

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XXVII
-----------------------------------	--------------

Teil 1 – Einleitung	1
----------------------------------	----------

Teil 2 – Begrifflichkeiten	5
---	----------

A. Arbeitnehmerbeteiligung – Ausprägungen	5
I. Grundsätzlich	5
II. Betriebliche Beteiligung	6
III. Unternehmerische Mitbestimmung	7
IV. Arbeitnehmerbegriff	8
B. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften	9
C. Kleine und mittlere Unternehmen – KMU	11

Teil 3 – Entwicklungen in den Nationalstaaten	15
--	-----------

A. Konkurrenz der Rechtsordnungen	15
B. Gesetzgeberische Reaktionen	18
I. Länderdarstellungen – Entwicklungen in chronologischer Folge	18
1. Frankreich	18
2. Spanien	23
3. Italien	24
4. Schweden	25
5. Finnland	26
6. Slowenien	28
7. Luxemburg	28
8. Ungarn	29
9. Rumänien	31
10. Bulgarien	32
11. Griechenland	32
12. Deutschland	33
13. Polen	35
14. Vereinigtes Königreich	36
15. Dänemark	37
16. Belgien	40

17. Estland.....	41
18. Niederlande.....	41
19. Tschechische Republik.....	43
20. Kroatien	45
21. Österreich.....	46
II. Zusammenfassung	48
C. Teilaspekt Arbeitnehmerbeteiligung	50
I. Betriebliche Beteiligung.....	51
1. Nationale Standards – Überblick	51
2. Vereinheitlichung durch die Unterrichts- und Anhörungsrichtlinie?	56
II. Mitbestimmung auf Leitungsebene.....	62
D. Teilaspekt Mitgliedstaaten mit Mitbestimmung in der „kleinen“ Kapitalgesellschaft	66
I. Deutschland.....	67
1. Abriss	67
2. Hintergrund	67
3. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	70
i. Grundsätzlich	70
ii. Aufsichtsrat – Grundsätze	71
iii. Aufsichtsrat in der mitbestimmten GmbH.....	78
4. Formen der Arbeitnehmerbeteiligung.....	80
a. Montanmitbestimmung	80
i. Montan-Mitbestimmungsgesetz 1951.....	80
ii. Montanmitbestimmungsergänzungsgesetz 1956	83
b. Mitbestimmungsgesetz 1976.....	84
i. Geltungsbereich.....	85
ii. Berechnung der Arbeitnehmerzahl.....	85
iii. Konzern.....	86
iv. Größe und Besetzung des Aufsichtsrats.....	89
v. Bestellung und Wahlmodalitäten	90
vi. Amtszeit und Abberufung.....	92
vii. Innere Ordnung und Beschlussfassung.....	93
c. Drittelbeteiligungsgesetz 2004.....	95
i. Geltungsbereich.....	95
ii. Berechnung der Arbeitnehmerzahl.....	96
iii. Konzern.....	96
iv. Größe und Besetzung des Aufsichtsrats.....	98
v. Bestellung und Wahlmodalitäten	98
vi. Amtszeit und Abberufung.....	99

vii. Innere Ordnung und Beschlussfassung.....	99
viii. Praxis: Drittelbeteiligungslücke.....	100
(a) Forschung.....	100
(b) Folgen?.....	102
d. Betriebsverfassungsgesetz 1972.....	103
i. Geltungsbereich.....	105
ii. Aufgaben und Befugnisse des Betriebsrats.....	106
iii. Größe und Besetzung des Betriebsrats.....	107
iv. Bestellung und Wahlmodalitäten.....	108
v. Amtszeit und Abberufung.....	109
vi. Arbeitsweise.....	109
vii. Wirtschaftsausschuss.....	110
viii. Vergütung.....	110
ix. Gesamt-/Konzernbetriebsrat.....	111
x. Praxis: Betriebsvereinbarung.....	112
5. Mitbestimmungsurteil 1979/Entwicklung in der Rechtsprechung.....	114
a. Mitbestimmungsurteil.....	114
b. Politische Erwägung.....	116
c. Neuere Rechtsprechung.....	117
6. Wirtschaftliche Auswirkungen der Mitbestimmung.....	118
7. Reformvorschläge.....	122
a. Kritikpunkte.....	122
b. Lösungsvorschläge.....	124
i. Fortentwicklung des bestehenden Systems.....	125
ii. „Systemwechsel“.....	128
iii. „Aussichten“.....	128
8. Grenzüberschreitende Sachverhalte.....	129
a. Personalstatut juristischer Personen.....	129
i. Gründungstheorie/Sitztheorie.....	130
ii. Entwicklung EuGH-Rechtsprechung.....	134
(a) Daily Mail 1988.....	135
(b) Centros 1999.....	135
(c) Überseering 2002.....	136
(d) Inspire Art 2003.....	137
(e) Sevic 2005.....	137
(f) Cartesio 2008.....	138
(g) Vale 2012.....	139
b. Derzeitiger Stand.....	140
c. Deutsche Mitbestimmung und internationale Sachverhalte.....	142
i. Status Quo de lege lata/keine Analogie.....	142

