

# Schriften zum Arbeitsrecht und Wirtschaftsrecht

96

Herausgegeben von Abbo Junker

Peter Illes

Das betriebsverfassungs-  
rechtliche Verbot  
parteipolitischer  
Betätigung im Betrieb

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                        |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Vorwort .....</b>                                                                   | 5  |
| <b>§ 1 Einleitung .....</b>                                                            | 17 |
| I. Problemstellung .....                                                               | 17 |
| II. Ziel und Gang der Untersuchung .....                                               | 18 |
| 1. Ziel der Untersuchung .....                                                         | 18 |
| 2. Gang der Untersuchung .....                                                         | 20 |
| <b>1. Teil: Allgemeine Grundlagen .....</b>                                            | 21 |
| <b>§ 2 Gesetzliche Regelung .....</b>                                                  | 23 |
| I. Historische Entwicklung und Entstehungsgeschichte des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG ..... | 23 |
| 1. Bedeutung der geschichtlichen Betrachtung .....                                     | 23 |
| 2. Zeit bis Ende des ersten Weltkrieges .....                                          | 23 |
| 3. Entwicklung in der Weimarer Republik .....                                          | 26 |
| 4. Entwicklung im Nationalsozialismus .....                                            | 28 |
| 5. Neuanfang nach 1945 .....                                                           | 30 |
| 6. § 51 S. 2 Betriebsverfassungsgesetz 1952 .....                                      | 31 |
| 7. § 74 Abs. 2 S. 3 Betriebsverfassungsgesetz 1972 .....                               | 33 |
| II. Systematische Stellung des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG in der Betriebsverfassung ..... | 36 |
| 1. Gesetzessystematik .....                                                            | 36 |
| 2. Bewusste Entscheidung des Gesetzgebers .....                                        | 37 |
| III. Sinn und Zweck des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG .....                                  | 38 |
| 1. Bedeutung des Normzwecks für die weitere Arbeit .....                               | 38 |
| 2. Schutz des Betriebsfriedens und des Arbeitsablaufs .....                            | 39 |

|     |                                                                                                                     |    |
|-----|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 3.  | Schutz der Meinungs- und Wahlfreiheit<br>der Arbeitnehmer des Betriebes .....                                       | 40 |
| a)  | Rechtsprechung und herrschende Lehre .....                                                                          | 40 |
| b)  | Gegenauffassung.....                                                                                                | 42 |
| c)  | Stellungnahme .....                                                                                                 | 43 |
| aa) | Mittelbare Drittewirkung der Grundrechte .....                                                                      | 43 |
| bb) | Bestimmung des Normzwecks.....                                                                                      | 43 |
| cc) | Gefährdung der Meinungsfreiheit<br>der Arbeitnehmer des Betriebs .....                                              | 44 |
| dd) | Interessenabwägung.....                                                                                             | 46 |
| 4.  | Schutz des betriebsverfassungsrechtlichen<br>Gleichbehandlungsgrundsatzes .....                                     | 48 |
| a)  | Das Verbot als Ausgestaltung und Sicherung<br>des in § 75 Abs. 1 BetrVG enthaltenen<br>Neutralitätsgrundsatzes..... | 48 |
| b)  | Stellungnahme .....                                                                                                 | 49 |
| 5.  | Fehlende Kompetenz der betriebsverfassungsrechtlichen<br>Organe .....                                               | 51 |
| a)  | Kein politisches Mandat des Betriebsrats.....                                                                       | 51 |
| b)  | Stellungnahme .....                                                                                                 | 52 |
| aa) | Begrenzung der Zuständigkeit des Betriebsrats<br>auf Angelegenheiten mit unmittelbarem<br>betrieblichen Bezug ..... | 52 |
| bb) | Die Zuständigkeitsbegrenzung als Folge der<br>Zwangsvorfasstheit.....                                               | 53 |
| cc) | Verfassungsrechtliche Notwendigkeit der<br>Zuständigkeitsbegrenzung .....                                           | 55 |
| dd) | § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG als Regelung über die Art<br>und Weise der Kompetenzausübung .....                          | 56 |
| 6.  | Wahrung der Chancengleichheit der politischen Parteien.....                                                         | 58 |
| 7.  | Zusammenfassung .....                                                                                               | 58 |

