

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Abkürzungsverzeichnis	23
Vorbemerkung zum Gendern	25
A. Einleitung und Gang der Untersuchung	27
I. Einleitung	27
II. Gang der Untersuchung	29
B. Grundlagenteil	33
I. Das Tarifeinheitsgesetz	33
1. Historische Entwicklung der Tarifeinheit bis hin zum Tarifeinheitsgesetz	33
a) Erste Entwicklung im 19. Jahrhundert bis zur Weimarer Republik	33
b) Erste Kodifizierung und Weimarer Republik	35
c) Tarifeinheit im Nationalsozialismus	37
d) Tarifeinheit nach 1945	39
aa) Wiederaufleben der Gewerkschaften	39
bb) Anfänge in der Bundesrepublik	40
e) Entscheidung des BAG vom 29. März 1957	41
f) Zeit nach der Entscheidung	42
aa) Verteidigung und Verfestigung der Tarifeinheit	42
bb) Ausnahmen von dieser Rechtsprechung	44
(1) Individualvertragliche Inbezugnahme	44
(2) Gemeinsamer Betrieb verschiedener Arbeitgeber ...	44
(3) „Gewillkürte“ Tarifpluralität & Nachwirkung	45

(4) Betriebsübergang nach § 613a Abs. 1 S. 2 BGB	45
(5) Arbeitnehmerentsendegesetz	45
g) Aufgabe der Tarifeinheit durch das Bundesarbeitsgericht	46
aa) Kritik der Literatur	46
bb) Kritik in der Rechtsprechung	47
cc) Veränderung der Verbandslandschaft	47
dd) Die Urteile des Bundesarbeitsgerichts vom 7. Juli 2010 ..	48
h) Der Weg zum Tarifeinheitsgesetz	49
i) Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts und Nachbesserung des Gesetzgebers	51
aa) Kritik und Verfassungsbeschwerden	51
bb) Entscheidung des BVerfG vom 11. Juli 2017	52
cc) Nachbesserung zum 1. Januar 2019	54
2. Die gesetzliche (Neu-)Regelung	54
a) Bedeutung und Zweck des Tarifeinheitsgesetzes	54
aa) Funktionen der Tarifautonomie	55
bb) Intention des Gesetzgebers	57
b) Inhalt der gesetzlichen Neuregelung im Überblick	59
c) Die Kollisionsvorschrift des § 4a Abs. 2 TVG	60
aa) Begriffliche Abgrenzung zwischen Tarifikollision, Tarifkonkurrenz und Tarifpluralität	61
(1) Tarifikollision	61
(2) Tarifkonkurrenz	61
(3) Tarifpluralität	62
(4) Zwischenergebnis der Abgrenzung	62
bb) Tatbestandsvoraussetzungen des § 4a Abs. 2 S. 2 TVG ...	63
(1) Der Tatbestand des Gesetzgebers	64
(a) Tarifverträge verschiedener Gewerkschaften ...	64
(b) Mehrfache Tarifbindung nach § 3 TVG	64
(aa) Tarifgebundenheit nach § 3 Abs. 1 oder Abs. 3 TVG	64
(bb) Nicht erfasste Fälle	65
(c) Überschneidung der Geltungsbereiche	68

