

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 23 |
| Kapitel 1 Einführung | 25 |
| § 1 Problemstellung | 25 |
| § 2 Zielsetzung | 27 |
| § 3 Gegenstand und Gang der Untersuchung | 28 |
| A. Untersuchungsgegenstand | 28 |
| B. Gang der Untersuchung | 29 |
| Kapitel 2 Das Institut der Anwachsung | 31 |
| § 1 Gesellschaftsrechtliche Grundlagen | 31 |
| A. Gesetzliches Regelwerk bis zum 31.12.2023 | 31 |
| I. Tatbestand | 32 |
| II. Verweisungsnormen und Anwendbarkeit auf das Ausscheiden des vorletzten Gesellschafters | 32 |
| 1. Verweisungsnormen | 33 |
| 2. Anwendung auf das Ausscheiden des vorletzten Gesellschafters | 33 |
| a) Dogmatische Einordnung | 33 |
| aa) Anwendung von §§ 738 ff. BGB a.F. | 33 |
| bb) Gesamtrechtsnachfolge | 34 |
| cc) Analogie zu den §§ 1922, 1967 BGB | 35 |
| dd) Anwachsprinzip nach § 142 HGB a.F. | 35 |
| b) Voraussetzungen | 36 |
| c) Rechtsfolgen | 37 |
| d) Klarheit durch das MoPeG | 38 |
| III. Rechtsfolgen | 38 |
| 1. Anwachsung | 38 |
| 2. Rechtsstellung des ausgeschiedenen Gesellschafters | 39 |
| 3. Rechtsstellung der Gesellschaft und der übrigen Gesellschafter | 39 |
| | 40 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| B. Gesetzliches Regelwerk ab dem 01.01.2024 | 41 |
| I. § 712 BGB | 41 |
| 1. Tatbestand | 42 |
| 2. Verweisungsnormen | 43 |
| 3. Rechtsfolgen | 43 |
| a) Anwachsung | 43 |
| b) Rechtsstellung des ausgeschiedenen Gesellschafters | 43 |
| c) Rechtsstellung der übrigen Gesellschafter | 45 |
| II. § 712a BGB | 45 |
| 1. Tatbestand | 46 |
| 2. Verweisungsnormen | 46 |
| a) § 105 Abs. 3 HGB – die OHG | 47 |
| b) §§ 161 Abs. 2, 105 Abs. 3 HGB – die KG | 47 |
| c) § 1 Abs. 4 PartGG – die PartGes | 48 |
| 3. Unterfälle der übernehmenden Anwachsung | 48 |
| a) Anwachungsmodelle | 48 |
| aa) Einfache Anwachsung | 49 |
| bb) Erweiterte Anwachsung | 50 |
| cc) Upstream-Verschmelzungsmodell | 50 |
| dd) Unternehmenskauf | 51 |
| ee) Zwischenergebnis | 52 |
| b) Übernehmende Anwachsung mit Auslandsbezug | 52 |
| aa) Übernehmende Herausanwachsung | 53 |
| bb) Übernehmende Hineinanwachsung | 54 |
| 4. Rechtsfolgen | 55 |
| § 2 Terminologie – Anwachsung auf den letztverbleibenden Gesellschafter | 56 |
| A. Notwendigkeit einer Begriffsbestimmung | 56 |
| B. Kritik an den bestehenden Begriffen | 57 |
| I. Anwachsung | 57 |
| II. Gesamtrechtsnachfolge | 58 |
| III. Gesellschaftsrechtliche Anwachsung | 59 |
| C. Eigenständige Begriffsbildung | 59 |
| I. Methodik der juristischen Begriffsbildung | 59 |
| 1. (Umgangs-)Sprachliche Begriffsverwendung | 59 |
| 2. Ontologische Begriffsbildung | 60 |
| 3. Teleologische Begriffsbildung | 60 |

| | |
|---|----|
| II. Übernehmende Anwachsung | 61 |
| Kapitel 3 Übernehmende Anwachsung als Alternative zu sonstigen Umstrukturierungsmaßnahmen | 63 |
| § 1 Abgrenzung zu sonstigen Umstrukturierungsmaßnahmen | 63 |
| A. Asset deal | 64 |
| B. Share deal | 65 |
| C. Umwandlungsarten nach UmwG | 65 |
| I. Verschmelzung | 65 |
| II. Spaltung | 66 |
| 1. Aufspaltung | 66 |
| 2. Abspaltung | 67 |
| 3. Ausgliederung | 67 |
| III. Vermögensübertragung | 68 |
| IV. Formwechsel | 69 |
