

Inhaltsverzeichnis

Vorwort..... 5

1. Teil: Einleitung 15

 A. Einführung in die Problematik 15

 B. Gang der Untersuchung..... 16

2. Teil: Die Internationale Arbeitsorganisation..... 19

 A. Entstehungsgeschichte der ILO..... 19

 I. Gründung der ILO..... 19

 II. Weiterentwicklung der ILO..... 20

 III. Zielsetzungen der ILO..... 22

 IV. Die ILO und Deutschland 23

 B. Struktur der ILO..... 24

 I. Die Organe der ILO..... 24

 1. Die Allgemeine Konferenz von Vertretern der Mitgliedstaaten 25

 2. Der Verwaltungsrat..... 25

 3. Das Internationale Arbeitsamt 26

 4. Der Sachverständigenausschuss 27

 II. Das Prinzip der Dreigliedrigkeit..... 28

 C. Normsetzungsmöglichkeiten der ILO 29

 I. Normsetzungsverfahren..... 29

 1. Die zweimalige Beratung..... 29

 2. Die einmalige Beratung 31

 II. „Arbeitsstandards“ der ILO und ihre Rechtsnatur..... 32

 1. ILO-Übereinkommen 32

 2. ILO-Empfehlungen..... 37

 III. Die innerstaatliche Umsetzung von ILO-Arbeitsstandards 39

 1. Die Ratifikation 39

 a) Die Entscheidung der zuständigen Stelle..... 39

 b) Verpflichtungen aus der Ratifikation 40

 2. Die Ratifikation in der BRD 41

 a) Art. 25 GG 41

 b) Art. 59 Abs. 2 Satz 1 GG 43

 c) Unmittelbare Anwendbarkeit / „self-executing“ 46

d) Art. 32 GG	46
IV. Kontrolle und Durchsetzung.....	50
1. Vorlage und Berichtssystem.....	50
2. Das Beschwerdeverfahren nach Art. 24, 25 der ILO-Verfassung.....	51
3. Klageverfahren nach Art. 26 der ILO-Verfassung.....	51
4. Zusammenfassung	53
D. Verhältnis der ILO als internationale Organisation zur EU	54
I. Einleitung.....	54
II. Kompetenz der EU zum Abschluss von ILO-Übereinkommen	56
1. materielle Kompetenz im Bereich des Arbeits- und Sozialrechts.....	56
2. formeller Status der EU innerhalb der ILO.....	58
3. Spannungsfeld zwischen formellem Status und materieller Kompetenz.....	59
a) Regelungskompetenz vs. Handlungsmacht	59
b) Das Problem der Dreigliedrigkeit	59
4. bestehende Rechtsnachfolge der EU.....	60
a) Ausschließliche Kompetenz.....	61
b) Gemischte Kompetenz	61
5. Die Kompetenz zum „Abschluß“	62
6. Zusammenfassung	64
III. Das Verhältnis der ratifizierten ILO-Übereinkommen zum EU- Recht	65
1. Einleitung.....	65
a) EU-Norm „günstiger“ als ILO-Norm.....	66
b) EU-Norm „belastender“ als ILO-Norm	66
2. Rücksichtnahmepflichten wegen völkerrechtlicher Vereinbarungen.....	67
a) Anwendungsbereich.....	67
b) Bedeutung der Regelung des Art. 351 AEUV	68
c) Rechtsfolgen des Art. 351 AEUV	69
aa) Art. 351 Abs. 1 AEUV	69
bb) Art. 351 Abs. 2 AEUV	71
cc) Das Spannungsverhältnis zwischen Art. 351 Abs. 1 und Abs. 2 AEUV	73
3. Verträge der Mitgliedstaaten mit Drittstaaten nach Gründung bzw. Beitritt	75
a) Nach Gründung bzw. Beitritt und nachträgliche Unionswidrigkeit.....	75
b) Nach Gründung bzw. Beitritt und unionswidrig	76
aa) Keine analoge Anwendung von Art. 351 AEUV	76
bb) Rücksichtnahmepflichten aus Art. 4 EUV	77

