

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis   | 15 |
| A. Einleitung und Gang der Untersuchung                                 | 17 |
| B. Begriffsdefinitionen   | 23 |
| I. Social Media   | 23 |
| 1. Kollektivprojekte  | 25 |
| 2. Content Communities  | 25 |
| 3. Blogs  | 25 |
| 4. Soziale Netzwerke  | 26 |
| II. Wichtige Begriffe der Social Media                                  | 27 |
| 1. Benutzerprofil   | 28 |
| 2. »Freunde« und »Freundes-Freunde«                                     | 28 |
| 3. Pinnwand / Chronik   | 29 |
| 4. Startseite   | 30 |
| 5. Posting  | 30 |
| 6. »Gefällt mir«-Button   | 30 |
| 7. Hyperlink  | 31 |
| C. Meinungsfreiheit im Arbeitsrecht                                     | 33 |
| I. Meinungsfreiheit, Art. 5 Abs. 1 S. 1 GG                              | 33 |
| 1. Anwendbarkeit im Arbeitsrecht  | 34 |
| 2. Schutzbereich  | 36 |
| a) Tatsachenbehauptungen  | 37 |
| b) Bewusst unwahre Tatsachenbehauptung                                  | 38 |
| c) Angriff auf die Menschenwürde, Schmähkritik und<br>Formalbeleidigung | 38 |
| 3. Rechtfertigung   | 40 |
| a) Vorschriften der allgemeinen Gesetze                                 | 40 |
| b) Wechselwirkungslehre   | 42 |
| c) Schutz der Jugend und Recht der persönlichen Ehre                    | 43 |
| d) Verfassungsimmanente Schranken                                       | 44 |

|   |    |
|---|----|
| II. Meinungsfreiheit, Art. 11 EU-GRC                                      | 44 |
| III. Meinungsfreiheit, Art. 10 EMRK                                       | 46 |
| 1. Anwendbarkeit im Arbeitsrecht  | 46 |
| 2. Schutzbereich  | 48 |
| 3. Rechtfertigungsmöglichkeiten   | 49 |
| IV. Zwischenergebnis  | 51 |
| <br>  |    |
| D. Zulässigkeit einer Meinungsäußerung nach Arbeitsvertrag                | 52 |
| <br>  |    |
| I. Überblick: Pflichten des Arbeitnehmers                                 | 52 |
| 1. Hauptleistungspflicht  | 53 |
| 2. Nebenleistungspflicht  | 55 |
| 3. Nebenpflicht   | 56 |
| a) Begriff  | 56 |
| b) Regelungen im Vertrag  | 57 |
| c) Ungeschriebene Nebenpflichten  | 60 |
| II. Bestimmung der ungeschriebenen Nebenpflichten                         | 60 |
| 1. Abwägung der Rechte, Rechtsgüter und Interessen                        | 61 |
| 2. Rechte, Rechtsgüter und Interessen                                     | 63 |
| a) Begriffsbestimmung   | 63 |
| b) Schutzwürdige Rechte und Interessen des Arbeitnehmers                  | 64 |
| aa) Meinungsfreiheit  | 64 |
| bb) Privatsphäre  | 65 |
| cc) Allgemeine Handlungsfreiheit  | 66 |
| dd) Interesse, Unterstützung durch die Öffentlichkeit zu erlangen         | 66 |
| c) Schutzwürdige Rechte und Interessen des Arbeitgebers                   | 66 |
| aa) Recht der persönlichen Ehre   | 67 |
| bb) Unternehmerische Betätigungsfreiheit                                  | 68 |
| cc) Eigentum, insb. Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb | 69 |
| (1) Bloße Erwerbchancen   | 69 |
| (2) Laufende Geschäftsbeziehungen und Kundenstamm                         | 70 |
| (3) Betriebs- und Geschäftsgeheimnisse                                    | 71 |
| (4) Ruf und Image   | 72 |
| dd) Allgemeine unternehmerische Betätigungsfreiheit, Art. 2 Abs. 1 GG     | 74 |
| 3. Kriterien zur Bestimmung der Nebenpflichten                            | 74 |
| a) Inhalt der Äußerung  | 74 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| aa) | Ehrverletzungen   | 76  |
| bb) | Kritik an Produkten oder Dienstleistungen               | 81  |
| cc) | Verrat von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen          | 83  |
| dd) | Gefährdung der Kreditwürdigkeit                         | 86  |
| ee) | Sonstige Rufschädigung                                  | 87  |
| ff) | Bewertungsplattformen                                   | 90  |
| gg) | Boykottaufrufe  | 95  |
| hh) | Whistleblowing  | 98  |
| ii) | Kritik an Zielen des Unternehmens                       | 100 |
| b)  | Form und Kontext der Äußerung                           | 102 |
| c)  | Problematik des außerdienstlichen Verhaltens            | 105 |
| aa) | Unternehmensbezogene Äußerung                           | 108 |
| bb) | Private Äußerung  | 110 |
| cc) | Auftreten im Namen des Unternehmens                     | 111 |
| d)  | Wirkungsweise der Äußerung                              | 112 |
| aa) | Grundsatz   | 112 |
| bb) | Gefahren einer Äußerung in Social Media                 | 113 |
| (1) | Dauerhafte Abrufbarkeit                                 | 113 |