(d) Nicht inhaltsgleiche Tarifverträge	70
(2) Vorgaben des BVerfG zur verfassungskonformen Auslegung	71
(a) Inhaltliche Kongruenz der kollidierenden Tarifverträge	71
(b) Langfristig angelegte, die Lebensplanung berührende Ansprüche	72
(c) Vorherige Anhörung nach § 4a Abs. 5 TVG	73
cc) Bezugspunkte der Feststellung der Mehrheitsverhältnisse	73
(1) Personeller Bezugspunkt	73
(a) Arbeitnehmer im Sinne des § 4a Abs. 2 S. 2 TVG	73
(b) Betriebszugehörigkeit	75
(2) Sachlicher Bezugspunkt der Mehrheitsfeststellung ..	76
(a) Betriebsbegriff des Gesetzgebers	76
(b) Betriebsbegriff in der Literatur	77
(c) Zwischenergebnis Betriebsbegriff	79
(3) Zeitlicher Bezugspunkt der Mehrheitsfeststellung ..	79
(a) Grundsatz	79
(b) Zeitlicher Bezugspunkt bei rückwirkenden Tarifverträgen	80
dd) Rechtsfolge der Tarifikollision	81
(1) Grundsatz	81
(2) Ausnahme für betriebsverfassungsrechtliche Regelungen	81
(3) Ausnahme bei anderweitiger Vereinbarung aller Parteien	81
(4) Ausnahmeregelung für Alt-Tarifverträge	82
(5) Ernsthafte und wirksame Berücksichtigung der Minderheitsinteressen	83
(a) Inhalt der Nachbesserung	83
(b) Verfassungsmäßigkeit der nachgebesserten Regelung	83

(6) Wiederaufleben des Minderheitstarifvertrags	85
(a) Auslaufen des Mehrheitstarifvertrages	85
(b) Auslaufen des Minderheitstarifvertrages	85
(aa) Planwidrige Regelungslücke	87
(bb) Vergleichbare Interessenlage	89
(cc) Ergebnis Analogie	89
(c) Auslaufen beider Tarifverträge	89
(7) Verdrängungswirkung bei rückwirkenden Tarifverträgen ex nunc oder ex tunc?	89
II. Übergang von tarifvertraglichen Regelungen bei Betriebsübergängen	91
1. Grundsätzliches zu § 613a BGB	91
a) Entstehung der Vorschrift	91
b) Zweck und Bedeutung der Vorschrift	93
2. Tatbestandsvoraussetzungen des Betriebsübergangs	94
a) Betriebs- oder Betriebsteilübergang	95
aa) Betriebsbegriff	95
bb) Wirtschaftliche Einheit	96
(1) Einheit	96
(2) Wirtschaftliche Einheit	97
cc) Übergang und Wahrung der Identität	98
dd) Auf Dauer	100
b) Durch Rechtsgeschäft	100
c) Auf einen anderen Inhaber	102
aa) Begriff des Betriebsinhabers	103
bb) Wechsel der Betriebsinhaber	104
cc) Maßgeblicher Zeitpunkt	105
3. Rechtsfolgen eines Betriebsübergangs	105
a) Übergang der Arbeitsverhältnisse	106
aa) Arbeitgeberwechsel	106
bb) Erfasste Arbeitsverhältnisse	107
cc) Zuordnung der Arbeitnehmer	108
b) Fortgeltung von Tarifverträgen	109

aa) Fortgeltung nach § 613a Abs. 1 S. 2-4 BGB	109
(1) Das Transformationsmodell	110
(2) Das Sukzessionsmodell	111
(3) Die quasi-normative Fortwirkung	111
(4) Erörterung der Meinungen	114
(a) Auslegung im engeren Sinne	114
(aa) Wortlaut	115
(bb) Entstehungsgeschichte	118
(cc) Systematik	119
(dd) Sinn und Zweck	122
(ee) Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne	125
(b) Fortgeltung des Norminhalts im Anwen- dungszeitpunkt	125
(c) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	126
(aa) Verfassungskonforme Auslegung	127
(bb) Richtlinienkonforme Auslegung	131
(cc) Zwischenergebnis	133
(d) Fazit zur Auslegung	134
bb) Lex specialis oder Auffangregelung?	134
cc) Kollektivrechtliche Fortgeltung von Tarifverträgen	136
(1) Einzelrechtsnachfolge	136
(a) Fortgeltung von Verbandstarifverträgen	136
(b) Fortgeltung von Firmentarifverträgen	137
(2) Gesamtrechtsnachfolge	138
(a) Fortgeltung von Verbandstarifverträgen	138
(b) Fortgeltung von Firmentarifverträgen	138
(aa) Erbschaft	139
(bb) Verschmelzung	139
(cc) Spaltung	140
(dd) Vermögensübertragung	141

