

Inhaltsverzeichnis

Vorwort 5

Teil 1: Einleitung 23

§ 1 Einleitung 25

**Teil 2: Virtuelle Beschlussfassung vor Inkrafttreten des
BRModG** 31

§ 2 Virtuelle Beschlussfassung des Betriebsrats 33

 A. Bedeutung des Beschlusses für das BetrVG 33

 B. Virtuelle Beschlussfassung vor der COVID-19-Pandemie 34

 I. Videokonferenz als Form der Betriebsratssitzung 35

 1. Beschlussfassung durch „anwesende“ Mitglieder, § 33 I
 1 BetrVG 35

 2. Systematik 36

 a) Verhinderungsgrund, § 29 II 5 BetrVG 36

 b) Vereinbarkeit mit dem Grundsatz der Nichtöffent-
 lichkeit, § 30 S. 4 BetrVG a. F. 36

 aa) Abstrakte Gefahr oder konkreter Anlass als
 Maßstab für einen Verstoß 36

 bb) Maßstab für den Grundsatz der Nichtöffent-
 lichkeit bei virtuellen Sitzungen 40

 c) § 41a II EBRG 41

 3. Zweck der Sitzung im Beschlussverfahren 45

 a) Gleichwertige Möglichkeit der Einflussnahme auf
 den Willensbildungsprozess 46

 b) Informeller Austausch und Nebengespräche 48

 4. Historische Betrachtung des § 33 I 1 BetrVG 49

5. Stellungnahme	49
6. Zwischenergebnis	51
II. Telefonkonferenz als Sitzungsform	51
1. Beschlussfassung durch „anwesende“ Mitglieder, § 33 I 1 BetrVG	52
2. Systematik – Grundsatz der Nichtöffentlichkeit, § 30 S. 4 BetrVG a. F.	52
3. Zweck der Sitzung im Beschlussverfahren	53
4. § 41a II EBRG analog	54
5. Zwischenergebnis	56
C. § 129 BetrVG i. d. F. v. 01.03.2020	56
I. Grundsätzliche Zulässigkeit von virtuellen Sitzungen, § 129 I 1 BetrVG a. F.	57
II. Verhältnis von Video- und Telefonkonferenzen zu Präsenzsitzungen	59
III. Verhältnis von Video- zu Telefonkonferenzen	61
IV. Sicherstellung der Nichtöffentlichkeit, § 129 I 1 aE BetrVG a. F.	61
IV. Zwischenergebnis	63

§ 3 Entwicklungen der virtuellen Beschlussfassung anderer Organe

A. Virtuelle Beschlussfassung anderer betriebsverfassungsrechtlicher Organe	65
I. Gesamt- und Konzernbetriebsrat	65
1. Virtuelle Beschlussfassung, §§ 30, 51 I 1, III 1, 59 I BetrVG a. F.	65
2. Virtuelle Beschlussfassung nach § 129 I BetrVG i. d. F. v. 01.03.2020	68
3. Zwischenergebnis	69
II. Jugend- und Auszubildendenvertretung, § 65 I, II i. V. m. §§ 30, 33 BetrVG a. F.	69
III. Wirtschaftsausschuss, § 108 I BetrVG, §§ 33 I 1, 30 S. 4 BetrVG a. F. analog	70

IV. Virtuelle Betriebsversammlungen, § 42 BetrVG	72
1. Systematik	73
2. Telos	73
3. Schutz des allgemeinen Persönlichkeitsrechts	75
4. Historie	75
5. Teleologische Reduktion von § 42 I BetrVG in Ausnahmesituationen	76
6. Zwischenergebnis	77
V. Einigungsstelle, § 76 BetrVG a. F.	77
1. Rechtslage vor der COVID-19-Pandemie	77
2. Einfluss der COVID-19-Pandemie auf die Beschlussfassung der Einigungsstelle	79
3. § 129 II BetrVG i. d. F. v. 01.03.2020	79
4. Stellungnahme	80
a) Wortlaut	80
b) Systematik	81
c) Einigungsstelle im Bundespersonalvertretungs- recht, § 74 BPersVG	82
aa) Gesetz zur Novellierung des Personalvertre- tungsgesetzes	82
bb) Bedeutung für das Betriebsverfassungsrecht	83
c) Telos	85
d) Historie	87
5. Zwischenergebnis	89
B. Virtuelle Beschlussfassung im Personalvertretungsrecht	89
I. Bundespersonalvertretungsrecht, §§ 37 I 1, 38 S. 1 Hs. 1 BPersVG a. F.	89
1. Wortlaut	89
2. Systematik	90
3. Telos	92
4. Historie	93
5. Zwischenergebnis	94
II. Landespersonalvertretungsrecht	94

