

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
A. Gegenstand der Untersuchung	19
B. Gang der Untersuchung	21
1. Kapitel: Der tatsächliche Bezug von Arbeitskämpfen zur Europäischen Union und ihren rechtlichen Grundlagen	22
A. Arbeitskämpfe mit grenzüberschreitenden Elementen ohne Bezug zum Unionsrecht	22
I. Simultane Arbeitskämpfe und Solidaritätsarbeitskämpfe	22
II. Arbeitskämpfe um europäische Tarifverträge einzelstaatlichen Statuts	25
III. Arbeitskämpfe mit Bezug zu grenzüberschreitenden politischen Forderungen	26
B. Arbeitskämpfe mit grenzüberschreitenden Elementen mit Bezug zum Unionsrecht	27
I. Arbeitskämpfe mit Bezug zu den Grundfreiheiten	27
1. Dienstleistungsfreiheit	27
a. Faktische Behinderung der grenzüberschreitenden Dienstleistung durch Arbeitskampf (1. Konstellation)	28
b. Ausländische Unternehmen benachteiligendes nationales Arbeitskämpfrecht (2. Konstellation)	29
c. Arbeitskampf gegen Auftragsvergabe an ein ausländisches Unternehmen (3. Konstellation)	29
d. Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen im Aufnahmestaat für Tarifvertragsabschluss im Aufnahmestaat (4. Konstellation)	30
e. Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen für Tarifvertragsabschluss im Herkunftsstaat (5. Konstellation)	31
2. Warenverkehrsfreiheit	31
a. Störung des grenzüberschreitenden Transports durch Arbeitskampf (6. Konstellation)	31

b.	Arbeitskampf gegen Transportunternehmen für Tarifvertragsabschluss (7. Konstellation)	33
c.	Störung der Warenproduktion eines exportierenden Unternehmens durch Arbeitskampf (8. Konstellation)	33
d.	Arbeitskampf gegen exportierendes Unternehmen für Tarifvertragsabschluss (9. Konstellation)	33
e.	Arbeitskampf gegen Unternehmen wegen Imports von Waren (10. Konstellation)	34
3.	Niederlassungsfreiheit	34
a.	Arbeitskampf gegen Standortwechsel eines Unternehmens (11. Konstellation)	35
b.	Nachteiliges Arbeitskampfrecht und nachteilige Arbeitskampff Praxis eines Mitgliedstaates (12. Konstellation)	37
4.	Arbeitnehmerfreizügigkeit	38
a.	Arbeitskampf für ausländische Arbeitnehmer benachteiligenden Tarifvertrag (13. Konstellation)	38
b.	Ausländische Arbeitnehmer benachteiligende Arbeitskampfmaßnahmen (14. Konstellation)	39
c.	Nachteiliges Arbeitskampfrecht und nachteilige Arbeitskampff Praxis eines Mitgliedstaates – insbesondere Verbot der Streikarbeit (15. Konstellation)	39
II.	Arbeitskämpfe mit Bezug zur Freizügigkeit der Unionsbürger	40
1.	Teilnahme an einem Arbeitskampf bei nicht wirtschaftlich motiviertem Aufenthalt in einem anderen Mitgliedstaat (16. Konstellation)	40
2.	Störung bei Grenzübertritt in einen anderen Mitgliedstaat durch Arbeitskampf (17. Konstellation)	41
3.	Störung bei Fortbewegung innerhalb eines anderen Mitgliedstaats durch Arbeitskampf (18. Konstellation)	41
4.	Einreiseverbot aufgrund eines arbeitskampfbezogenen Verhaltens (19. Konstellation)	41
C.	Arbeitskämpfe mit Bezug zu einer Diskriminierung im Sinne von Art. 18, 19, 157 AEUV (Art. 12, 13 oder 141 EGV)	42
I.	Arbeitskampf für den Abschluss eines diskriminierenden Tarifvertrages (20. Konstellation)	42
II.	Arbeitskampf für Tarifvertrag mit speziell für ein Geschlecht negativen Auswirkungen (21. Konstellation)	43