| D. Strukturierungen auf rein arbeitsrechtlicher Ebene | 70 |
| E. Zwischenergebnis | 70 |
| § 2 Verhältnis der übernehmenden Anwachsung zum UmwG | 70 |
| A. Rechtsfolgen | 71 |
| B. Der abschließende Charakter des UmwG | 72 |
| I. Das Numerus clausus-Prinzip | 73 |
| II. Das Analogieverbot im engeren Sinne | 74 |
| III. Das Analogieverbot im weiteren Sinne | 74 |
| C. Zwischenergebnis | 75 |
| § 3 Vor- und Nachteile der übernehmenden Anwachsung | 75 |
| A. Umwandlungsarten nach dem UmwG | 76 |
| I. Steuerrechtliche Betrachtung | 76 |
| 1. Einfache Anwachsung | 76 |
| 2. Erweiterte Anwachsung | 78 |
| II. Geringere Form- und Verfahrensanforderungen | 79 |
| 1. Grundsatz | 79 |
| 2. Besonderheiten bei der erweiterten Anwachsung | 80 |
| III. Kosten- und Zeitvorteil | 81 |
| IV. Haftungsfragen und gläubigerschützende Vorschriften | 82 |
| V. Grenzüberschreitende übernehmende Anwachsung | 85 |
| B. Asset deal | 85 |
| C. Share deal | 86 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| D. Zwischenfazit | 87 |
| Kapitel 4 Übernehmende Anwachsung als Betriebsübergang nach § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 89 |
| § 1 Rechtsquelle des Betriebsübergangsrechts und Einfluss unionsrechtlicher Vorschriften | 90 |
| A. § 613a BGB | 90 |
| I. Tatbestand | 90 |
| 1. Übergang eines Betriebs oder eines Betriebsteils | 90 |
| 2. Betriebsinhaberwechsel | 93 |
| 3. Rechtsgeschäftlicher Übergang | 94 |
| a) Rechtsgeschäft und Gesamtrechtsnachfolge | 94 |
| aa) Das Rechtsgeschäft als bloßes Abgrenzungsmerkmal | 95 |
| bb) Neufassung des UmwG | 96 |
| b) Anforderungen an die vertraglichen Beziehungen | 97 |
| II. Rechtsfolgen | 98 |
| 1. Übergang der Arbeitsverhältnisse | 98 |
| 2. Fortgeltung von Tarifverträgen | 100 |
| a) Normative Fortgeltung des Tarifvertrags | 100 |
| b) Anwendung des § 613a Abs. 1 S. 2 BGB | 101 |
| c) Ablösung nach § 613a Abs. 1 S. 3 BGB | 102 |
| d) Ausnahmen nach § 613a Abs. 1 S. 4 BGB | 103 |
| aa) § 613a Abs. 1 S. 4 Alt. 1 BGB | 103 |
| bb) § 613a Abs. 1 S. 4 Alt. 2 BGB | 103 |
| 3. Fortgeltung von Betriebsvereinbarungen | 104 |
| a) Normative Fortgeltung der Betriebsvereinbarung | 104 |
| b) Anwendung des § 613a Abs. 1 S. 2 BGB | 105 |
| c) Ablösung nach § 613a Abs. 1 S. 3 BGB | 105 |
| d) Ausnahme des § 613a Abs. 1 S. 4 Alt. 1 BGB | 106 |
| 4. Haftung nach § 613a Abs. 2 BGB | 106 |
| 5. Haftungsausschluss nach § 613a Abs. 3 BGB | 108 |
| 6. Kündigungsverbot nach § 613a Abs. 4 BGB | 109 |
| 7. Unterrichtung des Arbeitnehmers nach § 613a Abs. 5 BGB | 110 |
| 8. Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers nach § 613a Abs. 6 BGB | 110 |

| | |
|--|-----|
| B. Unionsrechtliche Prägung des Betriebsübergangsrechts | 111 |
| I. BÜ-RL | 112 |
| II. UuA-RL | 113 |
| III. Interpretation von Richtlinien i.S.d. Art. 288 Abs. 3 AEUV | 113 |
| IV. § 613a BGB als Umsetzungsrecht | 114 |
| 1. Richtlinienkonforme Interpretation von Normen | 115 |
| 2. Grenzen der richtlinienkonformen Interpretation | 118 |
| § 2 Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 120 |
| A. Rechtsprechung | 120 |