|                                                                                                                          |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>§ 3 Verhältnis des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG zu dem Grundrecht der Meinungsfreiheit aus Art. 5 Abs. 1 S. 1 GG .....</b> | 59 |
| I. Vorüberlegung: Spannungsverhältnis zwischen § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG und Art. 5 Abs. 1 S. 1 GG .....                   | 59 |
| II. Das Grundrecht der Meinungsfreiheit aus Art. 5 Abs. 1 S. 1 GG .....                                                  | 60 |
| 1. Bedeutung und sachlicher Schutzbereich .....                                                                          | 60 |
| 2. Meinungsfreiheit des Arbeitgebers .....                                                                               | 62 |
| 3. Meinungsfreiheit des Betriebsrats als Organ .....                                                                     | 63 |
| a) Keine treuhänderische Wahrnehmung der Arbeitnehmergrundrechte .....                                                   | 63 |
| b) Grundrechtsfähigkeit des Betriebsrats .....                                                                           | 63 |
| aa) Herrschende Lehre .....                                                                                              | 63 |
| bb) Kritik an der herrschenden Lehre .....                                                                               | 65 |
| c) Kompetenzrechtliche „Meinungsfreiheit“ des Betriebsrats .....                                                         | 67 |
| 4. Meinungsfreiheit des einzelnen Betriebsratsmitglieds .....                                                            | 67 |
| a) Meinungsfreiheit als natürliche Person .....                                                                          | 67 |
| b) Unterscheidung zwischen der Stellung als natürliche Person und der betriebsverfassungsrechtlichen Organstellung ..... | 68 |
| aa) Notwendigkeit der Unterscheidung .....                                                                               | 68 |
| bb) Schwierigkeit der Unterscheidung .....                                                                               | 69 |
| cc) Abgrenzung im Einzelfall .....                                                                                       | 70 |
| III. Eingriff und verfassungsrechtliche Rechtfertigung .....                                                             | 71 |
| 1. Reichweite der Grundrechtsbeschränkung .....                                                                          | 71 |
| 2. § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG als allgemeines Gesetz i.S.v. Art. 5 Abs. 2 GG .....                                          | 72 |
| 3. Schranken-Schranken: Wechselwirkungslehre des Bundesverfassungsgerichts .....                                         | 73 |

|            |                                                                                             |    |
|------------|---------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| a)         | Die Wechselwirkungslehre als besondere Ausprägung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes ..... | 73 |
| b)         | Legitimer Zweck, Geeignetheit, Erforderlichkeit.....                                        | 74 |
| c)         | Angemessenheit der Grundrechtsbeschränkung .....                                            | 74 |
| aa)        | Abstrakte Güterabwägung.....                                                                | 74 |
| bb)        | Güterabwägung im Einzelfall.....                                                            | 74 |
|            | IV. Zusammenfassung .....                                                                   | 75 |
| 2.         | <b>Teil: Inhalt und Reichweite des Verbots parteipolitischer Betätigung im Betrieb.....</b> | 77 |
| <b>§ 4</b> | <b>Persönlicher Anwendungsbereich.....</b>                                                  | 79 |
| I.         | Verbotsadressaten .....                                                                     | 79 |
| 1.         | Der Arbeitgeber .....                                                                       | 79 |
| a)         | Der Arbeitgeberbegriff in § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG .....                                     | 79 |
| b)         | Vertreter des Arbeitgebers.....                                                             | 80 |
| 2.         | Der Betriebsrat.....                                                                        | 81 |
| a)         | Der Betriebsrat als Gremium.....                                                            | 81 |
| b)         | Die Betriebsratsmitglieder im Rahmen ihrer Amtsausübung.....                                | 81 |
| 3.         | Der Gesamtbetriebsrat und seine Mitglieder.....                                             | 83 |
| 4.         | Der Konzernbetriebsrat und seine Mitglieder .....                                           | 83 |
| 5.         | Die Jugend- und Auszubildendenvertretung und ihre Mitglieder .....                          | 84 |
| a)         | Analoge Anwendung des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG? .....                                        | 84 |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                         | 85 |
| 6.         | Die Schwerbehindertenvertretung und ihre Mitglieder.....                                    | 86 |
| 7.         | Der Wirtschaftsausschuss und seine Mitglieder .....                                         | 87 |
| 8.         | Der Wahlvorstand und seine Mitglieder.....                                                  | 87 |
| II.        | Abgrenzung .....                                                                            | 88 |
| 1.         | Die Arbeitnehmer des Betriebs .....                                                         | 88 |
| a)         | Keine Anwendbarkeit des § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG .....                                       | 88 |

