

Inhaltsverzeichnis

A. Einführung	25
I. Problemaufriss	25
II. Spezifizierung des Untersuchungsgegenstands	26
III. Methode, Gang und Ziel der Untersuchung	29
B. Die ablösende Betriebsvereinbarung – Aufarbeitung der Problematik	31
I. Begriff und Abgrenzung	31
1. Verhältnis von Betriebsvereinbarung und allgemeinen Arbeitsbedingungen	31
2. Betriebsvereinbarung als Ablösungsmittel	32
a) Ablösungswille	33
b) Merkmale der Betriebsvereinbarung	33
aa) Privatrechtlicher Kollektivvertrag	34
bb) Kompromissvertrag	34
cc) Normvertrag	37
c) Abgrenzungen	37
aa) Regelungsabrede	37
bb) Andere Mitwirkungsordnungen	38
(1) Dienstvereinbarungen	39
(2) Richtlinien	39
cc) Tarifvertrag	40
3. Allgemeine Arbeitsbedingungen als formaler Ablösungsgegenstand	40
a) Allgemeine Arbeitsbedingungen als individualrechtliche Kollektivregelung	41
aa) Individualrechtliche Regelungsform	42
bb) Kollektiver Regelungsinhalt	44
b) Fallgruppen der allgemeinen Arbeitsbedingungen	46
aa) Vertragliche Einheitsregelung	46
bb) Gesamtzusage	47
cc) Betriebliche Übung	50
c) Verhältnis zu arbeitsvertraglichen Allgemeinen Geschäftsbedingungen	53
aa) Vertragsbedingung	55
bb) Einseitige Auferlegung	55
cc) Mehrfachverwendung	56
dd) Keine Bereichsausnahme	56
d) Abgrenzungen	57

aa) Individualvereinbarung	57
bb) Kollektivverträge	58
cc) Gesetz	59
4. Materieller Ablösungsgegenstand	60
a) Betriebliche Sozialleistungen	60
b) Sonstige Regelungsinhalte	61
5. Unterschiede im Ablösungsumfang	62
a) Rechtliche oder tatsächliche Belastung	62
b) Gestufte Eingriffsintensität	63
aa) Verschlechternde Betriebsvereinbarung	63
bb) Umstrukturierende Betriebsvereinbarung	63
cc) Abschreibende Betriebsvereinbarung	64
6. Zusammenfassung	64
II. Praktischer Hintergrund	65
1. Änderungsanlass	65
a) Wirtschaftliche Faktoren	65
b) Rechtliche Rahmenbedingungen	66
c) Tatsächliche Umstände	68
2. Interessenpluralismus	68
a) Flexibilisierungsinteresse des Arbeitgebers	69
b) Bestandsschutzinteresse der Einzelarbeitnehmer	69
c) Gleichbehandlungsinteresse der Belegschaft	70
d) Ausgleichsinteresse des Betriebsrats	70
3. Zusammenfassung	71
III. Rechtlicher Hintergrund	71
1. Kollision im Mehrebenensystem	71
2. Kollision von kollektiven Regelungen	72
3. Kollision zweier Grundprinzipien – Günstigkeit versus Ablösbarkeit ..	72
4. Fehlende Konkurrenznorm	72
a) § 77 Abs. 4 Satz 1 BetrVG	73
b) § 613a Abs. 1 Satz 2 und 3 BGB	74
5. Zusammenfassung	76
C. Das Kollisionsproblem – Grundkonzepte	77
I. Bestandsschutz bei Betonung der Privatautonomie	77
1. Selbstbestimmung als Teil der Privatautonomie	77
a) Begriff	77
b) Rechtlicher Hintergrund	78
c) Strukturelles Ungleichgewicht	79
aa) Soziale Abhängigkeit	80
bb) Wirtschaftliche Abhängigkeit	80

