

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
§ 1 Einleitung	27
I. Thematische Einführung	27
II. Problemstellung	32
III. Ziel und Gang der Untersuchung	34
§ 2 Allgemeine Grundlagen	39
I. Aufzeichnung der Arbeitszeit im rechtshistorischen Rückblick	39
1. Dokumentationspflichten vor Geltung des europäischen Arbeitszeitrechts	39
2. Entwicklung des europäischen Arbeitszeitrechts	44
3. Nationales und europäisches Arbeitszeitrecht	49
II. Rechts- und gesellschaftspolitische Bedeutung	51
1. Verbreitung der Arbeitszeiterfassung und künftige Entwicklung	52
2. Interessenlagen	54
a) Arbeitnehmerposition	55
b) Arbeitgeberposition	55
c) Interessenlage bei Vertrauensarbeitszeit	57
d) Gemeinsame Interessenlagen	58
aa) Individualarbeitsverhältnis	58
bb) Sozialpartner	59
3. Gesetzgeber und digitaler Wandel im Arbeitsrecht	60
4. Rechtspolitische Folgen	62
III. Rechtsquellen	64
1. Völkerrecht	64
2. Europäisches Arbeitszeitrecht	66
a) Primärrecht	66
b) Sekundärrecht	66
aa) RL 2003/88/EG (Arbeitszeitrichtlinie)	67

bb) RL 89/391/EWG (Arbeitsschutzrichtlinie)	67
cc) Arbeitszeitrechtliche Einzelrichtlinien/ Verordnungen	68
(1) RL 1999/63/EG (SeeleuteArbz-RL)	68
(2) Mobile Arbeitnehmer	69
(a) RL 2002/15/EG (Fahrpersonal-RL)	70
(b) RL 2000/79/EG (Luftverkehrspersonal-RL)	71
(c) RL 2014/112/EU (Binnenschiff-RL)	71
(3) RL 2005/47/EG (Eisenbahnpersonal-RL)	72
(4) RL 94/33/EG (Jugendarbeitsschutz-RL)	73
dd) Rahmenvereinbarung Telearbeit	73
3. Deutsches Arbeitszeitrecht	74
a) Arbeitszeitgesetz	75
aa) § 16 Abs. 2 ArbZG	75
bb) § 21a Abs. 7 ArbZG	76
b) Nationale Vorschriften mit unionsrechtlicher Grundlage	77
aa) § 21a ArbZG i.V.m. FPersG u. FPersV Fahrpersonalrecht (Straßenverkehr)	77
bb) § 26 Abs. 2 AEG i.V.m. § 8 EFPV Fahrpersonalrecht (Eisenbahnverkehr)	79
cc) § 18 Abs. 3 ArbZG i.V.m. § 50 Abs. 2 SeeArbG	79
dd) § 20 ArbZG i.V.m. § 55 Abs. 1 S. 5 LuftBO, § 4 Abs. 1 2. DV LuftBO	80
ee) § 21 ArbZG i.V.m. § 10 BinSchArbZV	81
ff) § 20 Abs. 3 u. 4 JArbSchG	83
c) Mindestlohnrecht	84
aa) § 17 Abs. 1 MiLoG	85
bb) Mindestlohnaufzeichnungsverordnung (MiLoAufzV)	86
cc) Mindestlohndokumentationspflichtenverordnung (MiLoDokV)	88
dd) § 17c Abs. 1 AÜG	89
ee) § 19 Abs. 1 AEntG	90
ff) § 6 Abs. 1 GSA Fleisch	90
d) Öffentlicher Dienst	93
aa) Beamte des Bundes	93
bb) Beamte der Länder	94
cc) Angestellte und Arbeiter	95

