

## Der Streik in der Daseinsvorsorge

von  
Dr. Lena Rudkowski

1. Auflage

[Der Streik in der Daseinsvorsorge – Rudkowski](#)

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](#) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Praxisliteratur](#)



Verlag C.H. Beck München 2010

Verlag C.H. Beck im Internet:

[www.beck.de](http://www.beck.de)

ISBN 978 3 406 60717 2

*Schriften des Instituts für Arbeits-  
und Wirtschaftsrecht der Universität zu Köln*  
**beck-shop.de**  
*Begründet von Hans Carl Nipperdey  
herausgegeben von Martin Henssler und Herbert Wiedemann*

*Band 113*

**beck-shop.de**

# beck-shop.de

Der Streik in der  
Daseinsvorsorge

von

DR. LENA RUDKOWSKI



VERLAG C.H. BECK MÜNCHEN 2010

# beck-shop.de

Verlag C.H. Beck im Internet:  
**beck.de**

ISBN 978-3-406-60717-2

Gedruckt mit Unterstützung des Fachbereichs Rechtswissenschaft  
der Freien Universität Berlin

© 2010 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstr. 9, 80801 München

Druck: Beltz Druckpartner GmbH & Co. KG  
Carl-Benz-Straße 2a, 69502 Hemsbach

Satz: Textservice Zink, Schwarzach

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

# beck-shop.de

## Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Wintersemester 2009/2010 vom Fachbereich Rechtswissenschaft der Freien Universität Berlin als Dissertation angenommen.

Besonderer Dank gilt meinem Doktorvater, Herrn Professor Dr. Frank Bayreuther, sowie meinem Zweitgutachter, Herrn Professor Dr. iur. Dr. rer. pol. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker, für die freundliche Betreuung der Arbeit.

Zu danken habe ich außerdem Herrn Professor Dr. Martin Henssler und Herrn Professor Dr. Herbert Wiedemann für die Aufnahme dieser Arbeit in die Schriftenreihe des Instituts für Arbeits- und Wirtschaftsrecht der Universität zu Köln.

Die Arbeit wurde im Mai 2009 abgeschlossen. Neue Entwicklungen in Schrifttum und Rechtsprechung wurden für die Veröffentlichung noch bis März 2010 nachgetragen.

Berlin, im März 2010

*Lena Rudkowski*

**beck-shop.de**

# beck-shop.de

## Inhaltsübersicht

|                                                              |     |
|--------------------------------------------------------------|-----|
| Vorwort                                                      | V   |
| Inhaltsverzeichnis                                           | XI  |
| <b>§ 1 Einleitung</b>                                        | 1   |
| <b>§ 2 Historische Entwicklung</b>                           | 5   |
| A. Streiks und Streikrecht vor 1945                          | 5   |
| B. Von 1945 bis heute                                        | 8   |
| C. Ergebnis                                                  | 10  |
| <b>§ 3 Koalitionsfreiheit und Streikrecht</b>                | 11  |
| A. Art. 9 Abs. 3 GG                                          | 11  |
| B. Die Besonderheiten im öffentlichen Dienst                 | 22  |
| C. Sonderfall Daseinsvorsorge                                | 25  |
| D. Das Streikrecht in anderen Rechtsordnungen                | 29  |
| <b>§ 4 Der Streik in der Daseinsvorsorge</b>                 | 33  |
| A. Der Begriff der Daseinsvorsorge                           | 33  |
| B. Einschränkungen des Streikrechts                          | 57  |
| C. Rechtsfolgen des Streiks                                  | 132 |
| D. Branchenspezifische Streikrechtseinschränkungen           | 144 |
| <b>§ 5 Die Pflichten des Arbeitgebers</b>                    | 273 |
| A. Stilllegung des bestreikten Betriebes                     | 273 |
| B. Schadensminderungspflicht                                 | 273 |
| C. Besondere Pflichten bei Notstandsarbeiten und Teilbetrieb | 275 |
| D. Die Abgabe hergestellter Produkte                         | 279 |
| E. Ergebnis                                                  | 280 |
| <b>§ 6 Rechtsschutz</b>                                      | 281 |
| A. Grundsatz                                                 | 281 |
| B. Die Durchsetzung von Schadensersatzansprüchen             | 282 |
| C. Erbringung der Leistung/Unterlassung des Streiks          | 288 |
| D. Staatlicher Schutz                                        | 293 |
| E. Änderung des Verfahrensrechts                             | 294 |
| F. Ergebnis                                                  | 302 |

|                                                    |     |
|----------------------------------------------------|-----|
| <b>§ 7 Zusammenfassung und Ausblick</b>            | 303 |
| A. Das Streikrecht                                 | 303 |
| B. Die Daseinsvorsorge                             | 303 |
| C. Allgemeine Streikrechtseinschränkungen          | 303 |
| D. Die Rechtsfolgen des Arbeitskampfes             | 305 |
| E. Branchenspezifische Streikrechtseinschränkungen | 305 |
| F. Die Pflichten des Arbeitgebers                  | 309 |
| G. Rechtsschutz                                    | 309 |
| H. Ausblick                                        | 310 |
| Literaturverzeichnis                               | 311 |
| Stichwortverzeichnis                               | 331 |