III.	Arbeitskampf mit speziell für ein Geschlecht negativen Auswirkungen (22. Konstellation)	43
D.	Arbeitskämpfe mit Bezug zu unionsrechtlich vorgesehenen Vereinbarungen von Arbeitgeber- und Arbeitnehmervertretern	43
I.	Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung gem. Art. 153 Abs. 3 AEUV (Art. 137 Abs. 3 EGV) (23. Konstellation)	44
II.	Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung gem. Art. 155 Abs. 1 AEUV (Art. 139 Abs. 1 EGV) (24. Konstellation)	44
III.	Erzwingung von mit den Diskriminierungsrichtlinien konformen Tarifverträgen per Arbeitskampf (25. Konstellation)	45
IV.	Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung nach der Arbeitszeitrichtlinie (26. Konstellation)	45
V.	Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung über den Europäischen Betriebsrat (27. Konstellation)	46
VI.	Arbeitskampf für den Abschluss einer Mitbestimmungsvereinbarung in der Societas Europaea (28. Konstellation)	46
VII.	Erzwingung des gemeinsamen Antrags der nationalen Sozialpartner gem. Art. 153 Abs. 3 AEUV (Art. 137 Abs. 3 EGV) per Arbeitskampf (29. Konstellation)	47
VIII.	Arbeitskampf für die Anerkennung als Sozialpartner auf Unionsebene (30. Konstellation)	47
IX.	Arbeitskampf für die Durchführung einer Vereinbarung gem. Art. 155 Abs. 2 AEUV (Art. 139 Abs. 2 EGV) (31. Konstellation)	48
E.	Arbeitskämpfe mit Bezug zu den institutionellen Grundlagen der Union	48
I.	Arbeitskampf zur Durchsetzung von unionsrechtlich verankerten Rechten (32. Konstellation)	48
II.	Arbeitskampf mit Bezug zu Maßnahmen der Organe der Europäischen Union (33. Konstellation)	49
F.	Fazit	51
2. Kapitel:	Der Arbeitskampf als unmittelbarer Gegenstand des Rechts der Europäischen Union	53
A.	Arbeitskampfrecht im Primärrecht	53
I.	Fragestellung	53
II.	Bereichsausnahme für das unmittelbar anwendbare Primärrecht	53
III.	Unionsgrundrecht auf Arbeitskampf	55

1.	Materieller Inhalt der Gewährleistung	55
2.	Akzessorietät der Grundrechtsanwendung	57
IV.	Ergebnis und Fortgang der Untersuchung	59
B.	Kompetenz der Union zur Regelung des Arbeitskampfrechts	59
I.	Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV) als Rechtsgrundlage für den Arbeitskampf	59
1.	Sozialpolitische Regelungskompetenz	59
2.	Bereichsausnahme gem. Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV)	60
a.	Wirkung für Art. 153 Abs. 2 AEUV (Art. 137 Abs. 2 EGV)	60
b.	Begriff des Streik- und des Aussperrungsrechts in Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV)	64
3.	Ergebnis	67
II.	Bedeutung von Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV) als Bereichsausnahme für die Unionskompetenz über Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV) hinaus	67
1.	Wortlaut von Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV)	67
2.	Ausschluss der Rechtsetzungskompetenz für Richtlinien	68
3.	Allgemeines Verhältnis von Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV) zu anderen Rechtsgrundlagen der Sekundärrechtsetzung	69
a.	Vorüberlegungen zur Systematik der Rechtsgrundlagen	69
b.	Denkbare Anwendungsfälle	71
c.	Konkretisierung des Abgrenzungskriteriums anhand der Funktion des Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV) im System der Rechtsetzungskompetenzen	73
4.	Ergebnis und Fortgang der Untersuchung	75
III.	Konkrete Möglichkeiten der unmittelbaren Regelung des Arbeitskampfrechts	75
1.	Eingrenzung der relevanten Rechtsgrundlagen	75
2.	Vorschriften auf Grundlage von Art. 114 AEUV (Art. 95 EGV)	76
a.	Möglicher Anwendungsbereich von Art. 114 AEUV (Art. 95 EGV) für das Arbeitskampfrecht	76
b.	Verhältnis zu Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV)	78
3.	Vorschriften auf Grundlage von Art. 115 AEUV (Art. 94 EGV)	78
a.	Möglicher Anwendungsbereich von Art. 115 AEUV (Art. 94 EGV) für das Arbeitskampfrecht bei Maßnahmen zur Erleichterung der Wahrnehmung der Grundfreiheiten	78