|            |                                                                                                                                                             |     |
|------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b)         | Arbeitsvertragliche Grenzen politischer Betätigung<br>im Betrieb .....                                                                                      | 89  |
| 2.         | Die Betriebsratsmitglieder außerhalb ihrer<br>amtlichen Betätigung .....                                                                                    | 91  |
| a)         | Problemaufriss und Meinungsstand.....                                                                                                                       | 91  |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                                                                                         | 92  |
| c)         | Kriterien für die Unterscheidung zwischen der<br>amtlichen Eigenschaft des Betriebsratsmitglieds und<br>der Eigenschaft als Arbeitnehmer des Betriebs ..... | 93  |
| 3.         | Die Ersatzmitglieder des Betriebsrats.....                                                                                                                  | 94  |
| 4.         | Die Wahlbewerber .....                                                                                                                                      | 95  |
| 5.         | Die Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat .....                                                                                                             | 96  |
| 6.         | Die leitenden Angestellten des Arbeitgebers .....                                                                                                           | 96  |
| 7.         | Die Gewerkschaften.....                                                                                                                                     | 97  |
| a)         | Meinungsstand .....                                                                                                                                         | 97  |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                                                                                         | 99  |
| III.       | Zusammenfassung.....                                                                                                                                        | 99  |
| <b>§ 5</b> | <b>Sachlicher und räumlicher Anwendungsbereich.....</b>                                                                                                     | 101 |
| I.         | Vorüberlegung .....                                                                                                                                         | 101 |
| 1.         | Rechtstatsächliche Ausgangslage .....                                                                                                                       | 101 |
| 2.         | Bestimmung des sachlichen und räumlichen<br>Anwendungsbereichs .....                                                                                        | 103 |
| II.        | Parteipolitik.....                                                                                                                                          | 104 |
| 1.         | Extensive Auslegung des Merkmals „parteipolitisch“ .....                                                                                                    | 104 |
| 2.         | Restriktive Auslegung des Merkmals „parteipolitisch“ .....                                                                                                  | 105 |
| a)         | Differenzierung zwischen Parteipolitik und<br>allgemeiner Politik.....                                                                                      | 105 |
| b)         | Unterschiedliche Interpretation des Parteienbegriffs.....                                                                                                   | 107 |
| 3.         | Einzelfallbetrachtung .....                                                                                                                                 | 109 |
| 4.         | Stellungnahme .....                                                                                                                                         | 109 |

|            |                                                                                      |            |
|------------|--------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| a)         | Notwendigkeit einer allgemeingültigen Definition des Begriffs Parteipolitik .....    | 109        |
| b)         | Verbot allgemeinpolitischer Betätigung als Folge der begrenzten Zuständigkeit .....  | 111        |
| c)         | Vorzüge einer restriktiven Auslegung .....                                           | 112        |
| d)         | Der Parteienbegriff .....                                                            | 113        |
| 5.         | Beispiele für Parteipolitik.....                                                     | 114        |
| III.       | Betätigung.....                                                                      | 117        |
| 1.         | Pflicht zum Einschreiten bei parteipolitischen Aktivitäten Dritter? .....            | 117        |
| a)         | Meinungsstand .....                                                                  | 117        |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                  | 118        |
| 2.         | Parteipolitische Meinungsäußerungen außerhalb der betrieblichen Öffentlichkeit ..... | 120        |
| IV.        | Im Betrieb .....                                                                     | 121        |
| 1.         | Räumliche Geltung des Verbots auf dem Betriebsgelände .....                          | 121        |
| 2.         | Betätigungen außerhalb des Betriebsgeländes.....                                     | 122        |
| a)         | Betätigungen mit der Zielrichtung in den Betrieb hineinzuwirken .....                | 122        |
| aa)        | Meinungsstand .....                                                                  | 122        |
| bb)        | Stellungnahme .....                                                                  | 123        |
| b)         | Sonstige Betätigungen außerhalb des Betriebsgeländes .....                           | 125        |
| aa)        | Verbot der Bezugnahme auf die betriebsverfassungsrechtliche Stellung? .....          | 125        |
| bb)        | Stellungnahme .....                                                                  | 127        |
| V.         | Absolutes oder relatives Verbot? .....                                               | 128        |
| 1.         | Meinungsstand.....                                                                   | 128        |
| 2.         | Stellungnahme .....                                                                  | 129        |
| VI.        | Zusammenfassung.....                                                                 | 131        |
| <b>§ 6</b> | <b>Angelegenheiten mit betrieblichem Bezug .....</b>                                 | <b>133</b> |
| I.         | Dogmatische Einordnung des § 74<br>Abs. 2 S. 3 HS. 2 BetrVG .....                    | 133        |

