

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. Tarifrrechtliche 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

I. Tariftreue 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 tariftreuen Regelungsstreitigkeiten	100
aa) Tarifliche Schlichtung im Vergleich mit Mediationsverfahren	100
bb) Praktische Anwendbarkeit	101
2. Lösung von tariflichen Rechtsstreitigkeiten	102
3. Mediation in tariftreuen 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