetriebliches Verhalten   | 81  |
| 6. Gesetzliche Vorgaben   | 82  |
| 7. Sanktionen   | 83  |
| 8. Meldepflicht: Whistleblowing   | 83  |
| a) Motivation für die Aufnahme einer Whistleblowing-Klausel   | 84  |
| b) Erscheinungsform des Whistleblowings: Whistleblowerpflicht der Arbeitnehmer                            | 84  |
| c) Zulässigkeit einer Whistleblowing-Klausel  | 87  |
| aa) Deklaratorische Whistleblowing-Klausel  | 87  |
| bb) Konstitutive Whistleblowing-Klausel   | 89  |
| aaa) Auslegung als konstitutive Whistleblowing-Klausel  | 90  |
| bbb) Individualarbeitsrechtliche Zulässigkeit einer konstitutiven Whistleblowing-Klausel                  | 91  |
| (1) Befürworter der Unzulässigkeit einer konstitutiven Whistleblowing-Klausel                             | 91  |
| (2) Konstitutive Whistleblowing-Klausel kraft Direktionsrechts  | 92  |
| (3) Ausgestaltung der konstitutiven Whistleblowing-Klausel  | 93  |
| (a) Interessen des Unternehmens   | 95  |
| (b) Rechte der Arbeitnehmer   | 96  |
| (aa) Rechte und Interessenlage der Whistleblower  | 96  |
| (bb) Abwägung der Rechte und Interessen der Whistleblower mit den Rechten und Interessen des Unternehmens | 97  |
| (cc) Rechte der Verdächtigen  | 99  |
| d) Fazit  | 99  |
| IV. Übergreifendes Recht  | 100 |
| 1. Grenze des Bundesdatenschutzgesetzes bezüglich der Zulässigkeit einer Whistleblowing-Klausel           | 101 |
| a) Datenschutzrechtliche Relevanz des Whistleblowings   | 102 |
| b) Datenschutzrechtliche Zulässigkeit einer Whistleblowing-Klausel  | 102 |

|   |     |
|---|-----|
| aa) Whistleblowing im Rahmen der §§ 32, 28 BDSG   | 103 |
| bb) Datenschutzrechtliche Verhältnismäßigkeit   | 105 |
| aaa) Anonyme Meldemöglichkeit   | 105 |
| bbb) Interne oder externe Beschwerdestelle  | 106 |
| 2. Fazit  | 107 |
| V. Beispiel eines (individualarbeitsrechtlich) zulässigen Verhaltenskodexes                         | 107 |
| <b>3. Kapitel Einführung eines Verhaltenskodexes durch eine Änderungskündigung</b>                  | 110 |
| I. Die Änderungskündigung   | 111 |
| II. Voraussetzungen der Einführung eines Verhaltenkodexes gemäß der Änderungskündigung              | 111 |
| 1. Änderungskündigungsgrund   | 111 |
| a) Verhaltensbedingte Änderungskündigung  | 112 |
| b) Betriebsbedingte Änderungskündigung  | 112 |
| 2. Interessenabwägung   | 113 |
| 3. Fazit  | 115 |
| <b>4. Kapitel Arbeitsvertrag und Recht der allgemeinen Geschäftsbedingungen</b>                     | 115 |
| I. Vertrag über die Einführung eines Verhaltenskodexes  | 115 |
| II. Verhaltenskodex in Form von Allgemeinen Geschäftsbedingungen                                    | 116 |
| <b>5. Kapitel Kollektivarbeitsrechtliche Umsetzbarkeit der Einführung eines Verhaltenskodexes</b>   | 117 |
| I. Unabdingbarkeit der betriebsverfassungsrechtlichen Vorgaben                                      | 117 |
| II. Zuständiger Betriebsrat   | 120 |
| 1. Zuständigkeitsabgrenzung nach dem Betriebsverfassungsrecht                                       | 120 |
| 2. Betriebsratszuständigkeiten hinsichtlich der Einführung eines Verhaltenskodexes                  | 120 |
| a) Betriebsbezogene Einführung eines Verhaltenskodexes  | 120 |
| b) Unternehmenseinheitliche Einführung eines Verhaltenskodexes                                      | 121 |
| c) Konzernseinheitliche Einführung eines Verhaltenskodexes  | 122 |
| III. Betriebsverfassungsrechtliche Relevanz eines Verhaltenskodexes                                 | 122 |
| IV. Allgemeine Regelungsgrenze  | 124 |
| V. Beteiligungsrechte   | 124 |
| 1. Mitbestimmung nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG  | 125 |
| a) Regelungsinhalt des § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG   | 125 |
| b) Das Mitbestimmungsrecht nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG bei der Einführung eines Verhaltenskodexes | 126 |
| aa) Mitbestimmungsumfang nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG  | 126 |
| aaa) Mitbestimmungspflichtigkeit nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG bzgl. des gesamten Verhaltenskodexes | 126 |

|  |     |
|--|-----|
| bbb) Einführung eines Verhaltenskodexes als mitbestimmungs-<br>freie Maßnahme                                    | 127 |
| ccc) Mitbestimmungspflichtigkeit in Bezug auf die einzelnen<br>Verhaltensregeln eines Verhaltenskodexes          | 128 |
| (1) Mitbestimmungsfreie Verhaltensvorgaben   | 130 |
| (2) Mitbestimmungspflichtige Verhaltensvorgaben  | 131 |
| (3) Mitbestimmungspflichtigkeit einer Whistleblowing-Kla-<br>sel nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG                   | 132 |
| (a) Mitbestimmungsrecht bezüglich des „Ob“ der Einführung<br>der Whistleblowing-Klausel                          | 133 |
| (b) Mitbestimmungspflichtigkeit des Whistleblowing-Verfah-<br>rens   | 134 |
| ddd) Fazit   | 135 |
| bb) Ausstrahlungswirkung einzelner Regelungen auf den Verhal-<br>teneskodex                                      | 135 |
| aaa) Hessisches Landesarbeitsgericht   | 135 |
| bbb) Korrektur der Ansicht des Hessischen Landesarbeitsge-<br>richts durch das Bundesarbeitsgericht              | 136 |
| ccc) Ausstrahlungswirkung gemäß der Lehre von der materiellen<br>Annexkompetenz                                  | 138 |
| (1) Die Lehre von der materiellen Annexkompetenz   | 138 |
| (2) Tatbestand der Lehre der materiellen Annexkompetenz  | 139 |
| (a) Mitbestimmungspflichtigkeit der Anknüpfungsmaterie   | 140 |
| (b) Unmittelbarer Sachzusammenhang zwischen der Whistleb-<br>lowing-Klausel und den sonstigen Verhaltensvorgaben | 140 |
| (c) Unselbstständigkeit der Annexmaterie   | 140 |
| ddd) Fazit   | 141 |
| 2. Weitere Beteiligungsrechte  | 141 |
| a) Mitbestimmung nach § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG   | 141 |
| b) Beteiligung nach §§ 94, 95 BetrVG   | 143 |
| c) Allgemeine Informations- und Beratungsrechte des Betriebsrats   | 144 |
| IV. Konsequenzen der Nichtbeachtung der betriebsverfassungsrechtlichen<br>Vorgaben                               | 144 |
| 1. Folge der Nichtbeachtung des § 75 BetrVG  | 144 |
| 2. Folge der Nichtbeachtung der Beteiligungsrechte   | 144 |
| <b>3. Teil Stellungnahme und Zusammenfassung</b>   | 147 |
| I. Stellungnahme   | 147 |
| II. Zusammenfassende Thesen  | 149 |
| <b>Literaturverzeichnis</b>  | 153 |