

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Vorwort | V |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Einleitung | 1 |
| A) Arbeitsrecht und Verbraucherrecht als kollektive Strukturen | 1 |
| B) Die zunehmende Verknüpfung der Rechtsgebiete | 2 |
| C) Die Verbandsklage und individuelle Freiheit | 5 |
| D) Die Vorgaben des Unionsrechts | 7 |
| E) Gang der Darstellung | 8 |
| | |
| Erster Teil: Die Verbandsklage im Verbraucherrecht | 11 |
| A) Die historische Einordnung des kollektiven Verbraucherrechts | 11 |
| B) Der Verbraucherbegriff nach § 13 BGB | 13 |
| I. Das Merkmal „Verbraucher“ | 13 |
| II. Rollenmodell und Systembezogenheit | 14 |
| III. Die Verbraucher | 15 |
| IV. Zwischenergebnis | 16 |
| C) Die Strukturen und Funktionen des Verbraucherrechts | 16 |
| I. Der Verbraucher im deutschen und im europäischen Recht | 16 |
| II. Information | 17 |
| III. Die weitergehende Kompensation | 17 |
| IV. Prävention | 17 |
| D) Die Funktionen der Verbandsklage im Verbraucherschutzrecht | 18 |
| I. Schutzzwecke der Verbandsklage | 18 |
| 1. Der Schutz des Rechtsverkehrs und der Privatautonomie | 18 |
| 2. Der Individualschutz und Breitenwirkung | 19 |
| 3. Die Klärung von Rechtsfragen | 20 |
| II. Die Verbandsklagebefugnis in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts | 20 |
| E) Der unionsrechtliche Bezugsrahmen des kollektiven Verbraucherrechts | 21 |
| I. Der primärrechtliche Verbraucherschutz | 21 |

| | | |
|------|---|----|
| II. | Die Unterlassungsklagenrichtlinie (2009/22/EG) | 22 |
| 1. | Die kollektiven Interessen der Verbraucher | 22 |
| 2. | Der Regelungsansatz | 23 |
| 3. | Die Akteure der Unterlassungsklage – insb.: die qualifizierten Einrichtungen | 23 |
| 4. | Die Rechtsbehelfe | 24 |
| 5. | Die fehlenden Umsetzungsanforderungen | 24 |
| 6. | Die Zuordnung der kollektiven Interessen und der Verbandsinteressen | 24 |
| III. | Die UGP-Richtlinie (Richtlinie 2005/29/EG) | 25 |
| 1. | Zweck der Richtlinie | 26 |
| 2. | Der personelle Anwendungsbereich | 26 |
| 3. | Die unlautere Geschäftspraktik | 26 |
| IV. | Die Durchsetzung des Unionsrechts | 27 |
| V. | Zwischenergebnis | 27 |
| F) | Das Unterlassungsklagengesetz | 28 |
| I. | Die Regelungsstruktur des UKlaG | 28 |
| II. | § 1 UKlaG – die Klauselkontrolle | 28 |
| 1. | Allgemeine Geschäftsbedingungen | 28 |
| a) | Unwirksamkeit nach den §§ 307–309 BGB | 29 |
| aa) | Die erfassten Normen | 29 |
| bb) | Das Versagen der Richtigkeitsgewähr des Vertrages .. | 30 |
| cc) | Die Unwirksamkeit nach § 307 Abs. 1 BGB | 31 |
| (1) | Der Regelungsgehalt von § 307 Abs. 1 BGB | 31 |
| (2) | Die Interpretation der AGB | 31 |
| (3) | Die Grundlage der typisierten Betrachtung | 32 |
| (4) | Zwischenergebnis | 34 |
| b) | Der Verstoß gegen andere Schutzgesetze | 35 |
| 2. | Anspruchsgegner und Verletzungshandlung | 35 |
| 3. | Erstbegehungs- und Wiederholungsgefahr | 36 |
| 4. | Das Abstraktionsniveau des Anspruchs | 36 |
| 5. | Zwischenergebnis | 37 |
| III. | § 2 UKlaG – der Rechtsbruchtatbestand | 37 |
| 1. | Vorschriften zum Schutz der Verbraucher | 38 |
| 2. | Die Zuwiderhandlung | 39 |
| 3. | Das Verbraucherschutzinteresse | 39 |
| a) | Die Gesetzgebungsgeschichte | 39 |
| b) | Das Urteil des Bundesgerichtshofs vom 26.11.2008 – VIII ZR 200/05 | 40 |
| c) | Art. 1 § 3 Nr. 8 RBERG a. F. | 40 |
| aa) | Das Urteil vom 14.11.2006 – XI ZR 294/05 | 41 |
| bb) | Bewertung | 41 |
| d) | Weitergehende Stellungnahmen in der Literatur | 42 |
| e) | Zusammenfassung | 43 |