| I. LAG Schleswig-Holstein, Urteil vom 30.08.1999 | 120 |
| II. LAG Köln, Urteile vom 14.05.2001 und 20.09.2012 | 120 |
| III. LAG Hamm, Urteil vom 01.06.2005 | 122 |
| IV. LAG Baden-Württemberg, Urteil vom 31.01.2007 | 123 |
| V. BAG, Urteil vom 21.02.2008 | 124 |
| VI. LG Düsseldorf, Urteil vom 13.04.2010 | 125 |
| B. Literatur | 125 |
| I. Direkte Anwendung des § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 125 |
| 1. Wechsel des Betriebsinhabers | 126 |
| a) Den Inhaberwechsel bejahend | 126 |
| b) Den Inhaberwechsel ablehnend | 127 |
| c) Zwischenfazit | 128 |
| 2. Durch Rechtsgeschäft | 128 |
| a) Veranlassung durch Rechtsgeschäft | 128 |
| b) Richtlinienkonforme Auslegung | 130 |
| c) Ablehnend | 131 |
| d) Zwischenergebnis | 132 |
| II. Analoge Anwendung des § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 132 |
| III. Analoge Anwendung des § 35a Abs. 2 UmwG i.V.m. § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 133 |
| § 3 Untersuchung anhand der juristischen Methodenlehre | 133 |
| A. (Methodische) Vorüberlegungen | 133 |
| I. Zu untersuchende Tatbestandsmerkmale | 133 |
| II. Subjektive und objektive Theorie | 134 |
| III. Entstehungs- oder geltungszeitliche Theorie | 134 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| B. Betriebsinhaberwechsel | 135 |
| I. Richtlinienkonforme Auslegung | 135 |
| 1. Anwendungsbereich der BÜ-RL | 136 |
| 2. Regelungsbereich der BÜ-RL | 139 |
| 3. Zwischenergebnis | 139 |
| II. Grammatikalische Auslegung | 139 |
| 1. Rechtsfähigkeit der Gesellschaft | 141 |
| 2. Abkehr von dem Gesamthandsprinzip | 142 |
| 3. Übergang des Gesellschaftsvermögens | 144 |
| III. Systematische Auslegung | 145 |
| 1. Äußere Systematik | 145 |
| 2. Innere Systematik | 146 |
| IV. Historische Auslegung | 147 |
| V. Teleologische Auslegung | 147 |
| 1. Sinn und Zweck des § 613a BGB | 147 |
| 2. Schlüsse aus dem Sinn und Zweck | 148 |
| VI. Auslegungsergebnis | 150 |
| C. Rechtsgeschäft | 150 |
| I. Richtlinienkonforme Auslegung | 150 |
| 1. Anwendungsbereich der BÜ-RL | 151 |
| a) Vertragliche Übertragung | 151 |
| b) Verschmelzung | 154 |
| 2. Regelungsbereich der BÜ-RL | 155 |
| 3. Zwischenergebnis | 155 |
| II. Grammatikalische Auslegung | 155 |
| 1. Fehlformulierung der Norm | 155 |
| 2. Definitionsfindung | 156 |
| a) Definition in den Motiven | 157 |
| b) Definition des Begriffs Rechtsgeschäft im BGB AT | 157 |
| c) Normspezifische Definition i.R.v. § 613a BGB | 159 |
| 3. Kein Erfordernis einer Einzelrechtsnachfolge | 161 |
| 4. Begrenzung durch die Umgangssprache | 162 |
| 5. Zwischenergebnis | 162 |
| III. Systematische Auslegung | 162 |
| 1. Unterschiedliche Definitionen | 162 |
| 2. § 613a Abs. 3 BGB | 164 |
| 3. § 35a Abs. 2 UmwG i.V.m. § 613a Abs. 1, 4 bis 6 BGB | 165 |
| a) Partielle Rechtsgrundverweisung | 165 |

| | | |
|--|--|-----|
| b) | Keine allgemeine Wertung des Gesetzgebers | 167 |
| c) | Erfordernis einer Verweisungsnorm | 168 |
| IV. | Historische Auslegung | 169 |
| V. | Teleologische Auslegung | 169 |
| VI. | Abgrenzung zwischen Auslegung und Rechtsfortbildung | 170 |
| 1. | Wortsinntheorie | 170 |