cc) Relative Betrachtungsweise	81
2. Grundsatz der Vertragsbindung	81
a) Herkunft – vorrechtliches Phänomen oder Rechtsprinzip	82
b) Legitimation	82
aa) Formaler Konsensgedanke	82
bb) Materielle Richtigkeitsgewähr	83
cc) Moralischer Vertrauensgrundsatz	83
c) Grenzen	84
aa) Vertragsprinzip	84
bb) Ergänzungsfunktion staatlicher Regelungen	84
cc) Sonderbehandlung des Arbeitsverhältnisses	86
(1) Abhängigkeitsgedanke	86
(2) Dauerschuldverhältnis	86
(3) „Dritte Dimension“	88
(a) Kollektivregelungen	90
(b) Kollektivmacht	92
3. Theorie der Wirksamkeitsvoraussetzung	92
a) Hintergrund	94
b) Erste Fallgruppe – keine Beteiligungsnotwendigkeit	95
c) Zweite Fallgruppe – Beteiligungsumgehung	96
aa) Ansichten	97
bb) Differenzierte Betrachtungsweise	98
cc) Keine (Teil-)Unwirksamkeitsfolge	100
4. Zusammenfassung	102
II. Ablösbarkeit unter Anerkennung betrieblicher Kollektivmacht	103
1. Betriebsmacht im Arbeitsrecht	103
a) Begriff	104
b) Rechtlicher Hintergrund	104
2. Zwecke der Betriebsverfassung	107
a) Schutzfunktion	108
b) Ordnungsfunktion	108
c) Flexibilisierungsfunktion	110
d) Ausgleichsfunktion	110
3. Grundsatz umfassender Regelungszuständigkeit	112
a) Aspekt der Fremdbestimmung	113
aa) Unmittelbar durch den Betriebsrat	114
bb) Mittelbar durch den Arbeitgeber	115
b) Ansichten	116
c) Belastende Maßnahmen	118
4. Schranken	122

a)	Kollektiver Tatbestand	122
b)	Unterscheidung von notwendiger und freiwilliger Beteiligung	124
c)	Außen- und Innenschränken	125
aa)	Tarifvorbehalt und -vorrang	126
bb)	Zwingendes Recht	128
5.	Zusammenfassung	128
D.	Die bisherige Rechtsprechung – vom Ordnungs- zum Günstigkeitsprinzip ..	130
I.	Überblick	130
1.	Erster Schritt – Rechtsprechungsanfänge	130
a)	Ordnungsprinzip – Urteile bis 1970	130
aa)	Wesentliche Aussagen	131
bb)	Kritik der Literatur	132
b)	Ablösungsprinzip – Urteil vom 30. Januar 1970	132
aa)	Wesentliche Aussagen	133
bb)	Kritik der Literatur	134
c)	Lehre von der Normsetzungsprärogative – Urteil vom 12. August 1982	135
aa)	Wesentliche Aussagen	135
bb)	Kritik der Literatur	137
2.	Zweiter Schritt – Beschluss des Großen Senats vom 16. September 1986 ..	139
a)	Wesentliche Aussagen	140
aa)	Allgemeines	140
bb)	Normative Wirkung der Betriebsvereinbarung	141
cc)	Individualrechtliche Regelungsform	141
dd)	Geltung des Günstigkeitsprinzips	141
(1)	Kollektiver Günstigkeitsvergleich	143
(2)	Theorie der Wirksamkeitsvoraussetzung	144
(3)	Ablehnung bisheriger Kollisionsregeln	145
ee)	Weitere Abänderungsmöglichkeiten	146
(1)	Betriebsvereinbarungsoffene Vertragsregelung	146
(2)	Sonstiges Vertragsrecht	146
ff)	Rechts- und Billigkeitskontrolle	147
b)	Kritik der Literatur	147
3.	Dritter Schritt – Folgeentscheidungen	149
a)	Anwendungsbereich	150
b)	Betriebsvereinbarungsoffenheit	151
c)	Günstigkeitsvergleich	156
d)	Billigkeitskontrolle	157
4.	Zusammenfassung	160
II.	Kritische Stellungnahme	161

