

## Arbeitspapier 2: Geltungsbereich des Betriebsverfassungsgesetzes

### I. Abgrenzung von Betriebsverfassungs- und Personalvertretungsrecht

(§ 130 BetrVG; § 1 BPersVG)

Abgrenzung zum Öffentlichen Recht nach Rechtsform des Unternehmens

### II. Sachlicher Geltungsbereich

#### 1. Grundvoraussetzung: Vorliegen eines Betriebs

##### a) Definition des Betriebs

Betrieb ist die organisatorische Einheit, innerhalb derer der Unternehmer allein oder zusammen mit seinen Mitarbeitern mit Hilfe von sachlichen oder immateriellen Mitteln einen bestimmten arbeitstechnischen Zweck fortgesetzt verfolgt

- Kriterien: Arbeitstechnischer Zweck; Betriebsmittel; Einheitlicher Leistungsapparat
- Unterschied zu Unternehmen: Wirtschaftlicher Zweck

##### b) Mindestgröße, § 1 I 1 BetrVG

- I.d.R. mindestens fünf ständig wahlberechtigte Arbeitnehmer, von denen drei wählbar sind

Weitere „betriebsratsfähige Organisationseinheiten“

(1) Gemeinsamer Betrieb mehrerer Unternehmen, § 1 I 2, II Nr. 1, 2 BetrVG

- Kriterien: Einheitliche Leitung; Führungsvereinbarung

(2) Betriebsteil: Fakultative Zuordnung zum Hauptbetrieb, § 4 I BetrVG

(3) Nicht: Kleinstbetrieb:

- Obligatorische Zuordnung zum Hauptbetrieb, § 4 II BetrVG

(4) Modifikation der Organisationseinheit „Betrieb“, eröffnet durch § 3 V BetrVG

- Regelung durch Tarifvertrag; § 3 I Nr. 1-3 BetrVG
- Subsidiär: Betriebsvereinbarung, § 3 II, I Nr. 1, 2 BetrVG
- Ausnahmsweise: Belegschaftsabstimmung, § 3 III, I Nr. 1 a BetrVG

Streit über die Betriebsratsfähigkeit der Organisationseinheit, § 18 II BetrVG

Hinweis auf BPersVG: Dienststelle, §§ 6, 12 BPersVG

#### 2. Sonderregelungen

a) Seeschifffahrtsbetriebe, §§ 114-116 BetrVG

b) Luftfahrtbetriebe, § 117 II BetrVG

c) Tendenzbetriebe, § 118 I BetrVG

Legaldefinition des § 118 I BetrVG

Tendenzbetrieb ist ein Betrieb, der unmittelbar und überwiegend politischen konfessionellen, karikativen, erzieherischen, wissenschaftlichen oder künstlerischen Bestimmungen dient (Nr. 1) oder Zwecke der Berichterstattung oder Meinungsäußerung im Sinne des Art. 5 I 2 GG verfolgt (Nr. 2)

Hintergrund der Regelung: Verfassungsrechtlicher Schutz aus Art. 4, 5, 9, 21 GG

Rechtsfolge: Einschränkung der Mitbestimmungsrechte (sog. Relativierungsklausel des § 118 I 1 BetrVG)

#### 3. Unanwendbarkeit des BetrVG gem. § 118 II BetrVG

### III. Personeller Geltungsbereich

#### 1. Arbeitnehmer

- a) Arbeiter und Angestellte einschl. der Auszubildenden, § 5 I 1 BetrVG
  - Arbeitnehmerbegriff des § 611 BGB
- b) Ausdrückliche Einbeziehung der im Außendienst oder mit Telearbeit Beschäftigten
- c) Heimarbeiter, § 5 I 2 BetrVG
- d) Leiharbeiter (§ 7 S. 2 BetrVG)

#### Im Entleiherbetrieb

- Aktive Wahlberechtigung iSd. § 7 S. 2 BetrVG
- Aber: keine Stellung als Arbeitnehmer iSd. §§ 5 I, 9 BetrVG

#### Im Verleiherbetrieb: § 14 I AÜG

- 2. Ausnahmekatalog des § 5 II BetrVG
- 3. Grundsätzlicher Ausschluss der Leitenden Angestellten, § 5 III, IV BetrVG
  - a) Grund der Ausnahme: „Gegenspieler des Betriebsrats“
  - b) Kriterien in § 5 III, IV BetrVG
  - c) Sprecherausschüsse
  - d) Aber: §§ 105, 107 BetrVG

### IV. Räumlicher Geltungsbereich

- Territorialitätsprinzip (h.M): Geltung des BetrVG für im Inland gelegenen Betrieb

### V. Leitentscheidungen

**BAG v. 25.9.1986, E 53, 119 = AP BetrVG 1972 § 1 Nr. 7 = NZA 1987, 708 (Betriebsbegriff)**

BAG v. 7.12.1989, AP Internat. Privatrecht Arbeitsrecht Nr. 27 = NZA 1990, 658  
(Internationale Anwendbarkeit des Betriebsverfassungsgesetzes)

BAG v. 24.7.1991, E 68, 171 = AP BetrVG 1972 § 118 Nr. 48 = NZA 1991, 977  
(Evangelischer Presseverband)

BAG v. 29.2.1992, E 69, 268 = AP BetrVG 1972 § 7 Nr. 1 = NZA 1992, 894  
(Wahlrecht von Zeitungszustellern)

**BAG v. 11.1.1995, E 79, 80 = AP BetrVG 1972 § 5 Nr. 55 = NZA 1995, 747  
(Leitende Angestellte)**

BAG v. 24.1.1996, E 82, 112 = AP BetrVG 1972 § 1 Gemeinsamer Betrieb Nr. 8  
= NZA 1996, 1110 (Abgrenzung Betriebsverfassung – Personalvertretung)

BAG v. 28.3.2002, E 97, 226 = AP BetrVG 1972 § 7 Nr. 5 = NZA 2002, 1294  
(Wahlrecht von Beamten)

**BAG v. 16.4.2003, E 106, 64 = AP BetrVG § 9 2002 Nr. 1 = NZA 2003, 1345  
(Leiharbeiter: „Wählen ja, zählen nein“)**

**BAG v. 11.2.2004, E 109, 332 = AP BetrVG 1972 § 1 Nr. 22 = NZA 2004, 618  
(Gemeinsamer Betrieb)**

BAG v. 17.1.2007, AP BetrVG 1972 § 4 Nr. 18 = NZA 2007, 703 (Zuordnung eines nicht betriebsratsfähigen Betriebs zum Hauptbetrieb)

BAG v. 27.7.2009, AP BetrVG 1972 § 7 Nr. 3 = NZA 2009, 1424 (Zuordnungstarifvertrag i. S. von § 3 BetrVG)