|      |                                                                                                         |     |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1.   | Überblick .....                                                                                         | 133 |
| 2.   | Zulässige Behandlung politischer Fragen<br>i.R.d. Betriebsverfassung.....                               | 133 |
| 3.   | Verhältnis zu § 74 Abs. 2 S. 3 HS. 1 BetrVG .....                                                       | 135 |
| a)   | Ausnahme vom Verbot parteipolitischer Betätigung<br>im Betrieb.....                                     | 135 |
| b)   | Geltung des Verbots auch innerhalb des<br>Anwendungsbereichs<br>von § 74 Abs. 2 S. 3 HS. 2 BetrVG ..... | 135 |
| c)   | Stellungnahme .....                                                                                     | 136 |
| II.  | Begriffsbestimmung .....                                                                                | 138 |
| 1.   | Erfordernis der unmittelbaren Betroffenheit.....                                                        | 138 |
| 2.   | Angelegenheiten tarifpolitischer Art.....                                                               | 139 |
| 3.   | Angelegenheiten sozialpolitischer Art.....                                                              | 140 |
| 4.   | Angelegenheiten umweltpolitischer Art .....                                                             | 142 |
| 5.   | Angelegenheiten wirtschaftlicher Art.....                                                               | 144 |
| 6.   | Sonstige Angelegenheiten mit<br>unmittelbarem Betriebsbezug.....                                        | 145 |
| III. | Zusammenfassung.....                                                                                    | 146 |

|            |                                                                                            |     |
|------------|--------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>§ 7</b> | <b>Verbot parteipolitischer Betätigung<br/>in der Betriebsversammlung .....</b>            | 147 |
| I.         | Funktion und Zuständigkeit der Betriebsversammlung .....                                   | 147 |
| II.        | Regelung des § 45 S. 1 HS. 2 BetrVG .....                                                  | 149 |
| 1.         | Persönlicher Anwendungsbereich des Verbots<br>in der Betriebsversammlung.....              | 149 |
| a)         | Unmittelbare Geltung nur für Arbeitgeber<br>und Betriebsrat .....                          | 149 |
| b)         | Unmittelbare Geltung für alle Teilnehmer.....                                              | 150 |
| c)         | Stellungnahme .....                                                                        | 150 |
| 2.         | Sachlicher und räumlicher Anwendungsbereich des<br>Verbots in der Betriebsversammlung..... | 152 |

|            |                                                                                        |     |
|------------|----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a)         | Anwendung der Grundsätze des § 74<br>Abs. 2 S. 3 BetrVG.....                           | 152 |
| b)         | Auftritte von Politikern in der Betriebsversammlung.....                               | 153 |
| aa)        | Problemaufriss .....                                                                   | 153 |
| bb)        | Grundsatz der Nichtöffentlichkeit der<br>Betriebsversammlung .....                     | 154 |
| cc)        | Verbot parteipolitischer Betätigung .....                                              | 155 |
| dd)        | Stellungnahme .....                                                                    | 156 |
| 3.         | Abdingbarkeit des Verbots.....                                                         | 159 |
| a)         | Meinungsstand .....                                                                    | 159 |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                    | 160 |
| III.       | Geltung des Verbots in sonstigen betrieblichen<br>Versammlungen.....                   | 162 |
| 1.         | Gesetzlich vorgesehene Versammlungen .....                                             | 162 |
| 2.         | Andere Belegschaftsversammlungen.....                                                  | 162 |
| IV.        | Zusammenfassung .....                                                                  | 163 |
| 3.         | <b>Teil: Durchsetzung des Verbots parteipolitischer<br/>Betätigung im Betrieb.....</b> | 165 |
| <b>§ 8</b> | <b>Rechtliche Möglichkeiten gegen<br/>den Betriebsrat als Gremium .....</b>            | 167 |
| I.         | Unterlassungsanspruch .....                                                            | 167 |
| 1.         | Anspruch aus § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG.....                                              | 167 |
| a)         | Rechtsprechung .....                                                                   | 167 |
| b)         | Schrifttum .....                                                                       | 168 |
| c)         | Stellungnahme .....                                                                    | 170 |
| 2.         | Ansprüche außerhalb des BetrVG .....                                                   | 174 |
| a)         | Anspruch aus § 1004 Abs. 1 S. 2 BGB.....                                               | 174 |
| b)         | Anspruch aus § 1004 Abs. 1 S. 2 i.V.m.<br>§ 823 Abs. 1 BGB.....                        | 176 |
| c)         | Anspruch aus § 1004 Abs. 1 S. 2 i.V.m.<br>§ 823 Abs. 2 BGB.....                        | 177 |

