

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Vorwort zur 1. Auflage	VII
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Verzeichnis der (abgekürzt) zitierten Literatur	XXI

Einleitung

A. Das traditionelle Verständnis von Compliance	7
B. Das neue Verständnis von Compliance	7
C. Compliance und Arbeitsrecht	9

Teil 1. Arbeitsrechtliche Implementierung und Durchsetzung von Compliance- und Ethikregeln

§ 1. Compliance- und Ethikregeln als Inhalt des Arbeitsverhältnisses	11
A. Grundlagen – Arbeitgeberseitiges Weisungsrecht und Grenzen	12
I. Tätigkeitsbezogene Weisungen zu Compliance	13
II. Konkretisierbare Nebenpflichten der Arbeitnehmer	14
III. Grenze: Billiges Ermessen	15
1. Persönlichkeitsrecht/Grundrechte	17
2. Grenze: Außerdienstliches Verhalten	17
3. Sonderfall: Tendenzschutz	19
4. Ausgewählte problematische Klauseln	19
a) Wertpapierhandelsverbote	19
b) Whistleblower-Klauseln/Hinweisgeber-Klauseln	21
c) Liebesbeziehungen unter Arbeitnehmern	26
IV. Änderung und Ablösung	27
B. Grundlagen – Arbeitsvertragliche Vereinbarungen und Grenzen	27
I. Einführung durch Vereinbarung und Änderungskündigung	27
1. Interessenlage	28
2. Konkludente Zustimmung	28
3. Rechtfertigung einer Änderungskündigung	29
II. Inhaltskontrolle – Angemessenheit und Transparenz	30
1. Persönlichkeitsrecht und Grundrechte	30
2. Rechte Dritter (Familienangehörige)	31
3. Sonderfall: Tendenzschutz	32
III. Änderung und Ablösung	33
IV. Strategische Überlegungen für die Praxis	34
C. Grundlagen – Abschluss und Ablösung einer Betriebsvereinbarung	34
I. Günstigkeitsprinzip – Vorrang von Betriebsvereinbarungen	36
II. Abschluss und erzwingbare Mitbestimmung	36
III. Normative Wirkung	37
IV. Änderung und Ablösung	37
V. Sprecherausschussrichtlinie	38
VI. Strategische Überlegungen	38
D. Typische Ethikklauseln	39
I. Änderungs-/Flexibilisierungsvorbehalte	40
II. Management-/Führungskräfteklauseln	40
III. Compliance-Klauseln	41
1. Bilanz und Buchführung	41

2. Kartellrecht	42
IV. Sonderfall: Anti-Korruption und Verbot zu Geschenkkannahmen	42
V. Sonderfall: Insiderrecht	46
VI. „Soft-Compliance-Klauseln“ /Ethikklauseln	50
1. Diskriminierungsverbote und Diversität	50
2. Verschwiegenheit und Vertraulichkeit	51
3. Medienkontakte	53
4. (Verbands-)Politische Aktivitäten	54
VII. Sonderfall: Interessenkonflikte	55
VIII. Eigentum des Arbeitgebers	57
IX. Sonderfall: Privatnutzung der Telekommunikationssysteme und Kontrolle	58
X. Verfahrensklauseln	63
1. Berichterstattung und Hinweisgebersysteme (Whistleblowing)	63
2. Sanktions- und Maßnahmenklauseln	65
E. Strategien bei der Gestaltung	66
§ 2. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats bei der Implementierung	69
A. Grundlagen – Mitbestimmungstatbestände	70
I. Ordnungsverhalten im Betrieb gem. § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	71
II. Technische Einrichtungen gem. § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	74
III. Personalfragebogen gem. § 94 BetrVG	75
IV. Auswahlrichtlinien zur Einstellung gem. § 95 BetrVG	77
V. Unterrichtungspflichten gem. § 2 Abs. 1, § 80 Abs. 2 BetrVG	77
VI. Sonderfall: Tendenzunternehmen gem. § 118 BetrVG	78
B. Typische Ethikklauseln	79
I. Änderungs-/Flexibilisierungsvorbehalte	79
II. Management-/Führungskräfteklauseln	80
III. Compliance-Klauseln	81
1. Bilanz und Buchführung	81
2. Kartellrecht	81
IV. Sonderfall: Anti-Korruption und Geschenkkannahme sowie Bewertungsverbote	81
V. Sonderfall: Insiderrecht	83
VI. Soft-Compliance-Klauseln /Ethikklauseln	85
1. Diskriminierungsverbote /Diversität	85
2. Verschwiegenheit/Vertraulichkeit	86
3. Medienkontakte	86
4. (Verbands-)Politische Aktivitäten	87
VII. Sonderfall: Interessenkonflikte	88
VIII. Eigentum des Arbeitgebers	90
IX. Sonderfall: Privatnutzung und Kontrolle der Telekommunikation	90
X. Verfahrensklauseln	92
1. Berichterstattung und Whistleblowing	92
2. Arbeitsrechtliche Maßnahmen/Sanktionen	93
C. Zuständigkeit der Gremien	94
§ 3. Strategische Überlegungen zur Implementierung von Compliance-Systemen und Ethikkodizes	95
§ 4. Feststellung und Aufklärung von Compliance- und Ethikverstößen	97
A. Grundlagen der arbeitsrechtlichen Einzelfallkontrolle	97