e) Ladenöffnungsgesetze der Länder	96
f) Verordnungen	97
aa) § 15 Abs. 2a ArbZG i.V.m. § 8 Offshore-ArbZV	97
bb) §§ 3.08 ff. RheinSchPersV, §§ 23.04 ff. RheinSchUO, BinSchUO	98
IV. Zwecksetzungen	98
1. Arbeits- und Gesundheitsschutz	99
2. Vergütung	101
3. Arbeitsvertrag	104
4. Mitbestimmung	106
5. Aufzeichnungen als Tatbestandsmerkmal	106
6. Prozessrecht	108
7. Öffentlich-rechtliche Zwecke der Aufsichtsbehörden	110
V. Arbeitszeit als Aufzeichnungsgegenstand und Arbeitszeitbegriff	111
1. Erfassung und Aufzeichnung als rechtstatsächlicher Vorgang	112
2. Arbeitszeitbegriff als normatives Element	113
3. Aufzeichnung der Arbeitszeit bei verschiedenen Arbeitszeitformen	114
a) Vollarbeit	115
b) Arbeitsbereitschaft	116
c) Bereitschaftsdienst	117
d) Bereitschaftszeiten (§ 9 TVöD)	119
e) Rufbereitschaft	120
f) Ständige Erreichbarkeit/Kurzzeitarbeitsaufnahme	122
g) Ruhepausen	123
h) Wegezeiten	125
i) Dienstreisen/Reisezeiten	126
j) Umkleidezeiten/Waschzeiten	129
k) Rüstzeiten, Vor- und Abschlussarbeiten	130
l) Fortbildung	131
m) Betriebsveranstaltungen	131
n) Teilnahme an Betriebsversammlung u. Betriebsratstätigkeit	132
o) Aufgedrängte Arbeitszeiten bei Freizeitarbeit	134

VI. Formelle und inhaltliche Anforderungen	135
1. Form der Aufzeichnung	135
2. Inhaltliche Bestimmtheit und Umfang des Dokumentationszeitraums	137
a) Inhaltliche Bestimmtheit	138
b) Umfang des Dokumentationszeitraums	139
c) Aufzeichnungsfrequenz und Erfüllungsfrist	140
d) Zuordnung zu bestimmten Arbeitnehmern	141
3. Verpflichteter und Verantwortlichkeit	142
a) Gesetzliche Ebene	142
b) Arbeitsvertragliche Ebene	143
4. Betroffener Personenkreis	145
5. Aufbewahrung	149
VII. Aufzeichnungsmethoden und -mittel	150
1. Konventionelle Methoden	151
a) Händische Aufzeichnungen	152
b) Maschinelle/technische Methoden	153
c) Zeugenaussagen	154
2. Elektronische und digitale Verfahren	155
a) Aufzeichnung durch hierfür gewidmete Anwendungen und Geräte	155
b) Erfassung und Auswertung bei Nutzung elektronischer/digitaler Arbeitsmittel	156
c) Erfassung durch sonstige IT-Systeme	157
d) Anforderungen an die Rekonstruktion von Arbeitszeitdaten	158
VIII. Begriffliche Abgrenzung: Erfassung, Messung, Aufzeichnung, Dokumentation	159
§ 3 Aufzeichnung der Arbeitszeit im kollektiven Arbeitsrecht	161
I. Grenzen kollektiver Rechtsetzung	161
1. Grenzen des Arbeitszeitrechts	161
2. Tarifliche Regelungssperre des § 77 Abs. 3 BetrVG	163
3. Einschränkung der erzwingbaren Mitbestimmung in § 87 Abs. 1 BetrVG	164
a) Einschränkung durch Gesetz	165
b) Einschränkung durch Tarifvertrag	166

