

# Inhaltsübersicht

|  |        |
|--|--------|
| Autoren des Handbuchs .....  | V      |
| Vorwort .....  | VII    |
| Inhaltsverzeichnis .....   | XI     |
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XXV    |
| Literaturverzeichnis .....   | XXXIII |
| <br>   |        |
| <b>A. Digitalisierte Arbeitswelt</b>   |        |
| I. Bisherige Entwicklung .....   | 1      |
| II. Arbeitsplatz und neue Arbeitsformen .....                                  | 3      |
| III. Internet und Social Media .....   | 12     |
| <br>   |        |
| <b>B. Individualarbeitsrecht</b>   |        |
| I. IT-Erklärungen im Arbeitsverhältnis .....                                   | 24     |
| II. IT-Nutzung als Pflichtverletzung: Abmahnung und Kündigung .....            | 46     |
| III. Haftung des Arbeitnehmers im Rahmen der IT-Nutzung .....                  | 138    |
| IV. Kontrolle der IT-Nutzung .....   | 144    |
| V. Prozessuale Verwertbarkeit von Kontrollergebnissen .....                    | 165    |
| VI. IT-Nutzung als Regelung im Arbeitsverhältnis .....                         | 181    |
| VII. Home-Office und virtuelle Arbeitsplätze .....                             | 190    |
| VIII. Bring your own device (BYOD) .....                                       | 207    |
| IX. Überwachung durch IT und Datenschutz .....                                 | 216    |
| X. Social Media .....  | 257    |
| XI. Ständige Erreichbarkeit durch IT-Mittel und Arbeitsschutz .....            | 282    |
| XII. Elektronische Personalakte .....  | 295    |
| XIII. IT-Fortbildung im Arbeitsverhältnis .....                                | 305    |
| <br>   |        |
| <b>C. Kollektives Arbeitsrecht</b>   |        |
| I. Betriebsrat und Datenschutz .....   | 315    |
| II. Einsatz von IT im Bereich des Betriebsverfassungsrechts .....              | 338    |
| III. Gestaltung des IT-Einsatzes durch Betriebsvereinbarungen .....            | 351    |
| IV. IT-Infrastruktur für die Betriebsratsarbeit .....                          | 366    |
| V. IT-Fortbildung des Betriebsrats .....                                       | 379    |
| VI. IT-Einsatz bei gewerkschaftlicher Werbung und Information im Betrieb ..... | 390    |
| <br>   |        |
| <b>D. IT-Arbeitsstrafrecht</b>   |        |
| I. Einleitung .....  | 400    |
| II. Videoüberwachung am Arbeitsplatz .....                                     | 401    |
| III. Überwachung der Kommunikation am Arbeitsplatz .....                       | 411    |
| IV. E-Mail und Internetüberwachung .....                                       | 419    |
| V. Mitarbeiterüberwachung und Internal Investigations .....                    | 425    |
| <br>   |        |
| <b>E. Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Behandlung der IT-Nutzung</b>  |        |
| I. Sozialversicherungsrechtliche Behandlung der IT-Nutzung .....               | 433    |
| II. Steuerrecht .....  | 435    |
| Sachverzeichnis .....  | 441    |

# Inhaltsverzeichnis

|                             |        |
|-----------------------------|--------|
| Autoren des Handbuchs ..... | V      |
| Vorwort .....               | VII    |
| Inhaltsübersicht .....      | IX     |
| Abkürzungsverzeichnis ..... | XXV    |
| Literaturverzeichnis .....  | XXXIII |

## A. Digitalisierte Arbeitswelt

|   |    |
|---|----|
| I. Bisherige Entwicklung ( <i>Solmecke</i> ) .....                | 1  |
| II. Arbeitsplatz und neue Arbeitsformen ( <i>Solmecke</i> ) ..... | 3  |
| 1. IT-Nutzung ( <i>Solmecke</i> ) .....                           | 3  |
| 2. Entgrenztes Arbeiten ( <i>Solmecke</i> ) .....                 | 4  |
| a) Home und Mobile Office .....                                   | 5  |
| b) Vertrauensarbeit .....   | 6  |
| 3. BYOD ( <i>Solmecke</i> ) .....                                 | 6  |
| 4. Crowdworking/Crowdsourcing ( <i>Solmecke</i> ) .....           | 7  |
| 5. Job Sharing ( <i>Solmecke</i> ) .....                          | 9  |
| 6. Desk Sharing ( <i>Solmecke</i> ) .....                         | 10 |
| 7. Cloud Computing ( <i>Solmecke</i> ) .....                      | 11 |
| III. Internet und Social Media ( <i>Solmecke</i> ) .....          | 12 |

## B. Individualarbeitsrecht

|   |    |
|---|----|
| I. IT-Erklärungen im Arbeitsverhältnis ( <i>von der Straten</i> ) .....                   | 24 |
| 1. Zweck von Formerfordernissen ( <i>von der Straten</i> ) .....                          | 25 |
| 2. Formenkatalog ( <i>von der Straten</i> ) .....   | 26 |
| a) Notarielle Urkunde .....   | 26 |
| b) Schriftform .....  | 26 |
| c) Elektronische Form .....   | 27 |
| aa) Funktionsweise .....  | 27 |
| bb) Verhältnis zur Schriftform .....  | 29 |
| d) Textform .....   | 29 |
| e) Formfreie Erklärungen .....  | 30 |
| 3. Folgen eines Formverstoßes ( <i>von der Straten</i> ) .....                            | 31 |
| a) Formvorgabe aufgrund gesetzlicher Regelung .....                                       | 31 |
| b) Vertraglich vereinbarte Formvorschrift .....   | 31 |
| c) Vereinbarte Formvorschrift in einem Tarifvertrag .....                                 | 32 |
| d) Treuwidrigkeit .....   | 32 |
| 4. Zugang ( <i>von der Straten</i> ) .....  | 32 |
| 5. Situationen, in denen die Formeinhaltung relevant ist ( <i>von der Straten</i> ) ..... | 33 |
| a) Abmahnung .....  | 33 |
| b) Änderungskündigung .....   | 34 |
| c) Arbeitnehmerüberlassung .....  | 34 |
| d) Arbeitsvertrag, Änderungsvereinbarungen .....  | 34 |
| e) Arbeitsvertragsnachweis .....  | 35 |
| f) Aufhebungsvertrag .....  | 35 |
| g) Ausbildungsvertrag .....   | 35 |
| h) Ausschlussfristen: Geltendmachung von Ansprüchen .....                                 | 35 |

