

# Inhalt

|   |    |
|---|----|
| Einführung .....  | 11 |
| 1. Teil Besonderheiten des Kündigungsrechts in der Insolvenz ....           | 12 |
| A. Ordentliche Kündigung .....  | 12 |
| I. Formelle Voraussetzungen .....   | 12 |
| 1. Kündigungsbefugnis .....   | 13 |
| a) Kündigungsbefugnis des vorläufigen Verwalters...                         | 13 |
| aa) „Schwacher“ vorläufiger Verwalter .....                                 | 14 |
| bb) „Halbstarker“ vorläufiger Verwalter .....                               | 15 |
| cc) „Starker“ vorläufiger Verwalter .....                                   | 15 |
| b) Kündigungsbefugnis des Insolvenzverwalters .....                         | 15 |
| c) Kündigungsbefugnis nach Freigabeerklärung<br>gem. § 35 Abs. 2 InsO ..... | 16 |
| 2. Schriftform der Kündigung, § 623 BGB .....                               | 16 |
| 3. Kündigungsfristen, § 113 InsO .....                                      | 17 |
| 4. Nachkündigung .....  | 20 |
| a) Voraussetzungen .....  | 20 |
| b) Prüfungspflicht des Insolvenzverwalters .....                            | 21 |
| 5. Begründung .....   | 23 |
| a) Grundsatz .....  | 23 |
| b) Ausnahmen .....  | 23 |
| 6. Massenentlassungsanzeige, §§ 17, 18 KSchG .....                          | 24 |
| 7. Kündigungsvollmacht, Zurückweisung<br>gem. § 174 BGB .....               | 30 |
| a) Kündigungsberechtigung des<br>Insolvenzverwalters kraft Amtes .....      | 30 |
| b) Sonstige Vertreter .....   | 30 |
| c) Zurückweisung gem. § 174 BGB .....                                       | 31 |
| 8. Zugangsprobleme .....  | 32 |
| II. Sonderprobleme der Anhörung des Betriebsrats .....                      | 33 |
| 1. Voraussetzungen .....  | 33 |

|   |    |
|---|----|
| 2. Form .....   | 35 |
| 3. Inhalt .....   | 35 |
| 4. Frist .....  | 38 |
| 5. Reaktion des Betriebsrats .....  | 39 |
| III. Materielle Voraussetzungen der Wirksamkeit einer<br>ordentlichen Kündigung ..... | 39 |
| 1. Insolvenzrechtliche Besonderheiten bei<br>betriebsbedingter Kündigung .....        | 39 |
| a) Wegfall des Arbeitsplatzes .....   | 40 |
| aa) Dringende betriebliche Erfordernisse .....  | 40 |
| bb) Typische Situation in der Insolvenz .....   | 42 |
| b) Sozialauswahl in der Insolvenz .....   | 43 |
| c) Sonderfall: Betriebsschließung .....   | 46 |
| d) Sonderproblem: Gemeinschaftsbetrieb .....  | 49 |
| 2. Betriebsstilllegung bei Block-Altersteilzeit .....                                 | 51 |
| 3. Abfindungsanspruch bei betriebsbedingter<br>Kündigung gem. § 1a KSchG .....        | 52 |
| IV. Ausschluss der ordentlichen Kündigung und<br>Sonderkündigungsschutz .....         | 53 |
| 1. Sonderkündigungsschutz .....   | 53 |
| a) § 17 Abs. 1 MuSchG .....   | 53 |
| b) § 18 Abs. 1 Satz 2 BEEG .....  | 54 |
| c) § 168 SGB IX .....   | 56 |
| d) Anhörung der Schwerbehindertenvertretung,<br>§ 178 Abs. 2 SGB IX .....             | 60 |
| aa) Form und Inhalt der Anhörung .....  | 60 |
| bb) Zeitpunkt der Unterrichtung .....   | 61 |
| cc) Reaktion der Schwerbehindertenvertretung .....                                    | 62 |
| dd) Besonderheiten des Verfahrens,<br>insbesondere Zeitpunkt der Beteiligung .....    | 63 |
| ee) Rechtsfolgen unterlassener oder<br>fehlerhafter Anhörung .....                    | 63 |
| e) Betriebliche Funktionsträger .....   | 63 |
| f) Kirchliches Sonderrecht .....  | 65 |
| g) Betriebsbeauftragte .....  | 66 |
| h) § 22 BBiG .....  | 67 |
| i) Art. 48 Abs. 2 GG, § 2 Abs. 3 AbgG .....   | 67 |

|   |    |
|---|----|
| j) § 5 Abs. 1 PflegeZG .....  | 68 |
| aa) Kurzzeitige Arbeitsverhinderung,<br>§ 5 Abs. 1 i. V. m. § 2 Abs. 1 PflegeZG ..... | 68 |
| bb) Pflegezeit, § 5 Abs. 1 i. V. m. § 3 PflegeZG...                                   | 69 |
| cc) Ausnahmen, § 5 Abs. 2 PflegeZG .....  | 70 |
| dd) Offene Fragen .....   | 70 |
| k) § 2 FPfZG i. V. m. § 5 PflegeZG .....  | 71 |
