

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Teil 1 Hinführung	15
§ 1 Einleitung	15
§ 2 Fragestellung und Herangehensweise	17
Teil 2 Die Konzernproblematik nach deutschem Recht	19
§ 3 Historische Entwicklung	19
I. Erste Ansätze unternehmerischer Mitbestimmung	19
1. Betriebsrätegesetz von 1920 und Aufsichtsrätegesetz von 1922	20
2. Nationalsozialismus und Nachkriegszeit	22
II. Montanmitbestimmung	25
1. Montanmitbestimmungsgesetz von 1951	26
2. Der Holding-Streit	27
3. Montanmitbestimmungsergänzungsgesetz von 1956	29
4. Die »Mitbestimmungserhaltungsgesetze«	30
III. Die Beteiligung der Arbeitnehmer im Aufsichtsrat nach dem BetrVG 1952	34
IV. Das Mitbestimmungsgesetz 1976	46
V. Das Drittelparteiengesetz von 2004	54
VI. Neuere Entwicklungen	56
§ 4 Heutige Situation	58
I. Mitbestimmungsgesetz	59
1. Anwendungsbereich	60
a) Erfasste Unternehmen	60
b) Notwendige Mitarbeiterzahl	66
c) Mitbestimmungssicherung	68
2. Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat	69
a) Besetzung des Aufsichtsrats	70
b) Sitzgarantien	71
c) Wählbarkeitsvoraussetzungen	73
d) Wahlverfahren	78
3. Konzernproblematik	82

a)	Mitbestimmung auf mehreren Ebenen eines Konzerns	83
b)	Konzernbegriff	86
aa)	Herrscharts- und Abhängigkeitsverhältnis	87
bb)	Einheitliche Leitung	90
cc)	Konzern im Konzern	92
dd)	Mitbestimmung im Teilkonzern	93
c)	Rechtsfolgen der Zurechnung	96
II.	Drittelpartizipationsgesetz	97
1.	Anwendungsbereich	97
a)	Erfasste Unternehmen	97
b)	Notwendige Mitarbeiterzahl	100
2.	Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat	101
a)	Sitzgarantien	102
b)	Wahlverfahren	103
3.	Konzernproblematik	104
a)	Konzernweites Wahlrecht	104
aa)	Konzernbegriff	105
bb)	Konzern im Konzern	107
b)	Konzernzurechnung	108
III.	Montanmitbestimmung	110
1.	Anwendungsbereich	111
a)	Montanmitbestimmungsgesetz	111
aa)	Betriebszweck	111
bb)	Rechtsform	113
cc)	Mitbestimmungssicherung	115
b)	Montanmitbestimmungsergänzungsgesetz	115
2.	Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat	117
a)	Montanmitbestimmungsgesetz	117
b)	Montanmitbestimmungsergänzungsgesetz	121
3.	Konzernproblematik	122
IV.	Zwischenergebnis	124
Teil 3	Mitbestimmung in europäischen Gesellschaften	127
§ 5	Historische Entwicklung	127
I.	Societas Europaea	127
1.	Erste Entwürfe	129
2.	Memorandum Binnenmarkt und industrielle Zusammenarbeit	129
a)	Mitbestimmungsmodell	131
b)	Konzernproblematik	132

3.	Entwurf von 1991	134
4.	Bericht der Davignon-Kommission	136
a)	Auffangregelung	138
b)	Das besondere Verhandlungsgremium	139
c)	Verhandlungsverfahren	140
5.	Versuch einer Einigung	140
6.	Durchbruch auf dem Gipfel von Nizza	142
7.	Umsetzung in nationales Recht	145
a)	Umsetzung des SE-Verordnung	145
b)	Umsetzung der SE-Richtlinie	146
8.	Erste SE-Gründungen	147
II.	Grenzüberschreitende Verschmelzungen	149
1.	Versuch eines Übereinkommens nach Art. 220 EWG-Vertrag	149
2.	Erster Versuch einer Verschmelzungsrichtlinie	151
3.	Erlass der Verschmelzungsrichtlinie	152
4.	Umsetzung in nationales Recht	154
a)	Erlass des MgVG	155
b)	Änderungen des UmwG	157
III.	Zusammenfassung	158
§ 6	Die europäische Mitbestimmung	159
I.	Das Mitbestimmungsmodell der SE	160
1.	Gesetzliche Definitionen	163
a)	Arbeitnehmerbegriff	164
b)	Beteiligte Gesellschaften, betroffene Tochtergesellschaften und Betriebe	165
aa)	Beteiligte Gesellschaften	165
bb)	Betroffene Tochtergesellschaften	166
cc)	Betroffene Betriebe	170
c)	Begrifflichkeiten des europäischen Mitbestimmungssystems	171
aa)	Beteiligung	171
bb)	Unterrichtung	172
cc)	Anhörung	173
dd)	Mitbestimmung	175
2.	Das besondere Verhandlungsgremium (BVG)	176
a)	Einberufung des BVG	176
b)	Informations- und Unterrichtungspflichten	178
c)	Größe und internationale Zusammensetzung des BVG	182
d)	Wahl oder Bestellung der Mitglieder des BVG	184
aa)	Wählbarkeitsvoraussetzungen	185

