

Gliederung

Verwendete Abkürzungen	XIV
Literaturverzeichnis	XX
A. Einführung	1
I. Kontext	1
1. Wirtschaft im Zeichen der Globalisierung	1
2. Unternehmensmitbestimmung im Zeichen der Globalisierung.....	2
3. Deutsche Unternehmensmitbestimmung – ein „bedrohtes“ Rechtsgebiet?	3
4. Die Flucht aus der Mitbestimmung	5
5. Neuer Zündstoff durch die Einführung der mitbestimmungsrechtlich flexibleren Societas Europaea (SE)	8
II. Das Problem des Repräsentationsdefizits	9
1. Status quo: Unternehmensmitbestimmung nur für die auf deutschem Boden tätige Arbeitnehmer	9
2. Die unzureichende Bearbeitung durch Schrifttum und Rechtsprechung	12
3. Das Repräsentationsdefizit in der Unternehmenspraxis	16
a) Vorüberlegungen	16
b) Freiwillige internationale Mitbestimmung	17
c) Das Ausmaß des Problems	18
4. Rechtsvergleichender Überblick.....	21
a) Länder mit internationaler Unternehmensmitbestimmung: Dänemark, Norwegen, Schweden und Frankreich.....	21

b) Länder ohne internationale Unternehmensmitbestimmung: Niederlande, Spanien, Luxemburg, Finnland, Österreich und Slowenien	21
B. Kollisionsrechtliche Vorüberlegungen	24
I. Trennung von Kollisionsrecht und Sachrecht	24
II. Das Fehlen einer speziellen Kollisionsnorm im Mitbestimmungsgesetz.....	24
III. Anknüpfung	25
1. Keine Sonderanknüpfung	25
2. Die Anknüpfung an das Arbeitsverhältnis.....	26
3. Die Anknüpfung an das Gesellschaftsstatut	27
4. Stellungnahme	28
IV. Die Bestimmung des Gesellschaftsstatuts.....	29
V. Zwischenergebnis	30
C. Einfachgesetzliche Auslegung	31
I. Der Einwand des Territorialitätsprinzips	31
1. Meinungsstand	31
2. Stellungnahme	32
3. Zwischenergebnis	35
II. Klassischer Auslegungskanon	35
1. Auslegung nach dem Wortlaut	35
a) Vorüberlegungen	35
b) Die Niederlassung im Ausland.....	36
c) Die Tochtergesellschaft im Ausland	38
d) Wahlvorschriften und Statusverfahren.....	39

e)	Schwellenwerte	42
f)	Zwischenergebnis	43
2.	Systematische Auslegung	43
a)	Verwendung deutscher Rechtsbegriffe	43
aa)	Der Einwand	43
bb)	Stellungnahme	44
b)	Reichweite des Gewerkschaftsbegriffs	45
aa)	Der Einwand	45
bb)	Stellungnahme	46
c)	Vergleich mit den Auslandstatbeständen für Schifffahrt und öffentliche Stellen	46
aa)	Internationale Schifffahrt unter deutscher Flagge	46
bb)	Dienststellen des Bundes im Ausland	47
cc)	Zwischenergebnis	49
d)	Systembrüche innerhalb der heute herrschenden Meinung	49
aa)	Inkonsistenzen bei der Zurechnung von Tochtergesellschaften	49
bb)	Inkonsistenzen bei den sog. „Ausstrahlungsfällen“	50
cc)	Inkonsistenzen bei Betrachtung der Gesellschaftsstatuten.	51
dd)	Zwischenergebnis	51
e)	Rechtsdurchsetzung im Ausland	51
f)	Zwischenergebnis	52
3.	Teleologische Auslegung.....	52
a)	Ausgangspunkt: Größtmögliche Zielerreichung	53
b)	Befriedung der Belegschaft.....	53

c)	Bedeutung der Schwellenwerte	55
d)	Praktikabilitätserwägungen	55
aa)	Einwände gegen die Praktikabilität	56
(1)	Durchführung der Wahlen	56
(2)	Sprachbarriere und Bildungsniveau.....	57
(3)	Gewöhnung an andere Mitbestimmungsmodelle	58
(4)	Zwischenergebnis	61
bb)	Anzeichen für die Praktikabilität	62
(1)	Ausstrahlungsfälle	62
(2)	Dänemark, Norwegen, Schweden und Frankreich	62
(3)	Daimler, Opel und Aventis	62
(4)	Societas Europaea und grenzüberschreitende Verschmelzungen.....	63
(5)	Üblichkeit transnationaler Vorgänge im Unternehmen.....	63
(6)	Zwischenergebnis	63
cc)	Zwischenergebnis	64
e)	Corporate Governance und Vielfalt	64
f)	Zwischenergebnis	64
4.	Historische Auslegung	64
a)	Die Äußerung des Bundestagsausschusses zum MitbestG	65
b)	Auslegungsrelevanz von Äußerungen durch Fachausschüsse ..	65
aa)	Die Unterscheidung von Gesetzgebung und Ausschuss	66
bb)	Die fehlende argumentative Auseinandersetzung und Tiefe	67
cc)	Geänderte Rechtslage	67