ii.	Mitbestimmungsvermeidungsmöglichkeiten	145
(a)	Vor der EuGH-Rspr. i.S. <i>Centros</i> et al.	145
•	Rechtsformbezogenheit.....	145
•	Größe.....	146
•	Auslandsgestaltungen	146
(b)	Seit der EuGH-Rspr. i.S. <i>Centros</i> et al.	148
(c)	Supranational	150
•	SE/SCE	150
•	Verschmelzungsrichtlinie	152
(d)	Alternative Sitzverlegung?.....	153
•	Sitzverlegung bei Sitztheorie	154
•	Sitzverlegung bei Gründungstheorie	154
•	Situation in Deutschland	154
(e)	Empirie.....	158
d.	Kodifizierung des Internationalen Gesellschaftsrechts:	
	Art. 10 ff. EGBGB-Referentenentwurf	160
i.	Inhalt	160
ii.	Offene Fragen	162
e.	Anwendbarkeit der deutschen Mitbestimmung auf ausländische Gesellschaften de lege ferenda?	164
i.	Keine Ausdehnung auf Gesellschaften mit tatsächlichem Verwaltungssitz im Ausland	164
ii.	Mitbestimmungserstreckungsgesetz für Inlandssachverhalte?	165
(a)	Kollisionsrechtliche Sonderanknüpfung	166
(b)	Vereinbarkeit mit der Niederlassungsfreiheit?	167
•	Eingriff	167
•	Rechtfertigung nach der Gebhard-Formel?	168
•	Nichtdiskriminierende Anwendung	169
•	Zwingendes Allgemeininteresse	176
•	Geeignetheit.....	181
•	Erforderlichkeit.....	181
(c)	Opportunität?	193
II.	Österreich.....	194
1.	Abriss	194
2.	Hintergrund.....	194
3.	Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	196
4.	Arbeitnehmerbeteiligung	198
a.	Betriebliche Interessenvertretung	199
i.	Voraussetzungen.....	199
ii.	Größe und Zusammensetzung	200

iii. Befugnisse	201
b. Unternehmensmitbestimmung.....	202
i. Besetzung des Aufsichtsrats.....	203
(a) Regelfall	203
(b) Konzern.....	205
ii. Wesentliche Aufgaben des Aufsichtsrats.....	207
iii. Arbeitsweise und Beschlussfassung.....	208
iv. Rechte und Pflichten der Aufsichtsratsmitglieder	210
(a) Arbeitsweise	210
(b) Vergütung.....	212
III. Ungarn	213
1. Abriss	213
2. Hintergrund.....	214
3. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	216
4. Arbeitnehmerbeteiligung	217
a. Betriebliche Interessenvertretung	217
i. Voraussetzungen.....	217
(a) Gewerkschaftsvertretung	218
(b) Betriebsrat	218
ii. Größe und Zusammensetzung	218
(a) Gewerkschaftsvertretung	218
(b) Betriebsrat	219
iii. Befugnisse	219
(a) Gewerkschaftsvertretung	219
(b) Betriebsrat	219
(c) Ausstattung	221
b. Unternehmensmitbestimmung.....	221
IV. Kroatien	224
1. Abriss	224
2. Hintergrund.....	225
3. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	227
4. Arbeitnehmerbeteiligung	229
a. Betriebliche Interessenvertretung	230
i. Grundlagen	230
ii. Voraussetzungen.....	230
iii. Praxis	232
iv. Größe und Zusammensetzung	233
v. Befugnisse	234
(a) Beteiligung	234
(b) Ausstattung.....	236