| | |
|--|----|
| 4. Der Rechtsmissbrauch | 43 |
| IV. Der Beseitigungsanspruch | 43 |
| V. Die Anspruchsinhaberschaft, §§ 3 und 4 UKlaG | 45 |
| 1. Die Parallele zwischen § 3 Abs. 1 Nr. 1 UKlaG und § 8 Abs. 3 Nr. 3 UWG | 46 |
| 2. Überblick über die Entwicklung der Tatbestände | 46 |
| 3. Prozessuale Lösungen | 47 |
| 4. Der materiell-rechtliche Anspruch | 48 |
| a) Das Meinungsspektrum innerhalb der materiell- rechtlichen Lösung | 49 |
| b) Die Kritik | 49 |
| aa) Das fehlende Stammrecht | 49 |
| bb) Die Kontroverse um die Anspruchsqualität von § 1004 BGB | 51 |
| 5. Die Doppellösung des Bundesgerichtshofs | 52 |
| 6. Stellungnahme | 53 |
| a) Das materiell-rechtliche Fundament des Anspruchs | 54 |
| aa) Der Wortlaut des § 194 BGB | 55 |
| bb) Der Anspruch und das subjektive Privatrecht | 55 |
| (1) Der Standort des subjektiven Rechts | 55 |
| (2) Das Unterlassungsinteresse im subjektiven Recht . | 56 |
| (a) Die Diskussion um die Verbandspersönlichkeit | 57 |
| (b) Die Interessen jenseits des Durchsetzungsinteresses | 57 |
| cc) Die Legitimation als Element des Anspruchs i. S. v. § 194 BGB | 58 |
| dd) Kollektive Interessen als Legitimationsgrundlage des Anspruchs | 60 |
| (1) Der ambivalente Interessenbegriff | 60 |
| (2) Exkurs: Die kollektiven Interessen im BetrVG ... | 61 |
| (a) Der Standort der kollektiven Interessen bei den Beratungsrechten | 62 |
| (b) Der kollektive Tatbestand nach der Rechtsprechung des BAG | 62 |
| (c) Die kollektiven Interessen bei personellen Maßnahmen i. S. v. § 99 BetrVG | 64 |
| (d) Insbesondere: die teleologische Reduktion von § 99 BetrVG bei fehlenden kollektiven Interessen | 65 |
| (e) Zwischenergebnis | 66 |
| (3) Die Fassung kollektiver Interessen | 66 |
| (a) Die Schwierigkeiten der Organisation – „Die Logik kollektiven Handelns“ | 66 |
| (b) Die „diffusen Interessen“ | 68 |
| (c) Kritik an der Figur der diffusen Interessen ... | 69 |

| | |
|--|----|
| (4) Die Materialisierung von Durchsetzungsinteressen | 70 |
| (a) Der Aufbau der Rechtsordnung und Methodik anhand von Interessen | 70 |
| (b) Das Durchsetzungsinteresse | 71 |
| (c) Das Durchsetzungsinteresse in der Architektur des Rechts | 72 |
| (d) Das Durchsetzungsinteresse auf kollektiver Ebene | 73 |
| (5) Kollektive Interessen als rechtliche Verarbeitung diffuser Interessenlagen | 74 |
| (a) Verbraucherschutz oder Schutz der Verbraucher | 74 |
| (b) Typusbegriff und typisches Interesse | 76 |
| (c) Typisierte Interessen als geordnete diffuse Interessen | 77 |
| (d) Nicht-mehr-diffuse Interessen als kollektive Interessen | 78 |
| (e) Die personalisierte Anknüpfung auf Tatbestandsebene | 79 |
| (f) Das gesetzlich bestimmte Kollektiv | 80 |
| (g) Der Unterschied zwischen der Summe natürlicher Individualinteressen und der typisierten Interessenlage | 80 |
| (h) Zwischenergebnis | 81 |
| (6) Die eigenen Interessen der Verbände | 82 |
| (7) Zusammenfassung | 83 |
| (8) Die Fundamente eines Kollektivrechtsverhältnisses | 84 |
| b) Die prozessuale Natur der Verbandsklage | 85 |
| aa) Die Durchsetzung des subjektiven Rechts | 85 |
| bb) Die Gründe für die Trennung von Prozessrecht und materiellem Recht | 86 |
| cc) Der Justizgewährleistungsanspruch als Weichenstellung für den Individualrechtsschutz | 86 |
| dd) Die prozessuale Rechtfertigung der Durchsetzung fremdlegitimierter Ansprüche | 87 |
| ee) Ergebnis | 88 |
| c) Exkurs: Der Anspruch oder die Ansprüche nach dem UKlaG | 88 |
| d) Die berechtigten Stellen | 89 |
| e) Die Eintragung als qualifizierte Einrichtung nach § 4 Abs. 2 UKlaG | 89 |
| aa) Der Verband und die Rechtsfähigkeit | 89 |
| bb) Die Anforderungen an die Satzung und die satzungsgemäße Tätigkeit | 90 |
| cc) Aufklärung und Beratung | 90 |

