

# Inhaltsverzeichnis

---

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
<b>1. Einführung</b> .....	1
1.1. Vorweg einige Beispiele .....	1
1.2. Ordnungsfragen des Arbeitskampfrechts .....	5
1.3. Zum österreichischen Diskussionsstand .....	6
1.4. Zur Rechtsvergleichung .....	13
<b>2. Streiks als reale Phänomene</b> .....	19
2.1. Geschichtliches und Statistisches .....	19
2.2. Der Streik als Kollektivakt oder Gesamttaktion .....	21
2.3. Ziele des Streiks .....	23
2.3.1. Verbesserung der Arbeitsbedingungen, insb der kollektiv- vertraglichen .....	24
2.3.2. Andere, auch politische Streikziele .....	25
2.3.3. Warnstreik, Demonstrations- bzw Proteststreik .....	27
2.3.4. Sympathiestreik .....	28
2.4. Organisation des Streiks .....	28
2.5. Erscheinungsformen des Streiks .....	30
2.5.1. Totalstreik, Generalstreik, Flächenstreik .....	30
2.5.2. Teilstreik, Schwerpunktstreik, Sukzessivstreik, Wellenstreik .....	31
2.5.3. Wilder Streik .....	33
2.5.4. Passive Resistenz, Dienst nach Vorschrift, Bummelstreik, kalter Streik .....	34
2.5.5. Streikbegleitende Maßnahmen .....	35
2.6. Schädigung als Druckmittel des Streiks .....	36
2.6.1. Reine Vermögensschäden .....	36
2.6.2. Sachschäden, Personenschäden, Besitzstörungen .....	37
2.7. Andere Phänomene des Arbeitskampfes .....	37
2.7.1. Die Aussperrung .....	37
2.7.2. Der Boykott .....	38
2.7.3. Versammlungen und Demonstrationen .....	39

<b>3. Allgemeines zur Rechtfertigung des Streiks</b> .....	41
<b>4. Streik und Verfassung</b> .....	45
4.1. Allgemeines .....	45
4.2. Koalitionsrecht, Versammlungs- und Verein(igung)sfreiheit .....	46
4.2.1. Art 12 Staatsgrundgesetz .....	46
4.2.2. Art 11 Europäische Konvention zum Schutz der Menschenrechte .....	47
4.2.2.1. Keine ausdrückliche Erwähnung eines Rechts auf Streik .....	47
4.2.2.2. Ältere Lehren und Einwände .....	48
4.2.2.3. Die jüngere Rechtsprechung des EGMR .....	51
a) Rs Wilson und National Union of Journalists/UK ...	51
b) Rs Demir und Baykara/Türkei .....	52
c) Rs Dilek ua/Türkei .....	54
d) Rs Urcan/Türkei .....	55
e) Rs Enerji Yapi-Yol Sen/Türkei .....	55
f) Rs Kaya und Seyhan/Türkei und Rs Cerikli/Türkei .....	56
g) Rs National Union of Rail, Maritime and Transport Workers/UK .....	57
4.2.2.4. Fazit: Gewährleistung eines Rechts auf Streik in der EMRK .....	57
a) Grundsätzliches .....	57
b) Auslegung des Art 11 EMRK bei divergenter Rsp des EGMR und des EuGH.....	59
4.2.2.5. Beschränkungen eines Rechts auf Streik nach EMRK ...	63
a) Sachliche Rechtfertigung eines verfassungsrechtlich gewährleisteten Rechts auf Streik .....	63
b) Der materielle Gesetzesvorbehalt des Art 11 Abs 2 EMRK .....	65
4.3. Anerkennung des Unionsgrundrechts auf Streik als verfassungs- rechtlich gewährleistetes Recht .....	67
4.3.1. Ein VfGH-Erkenntnis mit bemerkenswerten Folgen .....	67
4.3.1.1. Vorrang unmittelbar anwendbaren Unionsrechts .....	68
4.3.1.2. Früher: Eingeschränkte Unionsrechtskontrolle durch den VfGH.....	69
4.3.1.3. Nunmehr: VfGH-Kontrolle von Unionsgrundrechten unter Beachtung des Gleichwertigkeits- bzw Äquivalenzgrundsatzes .....	70
4.3.2. Die Konsequenzen für das Unionsgrundrecht auf Streik gemäß Art 28 GRC .....	74
4.3.2.1. Äquivalentes Grundrecht in Art 11 EMRK .....	75
4.3.2.2. Äquivalente staatsvertraglich zugesicherte Rechte auf Streik .....	76
4.3.2.3. Äquivalentes Recht auf Streik auf einfachgesetzlicher Grundlage .....	76