b.	Unternehmensmitbestimmung.....	237
5.	Praxis	238
V.	Niederlande.....	239
1.	Abriss	239
2.	Hintergrund.....	239
3.	Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	240
4.	Arbeitnehmerbeteiligung	241
a.	Betriebliche Interessenvertretung	241
i.	Voraussetzungen.....	241
(a)	Grundlagen	241
(b)	Formen.....	242
ii.	Größe und Zusammensetzung	242
iii.	Befugnisse	243
(a)	Beteiligung.....	243
(b)	Ausstattung.....	244
b.	Unternehmensmitbestimmung.....	244
i.	Rechtsgrundlagen.....	244
(a)	Ausgangslage.....	244
(b)	Ausnahmen	246
(c)	Befreiungen.....	247
(d)	Freiwilligkeit.....	248
(e)	Empirie.....	248
ii.	Wirkungen	248
(a)	Befugnisse	248
(b)	Arbeitsweise	249
(c)	Zusammensetzung	249
•	Kooptation.....	250
•	Neuregelung 2004	251
5.	Praxis.....	252
VI	Dänemark.....	253
1.	Abriss	253
2.	Hintergrund.....	254
3.	Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	257
4.	Arbeitnehmerbeteiligung	258
a.	Betriebliche Interessenvertretung	258
i.	Voraussetzungen.....	258
ii.	Größe und Zusammensetzung	260
iii.	Befugnisse	261
(a)	Beteiligung	261
(b)	Ausstattung.....	262

b. Unternehmensmitbestimmung.....	262
5. Praxis.....	267
VII. Schweden.....	270
1. Abriss	270
2. Hintergrund.....	270
3. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	274
4. Arbeitnehmerbeteiligung	276
a. Betriebliche Interessenvertretung	276
i. Voraussetzungen.....	276
ii. Größe und Zusammensetzung	278
iii. Befugnisse	279
(a) Beteiligung	279
(b) Ausstattung.....	282
b. Unternehmensmitbestimmung.....	282
i. Grundlagen	282
ii. Anwendungsbereich	283
iii. Bestellung.....	284
iv. Befugnisse	285
v. Befreiungsmöglichkeit	286
5. Praxis.....	287
VIII. Finnland.....	292
1. Abriss	292
2. Hintergrund.....	292
3. Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	295
4. Arbeitnehmerbeteiligung	298
a. Betriebliche Interessenvertretung	298
i. Voraussetzungen.....	298
ii. Größe und Zusammensetzung	300
iii. Befugnisse	302
(a) Betrieb	302
(b) Betriebsübergreifend	304
(c) Praxisfolge.....	305
(d) Ausstattung.....	306
b. Unternehmensmitbestimmung.....	307
i. Grundlagen	307
ii. Anwendungsbereich	307
iii. Bestellung.....	308
(a) Vereinbarungsmodell.....	308
(b) Gesetzliches Modell	309
iv. Befugnisse	311

5. Praxis	311
E. Zusammenfassung – Arbeitnehmerbeteiligung in Europa	312
I. Hinführung	312
II. Betriebliche Beteiligung	313
III. Mitbestimmung auf Leitungsebene	314
1. Allgemeine konzeptionelle Unterschiede	314
2. „Modell Deutschland“?	317
a. Bisherige Entwicklungen	317
b. Entwicklungen in Luxemburg und Frankreich 2013	319
IV. Praxis – Beteiligungslücke	324
V. Aussichten?	326
VI. Herausforderungen für Deutschland	328

Teil 4 – Entwicklungen auf supranationaler Ebene – Rechtsangleichung durch europäische Richtlinien.....337

A. Europäischer Betriebsrat – RL 2009/38/EG	338
I. Hintergrund	338
II. Ziel	340
III. Anwendungsbereich	340
IV. Verfahren	341
V. Änderung durch EBR-RL 2009	343
VI. Praxis und Bewertung	344
B. Arbeitnehmerbeteiligung in der Societas Europaea – RL 2001/86/EG	346
I. Hintergrund	346
II. Grundkonzeption	348
III. Verfahren	349
IV. Modellwirkung, insbesondere bei der SCE?	355
V. Offene Fragen	357
1. Arbeitnehmerbeteiligung in der Vorrats-/Mantel-SE	357
a. Vorratsgesellschaften	357
b. Problemaufriss	358
c. Lösungsansätze	360
i. Eintragungsfähigkeit	360
ii. Aktivierung als strukturelle Veränderung?	361
iii. Sitzverlegung	364
2. Einzelfragen	367
a. Einbeziehung von Tochtergesellschaften	368

b. Besetzung des Besonderen Verhandlungsgremiums.....	369
c. Verhandlungsmandat Besonderes Verhandlungsgremium.....	370
d. Regelungslücken.....	371
e. Deutsche monistische SE.....	372
VI. Empirie.....	373
VII. Wahrnehmung in der Praxis.....	375
VIII. „Stand der Dinge?“	381
C. Unterrichts- und Anhörungsrichtlinie – RL 2002/14/EG.....	385
I. Hintergrund.....	385
II. Grundkonzeption.....	386
III. Verfahren.....	386
IV. Praxis.....	388
D. Verschmelzungsrichtlinie – RL 2005/56/EG.....	389
I. Hintergrund.....	389
II. Grundkonzeption.....	390
III. Verfahren.....	391
IV. Wesentliche Abweichungen von der SE-RL und Praxisfolgen	394
E. Stellungnahme.....	398