B. Unternehmensinterne Investigations	98
I. Individualrechtliche Aspekte	99
1. Zugriff auf Akten und Dateien	99
a) Akten und Unterlagen in Papierform	100
b) Akten und Unterlagen in elektronischer Form	100
c) Private Dokumente und Dateien	101
d) Personalakten	102
2. Auswertung von E-Mails und E-Mail-Speichern	103
a) Dienstliche E-Mails und E-Mail-Speicher	103
b) Private E-Mails und private oder gemischt genutzte E-Mail-Speicher	103
3. Mitarbeiterinterviews	105
a) Auskunfts- und Berichtspflichten von Arbeitnehmern	105
aa) Gesetzliche Auskunfts- und Berichtspflichten	105
bb) Vertragliche Auskunfts- und Berichtspflichten	106
b) Fragebogen	108
c) Einzelbefragung	108
4. Sonderproblem: Internationaler Datentransfer	109
5. Sanktionen bei fehlender Mitwirkung	109
6. Sonderproblem: Datenschutzrechtlicher Auskunftsanspruch gem. Art. 15 VO (EU) 2016/679	110
7. Sonderproblem: Strafprozessuale Beschlagnahmungen und zivilprozessuale Verwertungsverbote	115
II. Mitbestimmungsrechtliche Aspekte	116
1. Informationsrechte des Betriebsrates gem. § 80 Abs. 2 BetrVG	116
a) Auswertung von schriftlichen und elektronischen Dokumenten	116
b) Befragung von Mitarbeitern	116
2. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	117
a) Auswertung von schriftlichen und elektronischen Dokumenten	117
b) Befragung von Mitarbeitern	117
3. Abschluss einer Betriebsvereinbarung oder Regelungsabrede	118
III. Kooperation im Unternehmen	119
§ 5. Reaktion auf Verletzungen von Compliance- und Ethikregeln	121
A. Zwang zur Kündigung?	121
B. Grundlagen arbeitsrechtlicher Maßnahmen	122
I. Abmahnung	122
1. Allgemeine Anforderungen	123
2. Entbehrlichkeit einer Abmahnung	123
3. Taktische Überlegungen	124
II. Kündigung	125
1. Ordentliche verhaltensbedingte Kündigung	126
2. Außerordentliche Kündigung aus wichtigem Grund	127
a) Wichtiger Grund	127
b) Kündigungserklärungsfrist	128
3. Ethikregeln bei der Interessenabwägung	130
III. Verdachtskündigung	130
1. Voraussetzungen einer Verdachtskündigung	131
2. Anhörung des Arbeitnehmers	131
3. Kündigungserklärungsfrist	132
4. Prozessuale Besonderheiten	132

IV. Übersicht zur Kündigung von Arbeitsverhältnissen wegen typischer Compliance-Verstöße	133
V. Sonderproblem: Mitwirkungspflicht nach erfolgter Kündigung	136
VI. Alternative: Aufhebungsvertrag	137
VII. Alternative: Kronzeugen- und Amnestieprogramme	137
VIII. Schadensersatz bei Compliance-Verstößen	138
C. Besonderheiten bei typischen Compliance-Verstößen	140
I. Verantwortung von Arbeitnehmergruppen	140
II. Abwägung verschiedener Unternehmensinteressen	141
1. Handlungspflichten nach Gesellschaftsrecht	141
2. Abwägungskatalog	143
D. Reaktion gegenüber Hinweisgebern und Informanten (Whistleblowern)	144
I. US-Amerikanisches Vorbild	144
II. Deutsche Rechtsprechung	145
III. Rechtsprechung des EGMR	146
IV. Neue Gesetzgebung	147
V. Pflichtverletzung durch Schweigen und Untätigkeit	151
VI. Regulierung durch Hinweisgebersysteme – Whistleblowing-Hotline	152
E. Arbeitsrechtliche Reaktionen auf die Ergebnisse einer Internen Investigation	152