4.3.2.4. Art 28 GRC und der verfassungsrechtliche Gleichheitssatz .....	76
4.3.2.5. Auswirkungen im Privatrecht .....	77
4.4. Streikrecht und andere Grundrechte .....	78
4.5. Zusammenfassung zu 4.1. bis 4.4. ....	79
<b>5. Streik und Staatsverträge .....</b>	<b>83</b>
5.1. Völkerrecht, Staatsverträge und staatliches Recht .....	83
5.2. Das ILO-Übereinkommen Nr 87 über die Vereinigungsfreiheit und den Schutz des Vereinigungsrechts .....	89
5.3. Das ILO-Übereinkommen Nr 98 über die Anwendung der Grundsätze des Vereinigungsrechts und des Rechts zu Kollektivverhandlungen .....	91
5.4. Die Europäische Sozialcharta .....	93
5.5. Die revidierte Europäische Sozialcharta .....	99
5.6. Der Internationale Pakt über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte .....	100
5.7. Der Internationale Pakt über bürgerliche und politische Rechte .....	103
5.8. Zusammenfassung zu 5.1. bis 5.7. ....	104
<b>6. Streik und Unionsrecht .....</b>	<b>107</b>
6.1. Der EU-Vertrag von Lissabon, die Grundrechtskompetenz der EU und die Kompetenz der Mitgliedstaaten im Arbeitskampfrecht .....	107
6.2. Die Europäische Sozialcharta als unionsrechtliche Rechtsquelle .....	114
6.3. Gemeinschaftscharta der sozialen Grundrechte der Arbeitnehmer .....	116
6.4. Die Charta der Grundrechte der EU .....	118
6.4.1. Anerkennung durch den Vertrag von Lissabon .....	118
6.4.2. Die Kapitel der GRC im Überblick .....	118
6.4.3. Unmittelbare Anwendbarkeit .....	120
6.4.4. Rechte und Grundsätze .....	121
6.4.5. Die GRC-Regeln über Anwendungsbereich, Tragweite, Schutzniveau, Missbrauchsverbot .....	122
6.4.6. Die Unionsgrundrechtsverpflichteten .....	124
6.4.7. Die Unionsgrundrechtsträger .....	126
6.4.8. Bindung bei Durchführung des Unionsrechts .....	127
6.4.9. Mitgliedstaatliche Beschränkungen der Unionsgrundrechte .....	132
6.4.10. Das Grundrecht auf Kollektivverhandlungen und Kollektivmaßnahmen (Art 28 GRC) .....	137
6.4.10.1. Beachtlichkeit gemeinschaftsrechtlicher und einzelstaatlicher Rechtsvorschriften .....	137
6.4.10.2. Überblick über Einzelfragen .....	140
6.4.10.3. Recht oder Grundsatz? .....	141
6.4.10.4. Kollektive Aktionen und individuelle Rechte .....	142
6.4.10.5. Arbeitnehmer und Arbeitgeber .....	143
6.4.10.6. Arbeitnehmer- und Arbeitgeberorganisationen .....	145
6.4.10.7. Tarifverträge .....	146
6.4.10.8. Der geschützte Interessenkreis .....	148