Teil 5 – SPE.....403

A. Heranführung.....	403
I. Folgerungen aus der SE für die SPE.....	403
II. SPE im Small Business Act – Rechtspolitische Zielsetzungen	404
B. Wesentliche Entwicklungsstationen der SPE – Historischer Abriss.....	405
C. Zielgruppe.....	410
D. Rechtsgrundlagen.....	413
I. Union.....	413
II. Deutschland.....	414
E. Eckpunkte der SPE nach dem Kommissionsentwurf.....	415
I. Regelungstechnik	415
II. Satzungsfreiheit und Mustersatzungen.....	417
III. Ausgestaltung.....	420
F. Hauptstreitpunkte	422
I. Grenzüberschreitender Bezug	422
II. Mindestkapitalerfordernis.....	427
III. Trennung von Registersitz und Verwaltungssitz.....	432
G. Arbeitnehmerbeteiligung in der SPE – Entwürfe	438
I. Vorentwürfe bis zum Kommissionsentwurf.....	438
II. Verordnungsentwurf der Kommission	441

1.	Betriebliche Beteiligung.....	441
2.	Mitbestimmung.....	442
a.	Art. 34 SPE-VOE-KOM; Arbeitnehmermitbestimmung.....	442
b.	Art. 38 SPE-VOE-KOM; Mitbestimmung bei Sitzverlegung	443
3.	Kritikpunkte.....	446
a.	Mitbestimmung.....	446
i.	Ansatzpunkt.....	446
ii.	Schwellenwerte und Größenkriterien	447
iii.	Formwechsel und Mitbestimmung.....	447
iv.	Schwellenwert bei Sitzverlegung.....	448
v.	Sitzaufspaltung.....	449
vi.	Veränderungen und Neustrukturierungen	450
vii.	Verhandlungsverfahren.....	450
b.	Betriebliche Beteiligung.....	451
III.	Französische Ratspräsidentschaft	451
IV.	Europäisches Parlament.....	452
1.	Entwurf – Ausschuss für Beschäftigung und soziale Angelegenheiten – „EMPL“	452
a.	Allgemein	452
b.	Arbeitnehmerbeteiligung	453
2.	Entwurf – Ausschuss für Wirtschaft und Währung – „ECON“	455
a.	Allgemein	455
b.	Arbeitnehmerbeteiligung	455
3.	Entwurf – Rechtsausschuss – „JURI“	456
a.	Allgemein	456
i.	Grenzüberschreitender Bezug	456
ii.	Eintragungskontrolle.....	457
b.	Arbeitnehmerbeteiligung	457
i.	Änderungen zur Mitbestimmung nach Art. 34	457
ii.	Keine Änderungsanträge zu Art. 38 für Sitzverlegung.....	458
4.	Legislative Entschließung vom 10.03.2009	459
a.	Allgemein	459
b.	Arbeitnehmerbeteiligung	459
i.	Betriebliche Arbeitnehmerbeteiligung	459
ii.	Mitbestimmung	459
(a)	Einbezogene Arbeitnehmer.....	460
(b)	Größengestaffelter Umgehungsschutz	461
(c)	Anpassungsklausel für strukturelle Veränderungen.....	464
(d)	Verfahren bei Sitzverlegung.....	465