(ee) Formwechsel	141
------------------------	-----

C. Tarifkollisionen bei Betriebsübergängen	143
I. Die beiden Grundkonstellationen	144
II. Neuentstehende Tarifkollision durch Betriebsübergang?	144
1. Nach § 613a Abs. 1 S. 2 BGB fortwirkende Tarifverträge	145
a) Diametral entgegenstehende Regelungsziele	146
b) Auslegung von § 4a TVG	147
aa) Auslegung im engeren Sinne	147
(1) Wortlaut	147
(2) Entstehungsgeschichte	149
(3) Systematik	151
(4) Sinn und Zweck	154
(5) Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne	155
bb) Fortgeltung des Norminhalts im Anwendungszeit- punkt	155
cc) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	156
(1) Verfassungskonforme Auslegung	156
(2) Richtlinienkonforme Auslegung	157
(a) Verdrängung der übergehenden Tarife- gelungen	158
(b) Verdrängung der bestehenden Tarifrege- lungen im Erwerberbetrieb	162
(c) Zwischenergebnis richtlinienkonforme Auslegung	163
(3) Zwischenergebnis	163
dd) Ergebnis bei quasi-normativ fortwirkenden Tarif- verträgen	163
2. Originär-kollektivrechtlich fortwirkende Tarifverträge	164
a) Auslegung im engeren Sinne	165
aa) Wortlaut	165
bb) Entstehungsgeschichte	165
cc) Systematik	166

dd) Sinn und Zweck	168
ee) Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne	168
b) Fortgeltung des Norminhalts im Anwendungszeitpunkt	169
c) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	169
aa) Verfassungskonforme Auslegung	169
bb) Richtlinienkonforme Auslegung	170
(1) Verdrängung eines beim Erwerber geltenden Tarifvertrags	170
(2) Verdrängung eines übergelassenen Tarifvertrags ...	171
(3) Zwischenergebnis richtlinienkonforme Aus- legung	171
cc) Zwischenergebnis und systemkonforme Auslegung	172
d) Ergebnis bei originär-kollektivrechtlich fortwirkenden Tarifverträgen	173
3. Unternehmenstransaktionen außerhalb von Betriebsübergängen	173
4. Zusammenfassung und Gesamtergebnis	174
a) Zusammenfassung	174
b) Gesamtergebnis kollidierende Tarifverträge	175
c) Exkurs: Tarifkollision unter Anwendung des Sukzessions- und Transformationsmodells	175
aa) Transformationsmodell	176
bb) Sukzessionsmodell	177
cc) Fazit zum Exkurs	178
III. Wann kommt es zur Auflösung von Tarifkollisionen?	178
1. Grundsatz § 4a Abs. 2 S. 2 TVG	179
2. Erweiterung § 4a Abs. 2 S. 3 TVG	180
a) Erstmalige Tarifkollision unmittelbar durch Umstrukturierungsmaßnahmen	180
b) Weitere Möglichkeiten im mittelbaren Zusammenhang mit Umstrukturierungsmaßnahmen	182
aa) Späterer Beitritt zum tarifscheidenden Verband	182
bb) Nachträgliches Inkrafttreten des Tarifvertrags	183
cc) Neugründung eines Betriebes	183