4. Fazit	78
a) Folgen in Theorie und Praxis	78
b) Im Falle des Ungehorsams	82
aa) Im Unionsrecht	83
bb) Auf ILO-Ebene	83
E. Die Auslegung von Übereinkommen und Empfehlungen	83
I. Einleitung	83
II. Auslegungsorgane	83
1. Auslegung durch die Vertragsparteien	83
2. Art. 37 ILO-Verfassung	84
a) Auslegung durch den IGH	84
b) Art. 37 Abs. 2 ILO-Verfassung	84
3. Auslegung durch das IAA	85
4. Auslegung durch den Sachverständigenausschuss	86
III. Auslegungsmethodik	87
1. Allgemeines	87
2. Wiener Vertragsrechtskonvention	88
a) Das „Sprachproblem“	89
b) Die weiteren Auslegungsregeln nach WVRK	92
aa) Allgemeine Auslegungsregel	92
bb) ergänzende Auslegungsregel	93
IV. Zwischenergebnis	94
F. Zusammenfassung	94
3. Teil: Übereinkommen Nr. 94 und Empfehlung Nr. 84	97
A. Übereinkommen Nr. 94 über Arbeitsklauseln	97
I. Einleitung	97
1. Allgemein	97
2. Kurze Zusammenfassung des Übereinkommens Nr. 94	98
II. Entstehungsgeschichte des Übereinkommens Nr. 94	99
1. Vorbilder	99
2. Entstehungsgeschichte	103
3. Überprüfung des Ratifikationsprozesses	106
III. Inhalt und Aufbau des Übereinkommens Nr. 94	107
1. Anwendungsbereich	107
a) Öffentliche Verträge	107
aa) Mindestens eine der Vertragsparteien muss eine Behörde sein	108
bb) Aufwendung von Geldmitteln sowie Beschäftigung von Arbeitnehmern	111

cc) Bauarbeiten, Herstellung/Beförderung von Arbeitsstoffen, Dienstleistungen	111
b) Zentralbehörde und andere Behörden	112
c) Zwischenunternehmer	114
d) Ausnahmen	115
aa) Schwellengrenzen.....	115
bb) Stellung der Arbeitnehmer	117
2. Arbeitsklauseln in öffentlichen Verträgen	118
a) Einfügen der Arbeitsklauseln nach Art. 2 Abs. 1	118
aa) Die Verpflichtungserklärung.....	119
bb) Die Sozialstandards	119
cc) Die Koppelung mit anderen Sozialvorschriften	120
(1) Gesamtarbeitsvertrag	120
(2) Schiedsspruch	122
(3) innerstaatliche Gesetzgebung	124
dd) „Nicht weniger günstig als“-Klausel	124
dd) Fazit.....	127
b) Einfügen von Arbeitsklauseln nach Art. 2 Abs. 2	128
c) Vorherige Anhörung	128
d) Sicherstellung der Veröffentlichung der Vergabebedingungen	129
e) Vorkehrungen für Schutz der Gesundheit und der Sicherheit	129
3. Durchsetzungsmaßnahmen	130
a) Veröffentlichung und Überwachung	130
b) Sanktionen und Strafen für Zuwiderhandlungen.....	132
4. Befreiungen und Aufhebungen	133
a) Befreiungen.....	133
b) Zeitweilige Aufhebung.....	133
5. Verfahrensvorschriften	134
a) Die Kündigung.....	134
b) Weitere Verfahrensvorschriften	134
B. Empfehlung Nr. 84.....	134
I. Einleitung	134
II. Inhalt und Aufbau.....	135
1. Analoge Anwendung bei gewährten Zuschüssen oder Bewilligungen.....	135
2. Konkretisierungen des Übereinkommens Nr. 94	135
C. Ergebnis des 3. Teils	136