c.	Weiterer Ablauf.....	465
V.	Tschechische Ratspräsidentschaft	466
I.	Mitbestimmung.....	467
II.	Sitzverlegung.....	470
III.	Weiterer Ablauf.....	471
VI.	Schwedische Ratspräsidentschaft	471
I.	Arbeitsentwurf vom 09.09.2009	471
i.	Allgemein	471
ii.	Mitbestimmung.....	472
(a)	Verhandlungslösung	472
(b)	Strukturveränderung	473
(c)	Sitzverlegung	475
(d)	Ausnahmeregelung	475
(e)	Ausstiegsklausel.....	478
(f)	Erweiterter Mindestinhalt.....	479
(g)	Auffanglösung.....	479
2.	Arbeitsentwurf vom 22.10.2009	480
i.	Allgemeiner Prüfvorbehalt.....	481
ii.	Anknüpfung der Mitbestimmung.....	481
iii.	Verhandlungsverfahren – Voraussetzungen und Durchführung.....	481
iv.	Weiterer Ablauf.....	482
3.	Arbeitsentwurf vom 09.11.2009.....	483
i.	Mitbestimmung.....	483
ii.	Sitzverlegung.....	483
iii.	Überprüfungsklausel und Missbrauch.....	483
iv.	Ausstiegsklausel.....	484
v.	Auffangregel	484
4.	Arbeitsentwurf vom 20.11.2009.....	484
i.	Gründung durch Verschmelzung.....	484
ii.	Sitz.....	484
iii.	Mitbestimmung.....	485
5.	Arbeitsentwurf vom 24.11.2009	485
i.	Sitz.....	485
ii.	Mitbestimmung.....	486
6.	Finaler Vorschlag vom 27.11.2009	486
i.	Sitz.....	486
ii.	Mitbestimmung.....	487
iii.	Weiterer Ablauf.....	488
VII.	Belgische Ratspräsidentschaft	488

VIII. Ungarische Ratspräsidentschaft.....	489
1. Arbeitsentwurf vom 15.02.2011	489
i. Sitz.....	490
ii. Mitbestimmung.....	490
iii. Weiterer Ablauf.....	490
2. Arbeitsentwurf vom 25.03.2011	490
i. Sitz.....	490
ii. Mitbestimmung.....	491
3. Arbeitsentwurf vom 06.05.2011	491
i. Sitz.....	491
ii. Mitbestimmung.....	491
iii. Weiterer Ablauf.....	492
4. Arbeitsentwurf vom 16.05.2011	492
i. Sitz.....	492
ii. Mitbestimmung.....	493
iii. Allgemeine Überprüfungs Klausel	493
5. Finaler Vorschlag vom 23.05.2011	494
i. Sitz.....	494
ii. Mindestkapital.....	494
iii. Mitbestimmung.....	495
(a) Definition	495
(b) Grundsatz Sitzstaatsprinzip	495
(c) Umgehungsschutz Verhandlungslösung	496
(d) Verfahren.....	497
(e) Auffangregel	498
iv. Sonstige Beteiligungsrechte	499
v. Allgemeine Überprüfungs Klausel	499
vi. Weiterer Ablauf.....	500
IX. Stellungnahme.....	500
1. Status	500
2. Tatsächlicher Bedarf	503
3. Problem Mitbestimmung – Weiterentwicklung der SE-Lösung – Zustimmung in den Grundzügen	507
a. Sitzaufspaltung.....	507
b. Lösungskonzept	509
i. Keine Vereinheitlichung.....	509
ii. Fortentwicklung der Verhandlungslösung.....	510

iii. Verhandelte Mitbestimmung – Trennung von Klein und Groß	511
iv. Verhandlung bei Sitzverlegung	515
v. Verhandlungsverfahren	519
vi. Entnationalisierung	519
vii. Auffanglösung	522
viii. Gesamtansatz	523
4. ... Streit in den Details	524
a. Niveau der Arbeitnehmermitbestimmung	524
b. Schwellenwerte – Formel	525
c. Schwellenwerte – Größenkriterium	529
d. Auffanglösung	533
i. Anknüpfung am Arbeitsort?	533
ii. Alternative: Konsultationsrat	536
e. „SPE-Betriebsrat“	540
f. Sitzverlegung	541
g. SPE-Konzern	543
h. Strukturveränderung	545
i. Mitbestimmungsvereinbarung	546
j. „Besonderes Verhandlungsgremium“	547
k. Rechtsstellung der Arbeitnehmervertreter	548
l. „Bewährungsfrist“ für Sitzgleichlauf	549
m. Transparenz durch Registrierung?	549
5. Aussicht?	551
6. Anhang: Formulierungsvorschlag	565

Teil 6 – Zusammenfassung579

A. Kurz gefasst	579
I. Deutschland	579
II. EU-28	580
III. Europäische Union	582
IV. SPE	583
1. Grundsätzlich	583
2. Kernfaktoren	584
3. Arbeitnehmerbeteiligung	584
4. Aussicht?	588
B. In 28 Thesen	589

Teil 7 – Nachwort – Die SUP als „Follow-up“ für die SPE?597

Teil 8 – Anhang – Tabellen603

A. Betriebliche Interessenvertretung in den EU-28 603

B. Unternehmerische Mitbestimmung in der kleinen Kapitalgesellschaft 628

C. Entwicklungsschritte der Arbeitnehmerbeteiligung in den SPE-Vorschlägen 648