| (2) | Massenhafte Verbreitung                                 | 116 |
| (3) | Empfängerkreis der Äußerung                             | 119 |
| cc) | Gewichtigkeit des Eingriffs: Anzahl der Adressaten      | 121 |
| (1) | Geringer Eingriff                                       | 122 |
| (2) | Mittlerer Eingriff                                      | 123 |
| (3) | Schwerer Eingriff                                       | 124 |
| (4) | Einzelfallbetrachtung                                   | 125 |
| dd) | Gewichtigkeit des Eingriffs: Art der Adressaten         | 126 |
| ee) | Gewichtigkeit des Eingriffs: Position des Arbeitnehmers | 128 |
| (1) | Leitender Angestellter                                  | 128 |
| (2) | Repräsentant des Unternehmens                           | 129 |
| e)  | Gesamtbetrachtung aller Kriterien                       | 131 |
| 4.  | Sonderfälle   | 132 |
| a)  | Haftung für Accountmissbrauch                           | 132 |
| aa) | AG Dessau-Roßlau v. 21.03.2012                          | 133 |
| bb) | Störerhaftung des Accountinhabers                       | 134 |
| cc) | BGH »Halzband«-Entscheidung v. 11.03.2009               | 135 |
| dd) | BGH v. 11.05.2011                                       | 137 |
| ee) | Stellungnahme   | 137 |
| ff) | Pflicht zur Überwachung und Beseitigung                 | 149 |
| gg) | Beweislast  | 151 |
| b)  | Beurteilung der »Gefällt mir«-Buttons                   | 156 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| aa)  | Zurechnung der Äußerung   | 157 |
| bb)  | »Gefällt mir« als Meinungsäußerung                                | 160 |
| cc)  | Pflicht zur Unterlassung der Förderung rechtswidriger Äußerungen  | 161 |
| c)   | Vertrauliche Kommunikation  | 164 |
| aa)  | Rechtsprechung des BVerfG   | 165 |
| bb)  | Rechtsprechung des Bundearbeitsgerichts                           | 167 |
| cc)  | Ansichten im Schrifttum   | 169 |
| dd)  | Vertraulichkeit in Social Media                                   | 171 |
|      | (1) Eigene oder fremde Pinnwand                                   | 178 |
|      | (2) Offene oder geschlossene Gruppen                              | 181 |
|      | (3) Private Nachrichten   | 182 |
|      | (4) Chatfunktion  | 183 |
| ee)  | Reichweite in persönlicher Hinsicht                               | 184 |
| ff)  | Reichweite in inhaltlicher Hinsicht                               | 189 |
| gg)  | Zwischenergebnis  | 191 |
| d)   | Äußerungen durch Betriebsrat(smitglieder)                         | 192 |
| e)   | Tendenzbetriebe, kirchliche Einrichtungen und öffentlicher Dienst | 195 |
| III. | Prüfungsmaßstäbe  | 198 |
| 1.   | Zeitpunkt der Beurteilung   | 198 |
| a)   | Ex ante Sicht   | 199 |
| b)   | Beobachtungspflicht   | 202 |
| 2.   | Maßstab der Beurteilung   | 203 |
| E.   | Zulässigkeit einer arbeitsrechtlichen Maßnahme                    | 205 |
| I.   | Kündigung   | 205 |
| 1.   | Ordentliche Kündigung   | 205 |
| a)   | Pflichtverletzung   | 207 |
| b)   | Prognose  | 207 |
| c)   | Social Media Guideline als Vorratsabmahnung?                      | 208 |
| d)   | Mildestes Mittel  | 210 |
| e)   | Interessenabwägung  | 210 |
| 2.   | Außerordentliche Kündigung  | 211 |
| a)   | »An sich« wichtiger Grund   | 212 |
| b)   | Prognose  | 213 |
| c)   | Mildestes Mittel  | 213 |
| d)   | Interessenabwägung  | 214 |
| II.  | Nebenansprüche des Arbeitgebers                                   | 214 |
| 1.   | Beseitigung und Unterlassung                                      | 214 |
| 2.   | Widerruf  | 218 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. Schadensersatz  | 219 |
| 4. Ermahnung   | 221 |
| 5. Abmahnung   | 221 |
| III. Kriterien im Abwägungsprozess                               | 222 |
| 1. Ex post Betrachtung   | 222 |
| a) Tatsächliche Anzahl an Empfängern                             | 223 |
| b) Tatsächliche Art der Empfänger                                | 224 |
| c) Eingetretene Schäden  | 225 |
| 2. Besonderer Schutz des Arbeitnehmers                           | 226 |
| a) Betriebsratsmitglied, Jugend- und<br>Auszubildendenvertretung | 226 |
| b) Schwangere  | 227 |
| c) Auszubildende   | 228 |
| 3. Beschäftigungsdauer   | 230 |
| IV. Besonderheiten der »Gefällt mir«-Schaltfläche                | 231 |
| <br>   |     |
| F. Fazit und präventiver Ansatz                                  | 232 |
| <br>   |     |
| G. Zusammenfassung der wesentlichen Thesen                       | 237 |
| <br>   |     |
| Literaturverzeichnis   | 241 |