

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	21
I. Einführung in das Thema	21
II. Abgrenzung des Themas	22
1. Begünstigung von Beschäftigten im kollektiven Arbeitsrecht	22
2. Begünstigung von Gremien und deren Entscheidungsträgern als Gegenstand der Untersuchung	23
III. Aktualität des Themas	24
IV. Gang der Untersuchung	28
 B. Betriebsratsbegünstigung	30
I. Grundlagen der Betriebsratsbegünstigung	30
1. Der Begünstigungsbegriff	30
a) Definition	30
b) Grundlagen der Erscheinungsformen	33
2. Begünstigung durch zu hohe Betriebsratsvergütung	34
a) Ehrenamtsprinzip	35
b) Unentgeltlichkeitsprinzip	37
aa) Entgeltliches Ehrenamt	37
bb) Unentgeltlichkeit des Betriebsratsamts	38
c) Arbeitsbefreiung	39
aa) Betriebsratstätigkeit	40
bb) Erforderlichkeit	40
cc) Komplette Freistellung	43
d) Lohnausfallprinzip	44
aa) Grundgehalt	45
bb) Nebenbezüge	45
e) Betriebsübliche Entwicklung	46
aa) Vergleichsgruppenbildung	47
bb) Zeitpunkt der Vergleichsgruppenbildung	50
cc) Betriebsüblichkeit	50
dd) Zeitpunkt der Anpassung	51
ee) Korrektur der Vergleichsgruppe	52
3. Kostentragungspflicht des Arbeitgebers	54
a) Vermögensfähigkeit des Betriebsrats	55

b) Voraussetzungen des § 40 Abs. 1 BetrVG	55
c) Inhalt der Kostentragungspflicht	57
aa) Allgemeines	57
bb) Geschäftsführungskosten	58
cc) Kosten bei Rechtsstreitigkeiten	58
dd) Aufwendungen der Betriebsratsmitglieder	60
ee) Fahrt- und Reisekosten	61
ff) Schulungskosten	62
gg) Sachaufwand und Büropersonal	63
d) Rückausnahme: Betriebsüblichkeit	64
4. Weitere Erscheinungsformen der Begünstigung	65
a) Abfindungen und Aufhebungsvereinbarungen	65
b) Dienstwagenüberlassung	67
c) Unberechtigte Freistellung	68
d) Beförderung und höherwertige Tätigkeit	69
e) Geschenke	70
II. Rechtsfolgen und Sanktionen der Betriebsratsbegünstigung	70
1. Strafrechtliche Folgen	71
a) Strafbarkeit nach § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	71
aa) Schutzzweck	71
bb) Tathandlung und Taterfolg	72
cc) Täterschaft	72
dd) Teilnahme	74
ee) Vorsatz und Schuldform	76
ff) Strafantrag	77
b) Strafbarkeit nach § 266 StGB	77
aa) Vermögensbetreuungspflicht	78
bb) Pflichtwidrigkeit	80
(1) Vermögensschützender Charakter des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	81
(2) Vermögensschützender Charakter bei Überschreitung der §§ 37 Abs. 1, Abs. 2, 78 Satz 2 BetrVG	83
(3) Vermögensschützender Charakter bei Überschreitung des § 40 BetrVG	85
(4) Vermögensschützender Charakter bei Verstoß gegen vermögensschützende Vereinbarung im Innenverhältnis	85
(5) Ergebnis	87
cc) Vermögensschaden	88
dd) Teilnahme	89
c) Sonstige Straftatbestände	91
aa) Amtsdelikte	91

