

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Einführung | 17 |
| A. Verfahrensbestimmung und Rahmenbedingungen der Mediation | 19 |
| I. Grundlagen der Mediation | 19 |
| II. Rechtlicher Rahmen | 24 |
| III. Das Mediationsverfahren | 39 |
| IV. Die Rolle des Mediators | 44 |
| B. Anwendbarkeit und Grenzen der Mediation | 59 |
| I. Wirtschaftsmediation und Mediation im Arbeitsrecht | 59 |
| II. Konflikte im Arbeitsrecht | 61 |
| III. Nutzbare Vorteile der Mediation | 62 |
| IV. Hindernisse und Grenzen | 74 |
| V. Auswahl mediationsgeeigneter Konflikte | 85 |
| VI. Zusammenfassung | 86 |
| C. Arbeitsrechtliche Konfliktlösungsverfahren und Mediationsbedarf | 89 |
| I. Tarifrechtliche Streitigkeiten | 89 |
| II. Streitigkeiten im Betriebsverfassungsrecht | 104 |
| III. Streitigkeiten im Individualarbeitsrecht | 117 |
| IV. Zusammenfassung | 144 |
| D. Gerichtliche Mediation | 145 |
| I. Mediation im Vergleich zu bestehenden gerichtlichen Konfliktlösungsverfahren | 145 |

| | |
|--|------------|
| II. Anwendungsformen von Mediation in gerichtlichen Verfahren | 149 |
| III. Die Güterichterverhandlung | 154 |
| IV. Bewertung von Mediationen im Rahmen von Güterichterverhandlungen | 159 |
| V. Überlegungen zur zukünftigen Anwendung des Güterichtermodells | 173 |
| VI. Zusammenfassung | 176 |
| E. Außergerichtliche Mediation | 177 |
| I. Umsetzung innerbetrieblicher Mediation | 177 |
| II. Problemfelder innerbetrieblicher Mediation | 194 |
| III. Einführung innerbetrieblicher Mediation | 211 |
| IV. Ausgewählte Regelungen in Mediationsvereinbarungen | 223 |
| V. Bewertung außergerichtlicher Mediation | 242 |
| Ergebnisse | 245 |
| Literaturverzeichnis | 247 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einführung | 17 |
| A. Verfahrensbestimmung und Rahmenbedingungen der Mediation | 19 |
| I. Grundlagen der Mediation | 19 |
| 1. Einordnung und Begriff | 19 |
| 2. Wissenschaftlicher Hintergrund: Das Harvard-Konzept | 21 |
| II. Rechtlicher Rahmen | 24 |
| 1. Internationale Modellgesetze zur Mediation | 25 |
| 2. Europäische Regelungen | 26 |
| a) Förderung außergerichtlicher Streitbeilegung | 26 |
| b) Grünbuch der Kommission der europäischen Gemeinschaften über alternative Verfahren zur Streitbeilegung | 27 |
| c) Verhaltenskodex für Mediatoren | 28 |
| d) Mediationsrichtlinie | 28 |
| 3. Entwicklungen im deutschen Recht | 31 |
| a) Gesetzliche Förderung außergerichtlicher Streitbeilegung | 31 |
| b) Frühere Vorschläge für eine gesetzliche Regelung der Mediation | 32 |
| c) Mediationsgesetz | 33 |
| aa) Zuständigkeit und Gesetzgebungsverfahren | 33 |
| bb) Regelungsumfang | 35 |
| 4. Vertragliche Beziehungen | 37 |
| III. Das Mediationsverfahren | 39 |
| 1. Verfahrensprinzipien | 39 |
| a) Eigenverantwortlichkeit | 39 |
| b) Freiwilligkeit | 39 |
| c) Offenheit und Informiertheit | 40 |
| d) Vertraulichkeit | 40 |