4. Teil: Umsetzung des Übereinkommens Nr. 94 in der BRD.....	139
A. Einleitung.....	139
I. Allgemeines.....	139
II. Chronologie der Ratifikationsversuche in der BRD.....	140
B. Umsetzung bestimmter Regelungsbereiche des Übereinkommens in der BRD.....	141
I. Einleitung.....	141
II. Im Bereich Vergaberecht.....	141
1. Allgemein.....	141
2. §§ 97 ff. GWB.....	144
a) der öffentliche Auftraggeber.....	145
b) Der öffentliche Auftrag.....	149
c) Schwellenwert.....	150
3. Zwischenergebnis.....	150
III. Im Bereich Arbeitsrecht.....	152
1. Allgemein.....	152
2. § 5 TVG.....	153
a) Allgemein.....	153
b) Voraussetzungen.....	155
3. Arbeitnehmer-Entsendegesetz.....	157
a) Entstehungsgeschichte.....	157
b) Voraussetzungen.....	159
4. Mindestarbeitsbedingungsgesetz n.F.....	161
5. Zwischenergebnis.....	162
IV. Tariftreuegesetze.....	164
1. Einleitung.....	164
2. Länderebene.....	164
a) Entstehungsgeschichte und Chronologie der Ereignisse.....	164
b) Gesetzgebungskompetenz der Länder.....	171
aa) Kompetenztitel.....	173
(1) Recht der Arbeit.....	173
(2) Recht der Wirtschaft.....	173
(3) Kompetenzzuweisung.....	174
bb) Abschließendes Gebrauchmachen.....	176
cc) Ermächtigung durch den Bundesgesetzgeber.....	178
(1) Zulässigkeit der Ermächtigung.....	179
(2) Streitdarstellung.....	179
dd) Schlussfolgerungen in formeller Hinsicht.....	181
c) Die Tariftreue Regelungen der Länder im Überblick.....	182
d) Am Beispiel des Niedersächsischen Landesvergabe- gesetzes.....	185

aa) LVergabeG Nds. a.F.....	186
(1) Anwendungsbereich	186
(a) Sachlicher Anwendungsbereich.....	186
(b) Persönlicher Anwendungsbereich.....	186
(2) Tariftreueklausel.....	187
(3) Ausnahmen	188
(4) Subunternehmer.....	188
(5) Durchführung, Kontrolle, Sanktionen	188
bb) In der Fassung ab dem 01.01.2009	189
(1) Anwendungsbereich	189
(a) Sachlicher Anwendungsbereich.....	189
(b) Persönlicher Anwendungsbereich.....	190
(2) Tariftreueklausel.....	190
(3) Die weiteren Vorschriften.....	192
e) Zusammenfassung.....	192
aa) LVergabeG Nds. a.F. und Übereinkommen Nr. 94	192
bb) LVergabeG Nds. n.F. und Übereinkommen Nr. 94.....	194
cc) Verknüpfung von Arbeitsstandard und Vergabeverfahren erforderlich?.....	196
3. Bundesebene.....	198
V. Ergebnis.....	199
C. Die Verfassungsmäßigkeit der Umsetzung des Übereinkommens Nr. 94	200
I. Einleitung.....	200
II. materielles Verfassungsrecht.....	201
1. Die Koalitionsfreiheit gemäß Art. 9 Abs. 3 GG	201
a) Allgemein.....	201
b) Eingriff in den Schutzbereich.....	203
aa) negative Koalitionsfreiheit	203
bb) Bestands- und Betätigungsgarantie aus Art. 9 Abs. 3 GG.....	206
cc) Art. 9 Abs. 3 GG iVm dem Demokratieprinzip.....	207
c) Stellungnahme.....	209
2. Die Berufsfreiheit gemäß Art. 12 Abs. 1 GG	209
a) Allgemein.....	209
b) Eingriff in den Schutzbereich.....	212
c) Rechtfertigung.....	212
aa) Verhältnismäßigkeit	213
bb) Verhältnismäßigkeit am Maßstab anderer Verfassungsprinzipien.....	214
d) Stellungnahme.....	215
III. Kollision mit Bundesrecht.....	217
1. § 5 TVG.....	218