| 2. | Gesetzessinntheorie | 172 |
| 3. | Zwischenergebnis | 172 |
| D. | Auslegungsergebnis | 173 |
| I. | Betriebsinhaberwechsel | 173 |
| II. | Rechtsgeschäft | 173 |
| Kapitel 5 Individualarbeitsrechtliche Fragen der übernehmenden Anwachsung | | 175 |
| § 1 Fortbestand und Übergang der Arbeitsverhältnisse | | 176 |
| A. | Grundsatz: Übergang nach § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 176 |
| B. | Ausnahmen | 176 |
| I. | Change-of-Control-Sonderkündigungsrechte | 176 |
| II. | Anpassungsbedarf bei konzernbezogenen Vereinbarungen | 178 |
| C. | Zwischenergebnis | 180 |
| § 2 Geschäftsführerdienstverhältnisse | | 180 |
| A. | Organverhältnis | 181 |
| I. | Wegfall der Organstellung beim erlöschenden Rechtsträger | 182 |
| II. | Organstellung bei der austretenden oder übernehmenden Gesellschaft | 182 |
| III. | Zwischenergebnis | 183 |
| B. | Anstellungsverhältnis | 183 |
| I. | Fortbestand und Übergang der Anstellungsverträge | 184 |
| 1. | Keine Anwendbarkeit des § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 184 |
| a) | Fehlende Arbeitnehmereigenschaft | 184 |
| aa) | Nationaler Arbeitnehmerbegriff | 184 |
| bb) | Unionsrechtlicher Arbeitnehmerbegriff | 185 |
| cc) | Zweiseitigkeit | 186 |
| dd) | Relevanten Arbeitnehmerbegriff i.R.d. | |
| | § 613a BGB | 186 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| ee) Geschäftsführer im Verhältnis zur GmbH & Co. KG | 187 |
| b) Keine Anwendbarkeit des § 613a BGB | 188 |
| 2. Keine analoge Anwendbarkeit des § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | 189 |
| 3. Kein Übergang nach §§ 20 Abs. 1 Nr. 1, 131 Abs. 1 Nr. 1 UmwG | 189 |
| 4. Übergang durch Gesamtrechtsnachfolge nach §§ 161 Abs. 2, 105 Abs. 3 HGB i.V.m. § 712a Abs. 1 S. 2 BGB | 190 |
| a) Vertragsschluss mit übertragender Gesellschaft | 190 |
| aa) Austritt der Kommanditistin | 191 |
| bb) Austritt der Komplementär-GmbH | 191 |
| b) Vertragsschluss mit aufnehmender Komplementär-GmbH | 192 |
| c) Vertragsschluss mit ausscheidender Komplementär-GmbH | 192 |
| 5. Zwischenergebnis | 193 |
| II. Außerordentliche Kündigung des Geschäftsführers nach § 626 BGB | 193 |
| 1. Außerordentliches Kündigungsrecht bei Verschmelzung und Formwechsel | 195 |
| 2. Übertragung auf die übernehmende Anwachsung | 196 |
| a) Wichtiger Grund i.S.d. § 626 Abs. 1 BGB | 196 |
| aa) Austritt der Kommanditistin | 197 |
| bb) Austritt der Komplementär-GmbH | 197 |
| b) Vergleichbarkeit zu Formwechsel und Verschmelzung | 198 |
| 3. Zwischenergebnis | 198 |
| § 3 Haftung nach § 613a Abs. 2 BGB | 199 |
| A. Anwendbarkeit des § 613a Abs. 2 BGB | 199 |
| B. Verhältnis zur gesellschaftsrechtlichen Nachhaftung | 200 |
| I. Verhältnis zu § 137 HGB | 200 |
| II. Verhältnis zu §§ 712a Abs. 2 i.V.m. 728b BGB | 202 |
| § 4 Kündigungsverbot nach § 613a Abs. 4 BGB | 203 |
| A. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 203 |
| I. Rechtsprechung | 203 |

| | |
|---|-----|
| II. Literatur | 203 |
| B. Auslegung des § 613a Abs. 4 BGB | 204 |
| I. Richtlinienkonforme Auslegung | 204 |
| 1. Anwendungsbereich | 204 |
| 2. Regelungsbereich | 204 |