| | |
|---|-----------|
| 2. Verfahrensablauf | 41 |
| 3. Bedeutung des Rechts in der Mediation | 43 |
| IV. Die Rolle des Mediators | 44 |
| 1. Tätigkeitsinhalte | 45 |
| a) Aufgaben | 45 |
| b) Neutralität bzw. Allparteilichkeit | 46 |
| c) Verschwiegenheitspflicht | 46 |
| d) Keine Entscheidungsmacht | 48 |
| e) Einflussnahme auf die Verhandlung | 49 |
| 2. Anforderungen an den Mediator | 53 |
| a) Aus- und Fortbildung | 53 |
| b) Fachkenntnisse | 56 |
| c) Anforderungen nach dem Rechtsdienstleistungsgesetz | 57 |
| B. Anwendbarkeit und Grenzen der Mediation | 59 |
| I. Wirtschaftsmediation und Mediation im Arbeitsrecht | 59 |
| II. Konflikte im Arbeitsrecht | 61 |
| 1. Einzel- und Gesamtstreitigkeiten | 61 |
| 2. Rechts- und Regelungsstreitigkeiten | 61 |
| III. Nutzbare Vorteile der Mediation | 62 |
| 1. Zeitliche und finanzielle Einsparungen | 62 |
| a) Schnelle Konfliktlösung | 63 |
| b) Kostenreduzierung | 64 |
| aa) Verfahrenskosten | 64 |
| bb) Indirekte Konfliktkosten | 65 |
| 2. Eigenverantwortliche Konfliktlösung | 67 |
| 3. Umfassende Konfliktbehandlung | 67 |
| 4. Zukunftsorientierte Konfliktlösung | 69 |
| 5. Lösung von Kommunikationsstörungen und Besserung des Betriebsklimas | 72 |
| 6. Vertraulichkeit der Mediation | 73 |
| IV. Hindernisse und Grenzen | 74 |

| | |
|--|-----------|
| 1. Verbot der Schiedsgerichtsbarkeit | 74 |
| 2. Verhandlungshindernisse | 75 |
| a) Psychologische und taktische Hindernisse | 75 |
| b) Strukturelle Verhandlungshindernisse | 77 |
| 3. Rein distributive Konflikte | 78 |
| 4. Bedürfnis nach einem rechtskräftigen, vollstreckbaren Urteil | 79 |
| 5. Zwingendes Recht | 81 |
| 6. Grundprinzipien der Mediation | 82 |
| a) Entscheidungskompetenz und Freiwilligkeit | 82 |
| b) Sicherung der Vertraulichkeit | 84 |
| c) Unfares Verhalten | 85 |
| V. Auswahl mediationsgeeigneter Konflikte | 85 |
| VI. Zusammenfassung | 86 |
| C. Arbeitsrechtliche Konfliktlösungsverfahren und Mediationsbedarf | 89 |
| I. Tarifrechtliche Streitigkeiten | 89 |
| 1. Schlichtungsverfahren bei tariflichen Regelungsstreitigkeiten | 89 |
| a) Die Entwicklung des tariflichen Schlichtungswesens im Überblick | 90 |
| aa) Staatliche Schlichtung bis 1933 | 90 |
| bb) Entwicklung verbandlicher Schlichtung in der Bundesrepublik Deutschland ab 1949 | 91 |
| b) Staatliche Schlichtung | 93 |
| aa) Kontrollratsgesetz Nr. 35 | 94 |
| bb) Badische Landesschlichtungsordnung | 95 |
| c) Grundzüge der vereinbarten Schlichtung | 98 |
| d) Mediation in tarifrechtlichen Regelungsstreitigkeiten | 100 |
| aa) Tarifliche Schlichtung im Vergleich mit Mediationsverfahren | 100 |
| bb) Praktische Anwendbarkeit | 101 |
| 2. Lösung von tariflichen Rechtsstreitigkeiten | 102 |
| 3. Mediation in tarifrechtlichen Streitigkeiten | 103 |