# beck-shop.de

## Inhaltsverzeichnis

|                                                      |           |
|------------------------------------------------------|-----------|
| Vorwort                                              | V         |
| Inhaltsübersicht                                     | VII       |
| <b>§ 1 Einleitung</b>                                | <b>1</b>  |
| <b>§ 2 Historische Entwicklung</b>                   | <b>5</b>  |
| A. Streiks und Streikrecht vor 1945                  | 5         |
| I. Die Entwicklung des Streikrechts                  | 5         |
| II. Sonderrecht für lebenswichtige Betriebe          | 6         |
| B. Von 1945 bis heute                                | 8         |
| I. Generalstreik 1948                                | 8         |
| II. Streiks 1958                                     | 9         |
| III. Die Fluglotsen 1973                             | 9         |
| IV. Wirtschaftliche Auswirkungen 1984                | 9         |
| V. Situation heute                                   | 10        |
| C. Ergebnis                                          | 10        |
| <b>§ 3 Koalitionsfreiheit und Streikrecht</b>        | <b>11</b> |
| A. Art. 9 Abs. 3 GG                                  | 11        |
| I. Die Gewährleistungen des Art. 9 Abs. 3 GG         | 11        |
| 1. Die Herleitung des Streikrechts                   | 12        |
| 2. Individuelles Streikrecht                         | 13        |
| 3. Die Wahl der Kampfmittel                          | 14        |
| 4. Staatliche Neutralität                            | 14        |
| 5. Konkretisierung und Beschränkung                  | 14        |
| II. Die Schranken des Art. 9 Abs. 3 GG               | 15        |
| 1. Art. 9 Abs. 2 GG                                  | 16        |
| 2. Die Rechte Dritter                                | 16        |
| 3. Der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit             | 17        |
| a) Entwicklung                                       | 17        |
| b) Zweck und Geeignetheit                            | 17        |
| c) Erforderlichkeit                                  | 18        |
| d) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne              | 18        |
| 4. Gemeinwohl                                        | 19        |
| 5. Ergebnis                                          | 21        |
| III. Exkurs: Die Garantien in den Landesverfassungen | 22        |
| B. Die Besonderheiten im öffentlichen Dienst         | 22        |
| I. Die Rechte der Beamten                            | 22        |
| 1. Das Streikverbot                                  | 23        |
| 2. „Dienst nach Vorschrift“ und „Bummelstreik“       | 24        |
| II. Arbeitnehmer im öffentlichen Dienst              | 24        |

|                                                               |    |
|---------------------------------------------------------------|----|
| C. Sonderfall Daseinsvorsorge                                 | 25 |
| I. Rechtsprechung                                             | 25 |
| II. Literatur                                                 | 25 |
| 1. Absoluter Vorrang des Streikrechts                         | 26 |
| 2. Streikverbot                                               | 26 |
| 3. Vermittelnde Ansichten                                     | 26 |
| a) Wichtige und lebenswichtige Leistungen                     | 27 |
| b) Beschränkung auf Warnstreiks                               | 27 |
| c) Aufrechterhaltung der erforderlichen Mindestversorgung     | 27 |
| d) Schutz höherrangiger Rechtsgüter                           | 28 |
| e) Ankündigungspflicht                                        | 28 |
| 4. Stellungnahme                                              | 28 |
| III. Ergebnis                                                 | 29 |
| D. Das Streikrecht in anderen Rechtsordnungen                 | 29 |
| I. Frankreich                                                 | 29 |
| II. Spanien                                                   | 29 |
| III. USA                                                      | 30 |
| IV. Ergebnis                                                  | 31 |
| <b>§ 4 Der Streik in der Daseinsvorsorge</b>                  | 33 |
| A. Der Begriff der Daseinsvorsorge                            | 33 |
| I. Historische Entwicklung                                    | 33 |
| II. Daseinsvorsorge und Verwaltungsrecht                      | 34 |
| III. Die europäische Ebene                                    | 35 |
| IV. Daseinsvorsorge durch Private                             | 36 |
| 1. Ausgangslage                                               | 37 |
| 2. Der Begriff der Privatisierung                             | 37 |
| a) Änderung der Rechtsform                                    | 38 |
| b) Aufgabenprivatisierung                                     | 38 |
| c) Funktionale Privatisierung und Finanzierungsprivatisierung | 38 |
| d) Vermögensprivatisierung                                    | 38 |
| 3. Von Privatisierung betroffene Bereiche                     | 39 |
| a) Wasser                                                     | 39 |
| b) Energie                                                    | 39 |
| c) Gesundheit                                                 | 40 |
| d) Post und Telekommunikation                                 | 40 |
| e) Öffentlicher Personennahverkehr                            | 41 |
| f) Eisenbahn                                                  | 42 |
| g) Flugsicherung                                              | 43 |
| h) Entsorgung                                                 | 43 |
| i) Ergebnis                                                   | 43 |
| 4. Privatisierte Daseinsvorsorge                              | 43 |
| a) Der Wegfall des öffentlichen Interesses?                   | 44 |
| b) Motive für Privatisierung                                  | 45 |
| c) Wahrung des öffentlichen Interesses                        | 46 |
| d) Ergebnis                                                   | 48 |
| 5. Ergebnis                                                   | 48 |

