

## **Gliederung**

|   |    |
|---|----|
| <b>Einführung</b>   | 31 |
| <b>1. Abschnitt: Rechtspositionen des Arbeitgebers</b>                                    | 37 |
| <u>A. Arbeitgeber als Eigentümer bzw. Besitzer der betrieblichen Kommunikationsmittel</u> | 37 |
| I. Arbeitgeber als Eigentümer der betrieblichen Kommunikationsmittel                      | 38 |
| II. Arbeitgeber als Besitzer der betrieblichen Kommunikationsmittel                       | 39 |
| <u>B. Arbeitgeber als Partei des Arbeitsvertrags</u>                                      | 42 |
| <u>C. Arbeitgeber als Teilnehmer am Wettbewerb</u>  | 44 |
| <b>2. Abschnitt: Duldungspflichten des Arbeitgebers</b>                                   | 49 |
| <u>A. Duldungspflichten aufgrund einfachgesetzlicher Regelungen</u>                       | 49 |
| I. Pflicht des Arbeitgebers zur Tragung des Sachaufwands des Betriebsrats                 | 52 |
| 1. Unmittelbare Anwendung   | 52 |
| 2. Analoge Anwendung  | 53 |
| 3. Zwischenergebnis   | 56 |
| II. Verbot der Behinderung von Betriebsratswahlen   | 57 |
| 1. Unmittelbare Anwendung   | 58 |
| 2. Analoge Anwendung  | 60 |
| 3. Zwischenergebnis   | 61 |
| III. Pflicht des Arbeitgebers zur Tragung der Kosten des Wahlverfahrens                   | 61 |
| 1. Unmittelbare Anwendung   | 62 |
| 2. Analoge Anwendung  | 63 |
| 3. Zwischenergebnis   | 65 |

|  |     |
|--|-----|
| IV. Verbot der Wahlbeeinflussung   | 65  |
| 1. Unmittelbare Anwendung  | 66  |
| 2. Analoge Anwendung   | 69  |
| 3. Zwischenergebnis  | 70  |
| V. Virtuelles Zutrittsrecht  | 71  |
| 1. Unmittelbare Anwendung  | 71  |
| 2. Analoge Anwendung   | 72  |
| 3. Zwischenergebnis  | 75  |
| <br>   |     |
| <u>B. Duldungspflichten aufgrund einer Gestattung des Arbeitgebers</u>   | 75  |
| I. Wahlwerbung als " <i>dienstliche</i> " bzw. " <i>dienstlich veranlasste</i> " Nutzung                                   | 76  |
| 1. Werbemaßnahmen durch Arbeitnehmer   | 77  |
| a. Ansatz des Arbeitsgericht Frankfurt am Main   | 77  |
| b. Anwendung der allgemeinen Grundsätze  | 79  |
| 2. Werbemaßnahmen durch betriebsfremde Dritte  | 80  |
| II. Wahlwerbung als erlaubte Privatnutzung   | 81  |
| 1. Grundsätze der Privatnutzung bei klassischen sachlichen Betriebsmitteln   | 82  |
| 2. Exkurs: Anerkennung eines Anspruchs auf eine sozialadäquate Privatnutzung betrieblicher Kommunikationsmittel            | 82  |
| 3. Gestattung der Privatnutzung durch den Arbeitgeber  | 89  |
| a. Wahlwerbung durch externe Dritte  | 90  |
| b. Wahlwerbung durch betriebsangehörige Arbeitnehmer   | 91  |
| 4. Gestattung nach den Grundsätzen der betrieblichen Übung   | 94  |
| a. Grundlagen der betrieblichen Übung  | 94  |
| b. Betriebliche Übung zur Begründung eines Anspruchs auf die nicht dienstliche Nutzung betrieblicher Kommunikationssysteme | 97  |
| aa. Vertragstheorie  | 98  |
| aaa. Verbot der nicht dienstlichen Nutzung   | 98  |
| bbb. Gestattung der Privatnutzung  | 98  |
| bb. Vertrauenshaftungstheorie  | 106 |
| aaa. Verbot der nicht dienstlichen Nutzung   | 107 |
| bbb. Gestattung der Privatnutzung  | 107 |
| cc. Zwischenergebnis   | 111 |

