

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
A. Einleitung und Grundlagen.....	1
I. Einleitung.....	1
II. Historische Entwicklung.....	4
1. Entwicklung bis zum Ende des Ersten Weltkriegs.....	4
2. Weimarer Republik und NS-Zeit.....	7
3. Nachkriegszeit und frühe Bundesrepublik sowie Wiedervereinigung.....	10
4. Schlussfolgerung.....	12
III. Koalitionsfreiheit und Tarifautonomie und ihre Funktion im System der Arbeitsbeziehungen.....	13
1. Grundsatz: Koalitionsfreiheit und Tarifautonomie	13
a) Nationales Recht	13
b) Internationales Recht und Unionsrecht	19
c) Funktionen der Tarifautonomie	22
2. Untermaßverbot: Schutpflicht des Staates	27
3. Übermaßverbot: Grenzen staatlicher Rahmensexzung.....	31
a) Grundsatz	31
b) Subsidiarität staatlicher Rechtsetzung.....	33
4. Fernbleiberecht des Arbeitgebers.....	35
a) Grundlagen.....	35
b) Rechtsprechung	36
c) Kritik	39
d) Adressaten und Inhalt	42
5. Zwischenfazit	43
IV. Bedeutung der Arbeitgeberbindung im Tarifvertragssystem	44
1. Ausgangspunkt: der Verbandstarifvertrag.....	44
a) Ebene der Tarifbeziehungen	44
b) Verbandsmitgliedschaft als Voraussetzung für die Tarifbindung.....	47
(1) Der Grundsatz	47
(2) Bedeutung des Tarifvertrags über die normative Bindung hinaus.....	48
2. Arbeitgeber und Arbeitgeberverbände	49
a) Arbeitgeberbegriff	49

b) Arbeitgeberverbände	51
(1) Organisationsweisen und Ausrichtung der Verbände	51
(2) Verpflichtungs- und Bindungsfähigkeit	54
(a) Abnehmender Organisationsgrad	54
(b) Faktoren	57
i. Grundlagen	57
ii. Insbesondere: Abnehmender Organisationsgrad auf Arbeitnehmerseite	60
(3) Aufgaben der Verbände außerhalb des Tarifvertragssystems	61
3. Zwischenfazit	64
V. Abnehmender Bindungswille der Arbeitgeberseite	65
1. Äußere Erosion	66
a) Abnehmende Tarifbindung	66
b) Sonderfall: OT-Modelle	69
(1) Verbreitung	69
(2) Gründe für die Einführung der OT-Modelle	70
(3) Folgen der OT-Mitgliedschaft	72
2. Innere Erosion	74
a) Dezentralisierung der Tarifverhandlungen und Flexibilität des Tarifvertrags	75
(1) Entwicklung	75
(2) Formen und Folgen: insbesondere Öffnungsklauseln und betriebliche Bündnisse	77
b) Drittpersonaleinsatz und Tariffragmentierung	81
c) Unternehmensreorganisation und Produktionsverlagerung	83
d) Tarifbruch	84
3. Bewertung	85
VI. Zwischenfazit	87
 B. Gestaltung der tarifpolitischen Arena	89
I. Vorbemerkungen	89
II. Zustandekommen der Tarifbindung	90
1. Tarif(un)fähigkeit	90
a) Grundlagen	91
b) Tariffähigkeit auf Arbeitgeberseite	93
(1) Wer ist tariffähig?	93
(a) Arbeitgeberverband	93
(b) Spitzenverbände	98

(c) Handwerksinnungen	99
(d) Einzelne Arbeitgeber	100
(e) Soziale Mächtigkeit als Voraussetzung?	103
(f) Konzern	107
(2) OT-Mitgliedschaften und OT-Verbände	111
(a) Aufspaltungsmodell	111
(b) Stufenmodell	112
(c) Handwerksinnungen	113
i. Position der Rechtsprechung	114
ii. Bewertung	116
(3) Verbandsauflösung	119
c) Gewerkschaften	121
d) Bewertung	125
2. Tarifzuständigkeit	127
a) Grundsatz	127
b) Problemfelder	128
(1) Tarifflucht	129
(2) Fehlender Tarifpartner	130
(3) OT-Mitgliedschaften	131
(4) Bewertung	132
3. Exkurs: Arbeitskampfrecht als Voraussetzung für die Einwirkung des sozialen Gegenspielers	132
a) Verhandlungsgleichgewicht und Kampfparität	136
(1) Grundsatz	136
(2) Freiheit der Arbeitskampfmittel	138
(3) Einbeziehung von Arbeitgeber-Außenseitern	142
b) Neutralitätsprinzip	145
c) Friedenspflicht	146
(1) Grundsatz	146
(2) Arbeitskampfpluralität	148
(a) Geltende Rechtslage	148
(b) Gesetzesentwurf zur Tarifeinheit	150
(c) Beurteilung des Entwurfs der Bundesregierung	153
d) Bewertung	158
4. Zwischenfazit	159
III. Beendigung der Tarifbindung	160
1. Beendigung des Tarifvertrags	161
a) Formen	161
b) Folgen der Beendigung für die Tarifbindung	163
2. Verbandsaustritt und Wechsel der Mitgliedschaftsform	167