|                                                                                                                                |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| V. Kriterien für die Zuordnung zur Daseinsvorsorge                                                                             | 48 |
| 1. Gesetzliche Aufzählung                                                                                                      | 49 |
| 2. Indizien für die Zuordnung                                                                                                  | 50 |
| 3. Rechtlicher Rahmen                                                                                                          | 51 |
| a) Krisenfälle                                                                                                                 | 51 |
| b) Einschränkungen der Vertragsfreiheit                                                                                        | 51 |
| c) Staatliche Aufsicht                                                                                                         | 52 |
| d) Universaldienst und Grundversorgung                                                                                         | 52 |
| e) Die Kompetenztitel des Grundgesetzes                                                                                        | 52 |
| 4. Die Auswirkungen eines Streiks                                                                                              | 53 |
| a) Ausgangslage                                                                                                                | 53 |
| b) Besonderheiten bei lebenswichtigen Leistungen                                                                               | 54 |
| aa) Fehlende Ausweichmöglichkeiten                                                                                             | 54 |
| bb) Existenzielle Wichtigkeit der Leistung                                                                                     | 54 |
| cc) Das Gemeinwohl                                                                                                             | 55 |
| dd) Die Bürger als „Geiseln“?                                                                                                  | 56 |
| c) Ergebnis                                                                                                                    | 56 |
| VI. Ergebnis                                                                                                                   | 57 |
| B. Einschränkungen des Streikrechts                                                                                            | 57 |
| I. Entbehrlichkeit von Einschränkungen                                                                                         | 57 |
| 1. Schadenskompensation                                                                                                        | 57 |
| 2. Schadensminderungspflicht der Gewerkschaften                                                                                | 58 |
| 3. „Verschulden“ des Arbeitgebers                                                                                              | 58 |
| 4. Kompensation durch Beamte                                                                                                   | 58 |
| 5. Freiwillige Selbstbeschränkung der Tarifparteien                                                                            | 59 |
| a) Zulässigkeit einer Selbstbeschränkung                                                                                       | 59 |
| b) Grenzen der Selbstbeschränkung                                                                                              | 60 |
| c) Zweckmäßigkeit                                                                                                              | 60 |
| 6. Ergebnis                                                                                                                    | 61 |
| II. Zulässigkeit eines Sonderarbeitskampfrechts                                                                                | 61 |
| III. Beschränkung auf Streiks – das Verbot von Bummelstreik,<br>Dienst nach Vorschrift und sonstiger atypischer Kampfmaßnahmen | 62 |
| IV. Besondere Voraussetzungen bei Unternehmen in marktbeherrschender<br>Stellung?                                              | 64 |
| 1. Marktbeherrschende Stellung                                                                                                 | 64 |
| 2. Die Beschränkungen von marktbeherrschenden Unternehmen                                                                      | 65 |
| a) Preispolitik                                                                                                                | 65 |
| b) Behinderungsverbot                                                                                                          | 65 |
| c) Diskriminierungsverbot                                                                                                      | 65 |
| 3. Stellungnahme                                                                                                               | 66 |
| V. Besonderheiten bei Sparten- und Spezialistengewerkschaften                                                                  | 66 |
| 1. Begriff und Auftreten der Spartengewerkschaften                                                                             | 67 |
| 2. Auswirkungen auf die Kampfparität                                                                                           | 67 |
| 3. Folgen der Disparität                                                                                                       | 68 |
| a) Generell stärkere Einschränkungen für Sparten- und<br>Spezialistengewerkschaften                                            | 68 |
| b) Besondere Einschränkungen in Betrieben mit Tarifpluralität                                                                  | 70 |
| aa) Allgemeine Friedenspflicht                                                                                                 | 70 |