|     |   |    |
|-----|---|----|
| i)  | Befristung .....  | 36 |
| j)  | Betriebsübergang .....  | 36 |
| k)  | Diskriminierung: Geltendmachung von Ansprüchen .....  | 37 |
| l)  | Elternzeit .....  | 38 |
| m)  | Familienpflegezeit .....  | 39 |
| n)  | Kündigung, Änderungskündigung .....   | 40 |
| o)  | Pflegezeit .....  | 41 |
| p)  | Sonderlösungsrecht .....  | 41 |
| q)  | Exkurs: Tarifvertrag .....  | 42 |
| r)  | Teilzeit .....  | 42 |
| s)  | Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....   | 43 |
| t)  | Zeugnis .....   | 44 |
| u)  | Zweckbefristung .....   | 45 |
| 6.  | Überblick: Wichtige formbedürftige Erklärungen im Arbeitsverhältnis<br>( <i>von der Straten</i> ) .....                 | 45 |
| II. | IT-Nutzung als Pflichtverletzung: Abmahnung und Kündigung<br>( <i>Wenzel, Neu, Hoppe, Byers, Kramer, Eylert</i> ) ..... | 46 |
| 1.  | IT als Betriebsmittel ( <i>Wenzel</i> ) .....   | 46 |
| a)  | Arten von IT-Betriebsmitteln .....  | 46 |
| b)  | Anspruch auf IT-Betriebsmittel .....  | 46 |
| aa) | Individualvertraglicher Anspruch .....  | 47 |
| bb) | Betriebliche Übung .....  | 47 |
| cc) | Kollektiver Anspruch: Betriebsvereinbarung .....  | 47 |
| c)  | Herausgabeansprüche des Arbeitgebers und Widerruf der Nutzungserlaubnis .....   | 48 |
| aa) | Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....   | 48 |
| bb) | Freistellung .....  | 49 |
| cc) | Entfallen der dienstlichen Notwendigkeit der Betriebsmittel .....   | 50 |
| dd) | Pflichtverstöße im Zusammenhang mit der IT-Nutzung .....  | 51 |
| 2.  | Privatnutzung und betriebliche Übung ( <i>Wenzel</i> ) .....  | 51 |
| a)  | Abgrenzung berufliche und private Nutzung .....   | 51 |
| b)  | Erlaubnis der Privatnutzung .....   | 52 |
| aa) | Anspruch auf Privatnutzung .....  | 53 |
| bb) | Ausdrückliche Gestattung .....  | 53 |
| cc) | Duldung und Betriebliche Übung .....  | 54 |
| c)  | Nachträgliche Untersagung der Privatnutzung .....   | 56 |
| aa) | Freiwilligkeitsvorbehalt .....  | 56 |
| bb) | Widerrufsvorbehalte .....   | 57 |
| 3.  | Passwortmissbrauch ( <i>Wenzel</i> ) .....  | 59 |
| a)  | Hintergrund des Passwortschutzes .....  | 59 |
| b)  | Vertragliche Regelung zur Verwendung von Passwörtern .....  | 59 |
| c)  | Pflichtverstöße bei der Passwortnutzung .....   | 60 |
| d)  | Arbeitsrechtliche Sanktionsmöglichkeiten .....  | 61 |
| aa) | Abmahnung .....   | 61 |
| bb) | Kündigung .....   | 62 |
| 4.  | Weitergabe sensibler IT-Daten ( <i>Wenzel</i> ) .....   | 63 |
| a)  | Begriff der sensiblen IT-Daten .....  | 63 |
| aa) | Begriff der personenbezogenen Daten .....   | 64 |
| bb) | Begriff der unternehmensbezogenen Daten .....   | 64 |
| b)  | Geheimhaltungspflichten des Mitarbeiters .....  | 65 |
| c)  | Arbeitsvertragliche Pflichtverstöße .....   | 65 |
| aa) | Bewusste Weitergabe von sensiblen IT-Daten .....  | 66 |
| bb) | Unbewusste Weitergabe von Daten und Vorbereitungshandlungen .....   | 67 |