| | |
|--|-----|
| dd) Alleinigter Hauptzweck des Verbandes? | 91 |
| ee) Die Auslegung der Zweckbestimmung | 92 |
| ff) Teilgebietsbeschränkungen und Koppelung an die Mitgliedschaft | 92 |
| gg) Fehlende Gewerbsmäßigkeit | 94 |
| hh) Der dogmatische Entwurf der Voraussetzungen auf die Legitimation der Verbände | 95 |
| VI. Flankierende Auskunftsansprüche | 95 |
| VII. Das Verfahren nach dem Unterlassungsklagengesetz | 96 |
| 1. Außergerichtliche Lösungen | 96 |
| 2. Der Prozess | 96 |
| a) Der Streitgegenstand | 96 |
| b) Die Anwendung der ZPO- und UWG-Vorschriften auf das Verfahren | 97 |
| c) Die Zuständigkeit nach § 6 UKlaG | 98 |
| d) Die Streitwertbegünstigung | 98 |
| e) Die Veröffentlichungsbefugnis nach § 7 UKlaG | 98 |
| g) Die Besonderheiten für das Verfahren nach § 1 UKlaG, §§ 8–11 UKlaG | 99 |
| aa) Allgemeines (Klagantrag etc.) | 99 |
| bb) Urteilsformel | 99 |
| cc) Die Einwendung einer anderen Entscheidung | 99 |
| dd) Wirkungen der Entscheidung im Übrigen | 99 |
| VIII. Zwischenergebnis | 100 |
| G) Das Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb | 100 |
| I. Verbraucherschutz durch Wettbewerbsrecht. | 101 |
| II. Das Begriffspaar Verbraucher und Unternehmer | 102 |
| III. Die Struktur der §§ 8, 3 ff. UWG | 102 |
| 1. Die unlautere geschäftliche Handlung | 102 |
| a) Die geschäftliche Handlung | 103 |
| b) Die Unlauterkeit | 103 |
| c) Insbesondere: die Unlauterkeit § 4 Nr. 11 UWG | 103 |
| aa) Die Entwicklung des sog. Rechtsbruchtatbestands ... | 104 |
| bb) Die Marktverhaltensregel | 105 |
| cc) Ein Beispiel: § 307 BGB als Marktverhaltensregeln ... | 106 |
| dd) Rückgriff auf § 3 Abs. 1 UWG? | 106 |
| d) Die „Spürbarkeit“ | 108 |
| 2. Die kollektiven Durchsetzungsinstrumente im UWG (§ 8 und § 10 UWG) | 108 |
| 3. Die Aktivlegitimation der kollektiven Akteure | 109 |
| 4. Der Rechtsmissbrauch nach § 8 Abs. 4 UWG | 109 |
| 5. Die prozessualen Regelungen der §§ 12–15 UWG | 110 |
| 6. Ergebnisse | 111 |
| H) Ergebnisse | 111 |

| | |
|---|-----|
| Zweiter Teil: Die Verbandsklage im Arbeitsrecht | 113 |
| A) Das kollektive Arbeitsrecht | 113 |
| I. Die Zweispurigkeit der Interessenvertretung | 114 |
| II. Die strukturelle Unterlegenheit des Arbeitnehmers | 114 |
| III. Die Schaffung angemessener Arbeitsbedingungen | 115 |
| IV. Das sog. Gegenmachtprinzip | 116 |
| V. Arbeitsrecht und kollektiver Rechtsschutz | 116 |
| VI. Zwischenergebnis | 117 |
| B) Der kollektive Rechtsschutz im Arbeitsrecht und seine Berührungspunkte mit dem Verbraucher- und Wettbewerbsrecht .. | 117 |
| I. Der kollektive Rechtsschutz im Arbeitsrecht | 118 |
| 1. Die Begriffsfassung des kollektiven Rechtsschutzes | 118 |
| a) Die Diskussion um den Begriff des kollektiven Rechtsschutzes | 118 |
| b) Die anerkannten Formen kollektiven Rechtsschutzes | 118 |
| aa) Die Popularklage | 119 |
| bb) Die Kollektivklage (insb. die Gruppenklage) | 119 |
| cc) Die subjektive Klagehäufung | 120 |
| dd) Die Prozessstandschaft | 120 |
| ee) Der Musterprozess | 120 |
| c) Orientierung am kollektiven Interesse | 121 |
| d) Zwischenergebnis | 122 |
| 2. Instrumente des kollektiven Rechtsschutzes im kollektiven Arbeitsrecht | 122 |
| a) Die „Verbandsklagen“ im Tarifvertragsrecht | 123 |
| aa) Die Kontrolle von Tariffähigkeit und Tarifzuständigkeit (§ 97 ArbGG) | 123 |
| (1) Tariffähigkeit und Tarifzuständigkeit | 123 |
| (2) Die Funktionen des Rechtsbehelfs | 124 |
| (3) Besonderheiten des Verfahrens | 124 |
| (a) Die Antragsbefugnis | 124 |
| (b) Das Feststellungsinteresse | 125 |
| (4) Die Aussetzung des Verfahrens | 125 |
| bb) Die Kontrolle der Wirksamkeit und des Inhalts eines Tarifvertrages gem. § 9 TVG | 125 |
| (1) Der Tarifvertrag als Normenvertrag | 126 |
| (2) Das Feststellungsinteresse | 127 |
| (3) § 9 TVG analog im Betriebsverfassungsrecht | 128 |
| cc) Zwischenergebnis | 128 |
| b) Gesetzliche Prozessstandschaft und Beistandschaft im kollektiven Arbeitsrecht | 128 |
| aa) Die gesetzliche Prozessstandschaft nach § 25 HAG .. | 128 |
| (1) Zweck der Norm | 128 |
| (2) Der entgegenstehende Wille des Heimarbeiters ... | 129 |