| 3. Zwischenergebnis | 205 |
| II. Grammatikalische Auslegung | 205 |
| III. Systematische Auslegung | 205 |
| IV. Historische Auslegung | 206 |
| V. Teleologische Auslegung | 206 |
| VI. Auslegungsergebnis | 207 |
| § 5 Unterrichtungspflicht nach § 613a Abs. 5 BGB | 208 |
| A. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 208 |
| I. Rechtsprechung | 208 |
| II. Literatur | 209 |
| 1. Keine Anwendung des § 613a Abs. 5 BGB | 209 |
| 2. Direkte Anwendung des § 613a Abs. 5 BGB | 210 |
| 3. Unterrichtung nach § 613a Abs. 5 BGB i.V.m. Art. 7 Abs. 1, Abs. 6 BÜ-RL | 211 |
| 4. Analoge Anwendung des § 613a Abs. 5 BGB | 211 |
| B. Auslegung des § 613a Abs. 5 BGB | 211 |
| I. Differenzierung anhand des Schwellenwerts gem. § 1 Abs. 1 BetrVG | 211 |
| II. Unterhalb des Schwellenwerts gem. § 1 Abs. 1 BetrVG | 213 |
| 1. Richtlinienkonforme Auslegung | 213 |
| a) Anwendungsbereich | 213 |
| b) Regelungsbereich | 214 |
| c) Zwischenergebnis | 214 |
| 2. Grammatikalische Auslegung | 215 |
| 3. Systematische Auslegung | 215 |
| 4. Historische Auslegung | 215 |
| 5. Teleologische Auslegung | 216 |
| a) Modifikation des Telos bei Entfallen des Widerspruchsrechts | 217 |
| b) Bedarf einer zusätzlichen Unterrichtung | 218 |
| aa) Keine Unterrichtungspflicht | 218 |
| bb) Geringerer Informationsstand | 219 |
| cc) Möglichkeit der ordentlichen Kündigung | 220 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| dd) Keine unbillige Härte für Arbeitgeber | 221 |
| c) Zwischenergebnis | 221 |
| 6. Zwischenergebnis | 222 |
| III. Oberhalb des Schwellenwerts gem. § 1 Abs. 1 BetrVG | 222 |
| 1. Auslegung bei einer überschießenden Richtlinienumsetzung | 222 |
| a) Gespaltene Auslegung | 223 |
| b) Einheitliche Auslegung | 223 |
| 2. Auslegung des überschießenden Teils des § 613a Abs. 5 BGB | 224 |
| a) Richtlinienorientierte Auslegung | 225 |
| b) Grammatikalische Auslegung | 226 |
| c) Systematische Auslegung | 226 |
| d) Historische Auslegung | 226 |
| e) Teleologische Auslegung | 227 |
| f) Zwischenergebnis | 227 |
| IV. Auslegungsergebnis | 228 |
| C. Rechtsfolgen der fehlenden oder fehlerhaften Unterrichtung | 228 |
| D. Zwischenergebnis und Praxistipp | 230 |
| § 6 Sonstige Unterrichtungspflichten | 231 |
| A. Unterrichtungspflicht nach §§ 3 S. 1, 2 NachwG | 231 |
| B. Unterrichtungspflicht aus Fürsorgepflicht gem. § 242 BGB | 232 |
| C. Unterrichtung des Betriebsrats nach Art. 7 Abs. 1 bis 3 BÜ-RL | 233 |
| I. Umsetzung im nationalen Recht | 234 |
| 1. Grundmodell | 234 |
| a) §§ 5, 126 UmwG | 234 |
| b) § 106 BetrVG | 234 |
| c) § 90 BetrVG | 235 |
| d) §§ 111 ff. BetrVG | 235 |
| 2. Ausnahmemodell | 237 |
| II. Interpretation des § 111 BetrVG | 239 |
| 1. Auslegung | 241 |
| a) Richtlinienkonforme Auslegung | 241 |
| aa) Mindermeinung in der Literatur | 241 |
| bb) Ermittlung der relevanten Richtlinie | 242 |
| aaa) UuA-RL | 242 |
| bbb) BÜ-RL | 244 |
| b) Grammatikalische Auslegung | 246 |

| | |
|---|-----|
| c) Systematische Auslegung | 247 |
| d) Historische Auslegung | 248 |
| e) Teleologische Auslegung | 248 |
| f) Wortsinngrenze | 249 |
