

Inhaltsverzeichnis

Vorwort

1 Allgemeinverbindlicherklärung (Prof. Dr. Ulrich Zachert)	11
1.1 Allgemeine Voraussetzungen und Funktionen der Allgemeinverbindlicherklärung	11
1.1.1 Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Allgemeinverbindlicherklärung	11
1.1.2 Funktionswandel der AVE	12
1.1.3 Zur Praxis der AVE	13
1.1.4 Kritik und Antikritik der AVE	14
1.1.5 Rechtsvergleichende Aspekte – die europäische Dimension	15
1.2 Die 50 Prozentquote und Möglichkeiten ihrer Veränderung	16
1.2.1 Die geltende Rechtslage	16
1.2.2 Veränderungsmöglichkeiten der aktuellen Rechtslage	17
1.3 Das Kriterium des »öffentlichen Interesses« und Möglichkeiten seiner Konkretisierung	19
1.3.1 Zum Stand der Diskussion in Rechtsprechung und Rechtslehre	19
1.3.2 Zu den Möglichkeiten der Konkretisierung des »öffentlichen Interesses«	23
1.4 Der Gesichtspunkt des »sozialen Notstands« und Möglichkeiten seiner Konkretisierung	24
1.4.1 Zum Stand der Diskussion	24
1.4.2 Zu den Möglichkeiten der Konkretisierung des »sozialen Notstands«	26
1.5 Das »Vetorecht« der Spitzenverbände und Möglichkeiten seiner Einschränkung	27
1.5.1 Die geltende Rechtslage	27
1.5.2 Möglichkeiten der Einschränkung eines »Vetorechts« der Spitzenverbände	28
1.5.3 Sonstiges: Zusammensetzung des Tarifausschusses	30
1.6 Einige rechtspolitische Überlegungen zur Reform der AVE	30
1.6.1 Die Grenzlinie zwischen tarifautonomem und staatlichem Recht	30
1.6.2 Der Aspekt der Durchsetzbarkeit	32

2 Arbeitnehmer-Entsendegesetz (Dr. Gabriele Peter)	33
2.1 Einführung	33
2.2 Mindestlohnfestsetzung durch ein besonderes AVE-Verfahren	34
2.3 Bedenken gegen die Allgemeinverbindlicherklärung von Mindestlöhnen per Rechtsverordnung	35
2.3.1 Verordnungsermächtigung als Eingriff in die Koalitionsfreiheit?	36
2.3.2 Europarechtliche Bedenken gegen das AEntG	37
2.4 Anwendung des AEntG außerhalb der Bauwirtschaft und der Hafenschleppdienste	40
2.5 Zentrale Änderungen des AEntG	41
2.6 Verbesserung der Rechtsdurchsetzung	43
3 Tariftreuerklärungen (Prof. Dr. Otto Ernst Kempen)	46
3.1 Die gegenwärtige Gesetzeslage	46
3.2 Rechtsstruktur und Rechtswirkungen der Tariftreueklausel	49
3.2.1 Schreiben die gesetzlichen Tariftreuregelungen die normative Erstreckung der einschlägigen Tarifverträge auf Außenseiter vor?	53
3.2.2 Die Tariftreueerklärung als vertragliche Verpflichtung zu Gunsten der eingesetzten Arbeitnehmer	54
3.2.3 Die Tariftreueverpflichtung bewirkt als Vertrag zu Gunsten Dritter keinen Koalitionszwang (Verstoß gegen die »negative Koalitionsfreiheit« des Art. 9 Abs. 3, S. 1 GG)	56
3.2.4 Die Tariftreueverpflichtung bewirkt als Vertrag zu Gunsten Dritter keinen Eingriff in die Arbeitsvertragsfreiheit des Art. 12 Abs. 1 GG	58
3.2.5 Die Tariftreueerklärung enthält als Vertrag zu Gunsten Dritter keinen Eingriff in die positive Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG)	58
3.3 Die Tariftreueklausel als »andere Anforderung« i.S.d. § 97 Abs. 4 GWB	60
3.3.1 Tariftreueklausel und Wettbewerbsprinzip	61
3.3.2 Tariftreueklausel als staatlicher Schutz der ausgeübten Tarifautonomie und des sozialen Sicherungssystems	63
3.4 Die Auswahl des für die Tariftreueverpflichtung anzuwendenden Tarifvertrages bei mehreren »einschlägigen« Tarifverträgen	67
3.4.1 Repräsentativität des einschlägigen Tarifvertrages	67