Teil 2. Compliance-relevante Arbeitsrechtsmaterien

§ 6. Persönlichkeitsrechtsschutz	155
A. Schutz vor Diskriminierung – Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz	156
I. Einstellung von Arbeitnehmern	156
II. Erforderliche Maßnahmen gem. § 12 AGG	157
1. Inhalt der Schulungen gem. § 12 Abs. 2 AGG	158
2. Einführung von Ethikrichtlinien	158
3. Haftung wegen Verletzung von Pflichten aus § 12 Abs. 1 AGG?	160
III. Haftung gem. § 15 AGG: Schadensersatz und Entschädigung	160
1. Benachteiligung durch eigene Mitarbeiter	161
2. Benachteiligungen durch externe Dritte	161
IV. Einrichtung einer Beschwerdestelle gem. § 13 AGG	162
B. Schutz vor (sexueller) Belästigung	162
C. Schutz vor Mobbing	163
I. Definition von Mobbing	164
II. Haftungsgrundlagen	164
1. Vertragliche Haftung gem. § 280 Abs. 1 BGB	165
a) Haftung für eigenes Verschulden	165
b) Zurechnung fremden Verschuldens gem. § 278 BGB	165
2. Deliktische Haftung gem. § 823 Abs. 1 BGB	165
a) Verletzung einer Garantenpflicht	166
b) Organisationsverschulden	166
3. Weitere deliktische Anspruchsgrundlagen	166
III. Rechtsfolgen	167
1. Kein Ersatz materiellen Schadens	167
2. Kein Anspruch auf konkrete Maßnahmen	167
3. Billige Entschädigung in Geld	168
IV. Darlegungs- und Beweislast	168
D. Empfehlungen zur Compliance	169
E. Schutz vor Stalking	169

F. Urheberrechtsschutz	170
I. Geschütztes Werk	171
II. Inanspruchnahme des Arbeitgebers als Verletzer	171
III. Störerhaftung des Arbeitgebers	172
IV. Haftung des Arbeitgebers gem. § 99 UrhG	174
§ 7. Datenschutz und Kontrolle am Arbeitsplatz	175
A. Internationaler Datentransfer	176
I. Datenübermittlung innerhalb der Europäischen Union	177
II. Datenübermittlung in ein Drittland	177
1. Drittland mit angemessenem Datenschutzniveau	177
2. Sonstiges Drittland	178
III. Betriebliche Mitbestimmung	180
B. Telekommunikationsüberwachung	181
I. Überwachung der Telekommunikation	181
1. Dienstgespräche	181
2. Privatgespräche	182
a) Anwendbarkeit des TKG/TTDSG	182
b) Folgerungen für die Überwachung von Privatgesprächen	183
II. Überwachung der E-Mail- und Internetkommunikation	184
III. Zusammenfassung	185
C. Videoüberwachung am Arbeitsplatz	186
I. Öffentlich zugängliche Räume	186
II. Nicht öffentlich zugängliche Räume	188
D. Implementierung von Hinweisgebersystemen (Whistleblower-Systemen)	188
I. Arten von Whistleblowing-Systemen	189
II. Whistleblowing und Datenschutz	190
1. Erlaubnistatbestände	190
2. Einwilligung der Arbeitnehmer	191
3. Rechtfertigung durch Betriebsvereinbarung	192
III. Whistleblowing und betriebliche Mitbestimmung	192
E. Weitere Überwachungsinstrumente	193
I. Biometrische Erkennungsmethoden	193
II. RFID-Chips	193
III. Ortung mittels Mobiltelefonen	194
IV. Traditionelle Überwachungsinstrumente	195
1. Einsatz von Privatdetektiven	195
2. Ehrlichkeitskontrollen	196
3. Taschenkontrollen und personenbezogene Durchsuchungen	196
4. Alkohol- und Drogentests	197
§ 8. Sozialversicherungs-/Lohnsteuerrecht (Scheinselbständigkeit)	199
A. Risiken bei fehlerhafter Status-Einstufung von Arbeitnehmern	199
B. Abgrenzung von Arbeitnehmern/Beschäftigten zu Selbständigen	200
I. Sozialrecht: „Beschäftigter“	200
II. Arbeitsrecht: „Arbeitnehmer“	201
III. Status-Compliance im Unternehmen	201
§ 9. Arbeitssicherheit/Arbeitsschutzrecht	203
A. Arbeitszeitrecht	203
B. Arbeitsschutz	204
I. Arbeitsschutzgesetz	204
1. Verfahrenspflichten des Arbeitgebers	204
2. Sanktionen bei Nichtbeachtung	207