| | |
|--|-----|
| II. Streitigkeiten im Betriebsverfassungsrecht | 104 |
| 1. Grundsätze des Betriebsverfassungsrechts | 104 |
| 2. Das Einigungsstellenverfahren | 105 |
| a) Grundsätze und Einleitung des Einigungsstellenverfahrens | 105 |
| b) Besetzung der Einigungsstelle | 107 |
| c) Verfahren vor der Einigungsstelle | 109 |
| d) Beschlussfassung | 112 |
| 3. Einigungsstellenverfahren im Vergleich mit Mediationsverfahren | 112 |
| 4. Mediation in betriebsverfassungsrechtlichen Streitigkeiten | 115 |
| III. Streitigkeiten im Individualarbeitsrecht | 117 |
| 1. Frühere Streitbeilegungsverfahren | 117 |
| a) Konfliktkommissionen in der DDR | 117 |
| aa) Entwicklung und rechtstheoretischer Hintergrund | 117 |
| bb) Aufbau und Arbeitsweise | 118 |
| cc) Bewertung und Übertragbarkeit | 120 |
| b) Schiedsstellen für Arbeitsrecht in den neuen Bundesländern | 121 |
| aa) Entwicklung und Hintergrund | 121 |
| bb) Aufbau und Verfahren der Schiedsstellen | 122 |
| cc) Bewertung und Vergleich mit Mediation | 123 |
| 2. Beratungsverfahren nach dem Kontrollratsgesetz Nr. 35 | 125 |
| 3. Schiedsgerichtsbarkeit nach § 101 Abs. 2 ArbGG | 126 |
| a) Grundzüge des Bühnenschiedsverfahrens | 126 |
| b) Schiedsverfahren im Vergleich mit Mediationsverfahren | 128 |
| 4. Vorverfahren und Schlichtungsverfahren | 129 |
| a) Gesetz über Arbeitnehmererfindungen §§ 28 ff. ArbnErfG | 129 |
| b) Ausbildungsstreitigkeiten § 111 Abs. 2 ArbGG | 132 |
| c) Ordnungsausschuss nach § 47 NV Bühne | 134 |
| 5. Beschwerdeverfahren | 134 |
| a) Beschwerde nach § 13 AGG | 136 |

| | |
|--|------------|
| b) Beschwerdeverfahren nach dem Betriebsverfassungsgesetz ... | 138 |
| c) Beschwerdeverfahren im Vergleich mit Mediationsverfahren | 140 |
| 6. Mediation im Individualarbeitsrecht | 143 |
| IV. Zusammenfassung | 144 |
| D. Gerichtliche Mediation | 145 |
| I. Mediation im Vergleich zu bestehenden gerichtlichen Konfliktlösungsverfahren | 145 |
| 1. Gerichtsverfahren mit Urteil oder Beschluss | 145 |
| 2. Güteverfahren gem. § 54 ArbGG | 146 |
| 3. Prozessvergleich | 148 |
| II. Anwendungsformen von Mediation in gerichtlichen Verfahren | 149 |
| 1. Gerichtsnahe Mediation | 150 |
| 2. Gerichtsintegrierte Mediation | 151 |
| 3. Gerichtsinterne Mediation | 152 |
| 4. Das Güterichtermodell | 153 |
| III. Die Güterichterverhandlung | 154 |
| 1. Rechtsgrundlage nach dem Mediationsgesetz | 154 |
| 2. Ablauf des Güterichterverfahrens | 155 |
| 3. Stellung des Güterichters | 157 |
| IV. Bewertung von Mediationen im Rahmen von Güterichterverhandlungen | 159 |
| 1. Vereinbarkeit mit verfassungs- und verfahrensrechtlichen Grundsätzen | 159 |
| a) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit konsensualer Streitbeilegung | 159 |
| b) Justizgewährungsanspruch | 159 |
| c) Grundsatz der Öffentlichkeit | 160 |
| d) Beschleunigungsgrundsatz | 161 |
| e) Grundsatz des rechtlichen Gehörs | 162 |
| f) Unmittelbarkeit des Verfahrens und Mündlichkeitsprinzip | 163 |
| g) Dispositions-, Beibringungs- und Amtsermittlungsgrundsatz ... | 164 |

| | |
|---|------------|
| h) Gesetzesbindung und richterliche Hinweispflichten | 165 |
| i) Zusammenfassung | 167 |
| 2. Mediation des Güterichters als „echte“ Mediation? | 167 |
| a) Eigenverantwortlichkeit der Parteien | 167 |
| b) Umfassende Konfliktlösung | 169 |
| c) Freiwilligkeit und Vertraulichkeit | 171 |
| d) Stellung des Güterichters | 171 |
| 3. Ergebnis | 172 |
| V. Überlegungen zur zukünftigen Anwendung des Güterichtermodells | 173 |
| VI. Zusammenfassung | 176 |
| E. Außergerichtliche Mediation | 177 |
| I. Umsetzung innerbetrieblicher Mediation | 177 |
| 1. Person des Mediators | 177 |
| a) Interne Mediatoren | 177 |
| aa) Sicherung der Neutralität | 178 |
| bb) Vertragliche Beziehung mit internen Mediatoren | 179 |
| cc) Betriebsräte als Mediatoren | 180 |
| b) Externe Mediatoren | 182 |
| 2. Einbeziehung von Anwälten | 184 |
| 3. Kostenfragen | 185 |
| a) Vergütung des Mediators | 185 |
| b) Kostentragungspflicht | 187 |
| aa) Betriebsverfassungsrechtliche Konflikte | 188 |
| bb) Individualarbeitsrechtliche Konflikte | 189 |
| cc) Schulungskosten | 190 |
| dd) Kostenerstattung | 191 |
| c) Entgeltzahlung während des Mediationsverfahrens | 192 |
| II. Problemfelder innerbetrieblicher Mediation | 194 |
| 1. Zeitlicher Rechtsverlust | 194 |
| a) Verjährung | 194 |