| | |
|--|-----|
| bb) Die Beistandschaft nach § 23 Abs. 2 S. 1 AGG | 129 |
| (1) Der kollektive Akteur | 129 |
| (2) Die Beistandschaft | 130 |
| (3) AGG und UWG/UKlaG | 131 |
| 3. Exkurs: Kollektive Klagerechte im Sozialrecht | 131 |
| a) § 63 SGB IX | 131 |
| aa) Verbandsklage? | 131 |
| bb) Die Durchbrechung der Abhängigkeit der Prozessführung vom materiellen Recht | 132 |
| cc) Konsequenz | 132 |
| b) § 13 BGG | 132 |
| aa) Der Zweck der Norm | 133 |
| bb) Die durchsetzbaren Normen. | 133 |
| cc) Die Klageart | 134 |
| dd) Möglichkeiten der Rechtsfortbildung | 134 |
| ee) Besondere Zulässigkeitsaspekte | 134 |
| ff) Aktivlegitimation und Anerkennung | 135 |
| gg) Die Zielvereinbarung i. S. v. § 5 BGG. | 135 |
| c) Die Prozesskosten | 136 |
| d) Fazit | 136 |
| 4. Ergebnis | 137 |
| II. Das Verhältnis des Arbeitnehmerbegriffs zum Verbraucherbegriff | 137 |
| 1. Das Meinungsspektrum nach Schaffung des § 13 BGB | 137 |
| 2. Die Entscheidung des BAG vom 25.5.2005 – 5 AZR 572/04 | 139 |
| 3. Der Verbraucherbegriff im UWG | 141 |
| III. Die Verbandsklagebefugnis der Gewerkschaften | 144 |
| 1. Die Koalition i. S. v. Art. 9 Abs. 3 GG | 144 |
| a) Die Vereinigung | 144 |
| b) Der Vereinigungszweck i. S. v. Art. 9 Abs. 3 GG | 144 |
| c) Die Gegnerfreiheit und die Überbetrieblichkeit | 145 |
| d) Die demokratische Binnenstruktur | 145 |
| 2. Die Gewerkschaft i. S. v. § 2 Abs. 1 TVG | 146 |
| a) Der einheitliche Gewerkschaftsbegriff | 146 |
| b) Die Tariffähigkeit | 146 |
| c) Insbesondere: Die Tariffähigkeit und Art. 9 Abs. 3 GG ... | 147 |
| d) Die Tarifwilligkeit | 147 |
| e) Die demokratische Organisation | 148 |
| f) Die soziale Mächtigkeit und Leistungsfähigkeit | 148 |
| 3. Gewerkschaften als qualifizierte Einrichtungen i. S. v. § 4 Abs. 2 UKlaG | 150 |
| a) Die Rechtsfähigkeit des Verbandes | 150 |
| b) Die satzungsgemäße Tätigkeit | 150 |
| c) Nicht gewerbsmäßig | 151 |