6.4.10.9. Arten kollektiver Maßnahmen .....	154
a) Streiks .....	154
b) Aussperrungen .....	156
c) Sonstige Kollektivmaßnahmen .....	157
6.4.10.10. Das Verhältnis des Grundrechts auf Streik zu unionsrechtlichen Grundfreiheiten .....	159
a) Rs Laval .....	159
b) Rs Viking .....	159
c) Kritik .....	160
6.5. Zusammenfassung zu 6.1. bis 6.4. ....	162
<b>7. Streik und Strafrecht .....</b>	<b>167</b>
7.1. Kein allgemeines Arbeitskampfverbot .....	167
7.2. Allgemeines zu Streik und Strafrechtstatbeständen .....	169
7.3. Strafbare Handlungen gegen Leib und Leben .....	170
7.4. Strafbare Handlungen gegen die Freiheit .....	171
7.5. Strafbare Handlungen gegen fremdes Vermögen .....	176
7.6. Gemeingefährliche strafbare Handlungen und strafbare Handlungen gegen die Umwelt .....	179
7.7. Strafbare Handlungen gegen die Staatsgewalt .....	179
7.8. Strafbare Handlungen gegen den öffentlichen Frieden .....	180
7.9. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	181
7.9.1. Allgemeines .....	181
7.9.2. Höherrangiger Schutz der Allgemeinheit vor justizstrafrechtswidrigem Verhalten .....	181
7.9.3. Grundrechtswidrigkeit eines strafrechtlichen Streikverbotes ohne Allgemeinschutzwert .....	182
7.10. Zusammenfassung zu 7.1. bis 7.9. ....	182
<b>8. Streik und Sondernormen .....</b>	<b>185</b>
8.1. Arbeitslosenversicherungsgesetz .....	185
8.2. Arbeitsmarktförderungsgesetz .....	187
8.3. Ausländerbeschäftigungsgesetz .....	188
8.4. Arbeitnehmerüberlassungsgesetz .....	189
8.5. Zivildienstgesetz .....	190
8.6. Allgemeines Sozialversicherungsgesetz .....	191
8.7. Neutralitätsgrundsatz und Kampffreiheit .....	193
8.8. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	198
8.9. Zusammenfassung zu 8.1. bis 8.8. ....	198
<b>9. Allgemeines über Streik und Privatrecht .....</b>	<b>201</b>
9.1. Strafrechtswidrigkeit indiziert Privatrechtswidrigkeit .....	201
9.2. Straffreiheit schließt Privatrechtswidrigkeit nicht aus .....	201
9.3. Schranken der Privat- und Verbandsautonomie .....	202
9.4. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	205
9.5. Zusammenfassung zu 9.1. bis 9.4. ....	206