II. Aufzeichnung der Arbeitszeit im Tarifvertrag	167
III. Aufzeichnung der Arbeitszeit in der Betriebsverfassung	170
1. Mitwirkungsrechte	172
a) Überwachungsrecht nach § 80 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	172
b) Allgemeines Unterrichtsrecht nach § 80 Abs. 2 BetrVG	174
aa) Vorlage und Zugänglichmachung von Arbeitszeitdokumentation	175
bb) Anspruch auf Erstellung von Arbeitszeitdokumentation	177
c) Unterrichtung nach § 90 Abs. 1 Nr. 2 und 3 BetrVG (Planung technischer Anlagen)	180
d) Unterrichts- und Beratungsrecht nach § 111 BetrVG (Betriebsänderungen)	182
2. Mitbestimmungs- und Initiativrechte	185
a) § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG (Ordnung im Betrieb)	186
b) § 87 Abs. 1 Nr. 2 BetrVG (Verteilung der Arbeitszeit)	191
c) § 87 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG (vorübergehende Verlängerung der Arbeitszeit)	193
d) § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG (Überwachung durch technische Einrichtungen)	193
aa) Begriff der technischen Einrichtung	194
bb) Erfassung mittels informationstechnischer Systeme	195
cc) Eingabe manuell erhobener Daten (Excel-Entscheidung)	199
dd) Merkmal der „Bestimmung zur Überwachung“ und objektive Eignung	206
ee) Initiativrecht des Betriebsrats	211
e) § 87 Abs. 1 Nr. 7 BetrVG (Arbeits- und Gesundheitsschutz)	214
f) § 87 Abs. 1 Nr. 10 BetrVG (Betriebliche Lohngestaltung)	218
g) § 87 Abs. 1 Nr. 11 BetrVG (Leistungsbezogene Entgelte)	221
h) § 87 Abs. 1 Nr. 14 BetrVG (Ausgestaltung von mobiler Arbeit)	224

§ 4 Urteil des EuGH vom 14.5.2019 in der Rechtssache C-55/18 (CCOO)	227
I. Gegenstand der Entscheidung	228
1. Inhalt der Entscheidung	228
2. Abzuleitende Fragestellungen	234
II. Prozessuale Grundlagen	235
1. Verfahren und Entscheidungskompetenz des EuGH	236
2. Urteils- und Rechtskraftwirkung	238
III. Auslegung des Unionsrechts und richterliche Rechtsfortbildung durch den EuGH	239
1. Befugnis des EuGH zur Rechtsfortbildung	240
2. Rechtsfortbildung im europäischen Arbeitsrecht	241
3. Rechtsfortbildung des EuGH in der Rs. CCOO	242
a) Auslegungsgrundsatz der praktischen Wirksamkeit	243
b) Primärrechtskonforme Auslegung des Sekundärrechts	247
c) Fazit und Stellungnahme	248
4. Unanwendbarkeit der Entscheidung bei Rechtsfortbildung ultra vires	253
§ 5 Folgen des EuGH-Urteils CCOO für EU-Recht und nationale Rechtsetzung	257
I. Auswirkungen im EU-Recht	257
1. Reformbedarf der Arbeitszeitrichtlinie	257
2. Reformbedarf im europäischen Arbeitszeitrecht	258
3. Vorschlag zur Änderung der Arbeitszeitrichtlinie 2003/88/EG	261
II. Auswirkungen im nationalen Arbeitszeitrecht	263
1. Übertragbarkeit der Entscheidung auf das deutsche Arbeitszeitrecht	263
2. Umsetzungspflicht des deutschen Gesetzgebers	266
3. Unionsrechtskonforme Auslegung nationaler Vorschriften	267
a) Pflicht zur richtlinienkonformen Auslegung	268
b) Öffentlich-rechtlicher Arbeitsschutz	269
aa) § 16 Abs. 2 ArbZG unionsrechtskonform auslegungsfähig?	270