| | |
|--|-----|
| d) Exkurs: Gewerkschaften als passivlegitimierte Unternehmen? | 151 |
| e) Gewähr für die sachgerechte Aufgabenerledigung und Mitgliederzahl | 152 |
| 4. Die sachliche Zuständigkeit der Gewerkschaften | 153 |
| IV. Die Erfassung des Arbeitsrechts durch das UWG | 153 |
| 1. Die Verweisung durch § 8 Abs. 1 UWG | 154 |
| 2. Die unlautere geschäftliche Handlung auf dem Arbeitsmarkt nach § 3 Abs. 1 UWG | 154 |
| a) Die geschäftliche Handlung | 154 |
| aa) Der Abschluss des Arbeitsvertrages im System des § 2 Abs. 1 Nr. 1 UWG | 154 |
| (1) Der Dienstleistungsbegriff des UWG | 155 |
| (2) Arbeitsmarkt und Gütermarkt – Funktionen und Regulierung | 156 |
| (3) Die Funktionen des Arbeits- und Wettbewerbsrechts | 157 |
| (4) Die grundsätzliche Abgrenzung von UWG und GWB sowie ihre Auswirkung auf das Arbeitsrecht | 158 |
| (a) Die Bedeutung des GWB für den Tarifvertrag | 159 |
| (b) Sperrwirkung? | 159 |
| (5) Die Erfassung des Arbeitsmarkts durch das UWG: die Nachfrage nach Arbeit | 160 |
| (6) Ergebnis | 161 |
| bb) Vertrags- und Gesetzesverletzungen im Arbeitsverhältnis | 161 |
| (1) Die alte Rechtsprechung des BGH | 162 |
| (2) Die aktuelle Diskussion | 162 |
| (3) Zwischenergebnis | 163 |
| cc) Der objektive Zusammenhang mit dem Bezug von Dienstleistungen | 163 |
| (1) Die Begriffsfassung der herrschenden Meinung ... | 164 |
| (2) Auswirkungen für das Arbeitsrecht | 165 |
| dd) Zwischenergebnis | 166 |
| b) Die Lauterkeit des Verhaltens im Arbeitsverhältnis | 166 |
| aa) Die Unlauterkeit nach § 7 Abs. 2 Nr. 2 UWG | 166 |
| bb) Die Unlauterkeit nach § 4 Nr. 11 UWG | 167 |
| (1) Die überkommene kategoriale Trennung | 167 |
| (2) Die (einschränkende) unionsrechtskonforme Interpretation des BGH | 168 |
| (3) Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz | 168 |
| (4) Tarifverträge | 170 |
| (a) Die Rechtsprechung zur alten Rechtslage ... | 171 |
| (b) Die Rechtslage nach dem UWG 2004/2008 für einfache Tarifverträge | 172 |

| | |
|--|-----|
| (c) Die Rechtslage bei einer Allgemeinverbindlicherklärung | 172 |
| (d) Sonderfall: vom AEntG erfasste Tarifverträge .. | 173 |
| (5) Zwischenergebnis | 173 |
| 3. Die Zuständigkeit der Arbeitsgerichte | 173 |
| C) Die Anwendung des UKlaG im Arbeitsrecht | 175 |
| I. § 1 UKlaG i. V. m. Art. 9 Abs. 3 GG | 175 |
| 1. Die Rechtsfortbildung kollektiver Strukturen | 175 |
| a) Die allgemeine Theorie der Verbandsklage nach Wolf | 175 |
| aa) Keine Lösung über die gewillkürte Prozessstandschaft | 176 |
| bb) Das Gruppeninteresse und rechtliche Anerkennung .. | 176 |
| cc) Die Zuordnung des Gruppeninteresses zu den Verbänden | 176 |
| dd) Die Feststellung nicht ausdrücklich anerkannter Gruppeninteressen | 177 |
| ee) Die Einordnung der Verbandsklage in die Sozialordnung | 177 |
| ff) Würdigung | 178 |
| b) Die Fundamentalkritik des kollektiven Rechtsschutzes ... | 179 |
| aa) Die Verbandsklage als Fremdkörper im Recht | 180 |
| bb) Singularia non sunt extenda | 180 |
| cc) Exkurs: Das Verbot der Popularklage | 182 |
| c) Die Fundamente der kollektiv-rechtlichen Strukturen | 183 |
| aa) Kollektivismus und Individualismus | 183 |
| bb) Die Privatautonomie | 185 |
| (1) Die Bedeutung des Freiheitsbegriffs | 186 |
| (a) Die zwei Freiheitsbegriffe von Isaiah Berlin .. | 186 |
| (b) Ein „monströser Trick“ | 187 |
| (c) Die Standortbestimmung der Freiheit im kollektiven Rechtsschutz | 187 |
| (d) Zwischenergebnis | 188 |
| (2) Die Modelle der Privatautonomie | 188 |
| (3) Der Gehalt von Art. 2 Abs. 1 GG | 189 |
| (4) Die Schutzpflicht aus Art. 2 Abs. 1 GG i. V. m. Art. 20 Abs. 1 GG | 189 |
| (5) Die Bedeutung von Spezialgrundrechten | 190 |
| (6) Die Ermittlung und Bewertung von Ungleichgewichtslagen | 190 |
| (7) Die Beurteilung von Äquivalenzstörungen im Vertrag durch die Gerichte | 191 |
| (8) Die Privatautonomie i. S. v. Art. 2 Abs. 1 GG als Wertentscheidung bei der Ausgestaltung des Rechts | 191 |
| (9) Kollektiver Rechtsschutz vor dem Hintergrund der Privatautonomie | 192 |