| | | |
|------|---|-----|
| b) | Ausschlussfristen | 196 |
| aa) | Hemmung von Ausschlussfristen? | 197 |
| bb) | Vertragliche Verlängerung | 198 |
| cc) | Unzulässige Rechtsausübung und Neubegründung | 200 |
| dd) | Auswirkungen auf Mediationsverfahren | 201 |
| 2. | Mediation und Kündigungen oder Abmahnungen | 202 |
| a) | Verlust von Abmahnungs- oder Kündigungsmöglichkeiten ... | 202 |
| aa) | Verzeihung und Verzicht | 203 |
| bb) | Verwirkung | 204 |
| cc) | Auswirkung auf die Interessenabwägung | 207 |
| b) | Während des Mediationsverfahrens auftretende Kündigungsgründe | 207 |
| 3 | Mitwirkung des Betriebsrats | 208 |
| a) | Einführung von Mediationsverfahren im Betrieb | 208 |
| b) | Durchführung der Mediationsverfahren | 210 |
| III. | Einführung innerbetrieblicher Mediation | 211 |
| 1. | Direktionsrecht des Arbeitgebers | 211 |
| 2. | Grundsatz der vertrauensvollen Zusammenarbeit | 213 |
| 3. | Einzelvertragliche Mediationsvereinbarung | 214 |
| a) | Formvorschriften | 214 |
| b) | Anwendbarkeit des AGB-Rechts | 215 |
| aa) | Rechtliche Einordnung der Mediationsvereinbarung ... | 215 |
| bb) | Allgemeine Geschäftsbedingungen | 216 |
| c) | Überraschende Klausel, § 305c BGB | 217 |
| d) | Transparenzgebot, § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB | 218 |
| e) | Unangemessene Benachteiligung, § 307 Abs. 1 Satz 1, Abs. 2 BGB | 218 |
| 4. | Betriebsvereinbarungen | 220 |
| 5. | Tarifvertrag | 222 |
| 6. | Richtlinien und freiwillige Selbstverpflichtung | 222 |
| IV. | Ausgewählte Regelungen in Mediationsvereinbarungen | 223 |
| 1. | Verpflichtung zur Durchführung einer Mediation | 223 |
| 2. | Klageverzicht | 225 |

| | |
|---|------------|
| a) Ausschluss der Schiedsgerichtsbarkeit nach § 4 ArbGG | 226 |
| b) Zwingende Vorschriften | 227 |
| c) AGB-Recht | 228 |
| d) Zusammenfassung | 228 |
| 3. Bezugnahme auf Mediationsordnungen | 229 |
| a) Umfang von Bezugnahmeklauseln | 229 |
| b) Bezugnahmen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen | 230 |
| aa) Wirksame Einbeziehung | 230 |
| bb) Transparenzgebot und überraschende Klausel | 231 |
| cc) Unangemessene Benachteiligung | 231 |
| 4. Vertraulichkeitsabrede | 232 |
| a) Inhalt von Vertraulichkeitsabreden | 233 |
| b) Offenbarungspflichten und Auskunftsansprüche | 235 |
| c) Sicherung der vertraglichen Vertraulichkeitsabreden | 236 |
| aa) Beschränkung des Tatsachenvortrags | 238 |
| bb) Beweismittelbeschränkung | 240 |
| d) Zusammenfassung | 241 |
| V. Bewertung außergerichtlicher Mediation | 242 |
| Ergebnisse | 245 |
| Literaturverzeichnis | 247 |