

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	21
1. Kapitel Einführung	25
§ 1 Darstellung der Thematik	25
§ 2 Ziel und Gang der Arbeit	29
A. Ziel der Arbeit	29
B. Gang der Untersuchung	29
2. Kapitel Entstehung des EBRG	31
§ 1 Initiativen der Europäischen Gemeinschaft	31
A. Erste Bestrebungen	31
I. <i>Entwurf der Kommission aus dem Jahr 1970</i>	31
II. <i>Entwurf der Vredeling-Richtlinie aus dem Jahr 1980</i>	32
B. Möglichkeit des Mehrheitsbeschlusses	34
C. Vertrag von Maastricht und das Sozialabkommen	35
§ 2 Richtlinie 94/45/EG	36
A. Vom Entwurf zur Verabschiedung	36
I. <i>Erster Vorschlag der Kommission</i>	36
II. <i>Erneuter Richtlinienvorschlag</i>	38
B. Kompetenzgrundlage der EBR-Richtlinie	39
I. <i>Art. 2 Abs. 2 des Sozialabkommens</i>	39
II. <i>Institutionelle Abgrenzung</i>	39
III. <i>Abgrenzung nach Intensität der Beteiligungsrechte</i>	40
C. Verhältnis zu nationalen Vorschriften	41
§ 3 EBRG 1996	41
A. Ziel des Gesetzes	41
B. Verhältnis zum BetrVG	42
§ 4 Richtlinie 2009/38/EG	42
A. Sozialer Dialog	43
B. Kommissionsentwurf	43
C. Kompetenzgrundlage	44

§ 5 EBRG 2011	45
A. Gesetzgebungsprozess	45
B. Grundkonzeption	46
§ 6 Zwischenergebnis: Entstehungsgeschichte als Grundlage der Rechtsfindung	47
3. Kapitel Unionsrechtlicher Einfluss	49
§ 1 Richtlinienumsetzung	49
§ 2 Erlass von für Arbeitnehmer günstigeren Regelungen	49
§ 3 Der Vorrang von Unionsrecht	51
A. Unions- und verfassungsrechtliche Begründung	51
B. Unmittelbare Wirksamkeit	52
I. <i>Begründung</i>	52
II. <i>Voraussetzungen der unmittelbaren Wirksamkeit</i>	54
C. Richtlinienkonforme Auslegung	55
I. <i>Sekundärrechtliche Prägung des Arbeitsrechts</i>	55
II. <i>Begründung der richtlinienkonformen Auslegung</i>	55
III. <i>Auslegung als Vorzugsregel</i>	57
IV. <i>Wortlautgrenze</i>	58
D. Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung	59
I. <i>Regelungslücke</i>	59
II. <i>Planwidrigkeit</i>	61
4. Kapitel Betriebsänderung	63
§ 1 Voraussetzungen	63
§ 2 Beteiligung Betriebsrat	64
A. Keine Mitbestimmungsrechte	64
B. Zeitpunkt und Umfang der Beteiligung	65
C. Interessenausgleich und Sozialplan	65
§ 3 Beteiligung Wirtschaftsausschuss	66
A. Hilfsorgan des Betriebsrats	66
B. Wirtschaftliche Angelegenheit	67
§ 4 Beteiligung Europäischer Betriebsrat	67

5. Kapitel Anwendungsbereich des EBRG	69
§ 1 Räumlicher Anwendungsbereich	69
A. Sitz im Inland	69
B. Sitz in einem Mitgliedstaat	71
C. Sitz im Drittstaat	72
I. <i>Nachgeordnete Leitung</i>	72
II. <i>Vertreter</i>	73
III. <i>Vergleich der Beschäftigtenzahl</i>	73
1. <i>Auslegung</i>	74
2. <i>Richtlinie 2009/38/EG</i>	75
a) <i>Auslegungsdogmatik</i>	75
b) <i>Vergleich mit englischer Fassung</i>	76
c) <i>Sinn und Zweck der Vorschrift</i>	77
3. <i>Richtlinienkonforme Auslegung</i>	77
4. <i>Zählweise</i>	78
§ 2 Sachlicher Anwendungsbereich	78
A. Unternehmen	79
B. Betrieb	80
C. Unternehmensgruppe	81
I. <i>Herrschendes Unternehmen</i>	82
II. <i>Beherrschender Einfluss</i>	83
1. <i>Vermutungstatbestände</i>	84
2. <i>Beherrschender Einfluss durch sonstige Bestimmungen</i>	84
III. <i>Gemeinschaftsunternehmen</i>	85
1. <i>Gemeinschaftsunternehmen als abhängiges Unternehmen</i>	86
2. <i>Gemeinschaftsunternehmen nur als herrschendes Unternehmen</i>	87
D. Gemeinschaftsweite Tätigkeit	88
I. Unternehmen	88
II. Unternehmensgruppe	89
1. <i>Jeweils 150 Arbeitnehmer</i>	89
2. <i>Unternehmensbegriff</i>	90
3. <i>Enkelunternehmen</i>	92
4. <i>Mehrzahl von inländischen Unternehmen</i>	92