1. Wortlaut	94
2. Systematik	94
3. Zweck	95
4. Zwischenergebnis	96
C. Virtuelle Beschlussfassung ausgewählter Organe des SprAuG	97
I. Virtuelle Beschlussfassung des Sprecherausschusses	97
1. Wortlaut	97
2. Systematik	98
a) Nichtöffentlichkeitsgrundsatz, § 12 V 4 Hs. 1 SprAuG a. F.	98
b) § 41a II EBRG	99
3. Telos	100
4. Historie	101
5. Zwischenergebnis	102
II. Versammlung nach § 15 SprAuG	102
1. Zulässigkeit virtueller Versammlungen nach § 15 SprAuG ..	102
a) Wortlaut	102
b) Systematik	102
c) Telos	103
d) Historie	103
e) Zwischenergebnis	105
2. Teleologische Reduktion des § 15 II SprAuG	105
3. Zwischenergebnis	106
D. Virtuelle Beschlussfassung im europäischen Betriebsverfassungsrecht	106
I. Besonderes Verhandlungsgremium nach §§ 9 ff. EBRG	106
1. Wortlaut	106
2. Systematik	107
a) Ort, Zeit und (Nicht)Öffentlichkeit der Sitzung, § 13 II EBRG	107
b) Besondere Regelung für Besatzungsmitglieder von Seeschiffen, § 41a II EBRG	109
3. Zweck	110

4. Historie unter Einbeziehung des § 41b EBRG i. d. F. v. 01.03.2020	111
5. Analoge Anwendung von § 41a II EBRG	113
6. Zwischenergebnis	114
II. Europäischer Betriebsrat	115
1. Kraft Gesetzes, §§ 21 ff. EBRG	115
a) Wortlaut	115
b) Systematik	115
c) Zweck	117
d) Historie	118
e) Analoge Anwendung des § 41a II EBRG	119
2. Kraft Vereinbarung, § 18 EBRG	119
III. Besonderes Verhandlungsgremium nach §§ 4 ff. SEBG	120
1. Wortlaut	121
2. Systematik	121
3. Zweck	123
4. Historie	123
5. Zwischenergebnis	124
IV. SE-Betriebsrat	124
1. Kraft Gesetzes, §§ 22 ff. SEBG	125
a) Wortlaut	125
b) Systematik	125
c) Zweck	127
d) Historie	127
e) § 41a II EBRG analog	128
f) Zwischenergebnis	129
2. Kraft Vereinbarung, § 21 SEBG	129
E. Virtuelle Beschlussfassung des Aufsichtsrats, § 108 IV AktG	130
I. Videokonferenz als Format der Aufsichtsratssitzung, § 108 IV AktG	130
II. Telefonkonferenz als Format der Aufsichtsratssitzung, § 108 IV AktG	133
III. Zwischenergebnis	133

Teil 3: Virtuelle Beschlussfassung des Betriebsrats nach Inkrafttreten des BModG 135