|  |     |
|--|-----|
| 5. Private Telefon- und Handy-Nutzung ( <i>Neu</i> ) .....   | 67  |
| a) Zulässigkeit der privaten Telefon- und Handy-Nutzung .....  | 67  |
| aa) Ausdrücklich verbotene Privatnutzung .....   | 68  |
| bb) Konkludentes Verbot .....  | 68  |
| cc) Fehlen einer Nutzungsregel .....   | 68  |
| dd) Erlaubte Privatnutzung .....   | 68  |
| ee) Konkludente Nutzungserlaubnis .....  | 70  |
| ff) Betriebliche Übung .....   | 71  |
| gg) Betriebsvereinbarung .....   | 72  |
| b) Rechtsfolgen einer unzulässigen privaten Telefon- und Handynutzung .....  | 72  |
| aa) Ermahnung .....  | 72  |
| bb) Abmahnung .....  | 73  |
| cc) Ordentliche Kündigung .....  | 74  |
| dd) Außerordentliche Kündigung .....   | 75  |
| ee) Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers .....   | 78  |
| ff) Rücknahme der privaten Nutzungserlaubnis .....   | 78  |
| 6. Private Internetnutzung am Arbeitsplatz ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 79  |
| a) Private Internetnutzung als Chance und Risiko für den Arbeitgeber ....  | 79  |
| aa) Steigerung von Arbeitsmotivation und -effizienz der Belegschaft ...  | 79  |
| bb) Gewährleistung der Funktionsfähigkeit betrieblicher Abläufe .....  | 79  |
| b) Nutzungserlaubnis und -verbot als Maßstab für die Beurteilung der Schwere der Pflichtverletzung .....             | 80  |
| aa) Gestattung der Privatnutzung .....   | 80  |
| bb) Ausdrückliches Verbot .....  | 81  |
| cc) Fehlen einer Nutzungsregelung .....  | 82  |
| c) Kündigungsrelevanz privater Internetnutzung am Arbeitsplatz:<br>Maßstäbe höchstrichterlicher Rechtsprechung ..... | 82  |
| d) Fallgruppen in der Instanzrechtsprechung .....  | 86  |
| aa) Verletzung der Hauptleistungspflicht .....   | 86  |
| bb) Nutzung trotz entgegenstehenden ausdrücklichen Nutzungsverbots   | 88  |
| cc) „Ausschweifende“ Nutzung bei Fehlen eines Privatnutzungsverbots  | 89  |
| dd) Problematische Nutzungs Inhalte: Gefährdung der Unternehmensreputation .....                                     | 91  |
| e) Rücknahme der privaten Nutzungserlaubnis .....  | 95  |
| f) Zusammenfassung .....   | 95  |
| 7. Private E-Mail-Nutzung ( <i>Byers</i> ) .....   | 97  |
| a) Kontrollmöglichkeiten .....   | 97  |
| b) Arbeitsrechtliche Sanktionsmöglichkeiten bei unzulässiger Nutzung von E-Mail .....                                | 98  |
| aa) Einzelfälle möglicher Pflichtverstöße .....  | 99  |
| bb) Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers .....   | 104 |
| cc) Rücknahme der Erlaubnis zur Privatnutzung .....  | 104 |
| 8. Private Nutzung betrieblicher Hard- und Software ( <i>Byers</i> ) .....   | 104 |
| a) Hard- und Softwarenutzung am Arbeitsplatz zu privaten Zwecken ....  | 104 |
| b) Verbot der Speicherung privater Dateien .....   | 105 |
| c) Kontrollmöglichkeiten .....   | 105 |
| d) Pflichtverstöße .....   | 106 |
| aa) „Privatarchiv“ auf der Festplatte des dienstlichen PC .....  | 107 |
| bb) Private Software auf dem dienstlichen PC .....   | 108 |
| cc) Privatnutzung von DVD- und CD-Rohlingen .....  | 108 |
| dd) Anfertigung von Raubkopien .....   | 109 |
| 9. Posting in sozialen Netzwerken ( <i>Kramer</i> ) .....  | 109 |
| a) Formen von Postings .....   | 110 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| b) Verletzung einer arbeitsvertraglichen Pflicht .....   | 110 |
| c) Pflichtverletzungsrelevante Schnittstellen zum Arbeitsverhältnis .....                                      | 110 |
| aa) Privates Posting am Arbeitsplatz .....   | 110 |
| bb) Geheimhaltungsrelevante Postings .....   | 111 |
| cc) Arbeitsrechtliche Fernwirkung von Statusmeldungen .....  | 111 |
| dd) Beleidigende und kritisierende Postings .....  | 111 |
| ee) Nutzung des „Gefällt mir“-Buttons .....  | 114 |
| ff) Zugehörigkeit zu einer gegen den Arbeitgeber gerichteten Facebook-Gruppe .....                             | 115 |
| d) Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitgebers .....   | 115 |
| aa) Rüge .....   | 115 |
| bb) Abmahnung .....  | 116 |
| cc) Ordentliche Kündigung .....  | 117 |
| dd) Außerordentliche Kündigung .....   | 118 |
| e) Verwertung von Postings im Prozess .....  | 119 |
| 10. Vorgehen bei IT-Tat- und Verdachtskündigung ( <i>Eylert</i> ) .....  | 120 |
| a) Einleitung .....  | 120 |
| b) Grundlagen von Tat- und Verdachtskündigung .....  | 120 |
| aa) Die Verdachtskündigung .....   | 121 |
| bb) Zum Verhältnis von Verdachts- und Tatkündigung .....   | 121 |
| cc) Die Voraussetzungen einer Verdachtskündigung .....   | 122 |
| dd) Die Kündigungserklärungsfrist (§ 626 Abs. 2 BGB) .....   | 127 |
| c) Tatsachenfeststellungen als Basis für einen möglichen Kündigungsgrund .....                                 | 129 |
| aa) Die Aufklärung des kündigungsrelevanten Sachverhalts .....   | 129 |
| bb) Die Beteiligung der Interessenvertretung .....   | 133 |
| d) Mögliche Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitnehmers .....   | 134 |
| e) Weitere Besonderheiten einer IT-Verdachtskündigung im Kündigungsschutzprozess .....                         | 135 |
| aa) Übergehen von Verdachts- zur Tatkündigung während des Kündigungsschutzprozesses .....                      | 135 |
| bb) Ausspruch einer weiteren Kündigung und Nachschieben von Kündigungegründen im Kündigungsschutzprozess ..... | 136 |
| cc) Beweisverwertungsverbote .....   | 137 |
| dd) Aussetzung des arbeitsgerichtlichen Verfahrens bis zum Abschluss des Strafverfahrens? .....                | 137 |
| III. Haftung des Arbeitnehmers im Rahmen der IT-Nutzung ( <i>Hoppe</i> ) .....                                 | 138 |
| 1. Grundlagen der Haftung im Arbeitsverhältnis ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 138 |
| 2. Anspruchsgrundlagen ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 139 |
| 3. Übertragung der Haftungsgrundsätze auf die Mediennutzung ( <i>Hoppe</i> ) .....                             | 140 |
| a) Haftung bei dienstlicher Nutzung sowie bei gestatteter Privatnutzung .....                                  | 141 |
| b) Haftung bei Privatnutzung trotz Verbots .....   | 141 |
| c) Berücksichtigung eines Mitverschuldens des Arbeitgebers .....   | 142 |
| 4. Schadensersatzanspruch des Arbeitgebers für vertragswidrig verwendete Arbeitszeit? ( <i>Hoppe</i> ) .....   | 143 |
| 5. Zusammenfassung ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 143 |
| IV. Kontrolle der IT-Nutzung ( <i>Oberthür</i> ) .....   | 144 |
| 1. Rechtliche Grundlagen ( <i>Oberthür</i> ) .....   | 144 |
| 2. Personenbezug der Kontrolldaten ( <i>Oberthür</i> ) .....   | 145 |
| 3. Kontrollmaßnahmen bei untersagter Privatnutzung ( <i>Oberthür</i> ) .....                                   | 145 |
| a) Gesetzliches Verbot mit Erlaubnisvorbehalt .....  | 146 |
| b) Rechtsgrundlage: Einwilligung des Arbeitnehmers .....   | 146 |
| aa) Freiwilligkeit der Einwilligungsentscheidung .....   | 146 |
| bb) Schriftform und Inhalt der Einwilligung .....  | 147 |