| | |
|---|-----|
| cc) Das Prinzip freier sozialer Gruppenbildung | 192 |
| dd) Das Menschenbild des Grundgesetzes | 193 |
| ee) Zusammenfassung: Der Standort des kollektiven Rechtsschutzes | 194 |
| ff) Die Rechtsfertigungsgründe für kollektiven Rechtsschutz | 195 |
| (1) Die Bekämpfung von Durchsetzungsdefiziten | 195 |
| (2) Die kollektive Zweckerreichung | 196 |
| (3) Die Prozessökonomie | 198 |
| (4) Die Bedeutung dieser Grundlagen | 198 |
| d) Die Voraussetzungen der Rechtsfortbildung kollektiver Strukturen | 199 |
| aa) Allgemeine Grundsätze der Rechtsfortbildung | 199 |
| bb) Insbesondere: die Abstraktionshöhe der zu vergleichenden Interessen | 200 |
| cc) Die Interessenvergleich beim kollektiven Rechtsschutz | 201 |
| dd) Zusammenfassung | 202 |
| 2. Die Ausnahme für das Arbeitsrecht nach § 15 UKlaG | 202 |
| a) Die Regelungslücke | 203 |
| b) Die Reichweite der Ausnahme | 203 |
| c) Die Gesetzgebungsgeschichte der Norm | 204 |
| aa) Die Ausnahme nach § 23 AGBG | 204 |
| (1) Stellungnahme des Gesetzgebers und ihre Rezeption durch den BGH | 204 |
| (2) Die Entwicklung der methodischen Verwertung des AGBG durch das BAG | 205 |
| (3) Zwischenergebnis | 206 |
| bb) Die Motive hinter dem Ausschluss gem. § 15 UKlaG . | 206 |
| (1) Die Gründe für den Ausschluss | 206 |
| (2) Die Öffnung für die Rechtsfortbildung | 207 |
| cc) Antworten auf die beschriebenen Probleme | 208 |
| (1) Tarifliche Sicherungsinstrumente | 208 |
| (a) Der Durchführung- bzw. Einwirkungsanspruch | 208 |
| (aa) der Durchführungsanspruch | 209 |
| (bb) Der Einwirkungsanspruch | 210 |
| (cc) Grenzen der Einwirkungspflicht | 211 |
| (dd) Prozessuale Besonderheiten | 212 |
| (ee) Zwischenergebnis | 212 |
| (b) Geltendmachen von Rechten aus dem normativen Teil des Tarifvertrages | 213 |
| (c) Die Verbandsklage im Tarifvertragsrecht | 214 |
| (2) Die sog. arbeitsrechtliche Verbandsklage | 215 |
| (a) Der „Burda“-Beschluss | 216 |
| (aa) Der Sachverhalt | 216 |
| (bb) Die statthafte Verfahrensart | 217 |

| | |
|--|-----|
| (cc) Die Antragsbefugnis | 217 |
| (dd) § 1004 BGB i. V. m. Art. 9 Abs. 3 GG | 217 |
| (ee) Die Anforderungen an den Eingriff in die Tarifautonomie gemäß Art. 9 Abs. 3 GG .. | 218 |
| (ff) Das Verhältnis zur Einwirkungsklage und zur Geltendmachung von Individualrechten | 219 |
| (gg) Zusammenfassung | 220 |
| (b) Bestehende Probleme der Lösung des BAG .. | 221 |
| (aa) Der Inhalt von Art. 9 Abs. 3 GG | 221 |
| (bb) Die fehlende gesetzgeberische Konkretisierung des Art. 9 Abs. 3 GG ... | 221 |
| (cc) Vorrang des Individualschutzes | 222 |
| (dd) Die Erfassung nicht Tarifgebundener | 223 |
| (ee) Zwischenfazit und Ausblick | 225 |
| (c) Der Unterlassungsanspruch bei für allgemeinverbindlich erklärten Tarifverträgen? | 225 |
| (d) Der Folgenbeseitigungsanspruch | 226 |
| (aa) Die Entscheidung des BAG vom 17.5.2011 – 1 AZR 473/09 | 226 |
| (bb) Die Konsequenzen | 227 |
| (e) Gemeinsame prozessuale Probleme | 227 |
| (aa) Die statthafte Verfahrensart | 227 |
| (bb) Die Nennung tarifgebundener Arbeitnehmer im (Klage-)Antrag | 229 |
| (f) Bedeutung für die Verbandsklage | 229 |
| (3) Zwischenergebnis | 230 |
| (4) Die Zuständigkeit der Arbeitsgerichte | 230 |
| (5) Die richtige Verfahrensart | 231 |
| (6) Die kollektiven Akteure | 231 |
| (a) Die Funktionen der Betriebsverfassung | 232 |
| (b) Die Betriebsautonomie bzw. Regelungsbefugnis | 233 |
| (aa) Die Binnenschranken der Betriebsautonomie | 233 |
| (bb) Die dogmatischen Grundlagen der Betriebsautonomie | 234 |
| (c) Die AGB-Kontrolle durch den Betriebsrat ... | 235 |
| (aa) Die Überwachung der Verwendung der AGB | 235 |
| (bb) Das Mitbestimmungsrecht des § 94 Abs. 2 BetrVG | 236 |
| (cc) Der Informationsanspruch nach § 80 Abs. 2 BetrVG und die Weitergabe der Informationen | 237 |