| 2. Sonderkündigungsschutz durch Vereinbarung .....                                    | 72 |
| B. Außerordentliche Kündigung.....  | 73 |
| I. Begriffsklärung .....  | 73 |
| II. Keine Besonderheiten im Insolvenzrecht.....                                       | 74 |
| C. Änderungskündigung in der Insolvenz .....  | 75 |
| I. Begriff.....   | 75 |
| II. Form.....   | 76 |
| III. Kündigungsgründe bei einer Änderungskündigung .....                              | 78 |
| IV. Vorbehaltserklärung gem. § 2 KSchG.....   | 79 |
| 1. Vorbehaltserklärung.....   | 79 |
| 2. Wirkungen.....   | 80 |
| V. Annahmeerklärung.....  | 80 |
| 1. Erforderlichkeit der Annahmeerklärung .....  | 81 |
| 2. Annahmefrist.....  | 81 |
| VI. Außerordentliche Änderungskündigung .....   | 82 |
| D. Kündigungsschutzverfahren in der Insolvenz .....                                   | 83 |
| I. Klagefrist, § 4 KSchG .....  | 83 |
| II. Richtiger Klagegegner.....  | 84 |
| III. Prozessuale Sonderprobleme.....  | 86 |
| 1. Örtliche Zuständigkeit .....   | 86 |
| 2. Prozesskostenhilfe des Insolvenzverwalters .....                                   | 86 |
| 3. Unterbrechung und Aufnahme des Verfahrens.....                                     | 87 |
| 4. Fragen zur Rechtswegzuständigkeit.....   | 89 |
| 5. Passivlegitimation des Insolvenzverwalters.....                                    | 90 |
| 2. Teil Sonstige Sonderbestimmungen des Arbeitsrechts<br>in der Insolvenz .....       | 92 |
| A. Betriebsänderung gem. § 111 BetrVG.....  | 92 |
| I. Allg. Voraussetzungen .....  | 92 |
| 1. Anwendbarkeit, Unternehmensgröße .....   | 92 |
| 2. Begriff der Betriebsänderung in der Insolvenz.....                                 | 93 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 3.   | Mitbestimmungsverfahren in der Insolvenz.....  | 94  |
| 4.   | Nachteilsausgleich, § 113 BetrVG.....  | 94  |
| 5.   | Sonderfall Personalabbau, § 112a BetrVG .....  | 95  |
| II.  | Sonderregelungen in der Insolvenz, §§ 121 ff. InsO .....                                     | 96  |
| 1.   | Interessenausgleich in der Insolvenz .....   | 96  |
| a)   | Keine Beteiligung des Vorstands der<br>Bundesagentur für Arbeit, § 121 InsO .....            | 96  |
| b)   | Drei-Wochen-Frist des § 122 Abs. 1 Satz 1 InsO .   | 96  |
| c)   | Namensliste beim Interessenausgleich,<br>§ 125 InsO .....                                    | 98  |
| d)   | Einschränkung der Sozialauswahl auf grobe<br>Fehlerhaftigkeit: § 125 Abs. 1 Nr. 2 InsO ..... | 99  |
| e)   | Änderung der Sachlage und Wirkung auf die<br>Kündigung.....                                  | 100 |
| f)   | Wiedereinstellungsanspruch.....  | 102 |
| 2.   | Personalabbau in der Insolvenz und<br>Betriebsänderung.....                                  | 103 |
| a)   | Sozialplan vor Eröffnung des<br>Insolvenzverfahrens, § 124 Abs. 1 InsO .....                 | 103 |
| b)   | Sozialplan nach Eröffnung des<br>Insolvenzverfahrens, § 123 InsO .....                       | 104 |
| III. | Beschlussverfahren gem. § 122 InsO .....   | 105 |
| 1.   | Voraussetzungen des Verfahrens<br>gem. § 122 InsO.....                                       | 105 |
| 2.   | Ablauf des Verfahrens.....   | 107 |
| 3.   | Möglichkeit der einstweiligen Verfügung .....  | 108 |
| 4.   | Taktische Hinweise.....  | 108 |
| IV.  | Beschlussverfahren gem. § 126 InsO .....   | 108 |
| 1.   | Voraussetzungen .....  | 109 |
| 2.   | Inhalt des Antrags an das Arbeitsgericht.....  | 109 |
| a)   | Verfahrensvorschriften des<br>Beschlussverfahrens .....                                      | 109 |
| b)   | Formulierung des Antrags.....  | 110 |
| c)   | Bindungswirkung für den<br>Kündigungsschutzprozess.....                                      | 111 |
| d)   | Aussetzungsantrag .....  | 111 |
| 3.   | Entscheidung des Insolvenzverwalters .....   | 112 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| V.   | Kündigung von Betriebsvereinbarungen durch den<br>Insolvenzverwalter, § 120 InsO ..... | 112 |