|            |                                                                                                          |            |
|------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| II.        | Feststellungsantrag .....                                                                                | 179        |
| 1.         | Bedeutung des Feststellungsantrags.....                                                                  | 179        |
| 2.         | Antragsbefugnis .....                                                                                    | 179        |
| 3.         | Feststellungsinteresse.....                                                                              | 180        |
| III.       | Auflösungsantrag nach § 23 Abs. 1 S. 1 BetrVG .....                                                      | 181        |
| 1.         | Große Pflichtverletzung.....                                                                             | 181        |
| 2.         | Berücksichtigung des Art. 5 Abs. 1 GG?.....                                                              | 183        |
| 3.         | Antragsbefugnis .....                                                                                    | 184        |
| 4.         | Schwierigkeiten in der Praxis.....                                                                       | 184        |
| IV.        | Schadensersatz .....                                                                                     | 185        |
| V.         | Prozessuale Durchsetzung .....                                                                           | 186        |
| VI.        | Selbsthilfe.....                                                                                         | 187        |
| VII.       | Zusammenfassung.....                                                                                     | 188        |
| <b>§ 9</b> | <b>Rechtliche Möglichkeiten gegen das einzelne Betriebsratsmitglied .....</b>                            | <b>191</b> |
| I.         | Unterlassungsanspruch .....                                                                              | 191        |
| 1.         | Anspruch aus § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG.....                                                                | 191        |
| 2.         | Ansprüche außerhalb des BetrVG .....                                                                     | 191        |
| II.        | Feststellungsantrag .....                                                                                | 192        |
| III.       | Antrag auf Amtsenthebung nach § 23<br>Abs. 1 S. 1 BetrVG .....                                           | 192        |
| 1.         | Große Pflichtverletzung.....                                                                             | 192        |
| 2.         | Antragsbefugnis .....                                                                                    | 194        |
| IV.        | Individualvertragliche Sanktionen.....                                                                   | 194        |
| 1.         | Abmahnung und außerordentliche Kündigung.....                                                            | 194        |
| 2.         | Gesteigerte Anforderungen an den wichtigen Grund<br>i.S.v. §§ 15 Abs. 1 S. 1 KSchG, 626 Abs. 1 BGB ..... | 196        |
| a)         | Rechtsprechung und herrschende Lehre .....                                                               | 196        |
| b)         | Stellungnahme .....                                                                                      | 197        |

|                                                                     |                                                                       |            |
|---------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------|------------|
| V.                                                                  | Schadensersatz.....                                                   | 198        |
| 1.                                                                  | Anspruch aus § 823 Abs. 1 BGB.....                                    | 198        |
| 2.                                                                  | Anspruch aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m.<br>§ 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG ..... | 199        |
| 3.                                                                  | Anspruch aus § 280 Abs. 1 BGB.....                                    | 199        |
| VI.                                                                 | Prozessuale Durchsetzung .....                                        | 200        |
| VII.                                                                | Zusammenfassung.....                                                  | 202        |
| <b>§ 10 Rechtliche Möglichkeiten gegen<br/>den Arbeitgeber.....</b> |                                                                       | <b>203</b> |
| I.                                                                  | Unterlassungsanspruch aus § 74 Abs. 2 S. 3 BetrVG .....               | 203        |
| II.                                                                 | Feststellungsantrag .....                                             | 203        |
| III.                                                                | Zwangsvfahren nach § 23 Abs. 3 BetrVG.....                            | 204        |
| IV.                                                                 | Prozessuale Durchsetzung .....                                        | 205        |
| V.                                                                  | Zusammenfassung.....                                                  | 205        |
| <b>§ 11 Ergebnisse .....</b>                                        |                                                                       | <b>207</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>                                   |                                                                       | <b>211</b> |
| <b>Abkürzungsverzeichnis.....</b>                                   |                                                                       | <b>223</b> |