| | |
|--|-----|
| (d) Die fehlende weitergehende Zuordnung des Betriebsrats zur Durchsetzung der Rechte der Arbeitnehmer | 237 |
| (aa) Der allgemeine Unterlassungsanspruch bei Arbeitnehmerschutznormen | 238 |
| (bb) Der allgemeine Durchführungsanspruch aus der Betriebsvereinbarung | 238 |
| (cc) Die ausgeschlossene Abtretungslösung ... | 240 |
| (dd) Der Anspruch aus § 23 Abs. 3 BetrVG ... | 240 |
| (ee) Die Bedeutung für die Verbandsklage | 240 |
| (e) Die Einordnung der kollektiven Akteure im System der Verbandsklage | 240 |
| (7) Zusammenfassung | 241 |
| d) Zwischenergebnis | 242 |
| 3. Die Vergleichbarkeit der Interessenlagen | 242 |
| a) Das methodische Vorgehen | 242 |
| b) Die Anforderungen an den Vergleich der Interessenlagen . | 243 |
| c) Die Rechtslage zugunsten der arbeitnehmerähnlichen Person | 243 |
| aa) Die arbeitnehmerähnliche Person als Verbraucher oder als Unternehmer | 243 |
| bb) Die Anwendung von § 15 UKlaG | 244 |
| cc) die zuständige Gerichtsbarkeit | 245 |
| dd) Ergebnis | 246 |
| d) Der Anspruch aus § 1 UKlaG als Wahrung der Arbeitsbedingungen i. S. v. Art. 9 Abs. 3 GG | 246 |
| aa) Das Koalitionsgrundrecht aus Art. 9 Abs. 3 GG | 247 |
| (1) Der Schutzbereich | 247 |
| (a) Die sog. Kernbereichsformel | 248 |
| (b) Die Wahrung und Förderung der Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen | 248 |
| (c) Der Begriff der Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen | 249 |
| (d) Die Bestandsgarantie und die Organisationsautonomie | 249 |
| (e) Die koalitionspezifische Betätigungsgarantie . | 249 |
| (f) Art. 9 Abs. 3 GG als Durchsetzungsgarantie? . | 251 |
| (g) Die Wahrung der Arbeitsbedingungen | 252 |
| (h) Reduzierte Akzeptanz bei systematischen Angriffen auf Arbeitsbedingungen | 252 |
| (2) Die unmittelbare Drittwirkung | 253 |
| (3) Das Kodifikationskonzept | 254 |
| (4) Die Verbandsklage als Ausdruck kollektiver Privatautonomie | 255 |
| (a) „Virtuelle Repräsentation“? | 256 |

| | |
|---|-----|
| (b) Gewerkschaftliches Handeln als kollektive Privatautonomie | 256 |
| (c) Die Formen möglicher Repräsentation | 258 |
| (d) Legitimation und Organisation der Verbände . | 258 |
| (e) Das repräsentierte Interesse | 259 |
| (e) Die Durchsetzung negativer Interessen | 261 |
| (f) Zwischenergebnis | 261 |
| bb) Die Bedeutung der negative Koalitionsfreiheit – Schutz des Außenseiters? | 261 |
| cc) Der dogmatische Unterschied zur Burda-Lösung | 262 |
| dd) Zwischenergebnis | 263 |
| e) Unterschiedliche Funktionen und Regelungsansätze im Verbraucher- und im Arbeitsrecht | 263 |
| aa) Die Regelungsansätze des individuellen Arbeits- und des individuellen Verbraucherrechts | 264 |
| (1) Die Rolle des zwingenden Rechts | 264 |
| (2) Die Abstraktionshöhe der Rechtsgebiete/ die Bedeutung des öffentlichen Interesses | 265 |
| (3) Der Schutz des Schwächeren im Schuldverhältnis . | 266 |
| (a) Der gemeinsame Ausgangspunkt | 266 |
| (b) Der Schutz des Individuums vor Verbandsmacht | 266 |
| (aa) Der Günstigkeitsvergleich | 267 |
| (bb) Keine Ausnahme beim Fehlen struktureller Ungleichheit | 267 |
| (cc) Der Bezugspunkt: das Individualinteresse | 268 |
| (dd) Der Vergleichsmaßstab | 268 |
| (ee) Der Vergleichsgegenstand | 269 |
| (ff) Die Bedeutung für das Arbeitsrecht | 270 |
| (gg) Zwischenergebnis | 271 |
| (4) Verbraucherrecht als punktuelles Recht? | 271 |
| (a) Die Rechtsprechung zu § 312 a. F. BGB | 272 |
| (b) Exkurs: Das Gesetz zur Umsetzung der Verbraucherrechterichtlinie u. a. | 272 |
| (c) Die Sonderstellung des AGB-Rechts | 273 |
| (d) Der Eingriff durch AGB | 274 |
| (e) Zwischenergebnis | 274 |
| (5) Unterschiedliche individuelle Ansätze von Arbeitnehmern und Verbrauchern? | 275 |
| (a) Fehlende Durchsetzung als Ausgangspunkt .. | 275 |
| (b) Die Rechtsschutzlücke | 275 |
| (c) Die Abstrahierung des Durchsetzungsinteresses | 276 |
| (d) Zwischenergebnis | 277 |
| bb) Die Regelungsansätze im kollektiven Arbeits- und kollektiven Verbraucherrecht | 277 |