|  |     |
|--|-----|
| cc) Widerruf der Einwilligung .....  | 147 |
| c) Rechtsgrundlage: Kollektivvereinbarung .....                                      | 148 |
| aa) Zulässigkeit eigenständiger Datenschutzregelungen .....                          | 148 |
| bb) Wahrung eines angemessenen Datenschutzniveaus .....                              | 148 |
| d) Gesetzliche Ermächtigungsnorm: § 32 Abs. 1 BDSG .....                             | 149 |
| aa) Präventive Kontrollmaßnahmen .....   | 149 |
| bb) Repressive Kontrollmaßnahmen .....   | 151 |
| e) Grundsatz der Direkterhebung .....  | 151 |
| f) Zulässigkeit einzelner Kontrollmaßnahmen .....                                    | 152 |
| aa) Zugang zum Internet .....  | 152 |
| bb) E-Mail-Dienste .....   | 153 |
| cc) (Mobil-)Telefonie .....  | 153 |
| dd) Social Media .....   | 154 |
| 4. Kontrollmaßnahmen bei erlaubter Privatnutzung ( <i>Oberthür</i> ) .....           | 155 |
| a) Anwendungsbereich von TKG/TMG .....   | 155 |
| b) Arbeitgeber als Diensteanbieter .....   | 156 |
| c) Wahrung des Fernmeldegeheimnisses .....   | 156 |
| aa) Schutzgegenstand des Fernmeldegeheimnisses .....                                 | 157 |
| bb) Zeitlicher Schutzbereich des Fernmeldegeheimnisses .....                         | 157 |
| cc) Auswirkungen des Fernmeldegeheimnisses .....                                     | 158 |
| d) Datenschutzrechtliche Vorgaben .....  | 158 |
| e) Einwilligung des Arbeitnehmers .....  | 158 |
| f) Zulässigkeit einzelner Kontrollmaßnahmen .....                                    | 159 |
| aa) Zugang zum Internet .....  | 159 |
| bb) E-Mail-Dienste .....   | 159 |
| cc) (Mobil-)Telefonie .....  | 160 |
| dd) Soziale Netzwerke .....  | 161 |
| 5. Kontrollmaßnahmen gegenüber Betriebsratsmitgliedern ( <i>Oberthür</i> ) .....     | 161 |
| 6. Folgen einer unzulässigen Kontrolle für den Arbeitgeber ( <i>Oberthür</i> ) ..... | 162 |
| a) Straf- und bußgeldrechtliche Folgen .....   | 162 |
| aa) Verstoß gegen das Fernmeldegeheimnis .....                                       | 162 |
| bb) Verstoß gegen datenschutzrechtliche Bestimmungen .....                           | 163 |
| b) Schmerzensgeldansprüche .....   | 163 |
| c) Folgen für den Bestand des Arbeitsverhältnisses .....                             | 164 |
| aa) Unterlassungsansprüche .....   | 164 |
| bb) Außerordentliche Arbeitnehmerkündigung .....                                     | 164 |
| cc) Auflösungsantrag .....   | 165 |
| V. Prozessuale Verwertbarkeit von Kontrollergebnissen ( <i>Tiedemann</i> ) .....     | 165 |
| 1. Verfassungsrechtlicher und prozessualer Hintergrund ( <i>Tiedemann</i> ) .....    | 167 |
| a) Mangelnde gesetzliche Regelung und Verwertungsverbot als Ausnahmefall .....       | 167 |
| b) Grundrechtsbindung der Gerichte und Eingriff in Grundrechte .....                 | 168 |
| c) Güterabwägung .....   | 168 |
| d) Umfang eines Beweisverwertungsverbots und Fernwirkung .....                       | 169 |
| e) Sachvortragsverwertungsverbot .....   | 170 |
| 2. Ausgewählte Sachgruppen und Einzelfälle ( <i>Tiedemann</i> ) .....                | 170 |
| a) Verstoß gegen Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates .....                        | 171 |
| b) Verstoß gegen Bestimmungen des BDSG .....   | 172 |
| c) Verdeckte bzw. heimliche Videoüberwachung .....                                   | 173 |
| d) Mithören und Aufzeichnen von Telefonaten und Gesprächen .....                     | 174 |
| e) Heimliche Spind- bzw. Schrankdurchsuchung .....                                   | 175 |
| f) Heimlich installierter Keylogger .....  | 176 |
| g) Verwendung automatisiert erstellter digitaler Zeitstempel .....                   | 176 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| h) Verwendung von Chatprotokollen .....  | 176 |
| i) Einblick in elektronischen Kalender .....   | 177 |
| j) GPS-Ortung und Bewegungsprofil .....  | 178 |
| k) Einsicht in kennwortgeschützte Dateien/Ausspähen von Daten .....                                  | 178 |
| l) Einsicht in Browser-Chronik .....   | 178 |
| m) Zufallsfunde .....  | 179 |
| 3. Folgen eines prozessualen Verwertungsverbots ( <i>Tiedemann</i> ) .....                           | 180 |
| VI. IT-Nutzung als Regelung im Arbeitsverhältnis ( <i>Byers</i> ) .....                              | 181 |
| 1. Erfordernis einer arbeitsvertraglichen Regelung ( <i>Byers</i> ) .....                            | 181 |
| a) Betriebliche Übung .....  | 181 |
| b) Eingeschränkte Kontrollmöglichkeiten der Privatnutzung .....                                      | 181 |
| c) Erschwerte Sanktionsmöglichkeit bei fehlender IT-Nutzungsregelung .....                           | 182 |
| 2. Gestaltungsmöglichkeiten der IT-Nutzung ( <i>Byers</i> ) .....                                    | 183 |
| a) Überlassungszweck .....   | 183 |
| aa) Ausschließlich dienstliche Nutzung .....   | 183 |
| bb) Erlaubte private Nutzung .....   | 183 |
| b) Nutzungsvereinbarungen bei erlaubter Privatnutzung .....  | 184 |
| aa) Zeitliche Beschränkungen .....   | 184 |
| bb) Inhaltliche Beschränkungen .....   | 185 |
| cc) Vertretungsregelungen beim E-Mail-Postfach .....   | 187 |
| c) Sicherheitsbezogene Regelungen .....  | 188 |
| aa) Verwendung von Passwörtern .....   | 188 |
| bb) Verwendung von Spam- und Virenfiltern .....  | 188 |
| d) Regelung zur Protokollierung und Kontrolle .....  | 189 |
| VII. Home-Office und virtuelle Arbeitsplätze ( <i>Hoppe</i> ) .....                                  | 190 |
| 1. Umfang einer Home-Office-Tätigkeit und Beendigungsmöglichkeiten ( <i>Hoppe</i> ) .....            | 192 |
| 2. Ausstattung des Home-Office, Haftungsfragen ( <i>Hoppe</i> ) .....                                | 194 |
| 3. Aufwendungsersatz und Fahrtkosten ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 195 |
| 4. Arbeitszeit: Umfang und Grenzen ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 196 |
| 5. Datenschutzrechtliche Rahmenbedingungen ( <i>Hoppe</i> ) .....                                    | 197 |
| 6. Arbeitsschutzrechtliche Vorgaben ( <i>Hoppe</i> ) .....   | 199 |
| 7. Unfallversicherungsschutz im Home-Office, Gerichtsstand bei Streitigkeiten ( <i>Hoppe</i> ) ..... | 200 |
| 8. Mitbestimmung des Betriebsrats ( <i>Hoppe</i> ) .....   | 202 |
| 9. Muster: Home-Office-Vereinbarung ( <i>Hoppe</i> ) .....   | 204 |
| VIII. Bring your own device (BYOD) ( <i>Hoppe</i> ) .....  | 207 |
| 1. Personalpolitische Dimension und Erscheinungsformen ( <i>Hoppe</i> ) .....                        | 207 |
| 2. Einführung von BYOD im Arbeitsverhältnis ( <i>Hoppe</i> ) .....                                   | 208 |
| 3. Datenschutz und Informationssicherheit ( <i>Hoppe</i> ) .....                                     | 210 |
| 4. Administration des IT-Endgerätes und Grenzen der Nutzungsüberwachung ( <i>Hoppe</i> ) .....       | 212 |
| 5. Mitbestimmung des Betriebsrats ( <i>Hoppe</i> ) .....   | 213 |
| 6. Haftungsfragen, Urheberrecht und arbeitszeitrechtliche Behandlung ( <i>Hoppe</i> ) .....          | 214 |
| 7. Gestaltungshinweise für eine BYOD-Policy ( <i>Hoppe</i> ) .....                                   | 215 |
| IX. Überwachung durch IT und Datenschutz ( <i>Bongers</i> ) .....                                    | 216 |
| 1. Videoüberwachung ( <i>Bongers</i> ) .....   | 216 |
| a) Arten der Videoüberwachung .....  | 216 |
| b) Rechtliche Grundlagen: Datenschutz- und Arbeitsrecht .....  | 217 |
| aa) Verbot mit Erlaubnisvorbehalt .....  | 218 |
| bb) Personenbezogene Daten im Rahmen der Videoüberwachung .....                                      | 218 |
| cc) Erhebung, Verarbeitung oder Nutzung .....  | 219 |