|                                                                                     |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| bb) Zeitliche Koordinierung von Verhandlungen und Streiks . . . . .                 | 72  |
| cc) Anderer Bezugspunkt für die Verhältnismäßigkeitsprüfung . . . . .               | 75  |
| 4. Ergebnis . . . . .                                                               | 76  |
| VI. Die Vermeidung von Streiks . . . . .                                            | 76  |
| 1. Beschränkung der Tarifforderung . . . . .                                        | 76  |
| a) Insbesondere: Die entsprechende Anwendung des § 19 Abs. 4<br>Nr. 2 GWB . . . . . | 77  |
| b) Zweckmäßigkeit . . . . .                                                         | 77  |
| 2. Zwangsschlichtung . . . . .                                                      | 80  |
| 3. Verpflichtung zum Dialog . . . . .                                               | 85  |
| 4. Verhandlungspflicht/-anspruch . . . . .                                          | 87  |
| a) Verhandlungspflicht/-anspruch in anderen Rechtsordnungen . . . . .               | 87  |
| b) Rechtslage in Deutschland . . . . .                                              | 87  |
| c) Stellungnahme . . . . .                                                          | 88  |
| d) Ergebnis . . . . .                                                               | 91  |
| 5. Materielle Regeln für die Verhandlung . . . . .                                  | 92  |
| 6. Formelle Regeln für die Verhandlung . . . . .                                    | 93  |
| 7. Abkühlungsphase . . . . .                                                        | 94  |
| 8. Individualarbeitsrechtliche Ankündigung . . . . .                                | 95  |
| 9. Verschärfung der Verhältnismäßigkeitsprüfung . . . . .                           | 96  |
| a) Das Scheitern der Tarifverhandlungen . . . . .                                   | 96  |
| b) Erklärung des Scheiterns . . . . .                                               | 97  |
| c) Ankündigungspflicht . . . . .                                                    | 99  |
| aa) Ankündigungspflicht in anderen Rechtsordnungen . . . . .                        | 100 |
| bb) Zweckmäßigkeit einer Ankündigungspflicht . . . . .                              | 100 |
| cc) Ankündigungsfrist . . . . .                                                     | 102 |
| dd) Inhalt der Ankündigung und Rechtsfolgen eines Fehlers . . . . .                 | 102 |
| ee) Ergebnis . . . . .                                                              | 103 |
| d) Schlichtungszwang . . . . .                                                      | 103 |
| aa) Schlichtung in anderen Rechtsordnungen . . . . .                                | 103 |
| bb) Schlichtung in Deutschland . . . . .                                            | 104 |
| cc) Schlichtungszwang . . . . .                                                     | 105 |
| dd) Durch Änderung der Rechtsprechung . . . . .                                     | 107 |
| ee) Ergebnis . . . . .                                                              | 108 |
| e) Urabstimmung . . . . .                                                           | 109 |
| f) Abstimmung über die Koalition hinaus . . . . .                                   | 112 |
| 10. Ergebnis . . . . .                                                              | 114 |
| VII. Milderung der Auswirkungen . . . . .                                           | 114 |
| 1. Streiks in der Freizeit . . . . .                                                | 114 |
| 2. Notstands- und Erhaltungsarbeiten . . . . .                                      | 116 |
| a) Geeignetheit . . . . .                                                           | 116 |
| b) Inhalt und Umfang der Arbeiten . . . . .                                         | 118 |
| c) Die Rolle des Betriebsrats . . . . .                                             | 121 |
| d) Fehler in der Notstandsvereinbarung . . . . .                                    | 122 |
| e) Verschärfung der Verhältnismäßigkeitsprüfung . . . . .                           | 123 |
| f) Ergebnis . . . . .                                                               | 123 |
| 3. Teilbetrieb . . . . .                                                            | 124 |
| 4. Streikaussetzung/-ende per Hoheitsakt . . . . .                                  | 124 |
| a) Beendigung des Streiks per Hoheitsakt . . . . .                                  | 125 |