dd) Zwischenergebnis	68
c) Sonstige Anhaltspunkte	68
d) Zwischenergebnis	68
5. Zwischenergebnis	69
D. Vereinbarkeit mit Europarecht	70
I. Europäisches Sekundärrecht	70
1. Europäische Verordnungen	70
2. Richtlinien.....	72
3. Zwischenergebnis	73
II. Arbeitnehmerfreizügigkeit, Art. 45 AEUV	73
1. Vorüberlegungen zum Recht auf Arbeitnehmerfreizügigkeit	73
2. Die Bedeutung von Art. 45 Abs. 2 AEUV	74
3. Meinungsstand	74
4. Betroffenheit des Schutzbereichs	75
a) Persönlicher Schutzbereich	75
b) Sachlicher Schutzbereich	76
aa) Binnenmarktrelevanz	76
(1) Der Einwand	77
(2) Stellungnahme	77
bb) Erheblichkeit.....	79
(1) Der Einwand	79
(2) Stellungnahme	80
cc) Schwellenwerte	83
dd) Niederlassungen und Tochtergesellschaften	84

(1) Der Einwand	85
(2) Stellungnahme	86
ee) Einschränkungen aus Art. 345 AEUV?	88
ff) Zwischenergebnis	88
c) Zwischenergebnis	88
5. Rechtfertigung	89
a) Beurteilungsmaßstab für die Rechtfertigung	89
b) Sachliche Gründe für das Repräsentationsdefizit in der Unternehmensmitbestimmung	89
aa) Schonung der Souveränität anderer Mitgliedstaaten	90
bb) Protektionismus zugunsten der deutschen Belegschaft	90
cc) Fehlen betriebsverfassungsrechtlicher Strukturen und Schwierigkeiten bei der Rechtsdurchsetzung im Ausland sowie Effizienz der Mitbestimmungsausübung	91
dd) Zwischenergebnis	92
c) Geeignetheit.....	92
d) Erforderlichkeit	92
aa) Identifikation von Regelungsalternativen.....	93
(1) Verpflichtung des Konzernvorstandes zur Wahldurchsetzung im Ausland	93
(2) Nominierung extraterritorialer Arbeitnehmervertreter durch Gremien	93
(3) Verhandlungslösung	94
(4) Kombinations- und Stufenmodelle	94
(5) Zwischenergebnis	94

bb) Größere Schonung der Arbeitnehmerfreizügigkeit durch andere Mittel	95
cc) Eignungsäquivalenz der Regelungsalternativen gegenüber dem Repräsentationsdefizit in seiner heutigen Form	95
dd) Zwischenergebnis	96
e) Zwischenergebnis	96
6. Zwischenergebnis	96
III. Europäisches Diskriminierungsverbot, Art. 18 AEUV	97
1. Meinungsstand	97
2. Betroffenheit des Schutzbereichs	98
a) Persönlicher Schutzbereich	98
b) Sachlicher Schutzbereich	98
c) Zwischenergebnis	100
3. Benachteiligungsform	100
a) Unmittelbare Diskriminierung	100
b) Mittelbare Diskriminierung	100
c) Zwischenergebnis	101
4. Rechtfertigung	101
a) Rechtfertigbarkeit	101
b) Maßstab	101
c) Subsumtion	102
d) Zwischenergebnis	102
5. Zwischenergebnis	102
IV. Sonstige Grundfreiheiten	102
1. Kapitalverkehrsfreiheit, Art. 63 Abs. 1 AEUV	102

2. Niederlassungsfreiheit, Artt. 49 ff. AEUV	103
3. Dienstleistungsfreiheit, Artt. 56 ff. AEUV	104
4. Zwischenergebnis	104
V. Zwischenergebnis.....	104
E. Rechtsfolgen	105
I. Europarechtskonforme Auslegung der Mitbestimmungsgesetze?	105
1. Beispieldfälle.....	105
2. Meinungsstand zur Möglichkeit europarechtskonformer Auslegung.....	106
3. Maßstab europarechtskonformer Auslegung.....	107
4. Stellungnahme	108
a) Keine entsprechende Anwendung von Art. 264 Abs. 2 AEUV.....	108
b) Ausklammerung von Schwellenwerten in der Unternehmensmitbestimmung	109
c) Normativer Anknüpfungspunkt: Aktives und passives Wahlrecht	109
5. Zwischenergebnis	110
II. Anwendungsvorrang des Europarechts	110
F. Ergebnis und Zusammenfassung der Untersuchung	114
G. Ausblick	115