|   |     |
|---|-----|
| <u>C. Duldungspflichten aus den Grundrechten</u>  | 111 |
| I. Koalitionsfreiheit gemäß Art. 9 Abs. 3 GG  | 111 |
| 1. Allgemeine Grundsätze  | 112 |
| 2. Persönlicher Schutzbereich   | 113 |
| a. Koalitionsbegriff des Art. 9 Abs. 3 GG   | 113 |
| aa. Koalitionsfreiheit als Sonderform der Vereinigung   | 114 |
| bb. Koalitionsfreiheit als Doppelgrundrecht   | 115 |
| b. Die Merkmale des Koalitionsbegriffs im Einzelnen und<br>seine Anwendung  | 117 |
| aa. Zusammenschluss mehrerer natürlicher oder<br>juristischer Personen...   | 118 |
| bb. für eine bestimmte Dauer ...  | 121 |
| cc. der freiwillig und auf privatrechtlicher<br>Grundlage erfolgt, ...  | 124 |
| dd. um auf Grundlage einer einheitlichen<br>Willensbildung...   | 125 |
| ee. den Zweck der Wahrung und Förderung der<br>Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen zu verfolgen                                   | 127 |
| ff. Notwendigkeit der Erfüllung weiterer<br>Voraussetzungen   | 129 |
| aaa. Unabhängigkeit vom sozialen Gegenspieler<br>und Gegnerfreiheit   | 129 |
| bbb. Überbetriebliche Organisation des<br>Zusammenschlusses   | 133 |
| ccc. Unabhängigkeit von Dritten   | 136 |
| ddd. Durchsetzungsfähigkeit<br>(Verbandsmächtigkeit)  | 138 |
| eee. Tarifwilligkeit  | 140 |
| fff. Arbeitskämpfungsfähigkeit und –willigkeit<br>sowie Anerkennung des geltenden Tarif-,<br>Schlichtungs- und Arbeitskampsrechts | 141 |
| gg. Zwischenergebnis  | 142 |
| 3. Sachlicher Schutzbereich   | 144 |
| a. Historische Entwicklung  | 144 |

|   |     |
|---|-----|
| b. Werbung als grundrechtlich geschützte<br>koalitionsspezifische Betätigung                            | 146 |
| c. Werbung bei einer Betriebsratswahl als grundrechtlich<br>geschützte koalitionsspezifische Betätigung | 147 |
| aa. Werbemaßnahmen einer Gewerkschaft   | 148 |
| bb. Werbemaßnahmen einer Kandidatenliste  | 151 |
| d. Art der Werbemaßnahme  | 152 |
| aa. "Klassische" Werbemaßnahmen   | 152 |
| bb. Virtuelle Werbemaßnahmen  | 153 |
| 4. Eingriff   | 155 |
| a. Unmittelbare Drittwirkung  | 155 |
| b. Reichweite der unmittelbaren Drittwirkung  | 157 |
| 5. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung von Eingriffen  | 159 |
| a. Eingriffsermächtigung des Art. 9 Abs. 2 GG   | 160 |
| b. Beschränkung der Koalitionsfreiheit durch<br>verfassungsimmanente Schranken?                         | 160 |
| aa. Prinzipieller Vorrang der Koalitionsfreiheit<br>gegenüber anderen Grundrechten?                     | 161 |
| bb. Gleichrangigkeit der Koalitionsfreiheit gegenüber<br>gegenüber anderen Grundrechten                 | 163 |
| aaa. Kollidierende Grundrechte Dritter  | 163 |
| bbb. Kollidierende sonstiger Rechtsgüter mit<br>Verfassungsrang   | 164 |
| ccc. Zwischenergebnis   | 164 |
| cc. Bestimmung der verfassungsimmanenten<br>Schranken der Koalitionsfreiheit                            | 165 |
| c. Kollidierende Grundrechte des Arbeitgebers   | 169 |
| aa. Art 14 Abs. 1 GG – Eigentum   | 169 |
| aaa. Persönlicher Schutzbereich   | 169 |
| bbb. Sachlicher Schutzbereich   | 170 |
| aaaa. (Sach)Eigentum  | 171 |
| bbbb. Recht am eingerichteten<br>und ausgeübten Gewerbebetrieb  | 171 |
| ccc. Beeinträchtigung   | 173 |
| aaaa. Klassische Eigentumsverletzungen  | 174 |
| bbbb. Nutzungsbeeinträchtigungen  | 178 |