|                                                                          |     |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| b) Streikaussetzung per Hoheitsakt . . . . .                             | 125 |
| c) Insbesondere: Die polizeiliche Generalklausel . . . . .               | 127 |
| d) Ergebnis . . . . .                                                    | 127 |
| 5. Ersatz der streikenden Arbeitnehmer durch Dritte . . . . .            | 128 |
| 6. Einschränkungen bei Art und Umfang des Arbeitskampfes . . . . .       | 128 |
| a) Beschränkung der Zahl der Streikenden . . . . .                       | 128 |
| b) Zahlenmäßige Begrenzung anhand des Urabstimmungsergebnisses . . . . . | 129 |
| c) Art des Streiks: Beschränkung auf Warn- oder Kurzstreiks . . . . .    | 130 |
| d) Intensität des Streiks . . . . .                                      | 131 |
| aa) Stufenschema . . . . .                                               | 131 |
| bb) Bewertung . . . . .                                                  | 131 |
| 7. Ergebnis . . . . .                                                    | 132 |
| VIII. Ergebnis . . . . .                                                 | 132 |
| C. Rechtsfolgen des Streiks . . . . .                                    | 132 |
| I. Das Arbeitsverhältnis nicht beteiligter Arbeitnehmer . . . . .        | 133 |
| 1. Notstands- und Erhaltungsarbeiten . . . . .                           | 133 |
| 2. Übernahme eines bestreikten Arbeitsplatzes . . . . .                  | 133 |
| 3. Übernahme bestreikter Tätigkeiten . . . . .                           | 135 |
| 4. Übernahme des Arbeitsplatzes eines Streikarbeiters . . . . .          | 136 |
| 5. Anordnung von Überstunden . . . . .                                   | 136 |
| 6. Grenzen des Direktionsrechts . . . . .                                | 137 |
| 7. Streikarbeit und Berufsausbildung . . . . .                           | 137 |
| II. Die Mitbestimmung . . . . .                                          | 138 |
| III. Schuldrechtliche Folgen . . . . .                                   | 140 |
| 1. Primärpflichten . . . . .                                             | 140 |
| 2. Sekundärpflichten . . . . .                                           | 142 |
| 3. Ergebnis . . . . .                                                    | 143 |
| IV. Ergebnis . . . . .                                                   | 144 |
| D. Branchenspezifische Streikrechtseinschränkungen . . . . .             | 144 |
| I. Wasser . . . . .                                                      | 144 |
| 1. Literatur zum Arbeitskampf in der Wasserversorgung . . . . .          | 145 |
| 2. Die Wasserversorgung . . . . .                                        | 146 |
| a) Der rechtliche Rahmen . . . . .                                       | 146 |
| b) Die Bereiche der Wasserversorgung . . . . .                           | 147 |
| aa) Das Trinkwasser . . . . .                                            | 147 |
| bb) Das Abwasser . . . . .                                               | 147 |
| cc) Das Grundwasser . . . . .                                            | 147 |
| 3. Das Streikrecht in der Wasserversorgung . . . . .                     | 148 |
| a) Erforderlichkeit von Streikrechtseinschränkungen . . . . .            | 148 |
| b) Einschränkungen des Streikrechts . . . . .                            | 149 |
| aa) Allgemeine Einschränkungen . . . . .                                 | 149 |
| bb) Eingriff nach der Trinkwasserverordnung . . . . .                    | 149 |
| 4. Ergebnis . . . . .                                                    | 150 |
| II. Elektrizität . . . . .                                               | 150 |
| 1. Der streikbedingte Stromausfall . . . . .                             | 151 |
| a) Grundrechtskollision . . . . .                                        | 151 |
| aa) Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG . . . . .                                      | 151 |
| bb) Sonstige Rechte . . . . .                                            | 152 |

|                                                             |     |
|-------------------------------------------------------------|-----|
| cc) Das Recht auf Strom                                     | 152 |
| (1) Grundrechte als Anspruchsgrundlage                      | 152 |
| (2) Anspruch aus Art. 1 Abs. 1 GG                           | 153 |
| (3) Anspruch aus Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG                      | 153 |
| (4) Anspruch aus dem Sozialstaatsprinzip, Art. 20 Abs. 1 GG | 153 |
| dd) Zwischenergebnis                                        | 155 |
| b) Gebot fairer Kampfführung                                | 155 |
| c) Ergebnis                                                 | 155 |
| 2. Literatur zum Arbeitskampf in der Stromversorgung        | 155 |
| a) Kurzstreik nach Ankündigung                              | 155 |
| b) Beschränkungen des Streikumfangs                         | 156 |
| c) Streikverbot                                             | 157 |
| 3. Die Stromversorgung                                      | 157 |
| a) Der rechtliche Rahmen: Das EnWG                          | 157 |
| b) Das Verhältnis zwischen Verbraucher und Versorgern       | 159 |
| 4. Das Streikrecht in der Stromversorgung                   | 159 |
| a) Die Stromerzeugung                                       | 159 |
| aa) Differenzierung nach Lasttragung                        | 160 |
| bb) Einhaltung gesetzlicher Vorschriften                    | 160 |
| cc) Notstandsvereinbarungen                                 | 161 |
| dd) Ergebnis                                                | 161 |
| b) Die Stromübertragung                                     | 161 |
| aa) Das Übertragungsnetz                                    | 162 |
| (1) Instandhaltung und Ausbau                               | 162 |
| (2) Der Netzbetrieb                                         | 163 |
| bb) Das Verteilernetz                                       | 164 |
| cc) Ergebnis                                                | 164 |
| c) Handel und Vertrieb                                      | 165 |
| d) Besondere Beschränkungen des Streikrechts                | 165 |
| 5. Ergebnis                                                 | 166 |
| III. Gas und Fernwärme                                      | 167 |
| 1. Der Ausfall von Gas und Fernwärme                        | 167 |
| 2. Die Gasversorgung                                        | 168 |
| a) Der Gasanbieter                                          | 168 |
| b) Das Gasnetz                                              | 169 |
| c) Sonstige Einschränkungen                                 | 170 |
| 3. Die Fernwärme                                            | 171 |
| 4. Ergebnis                                                 | 171 |
| IV. Öl und Treibstoff                                       | 172 |
| 1. Der Ausfall der Öl- und Treibstoffversorgung             | 172 |
| 2. Die Ölversorgung                                         | 172 |
| 3. Ergebnis                                                 | 174 |
| V. Gesundheit                                               | 174 |
| 1. Streikfreie Bereiche und Zuordnung zur Daseinsvorsorge   | 174 |
| a) Niedergelassene Ärzte                                    | 174 |
| b) Personal                                                 | 175 |
| c) Apotheken                                                | 176 |
| d) Sonstige Berufe                                          | 176 |
| e) Ergebnis                                                 | 177 |

