

Julia V. C. Bartlog

**Das Verhältnis
von Gesetz
und Tarifvertrag**



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	1
A. Problemstellung	1
B. Historischer Hintergrund	4
I. Entwicklung bis zum Jahre 1918	5
II. Weimarer Zeit	7
III. Nationalsozialismus	9
IV. Bundesrepublik Deutschland	9
Erster Teil: Das Verhältnis von Gesetz und Tarifvertrag in Rechtsprechung und Literatur	11
Kapitel 1: Rechtsprechung	13
A. Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	13
I. Grundsätzliche Ausführungen des BVerfG	14
II. Urteil vom 10. Januar 1995 zum „Flaggenzweitregister“	18
1. Tatbestand	18
2. Analyse der Entscheidungsgründe	20
a) Zu § 21 Abs. 4 S. 1 und 2 FIRG	20
b) Zu § 21 Abs. 4 S. 3 FIRG	22
3. Anmerkungen	23
III. Urteil vom 24. April 1996 zum Hochschulfristvertragsgesetz	26
1. Tatbestand	26
2. Analyse der Entscheidungsgründe	28
3. Sondervotum Kühling	30
4. Anmerkungen	31
IV. Beschluss vom 27.4.1999 zu Lohnabstandsklauseln	35
1. Tatbestand	35

2. Entscheidungsgründe	36
3. Anmerkungen	38
V. Beschluss vom 3. April 2001 zu § 10 BUrIG 1996	39
1. Tatbestand	39
2. Entscheidungsgründe	40
3. Anmerkungen	42
VI. Zusammenfassung und Kritik	44
B. Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts	48
I. Grundsätzliche Ausführungen des BAG	48
II. Entscheidung vom 28. November 1963 zur Gehaltsfortzahlung	50
III. Entscheidung vom 5. März 1974 zur Mitbestimmung	50
IV. Entscheidungen zur Dienstordnung	52
1. Entscheidung vom 25. April 1979 zur Dienstordnung	52
a) Tatbestand	52
b) Entscheidungsgründe	52
2. Entscheidung vom 26. September 1984 zur Dienstordnung	55
V. Entscheidung vom 13. Oktober 1982 zu Jahressonderleistungen	56
VI. Entscheidung vom 18. Mai 1983 zur Akkordlohnkolonne	57
VII. Entscheidung vom 26. Septmeber 1984 zu Tarifrecht und Haushaltsrecht	58
VIII. Entscheidung zu tarifvertraglichen Altersgrenzenregelungen	58
IX. Entscheidung vom 30. März 1994 zu §§ 57 a ff. HRG	61
X. Zusammenfassung	62
Kapitel 2: Meinungsstand in der Literatur	65
A. Zentrale Begriffe	66
I. Kernbereichslehre	67
II. Normsetzungsprärogative	69
III. Ausgestaltung	70
B. Systematisierung der Literatur	73
I. Exklusive Kompetenz eines „Normsetzungsbefugten“	73
1. Kollidierendes Verfassungsrecht	74
a) Ausdrücklicher verfassungsrechtlicher Schutzauftrag	74
b) Schutzgut mit Verfassungsrang	76
2. Schutz jeden Rechtsgutes	78
a) Grundsatz der Verhältnismäßigkeit als maßgebliche gesetzgeberrische Grenze	78
b) Tarifautonomie unter Gesetzesvorbehalt	80
c) Einschätzungs- und Gestaltungsspielraum des Gesetzgebers	84
aa) Keine Aushöhlung der Tarifautonomie	84

bb) Gesetzgeberischer Eingriff nur bei Maßnahmegesetz	85
cc) Begrenzter Schutz durch Annahme einer Institutsgarantie	86
II. Subsidiaritätsprinzip	88
1. Allgemeines Subsidiaritätsprinzip	88
2. Kritik an der Anwendung des allgemeinen Subsidiaritätsprinzips	93
3. Eingeschränkter Subsidiaritätsansatz	95
a) Biedenkopf	95
aa) Mindestbedingungen	96
bb) Verteilende Schutzgesetzgebung	96
b) Ähnliche Ansätze	98
III. Günstigkeitsprinzip	100
C. Fazit	104

**Zweiter Teil: Tarifautonomie vs. tarifvertragliche
Rechtsetzung** **105**

Kapitel 3: Vorbemerkung	107
A. Zur Problematik der Normsetzungsprärogative	107
B. Zur Neutralitätspflicht des Staates	107
C. Die gesetzgeberische Kompetenz zur Regelung des Arbeitsrechts	110
Kapitel 4: Herleitung der tariflichen Normsetzungsbefugnis	113
A. Schutzbereich der Koalitionsfreiheit	113
I. Individuelle Koalitionsfreiheit	114
1. Positive Koalitionsfreiheit	114
2. Negative Koalitionsfreiheit	115
3. Koalitionsbeendigungsfreiheit	116
II. Kollektive Koalitionsfreiheit	117
III. Koalitionsbetätigungsgarantie	119
1. Tarifautonomie als funktionstypisches Koalitionsmittel	121
2. Kritische Würdigung	122
a) Entstehungsgeschichte	123
b) Schrankenlosigkeit der Tarifautonomie	125
c) Rechtsgrundlage der Tarifautonomie	125
d) Fazit	127
B. Tarifautonomie und Herleitung der tariflichen Normsetzungsbefugnis	127
I. Normsetzungsbefugnis auf Grund von <i>Tarifautonomie</i>	128
1. Allgemeiner Autonomiebegriff	129