b.	Möglicher Anwendungsbereich von Art. 115 AEUV (Art. 94 EGV) für das Arbeitskampfrecht bei Maßnahmen zur Beseitigung von Wettbewerbsverzerrungen	80
aa.	Voraussetzungen für den Erlass einer Richtlinie	80
bb.	Eingrenzung des zulässigen Inhalts einer Richtlinie	82
c.	Verhältnis zu Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV)	84
d.	Ergebnis	87
4.	Vorschriften auf Grundlage von Art. 352 AEUV (Art. 308 EGV)	87
a.	Möglicher Anwendungsbereich für das Arbeitskampfrecht	87
b.	Verhältnis zu Art. 153 AEUV (Art. 137 EGV)	89
5.	Vorschriften auf Grundlage einer mit dem Unionsgrundrecht auf Arbeitskampf verbundenen Rechtsetzungskompetenz der Union	89
6.	Ergebnis	92
IV.	Gesamtergebnis	92
C.	Schlussfolgerungen und Fortgang der Untersuchung	92
I.	Bedeutung von Art. 153 Abs. 5 AEUV (Art. 137 Abs. 5 EGV) und des Unionsgrundrechts auf Arbeitskampf für den Arbeitskampf als Gegenstand des Unionsrechts	92
II.	Fortgang der Untersuchung	95
3. Kapitel:	Der Arbeitskampf als mittelbarer Gegenstand des Rechts der Europäischen Union	97
A.	Grundfreiheiten	97
I.	Anwendbarkeit der Grundfreiheiten bei Arbeitskämpfen als Maßnahmen Privater	97
1.	Fragestellung	97
2.	Wirkung der Grundfreiheiten vermittelt über einen Mitgliedstaat	98
3.	Bindung der Arbeitskämpfparteien durch die Grundfreiheiten	99
4.	Ergebnis	102
II.	Der Arbeitskampf im Schema der Grundfreiheiten	103
1.	Tatbestandsvoraussetzungen einer Beeinträchtigung der Grundfreiheiten	103
a.	Diskriminierung	103
b.	Beschränkung	104
aa.	Begriff	104
bb.	Anforderungen an die Erheblichkeit der Beschränkung	105
c.	Zusammenfassung	109
2.	Dienstleistungsfreiheit	110

a. Diskriminierung	110
aa. Vorüberlegungen	110
bb. Arbeitskampf gegen Auftragsvergabe an ein ausländisches Unternehmen (3. Konstellation)	110
cc. Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen im Aufnahmestaat für Tarifvertragsabschluss im Aufnahmestaat (4. Konstellation)	111
dd. Ausländische Unternehmen benachteiligendes nationales Arbeitskampfrecht (2. Konstellation)	112
b. Beschränkung	112
aa. Eingangsbeschränkung	112
(i.) Vorüberlegungen	112
(ii.) Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen im Aufnahmestaat für Tarifvertragsabschluss im Aufnahmestaat (4. Konstellation)	113
(iii.) Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen für Tarifvertragsabschluss im Herkunftsstaat (5. Konstellation)	114
(iv.) Faktische Behinderung der grenzüberschreitenden Dienstleistung durch Arbeitskampf (1. Konstellation)	115
bb. Ausgangsbeschränkung	116
(i.) Vorüberlegungen	116
(ii.) Arbeitskampf gegen Entsendeunternehmen für Tarifvertragsabschluss im Herkunftsstaat (5. Konstellation)	117
(iii.) Faktische Behinderung der grenzüberschreitenden Dienstleistung durch Arbeitskampf (1. Konstellation)	118
c. Ergebnis	119
3. Warenverkehrsfreiheit	120
a. Mengenmäßige Beschränkungen sowie Maßnahmen gleicher Wirkung	120
aa. Einfuhrbeschränkung	120
(i.) Vorüberlegungen	120
(ii.) Arbeitskampf gegen Unternehmen wegen Imports von Waren (10. Konstellation)	120
(iii.) Störung des grenzüberschreitenden Transports durch Arbeitskampf (6. Konstellation)	120

