

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b>	<b>7</b>
<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>9</b>
<b>A. Einleitung</b>	<b>16</b>
I. Die Idee der Konzernvereinbarung	16
II. Gang der Arbeit	22
<b>B. Mitbestimmung im Spannungsfeld von Modernisierung und Globalisierung</b>	<b>24</b>
I. Mitbestimmung de lege lata	24
1. Mitbestimmung nach dem MitbestG	25
2. Mitbestimmung nach dem DrittelbG	27
3. Mitbestimmung nach dem MontanMitbestG	29
II. Regelungsdefizite	32
1. Starrheit der Statute	33
a) Starrheit des MitbestG	33
aa) Gemeinschaftsunternehmen	35
bb) Konzern im Konzern	41
cc) Weitere Beispiele	47
dd) Zwischenfazit	51
b) Starrheit des DrittelbG	53
2. Disparität der Regelungen	56
3. Kerngedanke der Mitbestimmung	58
a) Teilhabe an unternehmenspolitischen Entscheidungen	59
b) Teilhabe innerhalb der Gesellschaft und im Konzern	63
III. Reformvorschläge	69
1. Vorschläge der Biedenkopf-Kommission	70
2. Vorschläge Raisers in seinem Gutachten zum 66. Deutschen Juristentag	77

3.	Vorschläge des "Arbeitskreises Unternehmerische Mitbestimmung"	82
IV.	Fazit	88
C.	Der Konzern	89
I.	Anknüpfung der Mitbestimmung de lege lata	90
1.	MitbestG: Unterordnungskonzern	90
2.	DrittelbG: unterschiedliche Behandlung von Vertragskonzern und faktischem Konzern	91
3.	MitbestG und DrittelbG – Begrenzung der erfassten Rechtsformen	92
4.	Fazit	92
II.	Tatbestandliche Voraussetzungen für die Option – de lege ferenda	94
1.	Ausgangspunkte: gesetzliche Anknüpfungsmomente des Konzernrechts	95
a)	Der Konzernbegriff des § 18 AktG	95
b)	Der Abhängigkeitsbegriff – § 17 AktG	95
c)	Weitere Anknüpfungsmomente	96
d)	Zwischenfazit	96
2.	Bedeutung der Begriffe für die Konzernvereinbarung	98
a)	Einheitliche Leitung	98
aa)	Definition	99
(1)	Enger Konzernbegriff	99
(2)	Weiter Konzernbegriff	100
(3)	Rechtsprechung	101
(4)	Stellungnahme	102
bb)	Folge für die Reichweite der Konzernvereinbarung	104
(1)	Vertragskonzern – § 18 Abs. 1 S. 2 AktG	105
(2)	Faktischer Konzern – § 18 Abs. 1 S. 3 AktG	112
cc)	Zwischenfazit	116
b)	Abhängigkeit	117
aa)	Definition	117
bb)	Folge für die Reichweite der Konzernvereinbarung	120
cc)	Zwischenfazit	121

3.	Tatbestandliche Voraussetzung für die Vereinbarungslösung	121
a)	"Einheitliche Leitung" als tatbestandliche Voraussetzung	121
b)	"Abhängigkeit" als tatbestandliche Voraussetzung	123
c)	Ergebnis	126
III.	Weitere Fragen	127
1.	Einbezug von Gleichordnungskonzernen	127
a)	Gleichordnungskonzern – § 18 Abs. 2 AktG	127
b)	Mitbestimmung in Gleichordnungskonzernen	128
c)	Notwendigkeit Gleichordnungskonzerne zu erfassen	132
2.	Einbezug von GmbH-Konzernen	139
3.	Rechtsformbegrenzung	144
a)	Einbezug von Personalgesellschaften	144
aa)	Verpflichtender Einbezug	147
bb)	Einbezug auf freiwilliger Basis	150
b)	Zwischenfazit	152
IV.	Fazit	153
D.	Änderungsmaxime des Mitbestimmungsrechts in Abhängigkeit zu den Konzernarten	154
I.	Wahl der Verhandlungsparameter für die Konzern- vereinbarung	155
1.	Ausgangspunkt: Kondensat der Reformvorschläge	156
2.	Inhalte der Vereinbarung	156
3.	Rechtsnatur und Legitimation	157
4.	Verhandlungsparteien	158
5.	Gesetzgeberische Aufgaben	159
6.	Zwischenfazit	160
II.	Gegenstände für die Mitbestimmungsvereinbarung im Konzern	161
1.	Festlegung des Mitbestimmungsniveaus	163
a)	Volle Flexibilität	164
aa)	Privatautonomie	166
bb)	Numerus clausus der Rechtsformen	168
cc)	Regelungsverantwortung des Gesetzgebers	170

b)	Vereinbarungsinhalte als Rahmenbedingungen	177
aa)	Bestimmung des Ortes der Mitbestimmung	178
bb)	Zurechnung der Arbeitnehmer	182
	(1) Gemeinschaftsunternehmen	183
	(2) Konzern im Konzern	186
	(3) Unternehmen mit schwankender Arbeitnehmerzahl	190
	(4) Missbrauchsgefahr des Gestaltungsinstruments „Zurechnung“	192
	(5) Zwischenfazit	194
2.	Ausschluss der Mitbestimmung	194
a)	Ausschluss des Aufsichtsrats	196
b)	Ziele und Vorteile des vereinbarten Mitbestimmungsausschlusses	198
c)	Kritik	201
d)	Schlussfolgerungen	204
aa)	Konzeptionelle Überlegungen	204
bb)	Faktoren des Aufgaben- und Entscheidungsumfangs	206
	(1) Rechtsform	208
	(2) Konzernart	210
	(3) Funktion des Aufsichtsrats	211
	(4) Aufsichtsrats Tätigkeit allgemein	212
	(5) Zwischenfazit	214
cc)	Folge für Vertragskonzerne	215
	(1) Aktiengesellschaftskonzern	215
	(a) Grundaufgabe des Aufsichtsrats	217
	(b) Konzernspezifische Anforderung an den Aufsichtsrat	220
	(c) Mitbestimmungsrechtliche Anforderungen an den Aufsichtsrat	232
	(d) Aufsichtsrat der Konzernobergesellschaft	240
	(e) Ergebnisse	250
	(2) GmbH-Konzern	250
	(a) Grundaufgabe des Aufsichtsrats und mitbestimmungsrechtliche Vorgaben	251