| B.   | Arbeitnehmeransprüche in der Insolvenz.....  | 113 |
| I.   | Vergütungsansprüche .....  | 113 |
| 1.   | Relevante Zeiträume .....  | 114 |
| 2.   | Ansprüche vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens ..                                     | 115 |
| a)   | Vergütungsansprüche .....  | 116 |
| b)   | Anspruch auf „Gleichwohl-Zahlung“ .....  | 117 |
| 3.   | Ansprüche nach Eröffnung .....   | 118 |
| a)   | Vergütungsansprüche .....  | 118 |
| b)   | Freistellung und Arbeitnehmeransprüche.....  | 119 |
| c)   | Urlaubs- und Urlaubsabgeltungsansprüche .....  | 120 |
| d)   | Urlaubsgeld und Urlaubsgeld .....  | 123 |
| e)   | Auflösend bedingte Ansprüche.....  | 123 |
| II.  | Sozialplanansprüche und Abfindungsansprüche .....                                      | 124 |
| 1.   | Vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....  | 124 |
| a)   | Sozialplanansprüche, § 124 InsO .....  | 124 |
| b)   | Abfindungsansprüche.....   | 124 |
| 2.   | Nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....   | 126 |
| III. | Sonstige Ansprüche gegen den Arbeitgeber.....  | 127 |
| 1.   | Nachteilsausgleich, § 113 BetrVG .....   | 127 |
| 2.   | Ansprüche auf Arbeitnehmererfindungsvergütung,<br>§ 27 ArbNErfG .....                  | 129 |
| 3.   | Wertguthaben aus Altersteilzeit .....  | 129 |
| 4.   | Schadensersatz gem. § 113 Satz 3 InsO.....   | 131 |
| 5.   | Karenzentschädigung .....  | 133 |
| 6.   | Zeugnisanspruch .....  | 134 |
| 7.   | Ansprüche aus einer Direktversicherung.....  | 136 |
| 8.   | Ansprüche aus betrieblicher Altersversorgung .....                                     | 138 |
| IV.  | Anspruch auf Insolvenzgeld, § 165 SGB III .....  | 139 |
| 1.   | Entstehung des Anspruchs .....   | 139 |
| 2.   | Höhe des Anspruchs, § 167 SGB III .....  | 141 |
| 3.   | Anspruchsausschluss, § 166 SGB III .....   | 142 |
| 4.   | Vorfinanzierung, § 170 SGB III .....   | 143 |
| 5.   | Anrechnungen und Verrechnungen .....   | 143 |
| V.   | Betriebsratskosten in der Insolvenz .....  | 144 |
| VI.  | Masseunzulänglichkeit, § 208 InsO .....  | 145 |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Anzeige des Insolvenzverwalters.....  | 145 |
| 2. Verfahren.....  | 147 |
| C. Einzelprobleme.....   | 147 |
| I. Arbeitnehmer im Gläubigerausschuss,<br>§ 67 Abs. 2 Satz 2 .....                                 | 148 |
| II. Arbeitnehmer als Gruppe im Insolvenzplan,<br>§ 222 Abs. 3 InsO .....                           | 148 |
| III. Besonderheiten des Betriebsübergangs<br>gem. § 613a BGB in der Insolvenz, § 128 InsO .....    | 149 |
| 1. Voraussetzungen des Betriebsübergangs .....   | 149 |
| 2. Vermutungswirkung des § 128 Abs. 2 InsO .....   | 150 |
| 3. Kündigung durch Insolvenzverwalter oder<br>Erwerber.....  | 150 |
| 4. Haftungsprivilegierung des Erwerbers .....  | 151 |
| 5. Informationspflichten und Widerspruch des<br>Arbeitnehmers, § 613a Abs. 5 und 6 BGB .....       | 153 |
| 6. Altersteilzeit und Betriebsübergang in der<br>Insolvenz .....                                   | 154 |
| 7. Betriebsübergang und Transfergesellschaften.....  | 156 |
| 8. Betriebsratsstruktur nach Betriebsübergang.....   | 159 |
| a) Betriebsrat nur bei Veräußerer .....  | 159 |
| b) Betriebsrat nur bei Erwerber / Betriebsrat bei<br>beiden .....                                  | 160 |
| c) Betriebsrat im Fall des Widerspruchs<br>der Arbeitnehmer und Verbleib bei Veräußerer ..         | 161 |
| IV. Versorgungsanswartschaften in der Insolvenz.....   | 162 |
| V. Mitwirkungs- und Auskunftspflichten<br>der Arbeitnehmer .....                                   | 162 |
| VI. Freistellung des Existenzminimums bei<br>Insolvenzanfechtungen von Arbeitsentgeltzahlungen? .. | 163 |
| VII. Arbeitnehmer im Kontext des<br>Gruppen-Gerichtsstandes gem. § 3a InsO.....                    | 165 |
| Literaturverzeichnis.....  | 167 |