a)	Zulässigkeit und Vollzug	168
(1)	Höchst-Austrittsfristen oder Wechselseitigkeiten	168
(2)	Mindest-Austrittsfristen	171
(3)	Wechsel in die OT-Mitgliedschaft oder einen OT-Verband	173
	(a) Entwicklung der Rechtsprechung	173
	(b) Kritik	176
(4)	Blitzaustritt bzw. -wechsel und Transparenzgebot	179
	(a) Argumentation und Entscheidung des BAG	180
	(b) Beurteilung durch die Literatur	182
	(c) Bewertung	183
b)	Kollektivrechtliche Rechtsfolgen des Austritts oder Wechsels	185
(1)	Tarifrechtliche Folgen	185
(2)	Arbeitskampfrechtliche Folgen	190
c)	Zwischenfazit	191
3.	Verbandswechsel	193
4.	Umstrukturierung und Veräußerung	195
a)	Grundlagen	195
(1)	Vorbemerkung	195
(2)	Betriebsübergang nach § 613a Abs. 1 BGB	196
	(a) Grundsätze	196
	(b) Individualrechtliche vs. kollektivrechtliche Geltung	197
	(c) Einzelvertragliche Bezugnahme beim Veräußerer	199
	(d) Dynamische Bezugnahme und Unionsrecht	200
	(e) Widerspruchsrecht	203
	(f) Unterschiede zwischen der Bindung nach § 3 TVG und § 613a Abs. 1 S. 2 BGB	204
b)	Ausgewählte Formen und Folgen	207
(1)	„Outsourcing“	207
	(a) Verbandslosigkeit	207
	(b) Ablösung durch einen anderen Tarifvertrag	210
	(c) Firmenarifvertrag beim Veräußerer	212
	(d) Kettenübertragung	213
(2)	Transfergesellschaften	213
(3)	Herauswachsen und Herauswandern aus dem Geltungsbereich	215
c)	Betriebsverlagerung ins Ausland	217
d)	Tarifpolitischer Raum	219
e)	Bewertung	223

5. Partielle faktische Beendigung: Drittpersonaleinsatz.....	224
a) Exkurs: Aufgespaltene Arbeitgeberpositionen	225
(1) Leiharbeit und andere Formen des Drittpersonaleinsatzes	225
(2) Gemeinschaftsbetriebe	226
(3) Gesamthafenbetrieb.....	227
(4) Andere gemeinsame Einrichtungen	229
(5) Bewertung	230
b) Leiharbeit	231
(1) Liberalisierung und tarifdispositives Gleichbehandlungsprinzip	231
(2) Funktionsgestörte Tarifautonomie.....	233
(3) Reaktionen des Gesetzgebers.....	237
(4) Reaktionen der Rechtsprechung	239
(a) Tariffähigkeit der Gewerkschaft.....	239
(b) Konzernleihe	240
(c) Betriebsübergang	242
(d) Vorübergehende Überlassung.....	242
(5) Weitere tarifpolitische Entwicklungen	244
(6) Bewertung	246
c) Fremdfirmeneinsatz und Soloselbstständigkeit	247
(1) Abgrenzungen und Auswirkungen.....	247
(a) Werkverträge und Leiharbeit	249
(b) Soloselbstständige.....	252
(2) Tarifpolitischer Handlungsspielraum.....	253
d) Bewertung	254
6. Zwischenfazit	255
IV. Dezentralisierung und Flexibilisierung	257
1. Tarifflucht durch Betriebsvereinbarung.....	257
a) Grundsatz	257
b) Betriebliche Bündnisse für Arbeit.....	260
(1) Tarifvorbehalt	261
(2) Günstigkeitsprinzip.....	263
(3) Rechtspolitischer Diskurs	265
(4) Bewertung	267
2. Tarifabweichung durch Tarifvertrag.....	269
a) Öffnung durch Tarifvertrag	269
(1) Gestaltungsvarianten	269
(2) Öffnungsklauseln zugunsten der Betriebsparteien	270
(3) Firmenbezogener Verbandstarifvertrag	272