3.4.2	Auswahlverfahren bei mehreren einschlägigen Tarifverträgen	70
3.5	Mitgliedsstaatliche Tariftreuerklärungen nach europäischem Gemeinschaftsrecht	71
3.5.1	Europäische Vergaberichtlinien (Sekundärrecht)	72
3.5.2	Primärrechtliche Wettbewerbsfreiheiten des EG-Vertrages (Art. 49, 82, 87 Abs. 1 EGV)	75
3.6	Die praktische Reichweite einer als Vertrag zu Gunsten Dritter ausgestalteten Tariftreueverpflichtung	77
3.6.1	Tariftreueverpflichtung und »betriebliches« Gleichbehandlungsprinzip	78
3.6.2	Sektorale Ausweitung der Tariftreueerklärungen	80
3.7	Ergebnisse	80
4	Mindestarbeitsbedingungsgesetz (Dr. Gabriele Peter)	83
4.1	Einführung	83
4.2	Anwendungsvoraussetzungen	84
4.3	Verfahren zur Festsetzung von Mindestarbeitsbedingungen	85
4.3.1	Feststellungsverfahren durch den Hauptausschuss (erste Stufe)	85
4.3.2	Festsetzungsverfahren durch die Fachausschüsse (zweite Stufe)	86
4.3.3	Erlass von Mindestarbeitsbedingungen durch den Bundesarbeitsminister (dritte Stufe)	86
4.4	Wirkung und Durchsetzung von Mindestarbeitsbedingungen	87
4.5	Bedeutungslosigkeit des Gesetzes	88
4.6	Aktivierungsmöglichkeiten	89
4.7	Anwendungsbereich des Gesetzes und seine Grenzen	90
4.8	Etablierung eines nationalen oder Branchen-Mindestlohns auf Grundlage des MinArbBG?	93
4.8.1	Reformüberlegungen	93
4.8.2	Spezialgesetzliche Regelung eines Mindestlohns	94
4.8.3	Fazit	96
4.9	Branchen-Mindestlohn oder nationaler Mindestlohn?	96
4.9.1	Wirkungen eines Branchen-Mindestlohns	97
4.9.2	Wirkungen eines nationalen Mindestlohns	98
4.10	Staatliche Festsetzung eines Mindestlohns und verfassungsrechtliche Zulässigkeit	99
4.10.1	Mindestlohn und Tarifautonomie	99
4.10.2	Mindestlohn und Vertragsfreiheit	101
4.10.3	Mindestlohn und Berufsfreiheit	102

5	Richterrechtliche Entgeltkorrekturen (Dr. Gabriele Peter)	104
5.1	Einführung	104
5.2	Das Verbot sittenwidriger Löhne	106
	5.2.1 Bezugsgrößen-Problematik	107
	5.2.2 Indikatoren sittenwidriger Entgeltabreden	108
5.3	Strafbarer Lohnwucher	112
5.4	Entgeltkorrektur durch Billigkeitskontrolle	113
	5.4.1 Billigkeitskontrolle vor der Schuldrechtsreform 2002	114
	5.4.2 AGB-Kontrolle nach der Schuldrechtsreform	116
	5.4.3 Inhaltskontrolle nach Maßgabe des Bundesverfassungsgerichts	119
	5.4.4 Maßstab der Billigkeitskontrolle	121
5.5	Grundsätzliche Probleme der gerichtlichen Inhaltskontrolle	123
5.6	Verbesserung der Rechtsdurchsetzung durch ein Verbandsklagerecht	124
6	Übergreifende Fragen (Prof. Dr. Ulrich Zachert)	126
6.1	Verstoß der Regelungsmöglichkeiten und Alternativen gegen die Koalitionsfreiheit (Tarifautonomie)?	126
	6.1.1 Eingrenzung des Untersuchungsgegenstandes und Begrifflichkeit	126
	6.1.2 Die höchstrichterliche Rechtsprechung zur Vereinbarkeit von Allgemeinverbindlichkeit, Arbeitnehmer-Entsendegesetz und Tariftreuerklärung mit Art. 9 Abs. 3 GG	127
	6.1.3 Elemente einer Bestimmung der Reichweite der (negativen) Koalitionsfreiheit	130
6.2	Verknüpfungen der gesetzlichen Regelungen und Instrumente zur Einhaltung tariflicher Mindeststandards	133
	6.2.1 Eingrenzung und Zielsetzung der Fragestellung	133
	6.2.2 Beurteilungskriterien einer Verknüpfung der Regelungen und Instrumente	133
	6.2.3 Folgen einer Verknüpfung der Regelungen und Instrumente	136
6.3	Ausblick: Bedingungen zur Revitalisierung der Tarifautonomie	136
	Literaturverzeichnis	139