	(b) Besonderheiten der GmbH	256
dd)	Folge für den faktischen Konzern	258
	(1) Aktiengesellschaftskonzern	258
	(a) Grundaufgabe des Aufsichtsrats	258
	(b) Konzernspezifische Anforderungen an den Aufsichtsrat	259
	(2) GmbH-Konzern	266
e)	Ergebnisse	273
3.	Minderung auf Drittelbeteiligung und Erhöhung von Drittelbeteiligung auf Parität	275
4.	Festlegung der Aufsichtsratsgröße	277
5.	Zwischenergebnis	280
III.	Erweiterung der Verhandlungsgegenstände	283
1.	Zustimmungsrechte im Aufsichtsrat	284
a)	Gestaltungsautonomie der Zustimmungsrechte – de lege lata	286
b)	Bevorzugte Gestaltungsautonomie der Zustimmungsrechte – de lege ferenda	291
c)	Konflikte bei der Umsetzung	292
aa)	Konzernweite Zustimmungspflichten	292
bb)	Zustimmungspflicht als Informationsinstrument	297
cc)	Zustimmungspflicht bei Personalentscheidungen	300
dd)	Durchsetzbarkeit der Zustimmungspflicht	305
ee)	Haftungsfragen	308
d)	Ergebnis	310
2.	Personal-/ Nominalausschuss	311
a)	Vor- und Nachteile der Einführung eines „echten Personal-ausschusses“	314
b)	Besonderes Verfahren nach § 31 MitbestG	317
c)	Personalentscheidungen – de lege ferenda	318
d)	Ergebnisse und Folgefragen	323
IV.	Weitere zulässige Verhandlungsgegenstände	326
1.	Vetorecht	326
a)	Zustimmung der Anteilseigner	330
aa)	Disponibilität des Art. 14 GG	331
bb)	Minderheitenschutz	335

cc) Publikumsgesellschaft	338
b) Zwischenergebnis	339
2. Themenbezogener Ausschluss des Zweitstimmrechts	340
3. Der Arbeitsdirektor i.S.v. § 33 MitbestG	343
V. Ergebnisse	350
E. Implementierung der Konzernvereinbarung in die Eckpfeiler des geltenden Rechts	352
I. Konflikte bei der Integration ins deutsche Gesellschaftsrecht	352
1. Satzungsstrenge gemäß § 23 Abs. 5 AktG	353
a) Konflikt mit allgemeiner Funktion der Satzungsstrenge	353
b) Konflikt mit der bisherigen Kompetenz des Satzungsgebers	359
aa) Änderung des Mitbestimmungsstatuts und Bestimmung der Aufsichtsratsgröße	360
bb) Etablierung eines Vetorechts	362
cc) Weitere Inhalte	362
dd) Kompetenz des Satzungsgebers	362
2. Anteilseignerrechte	363
3. Organisationsautonomie des Aufsichtsrats	364
II. Legitimation einer gefundenen Konzernvereinbarung	370
1. Rechtsnatur der Konzernvereinbarung	371
a) Tarifvertrag	372
b) Unternehmensvertrag	374
2. Legitimation und Verhandlungspartei - Anteilseignerseite	379
a) Integration durch Zustimmung der Hauptversammlung	379
b) Integration durch Beteiligung an der Verhandlungsführung – richtige Verhandlungspartei auf Seiten des Unternehmens	391
c) Integration von Anteilseignervertretern des Aufsichtsrats in die Verhandlungsführung	394
3. Legitimation und Verhandlungspartei – Arbeitnehmerseite	396
a) Beteiligung bei Verhandlungen – richtige Verhandlungspartei auf Seiten der	

Arbeitnehmer	396
aa) Grundlagen	396
bb) Zusammensetzung des besonderen Verhandlungsgremiums	404
(1) Berücksichtigung des Gruppenproporzes	405
(2) Berücksichtigung der Gewerkschaften	411
(3) Berücksichtigung ausländischer Arbeitnehmer	415
(4) Ergebnisse	422
cc) Wahl der Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums	423
dd) Zustimmung des besonderen Verhandlungsgremiums als Verhandlungspartei	425
b) Doppelte Legitimation	430
aa) Nachträgliche Zustimmungspflicht aller Arbeitnehmer	430
bb) Vetorecht	433
4. Ergebnisse	436
<b>F. Fazit und Ausblick</b>	439
I. Rahmenbedingungen – Aufgabe des Gesetzgebers	439
1. Anwendungsbereich	440
2. Regelungsautonomie	441
a) Materielle Gestaltung	442
aa) Zulässige Regelungsinhalte	442
bb) Regelungsaufträge und Pflichtinhalte	444
b) Formelle Gestaltung	446
aa) Verhandlungsparteien	446
bb) Verhandlungsverfahren	448
3. Auffanglösung	449
4. Notwendige, singuläre Änderungen des geltenden Gesetzestextes	450
II. Ausblick	452
<b>Literaturverzeichnis</b>	453