<b>10. Privatrechtliche Zulässigkeitsgrenzen des Streiks</b> .....	209
10.1. Streiks als Notwehr, Notstand oder Selbsthilfe? .....	210
10.2. Streik als legitimes Bauelement des Kollektivvertragssystems .....	211
10.2.1. Was nicht verboten ist, das ist erlaubt .....	211
10.2.2. Schädigung als Streikmittel wider Schädigungsverbot: Das Rechtfertigungserfordernis .....	212
10.2.3. Schutz der Arbeitnehmer durch Stärkung ihrer Verhandlungsmacht als Rechtfertigung des Streiks .....	214
10.2.3.1. Die typische Unterlegenheit der Arbeitnehmer auf dem Arbeitsmarkt .....	214
10.2.3.2. Nicht ausreichendes Gegengewicht durch Reduktion der Privatautonomie der Arbeitgeber mittels zwingender Gesetze .....	215
10.2.3.3. Weiteres Gegengewicht durch Zusammenschluss der Arbeitnehmer zur Verbesserung der Arbeits- bedingungen .....	216
10.2.3.4. Streik als Instrument, einen Leerlauf des Kollektivvertragssystems zu verhindern .....	216
10.3. Streik als legitime Maßnahme zur Wahrung sonstiger Arbeitnehmerinteressen .....	219
10.4. Unzulässigkeit des Streiks bei Verletzung der kollektiv- vertraglichen Friedenspflicht .....	222
10.5. Unzulässigkeit des Streiks bei Verletzung der betriebsverfassungs- rechtlichen Friedenspflicht .....	223
10.6. Unzulässigkeit des Streiks bei Verletzung höherrangiger gesetzlicher Verhaltens- und Eingriffsverbote .....	225
10.6.1. Verletzung absoluter Rechte .....	226
10.6.2. Verletzung von Schuldrechten, denen absolute Wirkung zuerkannt wird .....	228
10.6.2.1. Beschädigung fremder, zB gemieteter oder geleaster Sachen .....	228
10.6.2.2. Beeinträchtigung fremder Forderungsrechte .....	229
10.6.3. Verletzung des reinen Vermögens .....	232
10.7. Sittenwidrige Streiks .....	234
10.7.1. Zum Verständnis der Sittenwidrigkeit .....	234
10.7.2. Sittenwidrigkeit wilder Streiks .....	235
10.7.3. Sittenwidrigkeit wegen unzulässiger Streikziele .....	236
10.7.3.1. Streiks, die nichts mit Arbeitnehmer- bzw Arbeitgeberinteressen zu tun haben .....	236
10.7.3.2. Streiks, die eine Änderung der allgemeinen gesetzlichen Rahmenbedingungen des Arbeitslebens herbeiführen sollen .....	238
10.7.3.3. Streiks im Bereich öffentlichen Dienstes bzw notwendiger Daseinsvorsorge .....	242
a) Beamtenstreik .....	242
b) Streiks gegen gesetzlich geregelte Arbeits- bedingungen .....	246

	c) Sonstige Streiks im Bereich des öffentlichen Dienstes und der notwendigen Daseinsvorsorge	249
10.7.4.	Sittenwidrigkeit, wenn das Streikziel nicht den Bestreikten betrifft .....	250
10.7.5.	Sittenwidrigkeit wegen unzulässiger aber strategisch eingeplanter Begleitmaßnahmen .....	251
10.7.6.	Sittenwidrigkeit infolge Unverhältnismäßigkeit der Streikmaßnahmen .....	252
10.7.7.	Sittenwidrigkeit, wenn der Streik nicht ultima ratio ist .....	255
10.8.	Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	257
10.8.1.	Grundrecht auf Streik, Kollektivvertragssystem und außerkollektivvertragliche Streikziele .....	257
10.8.2.	Grundrecht auf Streik und kollektivvertragliche Friedenspflicht .....	258
10.8.3.	Grundrecht auf Streik und betriebsverfassungsrechtliche Friedenspflicht .....	259
10.8.4.	Grundrecht auf Streik und gesetzliche Verhaltens- und Eingriffsverbote .....	260
10.8.5.	Grundrecht auf Streik und Sittenwidrigkeit .....	260
10.9.	Zusammenfassung zu 10. 1. bis 10.8. ....	261
<b>11.</b>	<b>Streik und Arbeitsvertrag</b> .....	<b>265</b>
11.1.	Streikteilnahme als Verletzung des Arbeitsvertrages .....	265
11.1.1.	Allgemeines .....	265
11.1.2.	Individualrechtliche Rechtsfolgen der Teilnahme an einem unzulässigen Streik .....	267
11.1.3.	Individualrechtliche Rechtfertigung der Teilnahme an einem erlaubten Streik – Einheits- statt Trennungstheorie	267
11.1.3.1.	Kollektivarbeitsrecht und Individualarbeitsrecht – streikrechtlich zwei Welten? .....	267
11.1.3.2.	Die Trennungstheorie .....	268
11.1.3.3.	Kritik an der Trennungstheorie .....	269
11.1.3.4.	Die Einheitstheorie .....	271
11.1.3.5.	Konsequenzen der Einheitstheorie .....	272
11.1.3.6.	Kritik an der Einheitstheorie .....	273
11.1.4.	Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	278
11.2.	Streikbezogene Vertragsauflösung bzw Suspendierung .....	279
11.2.1.	Automatisches (gesetzliches) Ende der Arbeitsverhältnisse Streikender? .....	279
11.2.2.	Automatische (gesetzliche) Suspendierung der Arbeits- verhältnisse Streikender .....	279
11.2.3.	Einvernehmliche Vertragsauflösung bzw Suspendierung ....	282
11.2.4.	Einseitige Vertragsauflösung durch den Arbeitnehmer .....	283
11.2.4.1.	Kündigung des Arbeitnehmers .....	283
11.2.4.2.	Austritt des Arbeitnehmers .....	283
11.2.5.	Einseitiges Suspendierungsrecht des Streikenden? .....	284
11.2.6.	Einseitige Vertragsauflösung durch den Arbeitgeber .....	285