(iv.) Arbeitskampf gegen Transportunternehmen für Tarifvertragsabschluss (7. Konstellation)	121
bb. Ausfuhrbeschränkung	122
(i.) Störung der Warenproduktion eines exportierenden Unternehmens durch Arbeitskampf (8. Konstellation)	122
(ii.) Arbeitskampf gegen exportierendes Unternehmen für Tarifvertragsabschluss (9. Konstellation)	123
b. Ergebnis	123
4. Niederlassungsfreiheit	124
a. Diskriminierung	124
aa. Vorüberlegungen	124
bb. Arbeitskampf gegen Standortwechsel eines Unternehmens (11. Konstellation)	124
b. Beschränkung	125
aa. Zuzugsbeschränkung	125
(i.) Vorüberlegungen	125
(ii.) Nachteiliges Arbeitskampfrecht und nachteilige Arbeitskampff Praxis eines Mitgliedstaates (12. Konstellation)	126
bb. Wegzugsbeschränkung	127
(i.) Vorüberlegungen	127
(ii.) Arbeitskampf gegen Standortwechsel eines Unternehmens (11. Konstellation)	127
c. Ergebnis	129
5. Arbeitnehmerfreizügigkeit	129
a. Diskriminierung	129
aa. Vorüberlegungen	129
bb. Arbeitskampf für ausländische Arbeitnehmer benachteiligenden Tarifvertrag (13. Konstellation)	129
cc. Ausländische Arbeitnehmer benachteiligende Arbeitskampffmaßnahmen (14. Konstellation)	131
b. Beschränkung	131
aa. Vorüberlegungen	131
bb. Nachteiliges Arbeitskampfrecht und nachteilige Arbeitskampff Praxis eines Mitgliedstaates – insbesondere Verbot der Streikarbeit (15. Konstellation)	132
c. Ergebnis	135
III. Regelungstiefe	135
1. Inhalt der primärrechtlichen Regelung	135

a. Fragestellung	135
b. Verhältnis von Grundfreiheiten und Unionsgrundrecht	137
aa. Rangverhältnis von Arbeitskampfgrundrecht und Grundfreiheiten	137
bb. Bedeutung des funktionalen Unterschieds von Arbeitskampfgrundrecht und Grundfreiheiten	138
cc. Auflösung einer Kollisionslage von Arbeitskampfgrundrecht und Grundfreiheiten	140
dd. Ergebnis	142
c. Grundrecht als Schranke der Grundfreiheiten	143
aa. Rechtsprechung des EuGH	143
bb. Grundrechtsausübung als einschlägiger Rechtfertigungsgrund	146
(i.) Fragestellung	146
(ii.) Bindung an Allgemeininteressen und Grundrechtsschutz	147
(iii.) Schlussfolgerungen	149
d. Prüfungsmaßstab und Beurteilungsspielraum der Mitgliedstaaten	151
aa. Rechtsprechung des EuGH	151
bb. Grenzen des Unionsrechts	152
cc. Insbesondere: Verhältnismäßigkeit des Arbeitskampfes	153
dd. Ergebnis	156
e. Ergebnis und Fortgang der Untersuchung	158
2. Sekundärrechtliche Konkretisierungen	158
a. Bedeutung für die Grundfreiheiten	158
b. Bestimmungen zum Arbeitskampf	159
aa. Arbeitnehmerentsendung: Richtlinie 96/71/EG	159
(i.) Abschließende Regelung	159
(ii.) Erfasste Branchen	163
(iii.) Vereinbarkeit mit den Unionsgrundrechten	163
(iv.) Ergebnis	165
bb. Dienstleistung: Richtlinie 2006/123/EG	166
cc. Warenverkehr: Verordnung (EG) 2679/98	167
(i.) Inhalt der Vorschrift	167
(ii.) Reichweite der Vorschrift	170
dd. Betriebsübergang: Richtlinie 2001/23/EG	172
(i.) Anwendung bei Standortverlagerungen	172
(ii.) Abschließende Regelung	175