|  |     |
|--|-----|
| dd) Einwilligung des Arbeitnehmers .....   | 219 |
| ee) Relevante Rechtsvorschriften im Sinne des § 4 BDSG – Überblick   | 221 |
| c) Videoüberwachung an nicht öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen .....  | 222 |
| aa) Rechtliche Grundlage der Videoüberwachung an nicht öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen .....                    | 222 |
| bb) Verhältnismäßigkeit .....  | 224 |
| cc) Einzelfälle der Videoüberwachung an nicht öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen .....                             | 225 |
| d) Besonderheiten bei öffentlich zugänglichen Räumen/Arbeitsplätzen ....   | 231 |
| aa) Definition des öffentlich zugänglichen Arbeitsplatzes .....  | 231 |
| bb) Offene Videoüberwachung an öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen .....  | 232 |
| cc) Verdeckte Videoüberwachung an öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen .....   | 234 |
| e) Einsatz von Attrappen .....   | 234 |
| f) Tonaufzeichnungen .....   | 235 |
| g) Pflicht zur Löschung von Videodaten .....   | 235 |
| h) Auskunftsansprüche des Arbeitnehmers .....  | 235 |
| i) Betriebliche Mitbestimmung .....  | 235 |
| j) Beweisverwertung .....  | 235 |
| k) Ausblick auf die Datenschutz-Grundverordnung .....  | 237 |
| 2. Ortungssysteme ( <i>Bongers</i> ) .....   | 237 |
| a) Einleitung .....  | 237 |
| b) Begriffsbestimmung und Beispiele .....  | 238 |
| aa) GPS-Ortung .....   | 238 |
| bb) Ortung über ein Mobiltelefon .....   | 238 |
| cc) RFID .....   | 239 |
| dd) Tachografen .....  | 239 |
| c) Datenschutz- und arbeitsrechtliche Grundlagen .....   | 239 |
| d) Ortung des Arbeitnehmers während der Arbeitszeit .....  | 243 |
| aa) Aufklärung und Vermeidung von Straftaten und Pflichtverletzungen der Arbeitnehmer .....                            | 243 |
| bb) Koordinierung von Einsätzen der Arbeitnehmer .....   | 244 |
| cc) Warenortung – mittelbare Ortung des Arbeitnehmers .....  | 245 |
| dd) Ortung zur Sicherheit des Arbeitnehmers .....  | 245 |
| e) Ortung des Arbeitnehmers in der Freizeit und in den Pausen .....  | 246 |
| aa) Grundsatz der Unzulässigkeit der Ortung außerhalb der Arbeitszeit .....  | 246 |
| bb) Erforderlichkeit der Abschaltbarkeit von Ortungssystemen zur Vermeidung der Ortung außerhalb der Arbeitszeit ..... | 246 |
| cc) Ortung des Arbeitnehmers während Pausen .....  | 247 |
| f) Pflichten zur Löschung von Ortungsdaten und Auskunft .....  | 247 |
| g) Betriebliche Mitbestimmung .....  | 247 |
| h) Beweisverwertung .....  | 247 |
| i) Ausblick auf die Datenschutz-Grundverordnung .....  | 248 |
| 3. Biometrische Verfahren ( <i>Bongers</i> ) .....   | 248 |
| a) Begriff, Ziel, Funktionsweise und Beispiele .....   | 248 |
| b) Personenbezug .....   | 251 |
| c) Rechtliche Grundlagen: Datenschutz- und Arbeitsrecht .....  | 251 |
| d) Anwendung der Grundsätze auf einzelnen Fallgruppen .....  | 255 |
| aa) Zutrittskontrolle .....  | 255 |
| bb) Zeiterfassungssysteme .....  | 256 |
| cc) Fingerprint statt Passwort .....   | 256 |
| dd) Bezahlsystem in Kantine .....  | 257 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| e) Löschung und Auskunftsrechte .....  | 257 |
| f) Mitbestimmung des Betriebsrates .....   | 257 |
| X. Social Media ( <i>Oberthür</i> ) .....  | 257 |
| 1. Online-Recherche als Bestandteil der Bewerberauswahl ( <i>Oberthür</i> ) .....      | 257 |
| a) Rechtliche Grundlagen .....   | 257 |
| b) Einwilligung des Bewerbers .....  | 259 |
| c) Grundsatz der Direkterhebung .....  | 260 |
| d) Verwendung der Daten zur Auswahlentscheidung .....                                  | 261 |
| e) Auskunftsanspruch des Bewerbers .....   | 262 |
| f) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats .....   | 263 |
| 2. Social Media Guidelines ( <i>Oberthür</i> ) .....                                   | 263 |
| a) Allgemeines .....   | 263 |
| b) Einführung von Social Media Guidelines .....  | 264 |
| aa) Arbeitsvertragliche Vereinbarung .....   | 264 |
| bb) Arbeitgeberseitiges Direktionsrecht .....  | 264 |
| cc) Betriebsvereinbarung .....   | 265 |
| c) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats .....   | 265 |
| aa) Mitbestimmung bei technischen Einrichtungen .....                                  | 266 |
| bb) Mitbestimmung bei betrieblichem Ordnungsverhalten .....                            | 267 |
| cc) Abgrenzung der betriebsverfassungsrechtlichen Zuständigkeit .....                  | 268 |
| dd) Beschränkung der Mitbestimmung durch konzerninterne Vorgaben? .....                | 269 |
| d) Mögliche Regelungsgegenstände in Social Media Guidelines .....                      | 269 |
| aa) Allgemeine Regelungen .....  | 269 |
| bb) Verhalten der Arbeitnehmer in Social Media – dienstliche Nutzung .....             | 275 |
| cc) Verhalten der Arbeitnehmer in Social Media – private Nutzung .....                 | 278 |
| e) Muster: Social Media Guideline .....  | 280 |
| XI. Ständige Erreichbarkeit durch IT-Mittel und Arbeitsschutz ( <i>Kramer</i> ) .....  | 282 |
| 1. IT-Einsatz und Arbeitszeit ( <i>Kramer</i> ) .....                                  | 283 |
| a) Vollarbeit .....  | 283 |
| b) Arbeitsbereitschaft .....   | 284 |
| c) Bereitschaftsdienst .....   | 284 |
| d) Rufbereitschaft .....   | 284 |
| e) Zwingender öffentlich-rechtlicher Rechtsrahmen .....                                | 285 |
| f) Ruhezeit .....  | 286 |
| g) Einordnung von Freizeittätigkeit .....  | 286 |
| aa) Eigeninitiative freiwillige Freizeittätigkeit ohne Kenntnis des Arbeitgebers ..... | 287 |
| bb) Freizeittätigkeit gegen den ausdrücklichen Willen des Arbeitgebers .....           | 287 |
| cc) Freizeittätigkeit in Kenntnis oder mit Duldung des Arbeitgebers .....              | 288 |
| dd) Freizeittätigkeit im eigenen Interesse und reine Gefälligkeiten .....              | 288 |
| h) Einordnung der jederzeitigen Erreichbarkeit .....                                   | 289 |
| aa) Weisung zur Erreichbarkeit per IT-Mittel .....                                     | 289 |
| bb) Ausnahmefall: Bindung an Home-Office .....   | 289 |
| i) Freizeittätigkeit und Rechte des Betriebsrats .....                                 | 290 |
| 2. Beeinträchtigung des Urlaubsanspruchs durch IT-Einsatz ( <i>Kramer</i> ) .....      | 290 |
| a) Urlaubsrechtliche Ausgangslage .....  | 291 |
| b) Urlaubstätigkeit .....  | 291 |
| aa) Eigeninitiative freiwillige Urlaubstätigkeit .....                                 | 291 |
| bb) Angewiesene oder erwartete Urlaubstätigkeit .....                                  | 292 |
| c) Ständige Erreichbarkeit und Urlaub .....  | 292 |
| aa) Ausdrückliche Weisung zur Erreichbarkeit .....                                     | 292 |
| bb) Nicht vereinbarte, freiwillige Erreichbarkeit im Urlaub .....                      | 292 |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Konsequenzen für Arbeitgeber und Arbeitnehmer ( <i>Kramer</i> ) .....  | 293 |
| a) Arbeitgeber .....  | 293 |
| b) Arbeitnehmer .....   | 294 |
| XII. Elektronische Personalakte ( <i>Raif</i> ) .....   | 295 |
| 1. Grundsätze der Aktenführung ( <i>Raif</i> ) .....  | 296 |
| a) Führungsbefugnis .....   | 296 |
| b) Wahrheitspflicht .....   | 296 |
| c) Vollständigkeit .....  | 296 |
| d) Vertraulichkeit .....  | 297 |
| 2. Inhalt der Personalakte ( <i>Raif</i> ) .....  | 298 |
| 3. Rechte der Arbeitnehmer ( <i>Raif</i> ) .....  | 299 |
| a) Einsichtsrecht des Arbeitnehmers .....   | 299 |
| b) Erklärungen des Arbeitnehmers zur Personalakte .....   | 301 |
| 4. Ansprüche des Arbeitnehmers ( <i>Raif</i> ) .....  | 302 |
| a) Entfernungsanspruch .....  | 302 |
| b) Weitere Arbeitnehmeransprüche .....  | 304 |
| 5. Aufbewahrungspflichten und Rechtslage nach Ende des<br>Arbeitsverhältnisses ( <i>Raif</i> ) .....                      | 304 |
| 6. Mitbestimmung des Betriebsrates bei Einführung der E-Akte ( <i>Raif</i> ) .....  | 304 |
| XIII. IT-Fortbildung im Arbeitsverhältnis ( <i>von der Straten</i> ) .....  | 305 |
| 1. Weiterbildungsanspruch des Arbeitnehmers? ( <i>von der Straten</i> ) .....   | 306 |
| a) Weiterbildung und Beschäftigungsanspruch .....   | 306 |
| b) Besondere Beschäftigtengruppen .....   | 306 |
| aa) Teilzeitbeschäftigte und befristet beschäftigte Arbeitnehmer .....  | 306 |
| bb) Schwerbehinderte Menschen .....   | 307 |
| c) Vereinbarungen zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....   | 307 |
| 2. Pflicht des Arbeitnehmers zur Weiterbildung? ( <i>von der Straten</i> ) .....  | 307 |
| a) Fortbildung außerhalb der Arbeitszeit .....  | 307 |
| b) Fortbildung während der Arbeitszeit .....  | 308 |
| 3. Schulungskostenvereinbarungen ( <i>von der Straten</i> ) .....   | 308 |
| a) Grundsätze .....   | 309 |
| aa) Form .....  | 309 |
| bb) Anlass: Anforderung an die Bildungsmaßnahme .....   | 309 |
| cc) Transparenz bezüglich der Kosten und des Rückzahlungsbetrags ....   | 310 |
| dd) Transparenz bezüglich des Beendigunggrundes .....   | 310 |
| ee) Bindungsdauer: angemessenes Verhältnis der beiderseitigen<br>Interessen .....   | 310 |
| b) Folgen eines Verstoßes .....   | 311 |
| 4. Auswirkung einer Fortbildung auf die Sozialauswahl bei betriebsbedingter<br>Kündigung ( <i>von der Straten</i> ) ..... | 312 |