dd) Fazit Beispiele des Gesetzgebers	184
c) Sonderproblem: Erhebliche Änderung der Mehrheitsverhältnisse	184
aa) Auslegung im engeren Sinne	185
(1) Wortlaut	185
(2) Entstehungsgeschichte	185
(3) Sinn und Zweck	185
(4) Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne ...	186
bb) Fortgeltung des Norminhalts im Anwendungs- zeitpunkt	186
cc) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	186
dd) Ergebnis erheblicher Mehrheitsänderungen	189
3. Zusammenfassung	189
IV. Schicksal verdrängter Tarifverträge – Übergang bestehender Tarifkollisionen	189
1. Übergang nach 613a Abs. 1 S. 2 BGB	190
a) Übergang eines verdrängten Tarifvertrags	190
aa) Auslegung im engeren Sinne	191
(1) Wortlaut	191
(2) Entstehungsgeschichte	192
(3) Systematik	192
(4) Sinn und Zweck	193
(5) Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne ...	195
bb) Fortgeltung des Norminhalts im Anwendungs- zeitpunkt	195
cc) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	195
(1) Verfassungskonforme Auslegung	195
(2) Richtlinienkonforme Auslegung	196
(3) Zwischenergebnis	199
dd) Ergebnis	200
b) Rechtsfolgen	200
aa) Grundsatz	200
bb) Wiederaufleben möglich?	200

2. Originär-kollektivrechtliche Fortwirkung	202
a) Übergang eines verdrängten Tarifvertrags	202
b) Rechtsfolgen und Auswirkungen	203
V. Fiktive Fallstudie zu konkreten Auswirkungen in den Betrieben ...	203
1. Umstrukturierungen mit zugrundeliegendem Betriebsübergang	204
a) Veräußererbetrieb	205
aa) Übergang des gesamten Betriebes	205
bb) Betriebsteilübergang	205
(1) „Übergang des Großteils der Mehrheitsgewerkschaftsmitglieder“	206
(2) „Übergang aller Gewerkschaftsmitglieder der Mehrheitsgewerkschaft“	207
b) Erwerberbetrieb	208
aa) Selbstständige Weiterführung des Betriebes	208
(1) Gesetzliche Fortwirkung nach § 613a Abs. 1 S. 2 BGB	209
(a) Übergang des gesamten Betriebes	209
(b) Betriebsteilübergang	209
(2) Originäre Fortgeltung nach § 3 TVG	211
(a) Übergang des gesamten Betriebs	211
(b) Betriebsteilübergang	212
(3) Unterschiedlich fortwirkende Tarifverträge	215
(a) Übergang des gesamten Betriebes	215
(b) Betriebsteilübergang	217
(4) Zwischenergebnis selbstständige Fortführung	219
bb) Eingliederung in bereits bestehende Betriebe	219
(1) Gesetzliche Fortwirkung nach § 613a Abs. 1 S. 2 BGB	219
(a) Übergang gesamter Betrieb	220
(b) Betriebsteilübergang	220
(2) Originäre Fortgeltung nach § 3 TVG	221

(a)	Geltung des übergehenden Mehrheits-	
	tarifvertrags im Erwerberbetrieb	221
(b)	Geltung des übergehenden Minderheits-	
	tarifvertrags im Erwerberbetrieb	222
(c)	Mitglieder beider Gewerkschaften im	
	Erwerberbetrieb	225
(aa)	Anwendung des Mehrheitstarif-	
	vertrages	225
(bb)	Anwendung des Minderheitstarif-	
	vertrages	225
(3)	Unterschiedlich fortwirkende Tarifverträge	228
(a)	Geltung des übergehenden Mehrheits-	
	tarifvertrags im Erwerberbetrieb	228
(b)	Geltung des übergehenden Minderheits-	
	tarifvertrags im Erwerberbetrieb	230
(4)	Erstmalige Tarifikollision durch Eingliederung	230
(a)	Erfordernis eines Firmentarifvertrags	230
(b)	Sonderproblem: Reichweite von Firmen-	
	tarifverträgen	232
(aa)	Darstellung der Meinungen	234
(bb)	Entscheidung des Streits und	
	eigene Auffassung	236
(cc)	Mögliche Konsequenzen durch das	
	Tarifeinheitgesetz	241
(dd)	Praxistipp Arbeitgeber	243
(5)	Zwischenergebnis Eingliederung	243
2.	Umstrukturierungen ohne zugrundeliegenden	
	Betriebsübergang	243
3.	Zusammenfassung und Fazit	245