|                                                           |     |
|-----------------------------------------------------------|-----|
| 2. Streiks in Krankenhäusern                              | 177 |
| a) Streikverbote in Krankenhäusern                        | 177 |
| b) Andere Ansichten                                       | 178 |
| aa) Art der bestreikten Tätigkeit                         | 178 |
| bb) Weitere Einschränkungen                               | 180 |
| (1) Verlegung                                             | 180 |
| (2) Grenzen bei nicht lebensnotwendigen Operationen       | 181 |
| (3) Streikrecht von Chefarzten                            | 181 |
| (4) Beschränkung nach Fachrichtung                        | 181 |
| (5) Beschränkung nach Region                              | 182 |
| (6) Einschränkungen nach Quotenmodell                     | 182 |
| cc) Ergebnis                                              | 182 |
| 3. Streiks im übrigen Gesundheitssektor                   | 183 |
| a) Pflegeeinrichtungen                                    | 183 |
| aa) Abgrenzung zur Pflege in Krankenhäusern               | 183 |
| bb) Voll- und teilstationäre Pflege                       | 183 |
| b) Rehakliniken                                           | 184 |
| aa) Die medizinische Rehabilitation                       | 185 |
| bb) Streikrechtseinschränkungen                           | 185 |
| c) Psychiatrische Einrichtungen                           | 187 |
| d) Die Versorgung mit Blutprodukten                       | 188 |
| aa) Gesetzliche Vorgaben                                  | 188 |
| bb) Entbehrlichkeit von Einschränkungen                   | 189 |
| (1) „Bloodless Surgery“                                   | 189 |
| (2) Blutbedarfsberechnung                                 | 189 |
| (3) Eigenblutspenden und Autotransfusion                  | 189 |
| (4) Wiederverwendung und Lagerung                         | 190 |
| (5) Kooperation der Blutspendedienste                     | 190 |
| cc) Streikrechtseinschränkungen                           | 191 |
| e) Seuchenbekämpfung                                      | 191 |
| f) Bestattung                                             | 192 |
| g) Krankenkassen                                          | 193 |
| 4. Ergebnis                                               | 193 |
| VI. Post                                                  | 194 |
| 1. Der Paketdienst                                        | 194 |
| 2. Der Postdienst                                         | 195 |
| a) Der Ausfall des Postdienstes                           | 195 |
| b) Entbehrlichkeit von Streikrechtseinschränkungen        | 197 |
| aa) Der Universaldienst                                   | 197 |
| bb) Die PDLV                                              | 198 |
| c) Mögliche Einschränkungen                               | 199 |
| aa) Sonderregelungen im Postrecht                         | 199 |
| (1) Anwendung der PSV                                     | 199 |
| (2) Streikverbot wegen Verpflichtung nach 12 Abs. 1 PostG | 199 |
| (3) Streikverbot wegen Anordnung gem. 13 Abs. 2 PostG     | 200 |
| bb) Zeitliche Begrenzung                                  | 200 |
| (1) Befristung                                            | 200 |
| (2) Anschließende Streikpause                             | 201 |

|                                                             |     |
|-------------------------------------------------------------|-----|
| cc) Notstandsarbeiten                                       | 202 |
| 3. Ergebnis                                                 | 203 |
| VII. Telekommunikation                                      | 204 |
| 1. Der Ausfall der Telekommunikation                        | 204 |
| a) Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG                                    | 205 |
| b) Weitere Grundrechte                                      | 205 |
| c) Ergebnis                                                 | 206 |
| 2. Das Fernmeldewesen                                       | 206 |
| a) Rechtlicher Rahmen                                       | 206 |
| b) Die Trennung von Festnetz und Mobilfunk                  | 207 |
| c) Das Festnetz                                             | 208 |
| aa) Der Festnetzanruf                                       | 208 |
| bb) Das Internet                                            | 209 |
| cc) Konsequenzen für die Stellung der Arbeitnehmer          | 210 |
| d) Der Mobilfunk                                            | 210 |
| aa) Das Mobilfunknetz                                       | 210 |
| bb) Der Mobilfunkmarkt                                      | 211 |
| 3. Streikrechtseinschränkungen                              | 211 |
| a) Entbehrlichkeit von Einschränkungen                      | 211 |
| b) Mögliche Einschränkungen                                 | 212 |
| aa) Das Notrufsystem                                        | 213 |
| bb) Anwendung von Spezialgesetzen                           | 213 |
| cc) Ersatz des Bestreikten durch den Universaldienstleister | 214 |
| dd) Streikverbot wegen Verpflichtung nach 80 TKG            | 214 |
| ee) Streikverbot wegen Anordnung gem. 81 Abs. 2 TKG         | 214 |
| ff) Für Arbeitnehmer im Netzbetrieb: 21 TKG                 | 215 |
| gg) Die Möglichkeiten des Arbeitskampfrechts                | 217 |
| 4. Ergebnis                                                 | 217 |
| VIII. Der öffentliche Personennahverkehr                    | 218 |
| 1. Der Ausfall des ÖPNV                                     | 218 |
| a) Höherrangige Rechte Dritter                              | 218 |
| aa) Art. 12 und Art. 14 GG                                  | 219 |
| bb) Ein Recht auf Beförderung?                              | 219 |
| cc) Art. 2 Abs. 1 GG                                        | 220 |
| b) Richtiger Kampfgegner                                    | 221 |
| 2. Literatur und Rechtsprechung zum Streik im ÖPNV          | 222 |
| 3. Einschränkungen des Streikrechts                         | 223 |
| a) Streiks im Fahrdienst                                    | 223 |
| aa) Ankündigung                                             | 224 |
| bb) Notfahrplan                                             | 224 |
| (1) Generelle Zulässigkeit eines Notfahrplans               | 225 |
| (2) Umfang                                                  | 225 |
| (a) Differenzierung nach Stadt und Land                     | 225 |
| (b) Differenzierung nach Auslastung                         | 226 |
| cc) Weitere Maßnahmen                                       | 227 |
| b) Streiks im Bereich Technik                               | 227 |
| c) Sonstige Bereiche                                        | 228 |
| 4. Ergebnis                                                 | 228 |