## C. Kollektives Arbeitsrecht

|  |     |
|--|-----|
| I. Betriebsrat und Datenschutz ( <i>Raif</i> ) .....                       | 315 |
| 1. Kontroll- und Gestaltungsrechte des Betriebsrates ( <i>Raif</i> ) ..... | 315 |
| a) Funktion des Betriebsrates beim Arbeitnehmerdatenschutz .....           | 315 |
| b) Schutz- und Förderungsgebot nach § 75 Abs. 2 BetrVG .....               | 316 |
| c) Überwachungspflicht des Betriebsrates nach § 80 Abs. 1 BetrVG .....     | 316 |
| d) Informationsrechte des Betriebsrates .....                              | 317 |
| aa) Allgemeiner Informationsanspruch nach § 80 Abs. 2 S. 1 BetrVG          | 317 |
| bb) Besondere Informationsrechte des Betriebsrates .....                   | 319 |
| e) Beratungsrechte .....   | 320 |
| aa) Beratungen über Änderungen der Arbeitsplatzumgebung .....              | 320 |

|  |     |
|--|-----|
| bb) Personalplanung .....  | 320 |
| f) Zustimmungsrechte des Betriebsrates .....   | 321 |
| aa) Personalfragebögen .....   | 321 |
| bb) Auswahlrichtlinien .....   | 323 |
| g) Zustimmungsverweigerungsrecht des Betriebsrates nach § 99 BetrVG .....                            | 324 |
| h) Erzwingbare Mitbestimmung .....   | 325 |
| aa) Ordnung des Betriebs und des Verhaltens der Arbeitnehmer im Betrieb .....                        | 326 |
| bb) Mitbestimmung bei Technischen Einrichtungen<br>(§ 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG) .....                  | 328 |
| 2. Betriebsrat als Datenschutzverpflichteter ( <i>Raif</i> ) .....                                   | 330 |
| a) Datenschutzverpflichtung des Betriebsrates nach BDSG und BetrVG .....                             | 330 |
| b) Kontrolle der datenschutzrechtlichen Pflichten des Betriebsrats .....                             | 331 |
| c) Schweigepflichten der Betriebsratsmitglieder .....  | 332 |
| aa) Allgemeine Verschwiegenheitspflichten .....  | 332 |
| bb) Spezielle Schweigepflichten .....  | 333 |
| 3. Willensbildung und Kommunikation des Betriebsrates ( <i>Raif</i> ) .....                          | 334 |
| a) Kommunikation zwischen Arbeitgeber und Betriebsrat .....  | 334 |
| b) Betriebsratsinterne Willensbildung und Kommunikation .....  | 335 |
| c) Kommunikation zwischen Betriebsrat und Arbeitnehmern sowie Dritten .....                          | 336 |
| d) Praktische Umsetzung .....  | 337 |
| II. Einsatz von IT im Bereich des Betriebsverfassungsrechts ( <i>Neu</i> ) .....                     | 338 |
| 1. Betriebsratswahl ( <i>Neu</i> ) .....   | 338 |
| a) Bestellung des Wahlvorstands .....  | 338 |
| b) Erlass und Bekanntmachung des Wahlauschreibens .....  | 338 |
| c) Bekanntmachung der Wählerliste und der Wahlordnung .....  | 339 |
| d) Einspruch gegen die Wählerliste .....   | 339 |
| e) Einreichung und Bekanntmachung von Vorschlagslisten und Wahlvorschlägen .....                     | 340 |
| f) Stimmabgabe .....   | 340 |
| g) Benachrichtigung der Gewählten .....  | 341 |
| h) Bekanntgabe der Betriebsratsmitglieder .....  | 341 |
| 2. Betriebsratsbeschluss ( <i>Neu</i> ) .....  | 341 |
| a) Einladung zur Betriebsratssitzung .....   | 341 |
| b) Beschlussfassung des Betriebsrats .....   | 342 |
| 3. Mitwirkung und Mitbestimmung des Betriebsrats ( <i>Neu</i> ) .....                                | 343 |
| a) Unterrichtung und Information .....   | 343 |
| b) Abschluss von Betriebsvereinbarungen .....  | 343 |
| c) Interessenausgleich .....   | 344 |
| d) Sozialplan .....  | 344 |
| e) Unterrichtung des Wirtschaftsausschusses .....  | 345 |
| 4. Personelle Einzelmaßnahmen ( <i>Neu</i> ) .....   | 345 |
| a) Beteiligung des Betriebsrats bei Einstellung, Versetzung, Eingruppierung oder Umgруппierung ..... | 345 |
| b) Vorläufige personelle Maßnahme .....  | 346 |
| c) Mitbestimmung des Betriebsrats bei Kündigungen .....  | 346 |
| d) Kündigung von Betriebsratsmitgliedern und Mitgliedern besonderer Interessenvertretungen .....     | 347 |
| e) Entfernung betriebsstörender Arbeitnehmer .....   | 348 |
| f) Mitteilung des Arbeitgebers bei personellen Maßnahmen von leitenden Angestellten .....            | 348 |
| 5. Übersicht ( <i>Neu</i> ) .....  | 349 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| III. | Gestaltung des IT-Einsatzes durch Betriebsvereinbarungen ( <i>Raif</i> ) .....                      | 351 |
| 1.   | Betriebsvereinbarung als Gestaltungsinstrument ( <i>Raif</i> ) .....                                | 352 |
| 2.   | Gestaltungsgrenzen für IT-Betriebsvereinbarungen ( <i>Raif</i> ) .....                              | 353 |
| a)   | Europarechtliche Vorgaben .....   | 353 |
| b)   | Vorgaben aus Grundrechten .....   | 354 |