3. Pflichten der Arbeitnehmer	207
4. Weitere Arbeitsschutzregelungen	207
II. Arbeitssicherheitsgesetz	207
C. Telearbeit – Home Office und Mobiles Arbeiten	208
D. Aushangpflichtige Gesetze	209
§ 10. Arbeitnehmerüberlassung/Zeitarbeit	211
A. Erlaubnispflicht	211
B. Erlaubnisanspruch – Versagungsgründe	212
C. Gleichstellungsgrundsatz (Equal Treatment/Equal Pay)	213
D. Weitere Regelungen im AÜG	214
§ 11. Mindestlohngesetz und Mitarbeiterentsendung	217
A. Mindestlohngesetz	217
I. Geltungsbereich	217
II. Behördliche Kontrollbefugnisse	218
III. Melde- und Dokumentationspflichten	218
IV. Sanktionen	218
B. Arbeitnehmerentsendegesetz	219
I. Geltungsbereich des AEntG	220
II. Behördliche Kontrollbefugnisse	221
III. Mitwirkungspflichten	221
IV. Sanktionen	221
§ 12. Betriebsverfassungsrecht	223
A. Anwendbarkeit auf den Betrieb	223
B. Wahl des Betriebsrats	224
C. Stellung der Betriebsratsmitglieder	224
I. Ansprüche auf Arbeitsbefreiung gem. § 37 Abs. 2 und 3 BetrVG	224
II. Wirtschaftliche Absicherung der Betriebsratsmitglieder gem. § 37	
Abs. 4 BetrVG	225
1. Grundlagen	226
2. Vertiefender Exkurs – Praxis der Betriebsratsvergütung	226
a) Ehrenamts- und Lohnausfallprinzip gem. § 37 BetrVG	227
b) Neutralitätsgebot (Benachteiligungs- und Begünstigungsverbot)	
gem. § 37 Abs. 4 BetrVG und § 78 BetrVG	227
aa) Benachteiligungsverbot	227
bb) Begünstigungsverbot	231
c) Regeln zu Verstößen gegen die Regelungen zur vertraglichen	
Stellung und Vergütung von Betriebsratsmitgliedern	232
aa) Zivilrechtliche Nichtigkeit der Vereinbarung	232
bb) Straftatbestände	233
(1) Betriebsverfassungsrechtlicher Straftatbestand gem. § 119	
Abs. 1 Nr. 3 BetrVG	233
(2) Untreue gem. § 266 Abs. 1 StGB	233
(3) Steuerrechtlicher Straftatbestand gem. § 370 Abs. 1 Nr. 1	
AO	234
III. Berufliche Absicherung der Betriebsratsmitglieder gem. § 37 Abs. 5	
BetrVG	234
IV. Teilnahme an Schulungen gem. § 37 Abs. 6 und 7 BetrVG	234
D. Betriebsversammlungen	235
E. Die Geschäftsführung des Betriebsrats	235
I. Betriebsratssitzungen	235
II. Vertretung durch den Vorsitzenden	236

III. Beschlüsse	236
F. Kosten der Betriebsratsarbeit	237
G. Mitwirkungs- und Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	237
I. Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten gem. § 87 BetrVG	238
1. Voraussetzungen	238
2. Einigungsstelle	239
3. Sanktionen bei Nichtbeachtung des Mitbestimmungsrechts des Betriebsrats	239
II. Mitbestimmung in personellen Angelegenheiten	239
1. Mitbestimmung gem. § 99 BetrVG	239
2. Anhörung bei Kündigungen gem. § 102 BetrVG	240
a) Anforderungen	240
b) Fehlerhafte Anhörung	241
c) Reaktion des Betriebsrats	241
d) Besondere Anhörungen gem. § 103 BetrVG	241
III. Beteiligungsrechte in wirtschaftlichen Angelegenheiten	242
1. Wirtschaftsausschuss	242
2. Betriebsänderungen gem. § 111 BetrVG	242
a) Vorliegen einer Betriebsänderung	242
b) Rechte des Betriebsrats	242
Sachverzeichnis	245