bb) Nötigung und Erpressung	92
cc) Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr	92
2. Zivilrechtliche Folgen	93
a) Nichtigkeit nach § 134 BGB	93
b) Rückforderung nach §§ 812 ff. BGB	93
c) Betriebliche Übung	97
d) Gleichbehandlungsanspruch anderer Arbeitnehmer	98
3. Steuerrechtliche Folgen	99
a) Betriebsausgabenabzugsverbot	99
b) Strafbarkeit nach § 370 AO	101
4. Betriebsverfassungsrechtliche Folgen	103
5. Imageschäden für Unternehmen	104
III. Kritik an der derzeitigen Rechtslage	104
1. Ist die Regelung der Betriebsratsvergütung noch zeitgemäß?	104
a) Kritik am Ehrenamts- und Lohnausfallprinzip	105
aa) Wirtschaftlicher Wandel	105
bb) Der Betriebsrat als „Co-Management“	107
(1) Typologie	108
(2) Entwicklung zum „Co-Management“	108
cc) Abhängigkeit von der Unternehmensgröße	110
dd) Verhandlungen „auf Augenhöhe“	112
ee) Einheitliches Betriebsverfassungsrecht	113
ff) Ungleiche Vergütungen innerhalb des Betriebsrats	115
gg) Notwendigkeit des Ehrenamtsprinzips	116
b) Stellungnahme	118
2. Strafbarkeitslücken	120
3. Kritik an § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	122
a) Betriebsratsbegünstigung als Antragsdelikt	122
b) Potenzieller Täterkreis des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	124
4. Kritik an § 23 BetrVG	125
IV. Lösungsmöglichkeiten	126
1. Zeitgemäße Gestaltung der Betriebsratsvergütung	126
a) Korruptionsbekämpfung durch angemessene Vergütung?	127
b) Abschaffung des Ehrenamtsprinzips	129
c) Sonderfall: Berufsbetriebsrat	130
d) Einschränkung des Ehrenamtsprinzips	132
aa) Abdingbarkeit des Ehrenamtsprinzips in großen Unternehmen ..	132
bb) Inhaltliche Ausgestaltung der neuen Vergütungsregelung	135
(1) Abweichende Vereinbarung	135
(2) Vergütungsbestandteile	139

(3) Zulage in Abhängigkeit von konkreter Tätigkeit	140
(4) Zulage in Abhängigkeit von Schwellenwerten	141
(5) Höhe der Zulage	143
(6) Überprüfung der gesetzlichen Zulagenhöhe	145
e) Ergebnis zur Reform der Betriebsratsvergütung	146
2. Reform des § 119 BetrVG	147
3. Reform des § 23 BetrVG	149
4. Weitere Lösungsansätze	150
a) Transparenz	150
b) Kostentragung durch Arbeitnehmer	152
c) Anlehnung an § 113 AktG	154
V. Gesetzesvorschlag	155
1. Reform des § 37 BetrVG	155
2. Reform des § 23 BetrVG	156
3. Reform des § 119 BetrVG	157
VI. Ergebnis zu Teil 1	157
 C. Begünstigung von Gewerkschaften, deren Angestellten und Beauftragten	 161
I. Koalitionsbegriff und Tariffähigkeit	162
1. Koalitionsbegriff	163
a) Gegnerfreiheit und Gegnerunabhängigkeit	163
b) Allgemeine Unabhängigkeit	166
c) Demokratische Organisation	166
2. Tariffähigkeit	167
a) Satzungsmäßiger Zweck	168
b) Soziale Mächtigkeit	168
c) Weitere Voraussetzungen der Tariffähigkeit	171
II. Grundlagen zur Tarifbindung	172
1. Beiderseitige Tarifbindung	172
2. Allgemeinverbindlicherklärung	173
III. Dualismus von Gewerkschaften und Betriebsräten	173
1. Gemeinsamkeiten	174
2. Unterschiede	175
a) Zuständigkeit und Legitimation	176
b) Wettbewerb, Tarifeinheit und Selbstregulation	182
c) Gesetzliche Mitbestimmungsrechte	189
d) Konflikte und Konfliktlösung	191
e) Ehrenamt und Ämtervergütung	196
f) Finanzierung	198
g) Unabhängigkeit	199