| c)   | Vorgaben nach dem BDSG .....  | 354 |
| d)   | Gestaltungsgrenzen aufgrund § 75 BetrVG .....   | 355 |
| aa)  | Recht und Billigkeit .....  | 355 |
| bb)  | Schutz- und Förderungsgebot .....   | 357 |
| 3.   | Gestaltung typischer IT-Betriebsvereinbarungen/Checklisten ( <i>Raif</i> ) .....                    | 359 |
| a)   | IT-Nutzung im Betrieb .....   | 359 |
| b)   | Videoüberwachung .....  | 360 |
| c)   | GPS-Ortungssysteme .....  | 362 |
| d)   | Biometrische Zugangskontrolle .....   | 363 |
| e)   | Elektronische Personalakte .....  | 365 |
| IV.  | IT-Infrastruktur für die Betriebsratsarbeit ( <i>Kramer</i> ) .....                                 | 366 |
| 1.   | Sachmittelanspruch des Betriebsrats ( <i>Kramer</i> ) .....   | 366 |
| a)   | IT als Sachmittel .....   | 367 |
| b)   | Erforderlichkeit und Interessenabwägung .....   | 367 |
| c)   | Beschlussfassung des Betriebsrats .....   | 368 |
| d)   | Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitgebers .....   | 369 |
| e)   | Gerichtliche Auseinandersetzung .....   | 370 |
| 2.   | „IT-Grundausstattung“ des Betriebsrats ( <i>Kramer</i> ) .....                                      | 370 |
| a)   | Grundsätze .....  | 371 |
| b)   | „Regelausstattung“ im Einzelnen .....   | 371 |
| 3.   | Einzelfallbedingt beanspruchbare spezielle IT-Mittel ( <i>Kramer</i> ) .....                        | 374 |
| 4.   | Regelungsbedarf für IT-Mittel des Betriebsrats in Betriebsvereinbarungen ( <i>Kramer</i> ) .....    | 376 |
| a)   | Wege des Kommunikationsschutzes .....   | 376 |
| b)   | Klauselbeispiele .....  | 377 |
| 5.   | Zulässiger Nutzungsumfang der IT-Mittel des Betriebsrats ( <i>Kramer</i> ) .....                    | 378 |
| 6.   | Zukünftige Entwicklung des Anspruchs auf IT-Mittel ( <i>Kramer</i> ) .....                          | 378 |
| 7.   | Schnellübersicht: Anspruch des Betriebsrats auf IT-Mittel ( <i>Kramer</i> ) .....                   | 379 |
| V.   | IT-Fortbildung des Betriebsrats ( <i>Tiedemann</i> ) .....  | 379 |
| 1.   | Erforderlichkeit und zulässiger Fortbildungsinhalt ( <i>Tiedemann</i> ) .....                       | 380 |
| 2.   | Teilnehmeranzahl ( <i>Tiedemann</i> ) .....   | 382 |
| 3.   | Träger der Fortbildungsveranstaltung ( <i>Tiedemann</i> ) .....                                     | 383 |
| 4.   | Zeitliche Lage und Dauer der Fortbildung ( <i>Tiedemann</i> ) .....                                 | 383 |
| 5.   | Beurteilungsspielraum des Betriebsrats und gerichtlicher Prüfungsmaßstab ( <i>Tiedemann</i> ) ..... | 383 |
| 6.   | Kostentragung durch Arbeitgeber ( <i>Tiedemann</i> ) .....  | 385 |
| 7.   | Anspruchsberechtigte ( <i>Tiedemann</i> ) .....   | 386 |
| 8.   | Entgeltfortzahlung ( <i>Tiedemann</i> ) .....   | 386 |
| 9.   | Freizeitausgleich ( <i>Tiedemann</i> ) .....  | 387 |
| 10.  | Streitigkeiten ( <i>Tiedemann</i> ) .....   | 387 |
| a)   | Einigungsstellenverfahren .....   | 388 |
| b)   | Streitigkeiten über das Arbeitsentgelt bzw. den Freizeitausgleich .....                             | 388 |
| c)   | Streitigkeiten über die Erforderlichkeit, die Freistellung oder die Kostenübernahme .....           | 388 |
| aa)  | Hauptsachverfahren .....  | 389 |
| bb)  | Einstweiliger Rechtsschutz .....  | 389 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| VI. | IT-Einsatz bei gewerkschaftlicher Werbung und Information im Betrieb ( <i>Neu</i> )    | 390 |
| 1.  | Zulässigkeit von Gewerkschaftswerbung und -mitteilung im Betrieb ( <i>Neu</i> )        | 390 |
| a)  | Das Grundrecht auf Koalitionsfreiheit .....  | 390 |
| b)  | Das Recht auf Werbung und Mitgliederinformation im Betrieb .....                       | 391 |
| 2.  | Gewerkschaftswerbung per E-Mail ( <i>Neu</i> ) .....                                   | 392 |
| a)  | Beeinträchtigung einzelner Arbeitnehmer .....  | 392 |
| b)  | Beeinträchtigung des Arbeitgebers .....  | 393 |
| aa) | Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts .....   | 393 |
| bb) | Kritik der Literatur .....   | 394 |
| c)  | Grenzen der elektronischen gewerkschaftlichen Betätigung .....                         | 394 |
| aa) | Streikauf ruf .....  | 395 |
| bb) | Unzulässige Inhalte .....  | 395 |
| cc) | Einzelfallabwägung .....   | 395 |
| 3.  | Homepage der Gewerkschaft im betrieblichen Intranet ( <i>Neu</i> ) .....               | 396 |
| 4.  | Nutzung der internen Betriebsrats-Homepage durch die Gewerkschaft ( <i>Neu</i> ) ..... | 396 |
| 5.  | Abwehrrechte ( <i>Neu</i> ) .....  | 397 |
| a)  | Abwehrrechte des Arbeitgebers .....  | 397 |
| b)  | Abwehrrechte des einzelnen Arbeitnehmers .....   | 397 |