§ 4 Virtuelle Beschlussfassung nach § 30 II, 33 I 1, 2 BetrVG .. 137

- A. Überblick über die Änderungen in den §§ 30 I 5, II, 33 I 2, 34 I 4, 5 BetrVG 137
- B. Begriffe 139
 - I. Videokonferenz 139
 - II. Telefonkonferenz 140
 - III. Hybrid-Sitzung 141
 - IV. Verhältnis Telefon- zu Videokonferenz 142
- C. Ordnungsgemäße Ladung zu einer Video- oder Telefonkonferenz, § 29 II 3 BetrVG 144
 - I. Hinweis auf die Durchführung einer Sitzung als Video- oder Telefonkonferenz 144
 - II. Widerspruchsfrist, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG 146
 - 1. Zweck des Widerspruchs, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG 146
 - 2. Länge der Frist 146
 - 3. Zu kurze Frist 148
 - 4. Keine Frist 149
 - 5. Zwischenergebnis 151
 - III. Ladung von Ersatzmitgliedern, §§ 25, 29 II 6 BetrVG 152
 - 1. Auswirkungen der virtuellen Teilnahmemöglichkeit auf Verhinderungsgründe 152
 - a) Allgemeines 152
 - aa) Video- oder Telefonkonferenz als Verhinderungsgrund, § 25 I 2 BetrVG 152
 - bb) Verhältnis von virtuellen Sitzungen zum Einsatz von Ersatzmitgliedern 153
 - cc) Zwischenergebnis 154
 - b) Einzelne Verhinderungsgründe 155
 - aa) Urlaub 155
 - bb) Elternzeit und Mutterschutz 156

cc) Dienst- und Montagereisen	156
dd) Zwischenergebnis	158
2. Verhinderungsgründe bei virtuellen Sitzungen	158
3. Zwischenergebnis	161
IV. Abweichung vom in der Ladung genannten Sitzungsformat durch Beschluss	161
D. Vorrang der Präsenzsitzung und Geschäftsordnung,	
§ 30 II 1 Nr. 1 BetrVG	163
I. Maßstab für die Sicherung des Vorrangs der Präsenzsitzung .	164
II. Sicherung des Vorrangs in der Geschäftsordnung	166
1. Zahlenmäßige Beschränkung des Anwendungsbereichs	166
a) Konkrete Anzahl oder Quote	166
b) Höhe der Quote oder Anzahl	168
c) Zeitraum	169
d) Zwischenergebnis	170
2. Situationsbedingte Beschränkung des Anwendungsbereichs	170
a) Beschränkung des Anwendungsbereichs auf Aus- nahmesituationen	172
b) Beschränkung auf bestimmte Personenkreise	173
aa) Verhinderte Mitglieder	176
bb) Home-Office und weit entfernte Mitglieder	177
cc) Betreuungspflichtige und Teilzeitbeschäftigte	178
dd) Körperliche Einschränkung oder Person mit Behinderung	179
ee) Sonstige Teilnahmeberechtigte	182
c) Differenzierung nach der Art der Beteiligungs- rechte und Themen	184
d) Zwischenergebnis	186
III. Sonstige Festlegungen in der Geschäftsordnung	186
1. Organisatorische Vorgaben	186
a) Technische Vorgaben	187
b) Technische Störung bei einem Betriebsratsmitglied	187

c) Technische Störung beim Sitzungsleiter	191
2. Verhältnis von Video- zu Telefon- und hybriden Konferenzen	192
3. Zwischenergebnis	193
IV. Ermessen des Vorsitzenden	194
1. Ermessen bezüglich der Sitzungsart und deren Ausgestaltung	194
2. Vorgaben in der Geschäftsordnung, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG	197
3. Ermessensreduzierung auf null	198
a) Pflicht zur Durchführung einer virtuellen Sitzung	199
b) Pflicht zur Durchführung einer Sitzung in Präsenz	206
4. Zwischenergebnis	211
V. Anspruch des Arbeitgebers auf Unterlassen einer präsenten oder virtuellen Sitzung	211
VI. Anspruch der Mitglieder auf die Durchführung einer bestimmten Sitzungsart	217
1. Anspruch auf Durchführung einer Video- oder Telefonkonferenz	217
a) Gesetzlicher Anspruch auf Durchführung einer virtuellen Sitzung	217
b) Antragsrecht durch Geschäftsordnung	220
2. Anspruch auf eine Teilnahme vor Ort	222
3. Zwischenergebnis	224
E. Kein Widerspruch § 30 II Nr. 2 BetrVG	224
I. Berechtigter Personenkreis	225
II. Formale Anforderungen an den Widerspruch	226
III. Abweichung vom Quorum durch die Geschäftsordnung	231
IV. Konkretisierung der Widerspruchsfrist durch die Geschäftsordnung	234
V. Sonstige Ergänzungen in der Geschäftsordnung	236
VI. Zwischenergebnis	239
F. Sicherung der Willensbildung	240
I. Recht auf gleichwertige Partizipation	240