|                                                          |     |
|----------------------------------------------------------|-----|
| IX. Bahn                                                 | 229 |
| 1. Der Ausfall der Bahn                                  | 229 |
| 2. Der Eisenbahnerstreik in Literatur und Rechtsprechung | 231 |
| 3. Streikrechtseinschränkungen                           | 232 |
| a) Güterverkehr                                          | 232 |
| b) Personenverkehr                                       | 234 |
| aa) Regionalverkehr                                      | 234 |
| (1) Ankündigung                                          | 234 |
| (2) Notfahrplan                                          | 235 |
| bb) Fernverkehr                                          | 236 |
| c) Eisenbahninfrastruktur                                | 237 |
| aa) Das Eisenbahnrecht                                   | 237 |
| bb) Einschränkungen nach dem Arbeitskampfrecht           | 238 |
| d) Serviceeinrichtungen                                  | 240 |
| e) Sonstige Bereiche                                     | 240 |
| f) Die Sicherstellungsvorschriften                       | 240 |
| 4. Ergebnis                                              | 240 |
| X. Der Luftverkehr                                       | 241 |
| 1. Der Ausfall des Luftverkehrs                          | 241 |
| a) Literatur und Rechtsprechung                          | 242 |
| b) Rechtswidrigkeit eines Streiks                        | 243 |
| aa) Höherrangige Rechte Dritter                          | 244 |
| bb) Vernichtungsstreik                                   | 244 |
| 2. Einschränkungen des Streikrechts                      | 244 |
| a) Trennung von Güter- und Personenbeförderung           | 245 |
| b) Allgemeine Einschränkungen                            | 245 |
| aa) Ankündigungspflicht                                  | 245 |
| bb) Notstandsarbeiten                                    | 246 |
| c) Einschränkungen besonderer Gruppen                    | 247 |
| aa) Piloten und Bordpersonal                             | 247 |
| bb) Bodenpersonal                                        | 248 |
| cc) Flugsicherung                                        | 249 |
| dd) Flughafenfeuerwehr                                   | 250 |
| ee) Sonstiges Personal                                   | 250 |
| 3. Ergebnis                                              | 251 |
| XI. Sonstige Transportleistungen                         | 251 |
| 1. Speditionen                                           | 251 |
| 2. Seeverkehr                                            | 252 |
| 3. Binnenschifffahrt                                     | 252 |
| XII. Abfallentsorgung                                    | 253 |
| 1. Der Ausfall der Abfallentsorgung                      | 253 |
| 2. Literatur                                             | 254 |
| 3. Einschränkungen des Streikrechts                      | 257 |
| a) Teilstreik nach Bereichen                             | 257 |
| aa) Teilstreik bei der Abholung                          | 257 |
| bb) Teilstreik bei der Verwertung/Beseitigung            | 258 |
| b) Teilstreik bei der Leistungserbringung                | 258 |
| 4. Ergebnis                                              | 259 |