11.2.6.1. Kündigung durch den Arbeitgeber .....	285
a) Allgemeines .....	285
b) Streikteilnahme als unzulässiges Kündigungsmotiv? .....	286
c) Kündigung unter der Bedingung, dass der Streik länger als eine bestimmte Frist währt .....	288
d) Kündigungen und arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz .....	290
11.2.6.2. Entlassung .....	293
a) Streikteilnahme als Entlassungsgrund? .....	293
b) Bedingte Entlassung .....	294
c) Entlassung mit dem Angebot späterer Wiedereinstellung .....	295
d) Entlassung als Abwehraussperrung .....	295
e) Rechtzeitigkeit des Ausspruchs der Entlassung .....	296
11.2.7. Einseitiges Suspendierungsrecht des Arbeitgebers .....	298
11.2.8. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	299
11.3. Arbeitsvertragliche Ansprüche des Streikteilnehmers .....	301
11.3.1. Kein Lohnanspruch Streikender .....	301
11.3.1.1. Lohnanspruch Arbeitswilliger? .....	301
11.3.1.2. Hinweispflichten des Arbeitgebers .....	306
a) Hinweis auf den Lohnausfall gegenüber Streikenden .....	306
b) Hinweis auf den Lohnausfall bei streikbetroffenen, bloß scheinbar Arbeitswilligen .....	308
c) Hinweis auf den Lohnausfall bei streikbetroffenen, ernsthaft Arbeitswilligen .....	308
d) Hinweis darauf, dass die Dienste des ernsthaft Arbeitswilligen infolge des Streiks nicht verrichtet werden können .....	308
11.3.1.3. Streikzeit als Zeitausgleich oder Urlaub? .....	310
11.3.2. Von der Dauer des Arbeitsverhältnisses abhängige Ansprüche .....	310
11.3.3. Treue- und Fürsorgepflichten .....	312
11.3.4. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	313
11.4. Zusammenfassung zu 11.1. bis 11.3. ....	313
<b>12. Streik und Schadenersatz .....</b>	<b>319</b>
12.1. Allgemeines .....	319
12.2. Haftung des Arbeitnehmerverbandes .....	320
12.2.1. Der österr Gewerkschaftsbund (ÖGB) .....	320
12.2.2. Organwalter, Machthaber und Gehilfen des ÖGB .....	321
12.2.2.1. Statutarische Organe (Organwalter) .....	322
12.2.2.2. Machthaber .....	322
12.2.2.3. Erfüllungsgehilfen .....	324
12.2.2.4. Besorgungsgehilfen .....	325
a) Eingeschränkte Haftung .....	325