1.	Normative Wirkung der Betriebsvereinbarung als Ausgangspunkt	161
a)	§ 77 Abs. 4 Satz 1 BetrVG	161
b)	Ablehnung eines ungeschriebenen Kollisionsprinzips	162
2.	Einschränkung durch das Günstigkeitsprinzip	162
a)	Verfassungsrechtlicher Grundsatz	163
b)	Voraussetzungen	164
aa)	Regelungsidentität	164
bb)	Regelungswirksamkeit	166
cc)	Rangverschiedenheit	166
c)	Wirkungen	166
aa)	Durchbrechung des Rangprinzips	167
bb)	Arbeitnehmerbezogener Bestandsschutz	167
3.	Kollektiver Günstigkeitsvergleich als missglückte Kompromisslösung ..	167
a)	Rechtliche Unstimmigkeiten	168
b)	Praktische Schwierigkeiten	171
aa)	Vergleichsparameter	171
bb)	Gestufte Ablösung	174
cc)	Verschlechternde Betriebsvereinbarung	177
c)	Bestätigung durch die ausweichende Rechtsprechung zur Betriebs- vereinbarungsoffenheit	178
4.	Zusammenfassung	179
E.	Rechtsprechungswandel – Grundsatz der Betriebsvereinbarungsoffenheit ..	180
I.	Urteil des ersten Senats vom 5. März 2013	180
1.	Wesentliche Aussagen	180
a)	Aufrechterhaltung des Günstigkeitsprinzips	181
b)	Regelvermutung für konkordante Betriebsvereinbarungsoffenheit von AGB	181
c)	Möglichkeit der betriebsvereinbarungsfesten Regelung	182
2.	Kritik der Literatur	182
3.	Zusammenfassung	183
II.	Kritische Stellungnahme	183
1.	Betriebsvereinbarungsoffenheit	184
a)	Begriff	184
aa)	Individualvertragliche Öffnungsklausel zugunsten späterer Betriebsvereinbarungen	185
bb)	Abgrenzung	186
(1)	Bezugnahmeklausel	187
(2)	Widerrufsvorbehalt	188
b)	Zustandekommen	189
aa)	Vertragliche Vereinbarung	189
(1)	Ausdrücklich	189

(2) Konkluident	190
(a) Beteiligung des Betriebsrats	192
(b) Bezugnahmeklausel	194
(c) Kollektiver Regelungscharakter	196
(d) Sonstige Überlegungen	197
(3) Stillschweigend	199
bb) Ergänzende Vertragsauslegung	200
(1) Allgemein – Regelungslücke und hypothetischer Parteiwille	201
(2) Fallgruppen	204
(a) Altregelungen	204
(b) Sonstige Überlegungen	209
2. Regelvermutung bei AGB mit kollektivem Bezug	211
a) Vorüberlegungen	212
aa) Entscheidungsgehalt	212
bb) Musterfall für die Ablösungsproblematik	214
(1) Allgemeine Geschäftsbedingungen als arbeitsvertraglicher Regelfall	215
(2) Allgemeine Geschäftsbedingungen als gesetzlich anerkanntes kollektives Gestaltungsmittel mit individualrechtlichem Charakter	215
(3) Allgemeine Geschäftsbedingungen als äußerste Grenze der vertraglichen Auslegbarkeit	215
cc) Anforderungen judikativer Rechtssicherheit	216
(1) Formelle Zuständigkeitsfragen	216
(2) Materielle Gerechtigkeitsvorstellungen	218
b) Unklarheiten	220
aa) Tatbestandsseite	220
(1) Merkmal der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	220
(2) Merkmal des Vertragsgegenstands	221
(3) Merkmal des kollektiven Bezugs	221
(a) Inhaltliche Ausrichtung	222
(b) Kein weitergehender Systembezug	222
bb) Rechtsfolgenseite	223
(1) Reichweite der Regelmäßigkeit	223
(a) Betriebsvereinbarungsfeste Gestaltung	224
(b) Erkennbarkeit des kollektiven Bezugs	225
(2) Sachliche Reichweite der Öffnungsklausel	225
(a) Verschlechternde Ablösung	225
(b) Kollektivvertragsoffenheit	226
(3) Zeitliche Reichweite der Öffnungsklausel	227
(a) Rückwirkung	227

(b) Änderungsfolgen	227
c) Unstimmigkeiten	228
aa) Herleitung eines objektiven Rechtsgrundsatzes im Wege der Auslegung privatautonomer Willenserklärungen	228
bb) AGB-Kontrolle	229
(1) Anwendbarkeit	229
(2) Überraschungsverbot nach § 305c Abs. 1 BGB	231
(a) Inhaltlich	231
(b) Formal	231
(3) Unklarheitenregelung nach § 305c Abs. 2 BGB	232
(a) Anwendbarkeit	232
(b) Problem der Auslegungszweifel	233
(c) Maßstab des durchschnittlichen Vertragspartners	233
(d) Folge	234
(4) Transparenzgebot nach § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB	235
(a) Anwendbarkeit	235
(b) Maßstab der Bestimmtheit	236
(c) Folge	238
(5) Angemessenheitsprüfung	239
(a) Änderungsvorbehalt nach § 308 Nr. 4 BGB	239
(b) Fiktion nach § 308 Nr. 5 BGB	241
(c) Angemessenheit nach § 307 Abs. 1 Satz 1 und Abs. 2 BGB	242
(d) Folge	244
(6) Angemessene Berücksichtigung der Besonderheiten des Arbeitsrechts nach § 310 Abs. 4 Satz 2 Halbsatz 1 BGB	246
(a) Besonderheiten des Arbeitsrechts	248
(b) Angemessene Berücksichtigung	250
(c) Folge	252
d) Verhältnis zu bisherigen Ablösungsgrundsätzen	254
aa) Kollektiver Günstigkeitsvergleich	255
bb) Konkludente Betriebsvereinbarungsoffenheit	256
3. Zusammenfassung	257
F. Neuausrichtung – eingeschränktes Günstigkeitsprinzip	259
I. Rechtsfortbildung	259
1. Methodische Grundlagen	260
a) Rechtssicherheit und -vertretbarkeit	261
b) Gesetzesübersteigernde Rechtsfortbildung	263
c) Gesetzesimmanente Rechtsfortbildung	263
2. Konkrete Ausgestaltung	264
a) Regelungslücke	264