| 2. Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung | 250 |
| a) Voraussetzungen der richtlinienkonformen Rechtsfortbildung | 250 |
| b) Rechtsfortbildung im Lichte des Wortlauts und Zwecks der BÜ-RL | 252 |
| III. Richtlinienkonforme Interpretation des § 613a Abs. 5 BGB | 253 |
| 1. Abgrenzung zwischen Auslegung und Rechtsfortbildung | 253 |
| 2. Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung | 254 |
| IV. Unmittelbare Wirkung des Art. 7 Abs. 1 BÜ-RL | 256 |
| V. Reformbedürfnis de lege lata | 257 |
| § 7 Widerspruchsrecht nach § 613a Abs. 6 BGB | 259 |
| A. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 260 |
| I. Rechtsprechung | 260 |
| II. Literatur | 262 |
| 1. Teleologische Reduktion des § 613a Abs. 6 BGB und Annahme eines Kündigungsrechts nach § 626 BGB | 262 |
| 2. Widerspruchsrecht nach § 613a Abs. 6 BGB | 263 |
| 3. Keine Anwendung des § 613a Abs. 6 BGB | 263 |
| B. Bewertung des BAG-Urteils vom 21.02.2008 | 263 |
| I. Teleologische Reduktion des § 613a Abs. 6 BGB | 264 |
| 1. Methodische Voraussetzungen | 264 |
| a) Wortlaut des § 613a Abs. 6 BGB | 264 |
| b) Telos des § 613a Abs. 6 BGB | 265 |
| 2. Fazit | 266 |
| II. Sonderkündigungsrecht nach § 626 BGB | 266 |
| III. Kritik | 268 |
| 1. Verkürzte Erklärungsfrist | 268 |
| 2. Kritik an der ex nunc-Wirkung der Kündigung | 270 |
| 3. Hemmung der Frist bei unterbliebener/nicht ordnungsgemäßer Unterrichtung | 272 |
| C. Ergebnis | 274 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Kapitel 6 Kollektivarbeitsrechtliche Fragen der übernehmenden Anwachsung und umwandlungsrechtlicher Arbeitnehmerschutz | 275 |
| § 1 Betriebsverfassungsrecht | 276 |
| A. Fortbestand der Betriebsidentität | 276 |
| B. Folgen für die Betriebsverfassungsorgane | 277 |
| I. Übertragende Gesellschaft mit einem Betrieb | 278 |
| II. Übertragende Gesellschaft mit mehreren Betrieben | 278 |
| III. Gesamtbetriebsrat | 278 |
| 1. Übernehmende Gesellschaft ohne Betriebsrat | 278 |
| 2. Übernehmende Gesellschaft mit Betriebsrat | 279 |
| 3. Übernehmende Gesellschaft mit Gesamtbetriebsrat | 279 |
| IV. Konzernbetriebsrat | 280 |
| 1. Anwachsende Gesellschaft als Teil des Unterordnungskonzerns | 280 |
| 2. Anwachsende Gesellschaft als Konzernobergesellschaft | 281 |
| V. Übergangs- und Restmandat nach §§ 21a und b BetrVG | 282 |
| 1. Anwendungsvoraussetzungen | 283 |
| a) Übergangsmandat | 283 |
| b) Restmandat | 283 |
| 2. Spaltung | 284 |
| 3. Zusammenlegung | 285 |
| C. Weitergeltung von Betriebsvereinbarungen | 285 |
| I. Normative Weitergeltung | 286 |
| 1. Betriebsvereinbarungen | 286 |
| 2. Gesamtbetriebsvereinbarungen | 287 |
| 3. Konzernbetriebsvereinbarungen | 289 |
| II. Weitergeltung nach § 613a Abs. 1 S. 2 bis 4 BGB | 290 |
| III. Zwischenergebnis | 291 |
| D. Arbeitnehmerschützende Normen des BetrVG | 291 |
| I. Beteiligung des Wirtschaftsausschusses nach § 106 BetrVG | 291 |
| 1. Fortbestand des Wirtschaftsausschusses | 292 |
| 2. Beteiligungsrechte des Wirtschaftsausschusses | 293 |
| a) Wirtschaftliche Angelegenheit | 293 |
| b) § 106 Abs. 1 S. 2 BetrVG | 294 |
| c) § 106 Abs. 2 S. 1 BetrVG | 295 |

| | |
|--|-----|