2. § 20 GWB.....	218
D. Ergebnis des Vierten Teils	219
5. Teil: Das Übereinkommen Nr. 94 im Hinblick auf europarechtliche Vorgaben	221
A. Einleitung.....	221
I. Allgemein.....	221
II. Anwendung EU-Recht	222
B. Der Fall Rüffert ./ Land Niedersachsen.....	224
I. Vorgeschichte.....	224
1. Chronologie der Ereignisse.....	224
2. Vorabentscheidungsverfahren	225
3. Das Urteil des EuGH	226
II. Vereinbarkeit mit der Arbeitnehmerentsenderichtlinie 96/71/EG	227
1. Anwendungsbereich	227
2. Verstoß gegen 96/71/EG.....	229
a) Das System der Allgemeinverbindlicherklärung in der BRD.....	229
aa) Streitdarstellung	229
bb) Stellungnahme	232
b) Die Günstigkeitsklausel	232
aa) Streitdarstellung	232
bb) Stellungnahme	234
III. Vereinbarkeit mit der Dienstleistungsfreiheit gem. Art. 56 AEUV (Art. 49 EGV)	236
1. Anwendungsbereich	236
2. Verstoß	238
3. Kritik und Stellungnahme.....	240
a) Die Sperrwirkung der Richtlinie 96/71/EG	240
b) Schutz der Arbeitnehmer als zwingender Grund des Allgemeininteresses	242
c) Die neuen Vergaberichtlinien der EU	244
aa) Entwicklung im Bereich Vergaberichtlinien auf Gemeinschaftsebene.....	244
bb) Anwendung doch möglich?.....	245
cc) Verhältnis zur Entsenderichtlinie	247
d) Übereinkommen Nr. 94 als Rechtfertigungsmaßstab.....	247
C. Folgen für die Praxis.....	248
I. Konsequenzen für die BRD.....	248
1. Bindungswirkung der Entscheidung.....	248
a) Tariftreueklauseln	249
b) Arbeitsklauseln.....	250

2. Erneute Vorlage an EuGH	250
3. Verbleibende Anwendungsbereiche	250
a) Reine Inlandssachverhalte	251
b) Auftragserteilung an Bieter aus Drittstaaten	253
c) EU-Osterweiterung	253
d) Konsequenzen	254
4. Verbleibende Umsetzungsmöglichkeiten des Übereinkommens	
Nr. 94	254
a) Einleitung	254
b) Formelle Ratifikationsmöglichkeiten	254
aa) Innerstaatliche Wirksamkeit	255
bb) Wirksamkeit gegenüber den anderen EU-Staaten	255
cc) Wirksamkeit gegenüber der EU	256
dd) Wirksamkeit gegenüber Drittstaaten	256
c) Materielle Umsetzungsmöglichkeit / unionsrechtskonforme	
Auslegung	257
II. Konsequenzen für die weiteren EU-Mitgliedstaaten	257
1. Einleitung	257
2. Zur Kündigung gezwungen?	258
a) Im Verhältnis der EU-Mitgliedstaaten zueinander	259
b) Im Verhältnis zu Drittstaaten	259
III. Reaktionsmöglichkeiten auf Unionsebene	260
1. Änderung der Verträge der Gemeinschaft/Union	261
2. Änderung der Entsenderichtlinie 96/71/EG	263
3. Vergabekoordinierungs-Richtlinie	264
IV. Reaktionsmöglichkeiten auf ILO-Ebene	264
1. Anpassung des ILO-Übereinkommens	264
2. Beschwerde- oder Klageverfahren	264
6. Teil: Ergebnisse	267
Literaturverzeichnis	269
Convention 94: Labour Clauses Convention	285
Recommendation 84: Labour Clauses Recommendation	291