| | |
|---|-----|
| (1) Der verallgemeinerungsfähige Schutz vor Scheinbindungen | 277 |
| (2) Die Konkurrenz zur tarifvertraglichen Ordnung . | 277 |
| (a) Zwecke des Tarifvertragsrechts | 278 |
| (aa) Schutzfunktion und Kartellwirkung | 278 |
| (bb) Die Ordnungsfunktion | 279 |
| (cc) Die Verteilungsfunktion | 280 |
| (dd) Befriedungsfunktion | 280 |
| (ee) Die „Demarkation“ öffentlicher und privater Interessen | 280 |
| (b) Die unterschiedlichen Zwecke von Verbandsklage und Tarifordnung | 280 |
| (aa) Die fehlende Vertragsgestaltung im kollektiven Verbraucherrecht | 281 |
| (bb) Die Harmonisierung der Zwecke von Verbandsklage und Tarifvertrag | 281 |
| (cc) Die Konkurrenz der Angemessenheit | 282 |
| (dd) Die Reichweite tariflicher Lösungen und der AGB-Kontrolle | 283 |
| (ee) Zwischenergebnis | 283 |
| (3) Die Zunahme überindividueller Rechtsschutzinstrumente im Arbeitsrecht | 284 |
| (4) Schutz vor Rechtsmissbrauch | 284 |
| cc) Die Interaktionen von kollektiver und individueller Ebene | 284 |
| (1) Das Phänomen der Tarifierosion | 284 |
| (2) Allgemeine Geschäftsbedingungen im Arbeits- und Tarifrecht | 285 |
| (a) Die Besonderheiten des Arbeitsrechts nach § 310 Abs. 4 S. 2 BGB | 286 |
| (b) AGB und das Tarifvertragssystem | 286 |
| dd) Zwischenergebnis | 287 |
| f) Die Bedeutung der Empfehlung 2013/396/EU für das Arbeitsrecht | 287 |
| aa) Der Inhalt der Empfehlung vom 11.6.2013 | 287 |
| bb) Die Auswirkungen der Empfehlung für das Arbeitsrecht | 289 |
| (1) Der allgemeine Bedeutung einer Empfehlung | 290 |
| (2) Der Impuls für das Arbeitsrecht | 291 |
| (3) Die strukturelle Trennung von Arbeits- und Verbraucherrecht im Unionsrecht | 291 |
| (4) Die Zusammenführung von Arbeits- und Verbraucherrecht | 292 |
| g) Zwischenergebnis | 293 |
| 4. Zwischenergebnis und dogmatische Lösung | 295 |

| | |
|---|---------|
| 5. Dogmatische Konsequenzen für den Anspruch aus § 1 UKlaG | 295 |
| II. § 2 UKlaG | 297 |
| III. Prozessuale Besonderheiten | 298 |
| 1. Die Bedeutung der §§ 5 ff. UKlaG | 298 |
| 2. Der Globalantrag und § 8 UKlaG | 298 |
| a) Die Anforderungen des § 253 Abs. 2 Nr. 2 ZPO i. V. m. § 46 Abs. 2 ArbGG | 299 |
| b) Die prozessuale Behandlung zu weit gefasster Globalanträge | 299 |
| c) Bedeutung für die Verbandsklage nach § 1 UKlaG | 300 |
| 3. Rechtskrafterstreckung | 300 |
| 4. Kosten | 301 |
| IV. Ergebnisse | 301 |
| Zusammenfassung der Ergebnisse | 305 |
| Literaturverzeichnis | 313 |
| Sachregister | 331 |