| 3. Weitere Informationspflichten | 296 |
| II. Beteiligung des Betriebsrats nach §§ 111 ff. BetrVG | 296 |
| III. Weitere Informations- und Beratungspflichten | 297 |
| 1. § 90 BetrVG | 298 |
| 2. § 99 BetrVG | 298 |
| 3. § 102 BetrVG | 299 |
| § 2 Weitergeltung von Tarifverträgen | 300 |
| A. Firmentarifvertrag | 300 |
| I. Grundsatz | 300 |
| II. Besonderheiten bei bestehenden Arbeitsverhältnissen in der aufnehmenden Gesellschaft | 301 |
| 1. BAG-Urteil vom 15.06.2016 | 302 |
| 2. Übertragung auf die übernehmende Anwachsung | 303 |
| B. Verbandstarifvertrag | 303 |
| I. Kollektivrechtliche Fortgeltung | 303 |
| II. Individualrechtliche Fortgeltung | 304 |
| C. Fazit | 305 |
| § 3 Mitbestimmungsrecht | 305 |
| A. Mitbestimmungsregime | 306 |
| I. MitbestG | 306 |
| 1. Geltungsbereich | 306 |
| 2. § 4 Abs. 1 MitbestG | 306 |
| II. DrittelpG | 307 |
| B. Auswirkungen der übernehmenden Anwachsung auf die Mitbestimmung | 308 |
| I. MitbestG | 308 |
| II. DrittelpG | 309 |
| C. Fazit | 310 |
| § 4 Umwandlungsrechtlicher Arbeitnehmerschutz | 310 |
| A. Arbeitsrechtliche Pflichtangaben | 311 |
| I. § 5 Abs. 1 Nr. 9 UmwG | 311 |
| 1. Übernehmende Anwachsung | 312 |
| a) Direkte Anwendung des § 5 Abs. 1 Nr. 9 UmwG | 312 |
| b) Ausscheiden einer Analogiebildung | 312 |
| aa) Kein Analogieverbot im weiteren Sinne | 312 |
| bb) Planwidrige Regelungslücke | 313 |
| aaa) Vorüberlegungen | 314 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| bbb) Eklatante Regelungs- und Schutzlücke | 314 |
| ccc) Gesetzesbegründung des UmwG | 315 |
| ddd) Diskussionsentwurf des Gesetzes zur Bereinigung des Umwandlungsrechts von 1988 | 316 |
| cc) Vergleichbare Interessenlage | 317 |
| 2. Verschmelzungsbedingte übernehmende Anwachsung | 318 |
| II. § 126 Abs. 1 Nr. 11 UmwG | 320 |
| 1. Direkte Anwendung des § 126 Abs. 1 Nr. 11 UmwG | 320 |
| 2. Ausscheiden einer Analogiebildung | 320 |
| III. § 194 Abs. 1 Nr. 7 UmwG | 320 |
| 1. Direkte Anwendung des § 194 Abs. 1 Nr. 7 UmwG | 321 |
| 2. Ausscheiden einer Analogiebildung | 321 |
| B. Zuleitung des Umwandlungsvertrags oder seines Entwurfs an den Betriebsrat | 321 |
| I. § 5 Abs. 3 UmwG | 321 |
| 1. Direkte Anwendung des § 5 Abs. 3 UmwG | 322 |
| 2. Ausscheiden einer Analogiebildung | 322 |
| II. § 126 Abs. 3 UmwG | 323 |
| 1. Direkte Anwendung des § 126 Abs. 3 UmwG | 323 |
| 2. Ausscheiden einer Analogiebildung | 323 |
| III. § 194 Abs. 2 UmwG | 323 |
| 1. Direkte Anwendung des § 194 Abs. 2 UmwG | 324 |
| 2. Ausscheiden einer Analogiebildung | 324 |
| C. Gemeinsamer Betrieb im Kündigungsschutzrecht nach § 132 Abs. 1 UmwG | 324 |
| I. Direkte Anwendung des § 132 Abs. 1 UmwG | 324 |
| II. Ausscheiden einer Analogiebildung | 325 |
| 1. Kein Analogieverbot | 325 |
| 2. Planwidrige Regelungslücke | 325 |
| D. Schutz der kündigungsrechtlichen Stellung nach § 132 Abs. 2 UmwG | 328 |
| I. Direkte Anwendung des § 132 Abs. 2 UmwG | 329 |
| II. Ausscheiden einer Analogiebildung | 329 |
| 1. Kein Analogieverbot | 329 |
| 2. Planwidrige Regelungslücke | 330 |
| a) Grundsatz: Keine Verschlechterung der kündigungsrechtlichen Stellung | 330 |