bb) Alternativbetrachtung bei möglicher Auslegung von § 16 Abs. 2 ArbZG	272
cc) Maßnahmen der Aufsichtsbehörden nach § 17 Abs. 2 u. 4 ArbZG	274
dd) Arbeitsschutz nach § 3 Abs. 2 ArbSchG (BAG 13.9.2022 – 1 ABR 22/21)	275
c) Privates Arbeitsrecht	280
d) Gestaltende Auslegung durch gerichtliche Entscheidung	281
4. Direkte Anwendung von Unionsrecht	282
a) Direktwirkung von Unionsrecht	282
b) Horizontale Drittwirkung von Unionsrecht	285
aa) Drittwirkung von Richtlinien	285
bb) Drittwirkung von EU-Grundrechten	286
cc) Drittwirkung von Art. 31 Abs. 2 GRCh	289
dd) Drittwirkung und Pflicht zur Aufzeichnung der Arbeitszeit in der Rs. CCOO	292
ee) Fazit und Stellungnahme	295
ff) Alternativbetrachtung: Konkretisierung des Grundrechts aus der ArbZ-RL	298
5. Unanwendbarkeit von § 16 Abs. 2 ArbZG	303
III. Umsetzung und Fortentwicklung im nationalen Arbeitszeitrecht	304
1. Umsetzungsdefizite und Reformbedarf im deutschen Arbeitszeitrecht	305
2. Gesetzesvorhaben	308
a) Wahlarbeitszeitgesetz	308
b) Stellungnahme	309
c) Mobile Arbeit-Gesetz (MAG)	310
d) Stellungnahme	313
aa) Anwendungsbereich des § 112 GewO-E	314
bb) Aufzeichnungspflicht nach § 112 GewO-E	316
cc) Delegation an den Arbeitnehmer	318
e) Vorschlag zur Rechtsentwicklung bei mobiler Arbeit	320
3. Umsetzung im Arbeitszeitrecht	324
a) Pflicht zur vollständigen Aufzeichnung der Arbeitszeit	325
aa) Zu erfassende Zeiten	325
bb) Gesetzliche Ausgestaltung	326

cc) Vorschlag zur Neuregelung des § 16 Abs. 2 ArbZG	327
(1) Erweiterung oder Einschränkung von § 16 Abs. 2 ArbZG	328
(2) Aufzeichnungsinhalt	328
(3) Ruhepausen	330
(4) Erfüllungsfrist	331
(5) Aufzeichnungspflicht bei feststehenden Arbeitszeiten	332
(6) Delegation auf den Arbeitnehmer	333
(7) Recht auf Auskunft und Einsichtnahme	334
(8) Verarbeitung von Arbeitszeitdaten bei elektronischer Erfassung	336
dd) Änderung spezialgesetzlicher Bestimmungen	337
b) Ausgestaltung eines objektiven, verlässlichen und zugänglichen Systems	340
aa) System	340
bb) Objektiv	341
cc) Verlässlich	343
dd) Zugänglich	344
ee) Form und Verfahren	345
ff) Gesetzliche Ausgestaltung	348
c) Ausnahme- und Abweichungsmöglichkeiten	349
aa) Pflicht zur flächendeckenden Aufzeichnung	350
bb) Pflicht zur Einrichtung eines Systems zur Messung der Arbeitszeit	353
(1) Unternehmensbezogene Eigenheiten	355
(2) Besonderheiten des jeweiligen Tätigkeitsbereichs	357
4. Umsetzung im kollektiven Arbeitsrecht	359
a) Initiativrecht des Betriebsrats zur Einführung einer Arbeitszeiterfassung	359
aa) Initiativrecht nach § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	361
bb) Initiativrecht nach § 87 Abs. 1 Nr. 7 BetrVG	369
cc) Initiativrechte nach § 87 Abs. 1 Nr. 2, 3 u. 10 BetrVG sowie § 80 Abs. 2 BetrVG	372
b) Gesetzliche Umsetzung	374
IV. Umsetzung in der betrieblichen Praxis	378
V. Umsetzung durch die mitgliedstaatlichen Arbeitsgerichte	380