2. Keine Gleichsetzung von Autonomie und originärer Normsetzungsbefugnis	130
3. Autonomie als Selbständigkeit	131
4. Grundsätzliche Bedenken gegen eine Behandlung als echte Autonomie	133
5. Fazit	136
II. Herleitung der tariflichen Normsetzungsbefugnis	137
1. Tarifnorm als schuldrechtliche Vereinbarungen	139
a) Vertretungstheorie	140
b) Rechtsgestaltung durch Dritte kraft Unterwerfung	142
c) Lehre vom kollektiven Schuldvertrag	143
2. Tarifnormen als Rechtsnormen	144
a) Normsetzung auf Grund nichtkodifizierter Grundlagen	145
aa) Theorie der vorverfassungsrechtlichen Rechtsetzungsmacht	145
bb) Lehre von der Verfassungswirklichkeit	146
cc) Kritik	147
b) Tarifnorm als privatautonom legitimierte Rechtsnorm	147
aa) Verbandstheorie	148
bb) Lehre von der mitgliedschaftlichen Legitimation	149
α) Inhalt	149
β) Kritik	152
c) Tarifnorm als staatlich autorisierte Rechtsnorm	155
aa) Integrationstheorie	156
α) Garantie der Normsetzungsbefugnis durch Art. 9 Abs. 3 S. 1 GG	156
β) Kritik an der Integrationstheorie	160
αα) Freiheitsrechtliches Verständnis des Art. 9 Abs. 3 S. 1 GG	160
(1) Freiheitsrechtlicher Charakter	160
(2) Politischer Charakter	161
(3) Kein objektiv-rechtlicher Gehalt	163
(4) Keine kollektive Tarifnormsetzungsbefugnis	163
(5) Fazit	165
ββ) Keine Festschreibung geltenden Tarifrechts	165
γγ) Keine genügende Bestimmtheit als Delegationsnorm	167
γ) Fazit	167
bb) Delegationstheorie	167
α) Inhalt	167
αα) Begriff der Delegation im Allgemeinen	168
ββ) § 1 TVG als Delegationsnorm	169

γγ) „Konservierende“ Delegation	170
δδ) Privatrechtliche oder öffentlichrechtliche Delegation?	172
(1) Privatrechtliche Delegation	172
(2) Öffentlich-rechtliche Delegation	173
εε) Fazit	175
β) Kritik	176
αα) Staatliche Zuständigkeit als Voraussetzung der Delegation	176
(1) Art. 9 Abs. 3 S. 1 GG als negative Kompetenznorm	176
(2) Normative Wirkung erst durch gesetzliche Gewährleistung	177
(3) Unzulässige Prämisse	178
(4) Subsidiarität des Gesetzgebers	179
ββ) Staatsaufsicht als Korrelat zur Delegation	180
(1) Fehlen einer Staatsaufsicht?	180
(a) Privatrechtliche Delegationstheorie	180
(b) Öffentlichrechtliche Delegationstheorie	181
(2) Bedürfnis nach Staatsaufsicht?	181
(3) Kein Aufsichtsrecht auf Grund Delegation	182
(4) Bestehen einer Staatsaufsicht	182
γγ) Unvereinbarkeit von Delegation und Autonomie	183
δδ) Mangelnde Publikation der tariflichen Rechtsetzung	184
εε) Inhaltliche Beschränkung des Tarifinhalts auf Grund des § 1 TVG	185
cc) Staatlicher Geltungsbefehl	185
α) Inhalt	185
β) Kritik	189
dd) Stellungnahme	190
d) Zusammenfassung	191

Kapitel 5: Koalitionsrechtliche Grenzen gesetzgeberischer Tätigkeit

	195
A. Koalitionsfreiheit im Allgemeinen	196
I. Individuelle Koalitionsfreiheit	196
II. Kollektive Koalitionsfreiheit	197
1. Koalitionsbestandsgarantie und Organisationsautonomie	197
2. Koalitionsbetätigungsgarantie	197
a) Schutz sonstiger koalitionsmäßiger Betätigung	197
b) Bedenken	199
c) Grundlegende Kritik an der herrschenden Meinung	201

B. Tarifautonomie im Besonderen	203
I. Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen	203
1. Begrenzende Wirkung des Begriffspaares	205
2. Keine Beschränkung auf Lohn- und Arbeitsbedingungen	206
3. Wirtschaftsbedingungen als bestimmendes Merkmal	207
4. Kumulative Anwendung der Begriffe	208
a) Wirtschaftsbedingungen keine Kehrseite der Arbeitsbedingun- gen	209
b) Definition der Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen	209
II. Tarifautonomie als Abwehrrecht	211
1. Keine Ausschließlichkeit zwischen Tarifautonomie und gesetzgebe- rischer Regelung	212
2. Tarifvertragsabschlussfreiheit	213
a) Grundsätzliche Tarifvertragsabschlussfreiheit	213
b) Keine Garantie des Tarifvertragsinhalts	213
c) Unbeeinflusste Koalitionseinigung	215
d) Unzulässigkeit von Zwangsschlichtung	215
3. Gesetzliche Tariföffnungsklauseln	217
 Kapitel 6: Die Entscheidungen des BVerfG vor dem Hinter- grund des eigenen Ansatzes	221
A. Zweitregisterentscheidung	221
B. Hochschulfristvertragsentscheidung	223
C. Entscheidung zu Lohnabstandsklauseln	226
D. Entscheidung zu § 10 BUrlG 1996	227
 Zusammenfassung	231
 Literaturverzeichnis	235
 Stichwortverzeichnis	255