b)	Lückenschließung	266
aa)	Rechtliche Aspekte – verhältnismäßiger Ausgleich von Privat-autonomie und Betriebsmacht	266
(1)	Verhältnis von Verfassungs- und Gesetzesrecht	267
(2)	Differenzierte Privatautonomie	268
bb)	Konkrete Interessenabwägung	269
(1)	Exkurs – Individualvereinbarung	270
(2)	Allgemeine Arbeitsbedingungen	272
(a)	Ablösende Betriebsvereinbarung	272
(b)	Vorausgehende Betriebsvereinbarung	275
cc)	Praktische Aspekte – untaugliches individualrechtliches Änderungsinventar	277
(1)	Vorsorgende Vertragsgestaltung	277
(a)	Freiwilligkeitsvorbehalt	278
(b)	Widerrufsvorbehalt	279
(c)	Ermessensregelungen	279
(d)	Teilbefristung	280
(e)	Öffnungsklausel	281
(2)	Änderungsvertrag	281
(3)	Gemeine Gesetzeshilfen	282
(a)	Direktionsrecht	282
(b)	(Massen-)Änderungskündigung	283
(c)	Teilkündigung	288
(d)	Wegfall der Geschäftsgrundlage	288
(4)	Verhältnis zur ablösenden Betriebsvereinbarung	290
c)	Mittel der verfassungsorientierten Reduktion	292
3.	Vorgabe de lege ferenda	294
4.	Exkurs – Übertragung auf sonstige Bereiche des Kollektivarbeitsrechts	297
a)	Sprecherausschussrecht	297
b)	Tarifvertragsrecht	298
5.	Zusammenfassung	300
II.	Konsequenzen	300
1.	Kollektivistischer und individualistischer Lösungsansatz	301
2.	Konkrete Änderungsumsetzung	302
a)	Beteiligungsmöglichkeit des Betriebsrats	302
aa)	Mitbestimmung	302
bb)	Mitwirkung	303
b)	Inhaltsschutz	305
aa)	Rechtskontrolle	305
bb)	„Billigkeitskontrolle“	306
(1)	Allgemein – inhaltliche Ausrichtung	307

(2) Betriebliche Altersversorgung – „Drei-Stufen-Prüfung“	309
(3) Sonstige Regelungsinhalte – Interessenabwägung	310
(4) Exkurs – Quorum	312
cc) Ermessenskontrolle bei Einigungsstellenspruch	312
c) Änderungsfolge – Regelungersatz oder -überlagerung	313
aa) Rückblick	313
(1) Günstigkeitsprinzip	314
(2) Grundsatz der Betriebsvereinbarungsoffenheit	315
bb) Bedeutung „zwingender Geltung“	316
(1) Ansichten	316
(2) Privatautonomes Verständnis	317
(3) Schwebezustand	318
(4) Nachwirkungszeitraum	320
cc) Vorgabe de lege ferenda	320
d) Prozessuale	320
aa) Beschlussverfahren	321
(1) Verbindlichkeit	321
(2) Keine Beteiligungsnotwendigkeit	323
(3) Antragsbefugnis	324
bb) Urteilsverfahren	326
cc) Beweislast	327
(1) Grundsätze	327
(2) Indizwirkung	328
3. Zusammenfassung	329
G. Fazit	331
I. Das Schicksal allgemeiner Arbeitsbedingungen gegenüber ablösenden Betriebsvereinbarungen	331
II. Thesen	333
Literaturverzeichnis	338
Sachregister	383