b) Streikposten .....	325
c) Anscheinsgehilfe .....	325
d) Streikende als Gewerkschaftsgehilfen? .....	326
e) Gehilfenschaft und Eigeninteresse .....	326
12.2.3. Zur gewerkschaftlichen Streikfonds-Stiftung .....	326
12.2.4. Betriebliche Arbeitnehmerschaft, Betriebsräte und Betriebsratsfonds .....	327
12.2.4.1. Betriebliche Arbeitnehmerschaft .....	327
12.2.4.2. Betriebsratsfonds .....	329
a) Betriebsratsfonds und mangelnde Vermögens- fähigkeit der Arbeitnehmerschaft .....	329
b) Betriebsratsfonds und Fehlleistungen von Betriebsratsmitgliedern .....	330
12.2.4.3. Betriebsrat und seine Mitglieder .....	330
12.2.5. Adäquate Streikschäden .....	333
12.2.5.1. Rechtswidrige Streiks .....	333
12.2.5.2. Rechtmäßige Streiks .....	334
12.2.6. Reflexschäden Dritter .....	335
12.2.7. Schadensminderungspflichten .....	338
12.2.8. Zur Verschuldensfrage .....	339
12.3. Haftung der einzelnen Streikenden .....	340
12.3.1. Allgemeines .....	340
12.3.2. Relevanz des DHG? .....	341
12.3.3. Minimale Kausalität statt Solidarhaftung aller Streikenden	341
12.4. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	342
12.5. Zusammenfassung zu 12.1. bis 12.4. ....	343
<b>13. Streik und Betriebsversammlungen .....</b>	<b>349</b>
13.1. Allgemeines über Betriebsversammlungen .....	349
13.2. Betriebsversammlungen über Streiks .....	353
13.3. Protestversammlung als Kurz- oder Warnstreik .....	354
13.4. Versammlungsfreiheit und Betretungsverbot .....	356
13.4.1. Grundsätzlich ohne Arbeit kein Aufenthalt im Betrieb .....	356
13.4.2. Aufenthalt im Betrieb für Not-, Erhaltungs- und Rettungsmaßnahmen .....	357
13.4.3. Aufenthalt im Betrieb zur Beratung und Organisation weiterer Kampfmaßnahmen .....	357
13.4.4. Versammlungsrecht versus Hausherrenrecht .....	358
13.4.4.1. Begriff der Versammlung .....	358
13.4.4.2. Privatbetrieb als Versammlungsort .....	359
13.5. Zum Zutrittsrecht von Vertretern des Arbeitnehmerverbandes .....	362
13.5.1. Zutrittsrecht bei Beratung der Belegschaftsorgane .....	362
13.5.2. Zutrittsrecht bei Unterstützung der Belegschaftsorgane bei Ausübung ihrer Befugnisse .....	362
13.5.3. Zutrittsrecht zwecks Organisation und Durchführung von Streiks .....	363
13.6. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	368
13.7. Zusammenfassung zu 13.1. bis 13.6. ....	368



<b>14. Streik und Eingriffe in Betriebssysteme</b> .....	371
14.1. Not-, Erhaltungs- und Rettungsmaßnahmen .....	371
14.2. Produktions- und Betriebsblockaden als Kampfmaßnahme .....	374
14.2.1. Zur Rechtfertigungsfrage .....	374
14.2.2. Abwehr ungerechtfertigter Eingriffe .....	375
14.2.2.1. Arbeitgeberweisung .....	375
14.2.2.2. Eigentumsschutz .....	376
14.2.2.3. Besitzschutz .....	377
14.2.2.4. Hausfriedensbruch .....	378
14.3. Behinderungen durch Maßnahmen außerhalb des Betriebes .....	378
14.4. Einfluss des Grundrechts auf Streik .....	379
14.5. Zusammenfassung zu 14.1. bis 14.4. ....	380
<b>15. Zusammenfassung der Ergebnisse</b> .....	383
15.1. Streik und Verfassung .....	383
15.2. Streik und Staatsverträge .....	386
15.3. Streik und Unionsrecht .....	387
15.4. Streik und Strafrecht .....	390
15.5. Streik und Arbeits- und Sozialrechtsnormen .....	391
15.6. Allgemeines über Streik und Privatrecht .....	392
15.7. Privatrechtliche Zulässigkeitsgrenzen des Streiks .....	393
15.8. Streik und Arbeitsvertrag .....	396
15.9. Streik und Schadenersatz .....	399
15.10. Streik und Betriebsversammlungen .....	405
15.11. Streik und Eingriffe in Betriebssysteme .....	407
15.12. Schlussbemerkungen .....	409
Literaturverzeichnis .....	415
Stichwortverzeichnis .....	457