|                                                                        |            |
|------------------------------------------------------------------------|------------|
| XIII. Sicherheit und Ordnung . . . . .                                 | 259        |
| 1. Polizei . . . . .                                                   | 259        |
| 2. Feuerwehr . . . . .                                                 | 261        |
| 3. Tierseuchenbekämpfung . . . . .                                     | 262        |
| XIV. Medien . . . . .                                                  | 262        |
| XV. Bildung . . . . .                                                  | 264        |
| 1. Allgemeinbildende und Berufsschulen . . . . .                       | 264        |
| 2. Betriebliche Ausbildung . . . . .                                   | 266        |
| 3. Kindertagesstätten . . . . .                                        | 266        |
| XVI. Sonstiger öffentlicher Dienst . . . . .                           | 268        |
| 1. Ministerien und Parlament . . . . .                                 | 268        |
| 2. Gerichte . . . . .                                                  | 268        |
| 3. Bundesdruckerei . . . . .                                           | 269        |
| 4. Straßenmeistereien . . . . .                                        | 269        |
| 5. Bürgerämter und sonstige Verwaltung . . . . .                       | 269        |
| 6. Bundeswehr . . . . .                                                | 271        |
| <br><b>§ 5 Die Pflichten des Arbeitgebers . . . . .</b>                | <b>273</b> |
| A. Stilllegung des bestreikten Betriebes . . . . .                     | 273        |
| B. Schadensminderungspflicht . . . . .                                 | 273        |
| C. Besondere Pflichten bei Notstandsarbeiten und Teilbetrieb . . . . . | 275        |
| I. Von der Auswahl ausgeschlossene Arbeitnehmer . . . . .              | 275        |
| II. Die Auswahl der Arbeitnehmer . . . . .                             | 276        |
| 1. Verhältnismäßigkeit und pflichtgemäßes Ermessen . . . . .           | 276        |
| a) Erforderlichkeit . . . . .                                          | 276        |
| b) Angemessenheit . . . . .                                            | 277        |
| c) Folge . . . . .                                                     | 278        |
| 2. Auswahlgebiet . . . . .                                             | 278        |
| 3. Mitbestimmung bei der Auswahl . . . . .                             | 279        |
| III. Einsatzort der Arbeitnehmer . . . . .                             | 279        |
| D. Die Abgabe hergestellter Produkte . . . . .                         | 279        |
| E. Ergebnis . . . . .                                                  | 280        |
| <br><b>§ 6 Rechtsschutz . . . . .</b>                                  | <b>281</b> |
| A. Grundsatz . . . . .                                                 | 281        |
| B. Die Durchsetzung von Schadensersatzansprüchen . . . . .             | 282        |
| I. Prozessverbindung und Streitgenossenschaft . . . . .                | 282        |
| II. Die Gruppenklage . . . . .                                         | 283        |
| 1. Mögliche Voraussetzungen . . . . .                                  | 283        |
| 2. Stellungnahme . . . . .                                             | 283        |
| III. Die Verbandsklage . . . . .                                       | 285        |
| 1. Ersatz immaterieller Schäden? . . . . .                             | 286        |
| 2. Ersatz materieller Schäden . . . . .                                | 286        |
| IV. Ergebnis . . . . .                                                 | 287        |
| C. Erbringung der Leistung/Unterlassung des Streiks . . . . .          | 288        |
| I. Der Rechtsschutz der Bürger . . . . .                               | 288        |

|                                                                        |            |
|------------------------------------------------------------------------|------------|
| II. Vertretung von Allgemeininteressen . . . . .                       | 288        |
| 1. Verbandsklage . . . . .                                             | 289        |
| a) Arbeitsrechtliche Verbandsklage . . . . .                           | 289        |
| b) 33 Abs. 1, 2 GWB . . . . .                                          | 289        |
| c) 2 UKlaG analog . . . . .                                            | 290        |
| d) Zwischenergebnis . . . . .                                          | 291        |
| 2. Die Popularklage . . . . .                                          | 291        |
| 3. Die Gruppenklage . . . . .                                          | 292        |
| III. Ergebnis . . . . .                                                | 292        |
| D. Staatlicher Schutz . . . . .                                        | 293        |
| E. Änderung des Verfahrensrechts . . . . .                             | 294        |
| I. Ausschließlicher Gerichtsstand/Kürzung des Instanzenzuges . . . . . | 294        |
| II. Die Zulässigkeit der Revision . . . . .                            | 296        |
| III. Alleinzuständigkeit des BAG . . . . .                             | 297        |
| IV. Die einstweilige Verfügung: Der Verfügungsgrund . . . . .          | 302        |
| F. Ergebnis . . . . .                                                  | 302        |
| <b>§ 7 Zusammenfassung und Ausblick . . . . .</b>                      | <b>303</b> |
| A. Das Streikrecht . . . . .                                           | 303        |
| B. Die Daseinsvorsorge . . . . .                                       | 303        |
| C. Allgemeine Streikrechtseinschränkungen . . . . .                    | 303        |
| D. Die Rechtsfolgen des Arbeitskampfes . . . . .                       | 305        |
| E. Branchenspezifische Streikrechtseinschränkungen . . . . .           | 305        |
| F. Die Pflichten des Arbeitgebers . . . . .                            | 309        |
| G. Rechtsschutz . . . . .                                              | 309        |
| H. Ausblick . . . . .                                                  | 310        |
| Literaturverzeichnis . . . . .                                         | 311        |
| Stichwortverzeichnis . . . . .                                         | 331        |