II. Technische Voraussetzungen	244
1. Videokonferenz	245
2. Telefonkonferenz	247
3. Hybrid-Sitzung	248
4. Zwischenergebnis	250
III. Ausgleich kommunikationsbezogener Besonderheiten bei der Gesprächsführung	251
1. Videokonferenz	251
2. Telefonkonferenz	252
3. Hybrid-Sitzung	253
4. Zwischenergebnis	254
IV. Sicherstellung der Teilnahmemöglichkeit Dritter	254
1. Technische und organisatorische Voraussetzungen	255
2. Entscheidung über die Art der Teilnahme bei Hybrid- Sitzungen	256
a) Teilnahme der Schwerbehindertenvertretung, § 32 BetrVG	257
b) Jugend- und Auszubildendenvertretung, § 67 I 1 BetrVG	260
3. Zwischenergebnis	261
G. Grundsatz der Nichtöffentlichkeit, § 30 I 4 BetrVG	261
I. Das Verhältnis zum Sicherstellungsgebots nach § 30 II 1 Nr. 3 BetrVG	261
II. Maßstab: Absolute oder vermittelte Sicherheit	265
III. Datenschutz	268
1. Ermächtigung zur Datenverarbeitung	269
2. Anforderungen an die Datenverarbeitung, Art. 5, 32 DSGVO, § 26 V BDSG	273
3. Zwischenergebnis	275
IV. Technische Maßnahmen	276
1. Sicherheit der Kommunikationswege	276
2. Sicherheit des Konferenzsystems	276
3. Sicherung des Zugangs	279

4. Zwischenergebnis	280
V. Organisatorische Maßnahmen	280
1. Anforderungen an die Teilnehmenden	280
2. Sicherer Raum	283
3. Hinzuziehen Dritter zur Protokollierung der Betriebsratssitzung	284
4. Zwischenergebnis	285
VI. Verantwortlichkeit für die Sicherstellung, § 30 II 1 Nr. 3 BetrVG	286
H. Verbot von Aufzeichnungen § 30 II 2 BetrVG	287
I. Begriff der Aufzeichnung	287
II. Einschränkung zu Protokollzwecken	289
III. Verantwortlichkeit für die Einhaltung des Verbots	290
IV. Zwischenergebnis	291
I. Durchführung der Abstimmung	291
I. Feststellung der Beschlussfähigkeit, § 33 II BetrVG	291
II. Mehrheit der anwesenden Mitglieder, § 33 I 1, 2 BetrVG	294
III. Abstimmungsverfahren	296
1. Offene Abstimmung	296
2. Geheime Abstimmung	298
3. Formerfordernis	299
4. Zwischenergebnis	301
J. Sitzungsniederschrift und Anwesenheitsliste, § 34 I BetrVG	301
§ 5 Fehlerhafte Beschlussfassung	305
A. Ladung, § 29 II 3 BetrVG	306
I. Fehlender Hinweis auf Video- oder Telefonkonferenz	306
II. Fehlende Zugangsdaten	307
III. Video- oder Telefonkonferenz trotz Widerspruchs, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG	309
IV. Unzureichende Fristsetzung, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG	311
V. Zwischenergebnis	312