D. Gestaltungsmöglichkeiten 247

I.	Gestaltungsmöglichkeiten durch Arbeitgeber	247
1.	Einflussnahme durch Umstrukturierungen	248
a)	Unmittelbare Gestaltungsmöglichkeiten	248

aa) Bereits im Betrieb vorhandener Tarifvertrag günstiger .	249
bb) Nicht im Betrieb vorhandener Tarifvertrag günstiger ...	250
cc) Sonderproblem: Schutz der übergehenden Arbeitnehmer bei unternehmensinternen Umstrukturierungen	251
b) Mittelbare Gestaltungsmöglichkeiten	252
c) Fazit und Stellungnahme	252
2. Einflussnahme durch Vertragsgestaltung	253
II. Gestaltungsmöglichkeiten durch Gewerkschaften/ Gewerkschaftsmitglieder	254

E. Folgeprobleme 257

I. Das Nachzeichnungsrecht und quasi-normativ fortwirkenden Tarifverträge	257
1. Das Nachzeichnungsrecht nach § 4a Abs. 4 TVG	257
2. Anwendung nachgezeichneter Tarifverträge im Erwerberbetrieb	259
3. Bestehen eines Nachzeichnungsrechts bei quasi-normativer Fortwirkung	260
a) Unmittelbare Anwendung von § 4a Abs. 4 TVG	260
b) Analoge Anwendung von § 4a Abs. 4 TVG	260
aa) Tatsächliches Bedürfnis zur Nachzeichnung bei quasi-normativer Fortwirkung	260
bb) Analoge Voraussetzungen	261
(1) Planwidrige Regelungslücke	261
(2) Vergleichbare Interessenlage	262
cc) Ergebnis	263
II. Unterrichtung und Widerspruchsrecht der Arbeitnehmer	263
1. Unterrichtungspflicht der Arbeitgeber	264
a) Normzweck	264
b) Unterrichtungsverpflichtete und -berechtigte	265
c) Anforderungen an das Unterrichtungsschreiben	265
aa) Formelle und zeitliche Anforderungen	265

bb)	Allgemeine inhaltliche Anforderungen	265
cc)	Sachbezogene inhaltliche Anforderung an § 613a Abs. 5 BGB	267
d)	Auswirkungen durch das Tarifeinheitsgesetz auf den Inhalt ...	269
aa)	Unmittelbare Folgen durch Betriebsübergang	270
bb)	Mittelbare Folgen durch Betriebsübergang	271
cc)	Schicksal verdrängter Tarifverträge	272
dd)	Schicksal nachgezeichneter Tarifverträge und Nachzeichnungsrecht	272
ee)	Ergebnis	273
e)	Rechtsfolgen fehlerhafter oder fehlender Unterrichtung	274
2.	Das Widerspruchsrecht des § 613a Abs. 6 BGB	275
a)	Regelungszweck und Historie	275
b)	Rechtsnatur und Inhalt	275
c)	Form und Adressat des Widerspruchs	276
d)	Rechtsfolge	276
e)	Auswirkung der Ausübung des Widerspruchsrechts auf die Tarifygeltung in den Betrieben	277
aa)	Ausgangslage Mehrheitsänderungen durch Wider- spruch	278
(1)	Veräußererbetrieb	278
(2)	Erwerberbetrieb	279
bb)	Gefahr von Rückabwicklungsproblemen	279
(1)	Auslegung im engeren Sinne	280
(a)	Wortlaut	280
(b)	Systematik	281
(b)	Entstehungsgeschichte	282
(c)	Sinn und Zweck	282
(c)	Zwischenergebnis Auslegung im engeren Sinne	283
(2)	Fortgeltung des Norminhalts im Anwen- dungszeitpunkt	283
(3)	Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht	283
(a)	Verfassungskonforme Auslegung	283

(b) Richtlinienkonforme Auslegung	285
(4) Ergebnis	287
dd) Rechtsfolge	287

F. Fazit und Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .. 289

Literaturverzeichnis 293