IV.	Definition der Gewerkschaftsbegünstigung	200
1.	Grundsätzliche Übertragbarkeit des Betriebsratsbegünstigungsbegriffs	201
2.	Einschränkungen des Begünstigungsbegriffs	202
3.	Ergebnis	207
V.	Rechtsfolgen und Sanktionen der Gewerkschaftsbegünstigung	208
1.	Strafrechtliche Folgen	209
a)	Strafbarkeit nach § 299 StGB	209
aa)	Grundlagen zum Wettbewerbsschutz koalitionspolitischer Betätigung	209
bb)	Übergeordnete Tatbestandsmerkmale des § 299 StGB	210
(1)	Unternehmen im Sinne von § 299 StGB	210
(a)	Definition	210
(b)	Folgen für die Gewerkschaftsbegünstigung	211
(2)	Im geschäftlichen Verkehr	214
cc)	Ergebnis zu § 299 StGB	215
b)	Strafbarkeit nach §§ 331 ff. StGB	215
aa)	Amtsträger	216
bb)	Rechtsfolgen für die Gewerkschaftsbegünstigung	216
c)	Strafbarkeit nach § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	216
d)	Strafbarkeit nach § 266 StGB	217
aa)	Vermögensbetreuungspflicht	217
bb)	Pflichtwidrigkeit	218
cc)	Ergebnis	218
e)	Strafbarkeit nach §§ 240 und 253 StGB	219
2.	Steuerrechtliche Folgen	220
3.	Tarifrechtliche Folgen	221
a)	Gegnerunabhängigkeit	221
b)	Rechtsfolgen der Gegnerabhängigkeit	222
aa)	Verlust der Tariffähigkeit	222
(1)	Partielle Tariffähigkeit als milderndes Mittel	223
(2)	Stellungnahme zur partiellen Tariffähigkeit	225
bb)	Verhältnismäßigkeit	226
cc)	Schutzmfang der Gegnerunabhängigkeit	227
VI.	Erscheinungsformen der Gewerkschaftsbegünstigung	228
1.	Abschluss von Tarifverträgen	229
a)	Begünstigende Wirkung der Tarifbindung	229
b)	Gewerkschaftsbegünstigung durch Tarifvertragsabschluss	230
aa)	Möglichkeit zur Beeinflussung durch die Arbeitgeberseite	232
bb)	Rechtliche Legitimationsgrundlage	233
c)	Verdrängungswettbewerb aufgrund des Tarifeinheitsgesetzes	237

2. Abschluss von „Anerkennungs- und Anschlusstarifverträgen“	244
a) Grundlagen	244
b) Rechtsfolgen	245
3. Antrag auf Allgemeinverbindlicherklärung	246
a) Grundlagen und Schutzzweck der Allgemeinverbindlicherklärung	247
b) Verfahren der Allgemeinverbindlicherklärung	248
c) Auswirkungen für Gewerkschaften	249
aa) Auswirkungen für die tarifschließende Gewerkschaft	249
bb) Auswirkungen für außenstehende Gewerkschaften und Arbeitgeberverbände	251
d) Gewerkschaftsbegünstigung bei Allgemeinverbindlicherklärung	252
aa) Einfallstore der Gewerkschaftsbegünstigung	252
bb) Abschließende Stellungnahme zur Gewerkschaftsbegünstigung	255
4. Ämterkollision	257
a) Zusammentreffen von Betriebsratsamt und Gewerkschaftstätigkeit	257
aa) Unabhängigkeit des Betriebsrats	257
bb) Zulässigkeit der Ämterpluralität	259
b) Rechtsfolgen	260
5. Abführungspflicht für Aufsichtsratsvergütungen	262
a) Grundlagen der Abführungspflichten für Aufsichtsratsmitglieder	264
aa) Ziele der Abführungspflichten	264
bb) Vorgaben des DGB	265
cc) Regelungen der Einzelgewerkschaften	266
(1) IG Metall	266
(2) ver.di	266
(3) EVG	267
(4) IG BCE	267
(5) NGG	267
(6) IG Bau	267
(7) Zwischenergebnis für DGB-Gewerkschaften	268
dd) Individualvereinbarungen	268
b) Problematik	268
c) Rechtsprechungsübersicht	271
aa) OLG Frankfurt a. M., 22.08.2001 – 23 U 177/00	271
bb) OLG Frankfurt a. M., 18.12.2018 – 4 U 86/18	272
cc) OLG Stuttgart, 05.02.2008 – 12 U 122/07	272
dd) BAG, 21.05.2015 – 8 AZR 956/13	273
ee) Ergebnis der Rechtsprechung	274
d) Abschließende Stellungnahme	274