| | | |
|---|--|-----|
| b) | Ausnahmen | 331 |
| c) | Eklatante Regelungs- und Schutzlücke | 332 |
| E. | Zuordnung der Arbeitnehmer nach § 35a Abs. 1 UmwG | 334 |
| I. | Direkte Anwendung des § 35a Abs. 1 UmwG | 335 |
| II. | Ausscheiden einer Analogiebildung | 335 |
| 1. | Kein Analogieverbot | 335 |
| 2. | Planwidrige Regelungslücke | 335 |
| F. | Betriebsübergang nach § 35a Abs. 2 UmwG i.V.m. § 613a Abs. 1, 4 bis 6 BGB | 336 |
| I. | Direkte Anwendung des § 35a Abs. 2 UmwG | 337 |
| II. | Ausscheiden einer Analogiebildung | 337 |
| 1. | Kein Analogieverbot | 337 |
| 2. | Planwidrige Regelungslücke | 338 |
| G. | Mitbestimmungsbeibehaltung nach § 132a Abs. 1 UmwG | 338 |
| I. | Direkte Anwendung des § 132a Abs. 1 UmwG | 339 |
| II. | Ausscheiden einer Analogiebildung | 340 |
| 1. | Kein Analogieverbot | 340 |
| 2. | Planwidrige Regelungslücke | 340 |
| H. | Mitbestimmungsbeibehaltung nach § 132a Abs. 2 UmwG | 342 |
| I. | Direkte Anwendung des § 132a Abs. 2 UmwG | 343 |
| II. | Ausscheiden einer Analogiebildung | 343 |
| 1. | Kein Analogieverbot | 343 |
| 2. | Planwidrige Regelungslücke | 343 |
| I. | Amtsduer von Aufsichtsratsmitgliedern nach § 203 UmwG | 344 |
| I. | Direkte Anwendung des § 203 UmwG | 345 |
| II. | Ausscheidung einer Analogiebildung | 345 |
| 1. | Kein Analogieverbot | 345 |
| 2. | Planwidrige Regelungslücke | 345 |
| J. | Ergebnis | 349 |
| Kapitel 7 Vergleichende Betrachtung der arbeitsrechtlichen Folgen | | 351 |
| § 1 Betriebsübergang, § 613a Abs. 1 S. 1 BGB | | 351 |
| A. | Umstrukturierung nach dem UmwG | 351 |
| I. | Verschmelzung, Spaltung und Vermögensübertragung | 352 |
| II. | Formwechsel | 353 |
| B. | Asset deal | 353 |
| C. | Share deal | 354 |
| D. | Strukturierungen auf rein arbeitsrechtlicher Ebene | 354 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| E. Übernehmende Anwachsung | 355 |
| § 2 Betriebsvereinbarungen und Tarifverträge | 356 |
| A. Umstrukturierungen nach dem UmwG | 356 |
| I. Verschmelzung, Spaltung und Vermögensübertragung | 356 |
| II. Formwechsel | 356 |
| B. Asset deal | 356 |
| C. Share deal | 357 |
| D. Strukturierungen auf rein arbeitsrechtlicher Ebene | 357 |
| E. Übernehmende Anwachsung | 358 |
| § 3 Mitbestimmung | 358 |
| A. Umwandlungen nach dem UmwG | 358 |
| I. Verschmelzung, Spaltung und Vermögensübertragung | 358 |
| II. Formwechsel | 359 |
| B. Asset deal | 359 |
| C. Share deal | 360 |
| D. Strukturierungen auf rein arbeitsrechtlicher Ebene | 361 |
| E. Übernehmende Anwachsung | 361 |
| § 4 Arbeitnehmerschützende Vorschriften des BetrVG | 361 |
| A. Umwandlungen nach dem UmwG | 361 |
| I. Verschmelzung, Spaltung und Vermögensübertragung | 361 |
| II. Formwechsel | 362 |
| B. Asset deal | 363 |
| C. Share deal | 363 |
| D. Strukturierungen auf rein arbeitsrechtlicher Ebene | 364 |
| E. Übernehmende Anwachsung | 364 |
| § 5 Arbeitnehmerschützende Vorschriften des UmwG | 365 |
| A. Umwandlungen nach dem UmwG | 365 |
| B. Übernehmende Anwachsung | 366 |
| § 6 Fazit | 366 |
| Kapitel 8 Schlussbetrachtung | 369 |
| Literaturverzeichnis | 375 |
| Verzeichnis der Internetquellen | 399 |