## *Inhaltsverzeichnis*

bb) Sitzgarantien	186
cc) Wahlgremium	188
4. Das Verhandlungsverfahren	193
a) Verhandlungsfristen	193
b) Sitzungen des BVG	196
c) Ablauf der Verhandlungen	197
d) Beschlussfassung im BVG	199
aa) Reguläre Beschlussfassung	201
bb) Qualifizierte Mehrheit	202
5. Die Beteiligungsvereinbarung	209
a) Formale Vorgaben	210
b) Inhaltliche Vorgaben	212
aa) Verhältnis der Beteiligungsvereinbarung zur Gesellschaftssatzung	217
bb) Regelungen zur Unternehmensmitbestimmung	220
cc) Rechtsfolgen fehlerhafter Beteiligungsvereinbarungen	224
6. Die gesetzliche Auffanglösung	225
a) Anwendungsbereich der gesetzlichen Auffanglösung	227
aa) Mitbestimmungssicherung als Ziel	228
bb) Schwellenwerte	229
b) Form und Umfang der Mitbestimmung	232
aa) Wahl des Mitbestimmungsmodells	232
bb) Umfang der Mitbestimmung	235
c) Wahl und Bestellung der Arbeitnehmervertreter	244
aa) Verteilung der Sitze auf die Mitgliedstaaten und Unternehmen	244
bb) Auswahl der Arbeitnehmervertreter	247
cc) Bestellung der Arbeitnehmervertreter	250
dd) Rechte und Pflichten der Arbeitnehmervertreter	252
II. Das Mitbestimmungsmodell nach grenzüberschreitenden Verschmelzungen	253
1. Anwendungsbereich	256
2. Das besondere Verhandlungsgremium (BVG)	259
3. Verhandlungsverfahren und Beteiligungsvereinbarung	261
4. Die gesetzliche Auffanglösung	262
a) Anwendungsvoraussetzungen	263
b) Wahl des Mitbestimmungsmodells	266
c) Umfang der Mitbestimmung	266
5. Sonstige Regelungen	269

Teil 4 Die Beteiligung konzernangehöriger Arbeitnehmer	271
§ 7 Übereinstimmungen und Abweichungen der deutschen Umsetzung	271
I. Die Definition des konzernangehörigen Arbeitnehmers	271
II. Die Beteiligung konzernangehöriger Arbeitnehmer bei der Konstituierung des BVG	273
III. Beschlussfassung im Fall der Minderung von Mitbestimmungsrechten	273
IV. Schwellenwerte für die Anwendung der gesetzlichen Auffanglösung	274
V. Beteiligung der konzernangehörigen Arbeitnehmer bei der Zusammensetzung des Aufsichtsrats	275
VI. Zusammenfassung	276
§ 8 Praktische Auswirkungen der abweichenden Umsetzung	276
I. Beispiel 1	277
1. Ausgangssituation vor der SE-Gründung	277
2. Direkter Anwendung der SE-RL	278
3. Anwendung des SEBG	279
II. Beispiel 2:	279
1. Ausgangssituation vor der SE-Gründung	279
2. Direkte Anwendung der SE-RL	281
3. Anwendung des SEBG	282
III. Beispiel 3	283
1. Ausgangssituation vor der SE-Gründung	283
2. Direkte Anwendung der SE-RL	284
3. Anwendung des SEBG	285
IV. Beispiel 4	285
1. Ausgangssituation vor der SE-Gründung	285
2. Direkte Anwendung der SE-RL	286
3. Anwendung des SEBG	287
V. Beispiel 5	288
1. Ausgangssituation vor der SE-Gründung	288
2. Direkte Anwendung der SE-RL	289
3. Anwendung des SEBG	290
VI. Zusammenfassung	290
§ 9 Europarechtskonformität der deutschen Umsetzung	292
I. Meinungsstand	292
II. Auslegung der Mitbestimmungsrichtlinien	297
1. Wortlaut	298
2. Systematische Auslegung	302
3. Teleologische Auslegung	305

## *Inhaltsverzeichnis*

4. Historische Auslegung	311
5. Zusammenfassung	314
III. Ergebnis	315
§ 10 Lösungswege	317
I. Richtlinienkonforme Auslegung der deutschen Umsetzungsgesetze	317
II. Rechtfertigung des deutschen Sonderwegs	319
1. Das deutsche System der Konzernmitbestimmung im Lichte der Mitbestimmungsrichtlinien	320
2. Die Konzernzurechnung als grundlegende Gepflogenheit des deutschen Mitbestimmungsrechts	322
3. Grundrechtliche Legitimierung der Konzernmitbestimmung	326
4. Gemeinschaftsrechtlich zulässige Einbeziehung der konzernangehörigen Arbeitnehmer	328
5. Umsetzung de lege lata oder nur de lege ferenda?	333
III. Gesetzgeberischer Regelungsbedarf	337
IV. Ausblick: Maßnahmen des europäischen Gesetzgebers	338
 Teil 5 Schlussbetrachtungen	341
§ 11 Fazit	341
§ 12 Ergebnisse in Thesen	343
 Literaturverzeichnis	361