|  |     |
|--|-----|
| cccc. Eingriff in das Recht am<br>eingerrichteten und ausgeübten<br>Gewerbebetrieb                         | 184 |
| ddd. Verhältnismäßigkeit   | 197 |
| bb. Art. 12 Abs. 1 GG – Berufsfreiheit   | 211 |
| aaa. Persönlicher Schutzbereich  | 212 |
| bbb. Sachlicher Schutzbereich  | 213 |
| ccc. Beeinträchtigung  | 216 |
| ddd. Verhältnismäßigkeit   | 220 |
| cc. Art. 5 Abs. 1 GG – Meinungsfreiheit  | 222 |
| aaa. Sachlicher Schutzbereich  | 222 |
| aaaa. Begriff der "Meinung"  | 222 |
| bbbbb. Positive Meinungsfreiheit   | 223 |
| cccc. Negative Meinungsfreiheit  | 223 |
| bbb. Ergebnis  | 225 |
| dd. Art. 5 Abs. 1 GG – Informationsfreiheit  | 225 |
| aaa. Sachlicher Schutzbereich  | 226 |
| bbb. Ergebnis  | 227 |
| ee. Art. 2 Abs. 1 GG – Allgemeines Persönlichkeitsrecht<br>und allgemeine Handlungsfreiheit                | 227 |
| aaa. Persönlicher Schutzbereich  | 227 |
| bbb. Sachlicher Schutzbereich  | 228 |
| aaaa. Allgemeine Handlungsfreiheit   | 229 |
| bbbbb. Allgemeines Persönlichkeitsrecht  | 231 |
| ccc. Ergebnis  | 233 |
| II. Meinungs- und Informationsfreiheit gemäß Art. 5 Abs. 1 GG  | 233 |
| <u>D. Wegen des arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatz</u>  | 234 |
| I. Allgemeine Grundlagen des arbeitsrechtlichen<br>Gleichbehandlungsgrundsatzes und sein Anwendungsbereich | 235 |
| II. Tatbestandliche Voraussetzungen des arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatzes                    | 236 |
| 1. Rechtsbeziehung zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer   | 237 |
| 2. Bildung abstrakter Gruppen bzw. Aufstellung sonstiger<br>allgemeiner Regeln durch den Arbeitgeber       | 237 |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Beschränkung des arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatzes auf das Unternehmen des Arbeitgebers                                    | 239 |
| 4. Ungleichbehandlung ohne sachlich rechtfertigenden Grund  | 239 |
| III. Ergebnis   | 241 |
| <br>  |     |
| <b><u>E. Umfassende Neutralitätspflicht des Arbeitgebers gegenüber einer Betriebsratswahl</u></b>   | 241 |
| I. Anerkennung einer umfassenden Neutralitätspflicht des Arbeitgebers zur Gewährleistung der Chancengleichheit bei Betriebsratswahlen?      | 243 |
| 1. H.M.: Umfassende Neutralitätspflicht aus § 20 Abs. 2 BetrVG  | 244 |
| 2. M.M.: Keine umfassende Neutralitätspflicht   | 247 |
| 3. Zwischenergebnis   | 249 |
| a. Ablehnung der h.M.   | 249 |
| b. Ablehnung der m.M.   | 251 |
| 4. Umfassende Neutralitätspflicht aus Art. 9 Abs. 3 GG  | 254 |
| a. Grundsatz der Chancengleichheit bei politischen Wahlen / Neutralitätspflicht des Staats  | 255 |
| b. Grundsatz der Chancengleichheit bei Betriebsratswahlen / Neutralitätspflicht des Arbeitgebers?   | 257 |
| II. Konsequenzen der allgemeinen Neutralitätspflicht des Arbeitgebers auf seine Stellung im Rahmen eines virtuellen Betriebsratswahlkampfes | 268 |
| 1. Verletzung der allgemeinen Neutralitätspflicht durch den Arbeitgeber   | 269 |
| a. Durch positives Tun  | 269 |
| b. Durch ein Unterlassen  | 277 |
| aa. Eigentümerstellung des Arbeitgebers   | 279 |
| bb. Unmittelbar aus Art. 9 Abs. 3 Satz 2 GG?  | 280 |
| c. Zwischenergebnis   | 285 |
| 2. Rechtsfolgen einer Verletzung der allgemeinen Neutralitätspflicht durch den Arbeitgeber  | 285 |
| a. Grundsatz: Vermeidung  | 286 |
| b. Ausnahme: Anspruch   | 286 |
| <br>  |     |
| <b>Zusammenfassung und Ausblick</b>   | 289 |