6. Gewährung finanzieller Vorteile	276
a) Fehlen eines Anspruchs	276
b) Willensbeeinflussung	276
c) Rechtsprechung zur Gegnerunabhängigkeit	277
d) Einzelfallbetrachtung	277
e) Rechtsfolgen der Gewerkschaftsbegünstigung bei finanziellen Vorteilen	278
aa) Strafrechtliche Folgen	279
bb) Tarifrechtliche Folgen	279
f) Ergebnis	280
7. Freistellung für die Gewerkschaftstätigkeit	281
a) Gewerkschaftsbegünstigung durch Freistellung im Einzelfall	282
b) Rechtsfolgen der Gewerkschaftsbegünstigung bei Freistellungen	283
8. Beitragseinzug und Bezuschussung von Mitgliedsbeiträgen	283
a) „Beitragsinkasso“	283
b) Bezuschussung von Mitgliedsbeiträgen	284
c) Rechtsfolgen der Gewerkschaftsbegünstigung bei Beitragsinkasso und Bezuschussung von Mitgliedsbeiträgen	284
9. Gewerkschaftsbegünstigung bei Streik	285
a) Bezahlung von Streikzeiten	285
b) Verzicht auf Sanktionen bei rechtswidrigem Streik	286
c) Stellungnahme	287
10. Mitgliederwerbung durch den Arbeitgeber	288
a) Grundlagen zur Mitgliederwerbung	288
b) Arbeitgeberseitige Mitgliederwerbung und Closed-Shop-Systeme	290
c) Tariffähigkeit der GNBZ	292
aa) Entscheidung des LAG Köln vom 20. Mai 2009	292
bb) Stellungnahme	294
d) Ergebnis zur Gewerkschaftsbegünstigung	294
11. Besondere Positionen für Gewerkschafter	296
VII. Kritik an der derzeitigen Rechtslage	298
1. Strafbarkeitslücke der Gewerkschaftsbegünstigung	299
a) Fehlen eines Spezialstrafatbestandes	299
b) Rückgriff auf den besonderen Teil des StGB	300
aa) Geschütztes Rechtsgut des § 299 StGB	300
bb) Fehlender Korruptionsschutz durch §§ 240, 253 StGB	300
c) Fehlen steuerrechtlicher Folgen	301
2. Gegnerunabhängigkeit und Tariffähigkeit	302

VIII. Lösungsmöglichkeiten	303
1. Schaffung einer Strafbarkeit der Gewerkschaftsbegünstigung	303
a) Reform bestehender Straftatbestände	304
aa) Erweiterung des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	304
bb) Reform der Straftatbestände des StGB	305
b) Einführung eines neuen Straftatbestandes	306
aa) Mögliche inhaltliche Gestaltung	306
(1) Übertragbarkeit der Ergebnisse zur Betriebsratsbegünstigung	307
(a) Grundsätzliches zur Übertragbarkeit	307
(b) Inhaltliche Übertragbarkeit	311
(aa) Einschränkung des Begriffs der Tathandlung im Sinne von § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	311
(bb) Gewerkschaftsbegünstigung als Antragsdelikt	311
(2) Tathandlung	312
(a) Orientierung an §§ 331 ff. StGB	313
(b) Orientierung an § 299 StGB	313
(3) Rechtswidrigkeit	315
(4) Erheblichkeitsschwelle	316
(5) Strafmaß	320
(a) Orientierung an §§ 331 ff. StGB	320
(b) Orientierung an § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	320
(bb) Möglicher Regelungsort	321
(cc) Ergebnis	322
2. Verschärfung der tarifrechtlichen Rechtsfolgen?	322
IX. Ergebnis zu Teil 2	324
D. Zusammenfassung	327
I. Die Begünstigungsbegriffe im kollektiven Arbeitsrecht	327
II. Thesenhafte Zusammenfassung der Ergebnisse	332
Literaturverzeichnis	335
Stichwortverzeichnis	352