## D. IT-Arbeitsstrafrecht

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Einleitung ( <i>Petri</i> ) .....  | 400 |
| II.  | Videoüberwachung am Arbeitsplatz ( <i>Petri</i> ) .....  | 401 |
| 1.   | Strafbarkeit nach § 201a StGB ( <i>Petri</i> ) .....   | 402 |
| a)   | Kriminalpolitische Bedeutung .....   | 402 |
| b)   | Tatgegenstand .....  | 402 |
| c)   | Räumlicher Schutzbereich .....   | 403 |
| d)   | Tathandlungen .....  | 403 |
| e)   | Subjektiver Tatbestand .....   | 404 |
| f)   | Rechtswidrigkeit .....   | 404 |
| g)   | Rechtsfolgen und Strafantrag nach § 205 StGB .....   | 405 |
| 2.   | Strafbarkeit nach § 44 BDSG ( <i>Petri</i> ) .....   | 405 |
| a)   | Kriminalpolitische Bedeutung .....   | 405 |
| b)   | Schutzbereich .....  | 406 |
| c)   | Tatbestandliche Qualifizierung und subjektiver Tatbestand .....  | 406 |
| d)   | Rechtswidrigkeit .....   | 407 |
| e)   | Rechtsfolgen und Strafantrag .....   | 407 |
| 3.   | Ordnungswidrigkeit nach § 43 Abs. 2 BDSG ( <i>Petri</i> ) .....  | 408 |
| a)   | Kriminalpolitische Bedeutung .....   | 408 |
| b)   | Tatbestand des § 43 Abs. 2 Nr. 1 BDSG .....  | 408 |
| c)   | Subjektiver Tatbestand .....   | 408 |
| d)   | Rechtsfolgen .....   | 409 |
| 4.   | Gesetzentwurf zur Regelung des Beschäftigtendatenschutzes und Entwurf Datenschutzgrundverordnung der EU ( <i>Petri</i> ) ..... | 409 |
| III. | Überwachung der Kommunikation am Arbeitsplatz ( <i>Petri</i> ) .....   | 411 |
| 1.   | Verletzung der Vertraulichkeit des Wortes § 201 StGB ( <i>Petri</i> ) .....  | 412 |
| a)   | Schutzbereich .....  | 412 |
| b)   | Tathandlungen .....  | 413 |
| c)   | Rechtfertigung .....   | 413 |
| 2.   | Verletzung des Briefgeheimnisses § 202 StGB ( <i>Petri</i> ) .....   | 414 |
| a)   | Kriminalpolitische Bedeutung .....   | 414 |
| b)   | Rechtsgut .....  | 414 |

|   |            |
|---|------------|
| c) Subjektiver Tatbestand und Rechtswidrigkeit .....                                      | 415        |
| d) Rechtsfolge und Strafantrag .....  | 415        |
| 3. Afbangen von Daten § 202b StGB ( <i>Petri</i> ) .....                                  | 415        |
| a) Rechtsgut .....  | 415        |
| b) Tatobjekt .....  | 415        |
| c) Subjektiver Tatbestand und Rechtswidrigkeit .....                                      | 416        |
| d) Rechtsfolgen und Strafantrag .....   | 417        |
| 4. Abhören oder Mitteilen von Nachrichten nach § 148 TKG ( <i>Petri</i> ) .....           | 417        |
| a) Rechtsgut .....  | 417        |
| b) Tatobjekt .....  | 417        |
| c) Subjektiver Tatbestand und Rechtswidrigkeit .....                                      | 417        |
| d) Rechtsfolgen .....   | 418        |
| 5. Speicherung und Auswertung entgegen §§ 44, 43 Abs. 2 BDSG ( <i>Petri</i> ) .....       | 418        |
| <b>IV. E-Mail und Internetüberwachung (<i>Petri</i>) .....</b>                            | <b>419</b> |
| 1. Strafbarkeit nach § 206 StGB ( <i>Petri</i> ) .....                                    | 420        |
| a) Täterkreis .....   | 420        |
| b) Tathandlung nach Abs. 1 .....  | 421        |
| c) Tathandlung nach Abs. 2 .....  | 422        |
| d) Rechtswidrigkeit .....   | 422        |
| 2. Strafbarkeit nach § 202a StGB ( <i>Petri</i> ) .....                                   | 423        |
| a) Kriminalpolitische Bedeutung .....   | 423        |
| b) Tatgegenstand Daten .....  | 424        |
| c) Nicht für den Täter bestimmt .....   | 424        |
| d) Zugangsverschaffung .....  | 424        |
| e) Rechtswidrigkeit .....   | 425        |
| f) Strafantrag .....  | 425        |
| <b>V. Mitarbeiterüberwachung und Internal Investigations (<i>Petri</i>) .....</b>         | <b>425</b> |
| 1. Arbeitsstrafrechtliche IT-Compliance ( <i>Petri</i> ) .....                            | 426        |
| 2. Gang interner Ermittlungen ( <i>Petri</i> ) .....                                      | 426        |
| 3. Verwertungsverbote ( <i>Petri</i> ) .....  | 429        |
| 4. Zusammenarbeit mit staatlichen Organen ( <i>Petri</i> ) .....                          | 430        |
| 5. Behandlung der Unternehmenskommunikation ( <i>Petri</i> ) .....                        | 431        |
| 6. Zusammenfassung ( <i>Petri</i> ) .....   | 432        |
| <br><b>E. Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Behandlung der IT-Nutzung</b>         |            |
| <b>I. Sozialversicherungsrechtliche Behandlung der IT-Nutzung (<i>Oberthür</i>) .....</b> | <b>433</b> |
| 1. Nutzungsvorteile als Arbeitsentgelt iSv § 14 SGB IV ( <i>Oberthür</i> ) .....          | 433        |
| 2. Ausnahmen von dem gesetzlichen Arbeitsentgeltbegriff ( <i>Oberthür</i> ) .....         | 433        |
| a) Lohnsteuerfreiheit des Nutzungsrechts .....  | 434        |
| b) Erfordernis der „zusätzlichen Leistung“ .....  | 434        |
| 3. Beitragsrechtliche Bewertung der IT-Nutzung ( <i>Oberthür</i> ) .....                  | 435        |
| <b>II. Steuerrecht (<i>Petri</i>) .....</b>   | <b>435</b> |
| 1. Einleitung ( <i>Petri</i> ) .....  | 435        |
| 2. Steuerfreie Überlassung ( <i>Petri</i> ) .....   | 436        |
| 3. Umsatzsteuer ( <i>Petri</i> ) .....  | 438        |
| 4. Schenkung ( <i>Petri</i> ) .....   | 439        |
| Sachverzeichnis .....   | 441        |