ee. Arbeitnehmerfreizügigkeit: Verordnung (EWG) Nr. 1612/68 und Richtlinie 2004/38/EG	177
c. Bewertung	178
IV. Ergebnis	180
B. Freizügigkeit der Unionsbürger	181
I. Beschränkungen und Bedingungen	181
1. Vorüberlegungen	181
2. Teilnahme an einem Arbeitskampf bei nicht wirtschaftlich motiviertem Aufenthalt in einem anderen Mitgliedstaat (16. Konstellation)	182
3. Störung bei Fortbewegung innerhalb eines anderen Mitgliedstaats durch Arbeitskampf (18. Konstellation)	182
4. Störung bei Grenzübertritt in einen anderen Mitgliedstaat durch Arbeitskampf (17. Konstellation)	183
5. Einreiseverbot aufgrund eines arbeitskampfbezogenen Verhaltens (19. Konstellation)	183
II. Regelungstiefe	183
C. Unionsrechtlicher Diskriminierungsschutz	185
I. Diskriminierung aufgrund der Staatsangehörigkeit	185
II. Entgeltgleichheit für Männer und Frauen	186
1. Diskriminierung	186
a. Vorüberlegungen	186
b. Arbeitskampf mit speziell für ein Geschlecht negativen Auswirkungen (22. Konstellation)	186
c. Arbeitskampf für Tarifvertrag mit speziell für ein Geschlecht negativen Auswirkungen (21. Konstellation)	187
2. Regelungstiefe	187
a. Sekundärrecht	187
b. Rechtfertigungsmaßstab	188
c. Ergebnis	189
III. Ungeschriebene primärrechtliche Gleichbehandlungsgrundsätze	189
IV. Sekundärrecht: Arbeitskampf für den Abschluss eines diskriminierenden Tarifvertrages (20. Konstellation)	190
V. Ergebnis	191
D. Unionsrechtlich vorgesehene Vereinbarungen von Arbeitgeber- und Arbeitnehmervertretern	192
I. Fragestellung	192

II.	Vorüberlegungen	193
	1. Verweis des Unionsrechts auf die einzelstaatlichen Praktiken	193
	2. Arbeitskampfrecht als Durchführung von Unionsrecht	194
	3. Bedeutung eines Arbeitskampfes für das Erreichen der Normziele	195
III.	Vereinbarungsverfahren nach den einzelnen Vorschriften	196
	1. Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung gem. Art. 153 Abs. 3 AEUV (Art. 137 Abs. 3 EGV) (23. Konstellation)	196
	2. Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung gem. Art. 155 Abs. 1 AEUV (Art. 139 Abs. 1 EGV) (24. Konstellation)	198
	3. Erzwingung von mit den Diskriminierungsrichtlinien konformen Tarifverträgen per Arbeitskampf (25. Konstellation)	199
	4. Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung nach der Arbeitszeitrichtlinie (26. Konstellation)	201
	5. Arbeitskampf für den Abschluss einer Vereinbarung über den Europäischen Betriebsrat (27. Konstellation)	202
	6. Arbeitskampf für den Abschluss einer Mitbestimmungsvereinbarung in der Societas Europaea (28. Konstellation)	204
IV.	Annexfragen der unionsrechtlich vorgesehenen Vereinbarungen von Arbeitgeber- und Arbeitnehmervertretern	205
	1. Erzwingung des gemeinsamen Antrags der nationalen Sozialpartner gem. Art. 153 Abs. 3 AEUV (Art. 137 Abs. 3 EGV) per Arbeitskampf (29. Konstellation)	205
	2. Arbeitskampf für die Anerkennung als Sozialpartner auf Unionsebene (30. Konstellation)	206
	3. Arbeitskampf für die Durchführung einer Vereinbarung gem. Art. 155 Abs. 2 AEUV (Art. 139 Abs. 2 EGV) (31. Konstellation)	207
	4. Optionen einer unionsrechtlichen Gestaltung des Arbeitskampfrechts im Bereich des Sozialen Dialogs	208
	a. Sekundärrecht	208
	b. Sozialpartnervereinbarungen	209
V.	Ergebnis	210
E.	Institutionelle Grundlagen der Union	211
I.	Arbeitskampf zur Durchsetzung von unionsrechtlich verankerten Rechten (32. Konstellation)	211
II.	Rechtliche Grundlagen der Unionsorgane	213
	1. Arbeitskampf mit Bezug zu Maßnahmen der Organe der Europäischen Union (33. Konstellation)	213

2. Vorschriften über das Europäische Parlament, den Rat, die Kommission sowie die Gerichtsbarkeit der Europäischen Union	214
3. Strafrecht der Europäischen Union zum Schutz ihrer Organe	215
4. Rechtsetzungsmöglichkeiten	215
III. Ergebnis	217
Zusammenfassung der Ergebnisse	218
Literaturverzeichnis	221