B. Sitzungen	313
I. Vorrang der Präsenzsitzung, § 30 I 5 BetrVG	313
1. Unzureichende Sicherung in der Geschäftsordnung	313
a) Mangelhafte Vorschriften	314
b) Keine Vorschriften	315
2. Nichteinhaltung der Regelungen trotz hinreichender Sicherung	317
3. Zwischenergebnis	319
II. Grundsatz der Nichtöffentlichkeit, §§ 30 I 4, II 1 Nr. 3 BetrVG	319
1. Unberechtigte Teilnahme	320
a) Erkennbar unberechtigte Teilnahme	320
b) Verdeckt unberechtigte Teilnahme	321
2. Unzureichende Sicherungsmaßnahmen	323
3. Zwischenergebnis	325
III. Verbot der technischen Aufzeichnungen, § 30 II 2 BetrVG	325
C. Abstimmung	326
 § 6 Pflichten des Arbeitgebers	 329
A. Erforderlicher Sachaufwand, § 40 II BetrVG	329
I. Kommunikations- und Sicherheitstechnik	329
1. Beurteilungsspielraum des Betriebsrats	329
2. Erforderliche Hardware	331
3. Erforderliche Software und Netzverbindung	334
II. Räume	336
III. Zwischenergebnis	337
B. Kostentragungspflicht, § 40 I BetrVG	338
 Teil 4: Virtuelle Beschlussfassung anderer betriebsverfassungsrechtlicher Organe	 341

§ 7 Gesetzlicher Anwendungsbereich der §§ 30 I 5, II, III, 33 I 1, 2, 34 I BetrVG	343
A. Gesamt- und Konzernbetriebsrat	343
I. Geschäftsordnung, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG i. V. m. §§ 51 I 1, 59 I BetrVG	344
II. Widerspruch, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG i. V. m. §§ 51 I 1, 59 I BetrVG	345
III. Sonstige Voraussetzungen und virtuelle Beschlussfassung	349
IV. Zwischenergebnis	350
B. Jugend- und Auszubildendenvertretung, § 65 I BetrVG	350
I. Geschäftsordnung, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG i. V. m. § 65 I BetrVG	351
II. Widerspruch, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG i. V. m. § 65 I BetrVG ...	354
III. Sonstige Voraussetzungen, §§ 30 I 4, II 1, 2 BetrVG i. V. m. § 65 I BetrVG	355
IV. Beschlussfassung, § 33 I BetrVG i. V. m. § 65 I BetrVG	355
V. Niederschrift und Anwesenheitsliste, § 34 I BetrVG i. V. m. § 65 I BetrVG	356
VI. Zwischenergebnis	356
C. Bordvertretung, § 115 BetrVG	357
I. Anwendungsbereich von Video- und Telefonkonferenzen bei der Bordvertretung	357
II. Voraussetzungen einer virtuellen Sitzung, § 115 IV i. V. m. § 30 II BetrVG	359
III. Beschlussfassung, § 115 IV BetrVG	360
IV. Zwischenergebnis	360
D. Entsprechende Anwendung auf den Seebetriebsrat, § 116 BetrVG	361
I. Anwendungsbereich	361
II. Voraussetzungen einer virtuellen Sitzung, § 116 III i. V. m. § 30 II BetrVG	362
III. Beschlussfassung, § 116 III i. V. m. § 33 I 1 BetrVG	366
IV. Zwischenergebnis	367

§ 8 Virtuelle Beschlussfassung anderer Organe des Betriebsverfassungsrechts	369
A. Virtuelle Sitzungen und Beschlussfassungen der Ausschüsse des Betriebsrats	369
I. Zulässigkeit virtueller Sitzungen und Beschlussfassungen	369
1. Vorbereitende Ausschüsse	369
2. Beschlussfassende Ausschüsse	372
3. Zwischenergebnis	373
II. Geschäftsordnung der Ausschüsse, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG analog	373
III. Sonstige Voraussetzungen virtueller Sitzungen, §§ 30 I 4, II, 34 BetrVG analog	378
IV. Beschlussfassung, § 33 BetrVG analog	380
V. Zwischenergebnis	381
B. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung des Wirtschaftsausschusses	382
I. Zulässigkeit virtueller Sitzungen und Beschlussfassung	382
II. Geschäftsordnung des Wirtschaftsausschusses, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG analog	385
III. Entscheidung über die Art der Durchführung	390
IV. Sonstige Voraussetzungen für virtuelle Sitzungen, § 30 I 4, II BetrVG analog	391
V. Beschlussfassung, § 33 BetrVG analog	392
VI. Niederschrift und Anwesenheitsliste, § 34 I BetrVG analog ..	392
VII. Zwischenergebnis	393
C. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung des gemeinsamen Ausschusses	394
I. Zulässigkeit von Video- und Telefonkonferenzen	394
II. Geschäftsordnung, §§ 30 II 1 Nr. 1, 36 BetrVG analog	397
III. Widerspruch, § 30 II 1 Nr. 2 BetrVG	402
IV. Nichtöffentlichkeitsgrundsatz, §§ 30 I 4, II 1 Nr. 3 BetrVG analog	406
V. Virtuelle Beschlussfassung, § 33 BetrVG analog	407
VI. Zwischenergebnis	408

D. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung der Einigungsstelle	409
I. Zulässigkeit von virtuellen Beschlussfassungen nach § 76 III BetrVG	409
1. Wortlaut des § 76 III 2 BetrVG	410
2. Systematik	411
a) Regelungen innerhalb des BetrVG	411
b) Einigungsstelle im Bundespersonalvertretungs- recht, § 74 V BPersVG	413
c) Zwischenergebnis	414
3. Ziel des Einigungsstellenverfahrens und Verfahrensgrundsätze	415
a) Die Funktion der Einigungsstelle	415
aa) Konfliktlösungs- und Friedensfunktion	416
bb) Rechtsetzungsfunktion	421
cc) Zwischenergebnis	422
b) Beschleunigungsgrundsatz und effektive Durch- führung, § 76 III 1 BetrVG	423
c) Betriebsparteioffenheit und Nichtöffenheit	424
d) Unmittelbarkeitsgrundsatz	426
e) Zwischenergebnis	428
4. Entwicklungsgeschichte zur Sitzung und Beschlussfassung der Einigungsstelle	429
a) § 129 II BetrVG i. d. F. v. 01.03.2020	429
b) Inkrafttreten des BRModG am 17.06.2021	430
c) § 129 II BetrVG i. d. F. v. 12.12.2021	431
d) § 129 II BetrVG i. d. F. v. 17.09.2022	433
e) Zwischenergebnis	434
5. Einfluss des Verfassungsrechts	435
a) Tatsächlichen Gleichberechtigung von Mann und Frau, Art. 3 II 2 GG	435
b) Benachteiligung von Menschen mit Behinderun- gen, Art. 3 III 2 GG	438
c) Zwischenergebnis	440

6. Zulässigkeit virtueller Verhandlung, Beratung und Beschlussfassung	440
7. Zwischenergebnis	444
II. Die Umsetzung einer virtuellen Einigungsstelle	444
1. Entscheidung über die virtuelle Durchführung	445
2. Art der virtuellen Sitzung	449
3. Festsetzung der Voraussetzungen	450
4. Grundsatz der Partei- und Nichtöffentlichkeit	453
5. Bestätigung der Teilnahme in Textform	454
6. Anwesenheitsfiktion	455
7. Förderliche Maßnahmen für die Durchführung von virtuellen Sitzungen	456
8. Zwischenergebnis	458
E. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung des Sprecherausschusses ..	458
I. Voraussetzungen nach § 12 VI 1, 2 SprAuG	459
II. Beschlussfassung, § 13 I SprAuG	461
F. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung der Organe des EBRG	461
I. Besonderes Verhandlungsgremium, §§ 8 ff. EBRG	461
II. Europäischer Betriebsrat kraft Gesetzes, §§ 21 ff. EBRG	466
III. Europäischer Betriebsrat kraft Vereinbarung, § 18 I EBRG	468
IV. Zwischenergebnis	469
G. Virtuelle Sitzung und Beschlussfassung der Organe des SEBG	469
I. Besonderes Verhandlungsgremium, §§ 4 ff. SEBG	469
II. SE-Betriebsrat kraft Gesetzes, §§ 22 ff. SEBG	471
III. SE-Betriebsrat kraft Vereinbarung, § 21 I SEBG	472
IV. Zwischenergebnis	473
Teil 5: Zusammenfassung	475
§ 9 Zusammenfassung	477
Literaturverzeichnis	485