

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 Tarifkollision, Tarifkonkurrenz und Tarifpluralität | 61 |
| (1) Tarifkollision | 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 Tarifkollision | 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) Ernsthaftige 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 Norminhalt 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

| | |
|---|-----|
| 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 übergehenden Tarifvertrags ... | 171 |
| (3) Zwischenergebnis richtlinienkonforme Auslegung | 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 tarifschließenden 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 Norminhalt im Anwendungszeitpunkt | 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 Norminhalt im Anwendungszeitpunkt | 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 Mehrheitsge- werkschaftsmitglieder“ | 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 Tarifkollision 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 Tarifeinheitsgesetz | 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) Analogie 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 Tarifgeltung 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 |