b) Firmenarifvertrag.....	273
(1) Tarifflucht durch Firmenarifvertrag?.....	273
(2) Betriebsnormen.....	276
3. Bewertung	278
VI. Tarifbruch.....	280
1. Arbeitnehmer und Arbeitgeber.....	281
2. Tarifparteien	282
a) Rechtsverletzung auf kollektiver Ebene.....	282
b) Rechtsverletzung auf individueller Ebene.....	285
3. Betriebsrat	286
4. Staat.....	286
5. Bewertung	287
VI. Zwischenfazit.....	288
C. Erweiterung der Bindungswirkung des Tarifvertrags	291
I. Allgemeinverbindlicherklärung.....	291
1. Formen	291
a) Allgemeinverbindlicherklärung nach § 5 TVG	291
b) Rechtsverordnung nach den §§ 7 und 7a AEntG	296
c) Rechtsverordnung nach § 3a AÜG.....	300
2. Sinn und Zweck.....	301
a) Schutz der Arbeitnehmer	301
b) Ordnungsfunktion und Verhinderung von Außenseiterwettbewerb	302
c) Stützung der Organisationsfähigkeit.....	304
d) Ergänzung sozialpolitischer Gestaltung.....	305
3. Verfassungsrechtlicher Rahmen für die Allgemeinverbindlicherklärung	306
a) Demokratische Legitimation	306
b) Tarifautonomie und Betätigungsfreiheit.....	307
c) Negative Koalitionsfreiheit?	309
d) Bestimmtheitsgebot	310
e) Zwischenfazit	313
4. Tarifkonkurrenz	313
5. Rechtliche Hürden für die Allgemeinverbindlicherklärung	316
6. Reformdiskussion.....	319
7. Bewertung	320
II. Formen der gesetzlichen Außenseitererstreckung	322
1. Erhalt der Wirkung von Tarifnormen	322

2. Betriebsnormen und betriebsverfassungsrechtliche Normen.....	323
3. Exkurs: Ersatzordnungen.....	325
III. Einzelvertragliche Bezugnahme	327
1. Problembeschreibung.....	327
2. Rechtliche Grundlagen.....	329
a) Verfassungsrechtlicher Rahmen.....	329
b) Privilegierung im einfachen Recht.....	330
c) Tarifliche Differenzierung.....	331
3. Tarifflucht.....	336
a) Mittel zur Tarifflucht?	336
b) Gleichstellungsabrede vs. dynamische Verweisung.....	337
4. Bewertung	341
IV. Subsidiäre Tarifnormwirkung	341
1. Ausgangspunkt des BAG.....	342
2. Rechtsprechungsänderung.....	343
3. Folgen	344
V. Zwischenfazit.....	346
D. Rechtliche Anreize für die Tarifbindung.....	349
I. Tarifdispositives Gesetzesrecht	349
1. Verhältnis von Gesetz und Tarifnormen.....	349
2. Legitimation, Zweck und Wirkung des tarifdispositiven Rechts.....	352
3. Vorkommen	354
4. Ausgestaltung.....	357
a) Umfang der tariflichen Regelungsbefugnis.....	357
b) Bezugnahmemöglichkeit.....	360
(1) Grundlagen	360
(2) Voraussetzungen	362
c) Tarifliche oder betriebliche Ebene	364
5. Bewertung	365
II. Privilegierung tariflicher Regelungen	367
1. Besserstellung gegenüber der individuellen Vertragsbeziehung	367
2. Privilegierung gemeinsamer Einrichtungen.....	370
3. Betriebsverfassungsrecht.....	370
4. Andere Privilegierungen	371
5. Bewertung	372
III. Tariftreuevorschriften	372
IV. Vereinheitlichungsinteresse.....	376
V. Heimarbeitssausschuss.....	377

VI. Bedeutung des Tarifvertrags als Referenzwert.....	379
1. Unmittelbarer Referenzwert	379
2. Mittelbare Auswirkungen auf das Tarifniveau	380
3. Bewertung	382
VII. Zwischenfazit	383
E. Fazit	385
I. Zusammenfassung in Thesen.....	385
1. Ausgangslage.....	385
2. Zustandekommen der Tarifbindung	388
3. Beendigung der Tarifbindung	391
4. Erweiterung der Tarifwirkung.....	392
II. Schlussfolgerungen.....	394
III. Ausblick.....	395
Literaturverzeichnis.....	405