VI. Umsetzung durch die mitgliedstaatlichen Verwaltungsorgane	383
§ 6 Gestaltung in der betrieblichen Praxis	387
I. Gesetzliche Grenzen	388
II. Flexible Arbeitszeitmodelle, Arbeitszeitkonten	390
III. Gestaltung in der Arbeitswelt 4.0	392
1. Zeiterfassung in der digitalen Arbeitswelt	392
2. Delegation von Aufzeichnungspflichten	393
3. Zeiterfassung bei Vertrauensarbeitszeit	397
a) Rechtscharakter	397
b) Erscheinungsformen	398
c) Vertragspflichten	399
d) Mitbestimmungsrechte	401
e) Folgen des EuGH-Urteils CCOO	403
f) Fazit und Stellungnahme	407
4. Aufzeichnung mittels privater Endgeräte (BYOD)	409
5. Telearbeit, Homeoffice, mobile Arbeit	411
a) Begriff der mobilen Arbeit	411
b) Telearbeit, Homeoffice	412
c) Beteiligungsrechte des Betriebsrats	414
6. Sonderfall: Heimarbeit	417
§ 7 Aufzeichnung der Arbeitszeit im Zivilprozess	423
I. Prozessgegenstand und prozessuale Rolle	423
1. Vorgerichtliche Geltendmachung	424
2. Tatsachenvortrag und Beweisfunktion	424
3. Substanziierung des Sachvortrags	426
II. Tatsachengewinnung im Prozess	429
1. Auskunftserteilung im Wege der Stufenklage	430
2. Auskunftspflicht nach Art. 15 DSGVO	431
3. Auswertung digitaler Datenquellen	434
4. Verfahrensrechtliche Beibringungspflichten	435
a) Pflicht zur Vorlage nach §§ 421 ff. ZPO	436
b) Anordnung der Vorlage nach § 142 ZPO	438
c) Beibringung im Rahmen der sekundären Darlegungslast	438

III. Darlegungs- und Beweislast	440
1. Vergütungsklage bei vertraglicher Arbeitszeit	440
2. Vergütungsklage im Überstundenprozess	442
a) Umfang geleisteter Überstunden	442
b) Zurechnung an den Arbeitgeber	443
3. Vergütungsklage bei Arbeitszeitkonto	446
4. Delegation von Aufzeichnungspflichten	447
5. Vertrauensarbeitszeit	448
6. Gesetzliche Aufzeichnungspflichten	450
IV. Folgen aus dem EuGH-Urteil CCOO	453
1. Meinungsstand in der Literatur	453
2. Instanzgerichtliche Rechtsprechung	456
a) ArbG Emden 20.2.2020 – 2 Ca 94/19	456
b) ArbG Emden 24.9.2020 – 2 Ca 144/20	459
c) ArbG Emden Teilurt. 9.11.2020 – 2 Ca 399/18	461
d) LAG Niedersachsen 6.5.2021 – 5 Sa 1292/20	463
e) BAG 4.5.2022 – 5 AZR 359/21	464
3. Fazit und Stellungnahme	465
a) Regelungskompetenz der Union nach Art. 153 Abs. 5 AEUV	466
b) Verfahrensrecht als Durchführung von Unionsrecht i.S.v. Art. 51 Abs. 1 GRCh	467
c) Anwendung des Zwei-Stufen-Modells infolge des EuGH-Urteils CCOO	470
d) Heranziehung zivilrechtlicher Generalklauseln (§§ 241 Abs. 2, 242, 618 Abs. 1 BGB)	473
e) Entwicklung des Beweisrechts nach der Entscheidung CCOO	477
§ 8 Datenschutzrechtliche Behandlung der Arbeitszeiterfassung	481
I. Rechtmäßigkeit der Arbeitszeiterfassung	481
1. Erlaubnistatbestand der Vertragserfüllung	483
2. Erlaubnistatbestand der Einwilligung	484
3. Erlaubnistatbestand der gesetzlichen Verpflichtung	485
4. Verhältnismäßigkeitsgebot	486
5. Arbeitszeiterfassung mittels biometrischer Daten	486
6. Zulässigkeit nach dem EuGH-Urteil CCOO	490

II. Datenschutzkonforme Ausgestaltung in der betrieblichen Praxis	492
§ 9 Zusammenfassung und Ausblick	495
I. Arbeitszeiterfassung nach dem EuGH-Urteil CCOO	495
1. Unionsrecht	495
2. Nationales Recht	496
3. Tarifliche Ebene	498
4. Betriebliche Ebene	499
5. Individualvertragliche Ebene	501
II. Zusammenfassung in Leitsätzen	502
Literaturverzeichnis	507