III. Berechnung der Arbeitnehmeranzahl	94
1. Arbeitnehmerbegriff	94
2. Berechnungsweise	95
a) Berechnungsfrist	95
b) Bildung des Durchschnittswerts	96
(1) Berücksichtigung von strukturellen Unternehmensveränderungen	97
(2) Starre retrospektive Betrachtung	97
§ 3 Zwischenergebnis: Großer Anwendungsbereich	98
6. Kapitel Bildung und Zusammensetzung der Vertretungsgremien	101
§ 1 Vorrang der Vereinbarungslösung	101
A. Verhandlungsparteien	102
I. Zentrale Leitung	102
II. Besonderes Verhandlungsgremium	103
1. Bildung	103
2. Zusammensetzung	104
3. Aufgabe und Amtszeit	105
B. Europäischer Betriebsrat kraft Vereinbarung	106
I. Anwendbares Recht	106
II. Abschluss der Vereinbarung	107
1. Grenzübergreifende Betroffenheit	108
a) Tatsächliche Auswirkungen in zwei Mitgliedstaaten	108
b) Weite Auslegung der Betroffenheit	108
c) Rein nationale Sachverhalte	109
2. Unterrichtung und Anhörung der Arbeitnehmer	110
III. Rechtsnatur der Vereinbarung	111
1. Betriebsvereinbarung oder Tarifvertrag	111
2. Schuldrechtlicher Vertrag	112
3. Kollektivvertrag „sui generis“	113
a) Wortlaut des EBRG	114
b) Unmittelbare Wirkung	115
c) Fehlende Vertretungsmacht	116
d) Kein Veto-Recht des Europäischen Betriebsrats	116
e) Vertrag zu Lasten Dritter	118
f) Zwischenergebnis: Normative Wirkung	119

IV. <i>Auslegung</i>	120
V. <i>Folgen einer fehlerhaften Vereinbarung</i>	121
C. <i>Verfahren zur Unterrichtung und Anhörung</i>	122
D. <i>Fortgeltende Vereinbarung</i>	124
§ 2 <i>Europäischer Betriebsrat kraft Gesetzes</i>	125
A. <i>Verweigerung der Verhandlung</i>	126
B. <i>Ablauf der Frist</i>	127
C. <i>Scheitern der Verhandlung</i>	128
§ 3 <i>Zusammensetzung des Europäischen Betriebsrats</i>	128
A. <i>Europäischer Betriebsrat kraft Gesetzes</i>	128
B. <i>Europäischer Betriebsrat kraft Vereinbarung</i>	129
§ 4 <i>Zwischenergebnis: Vielfältige Möglichkeiten</i>	130
7. Kapitel <i>Beteiligungsrechte des Europäischen Betriebsrats</i>	133
§ 1 <i>Europäischer Betriebsrat kraft Gesetzes</i>	133
A. <i>Turnusmäßige Beteiligung des Europäischen Betriebsrats</i>	134
I. <i>Unterrichtung</i>	134
1. <i>Zweck der Unterrichtung</i>	134
2. <i>Erforderliche Unterlagen</i>	135
II. <i>Anhörung</i>	136
III. <i>Rechtzeitigkeit</i>	137
IV. <i>Gegenstand</i>	138
1. <i>Geschäftslage und Perspektiven des Unternehmens</i>	138
2. <i>Grenzübergreifende Angelegenheit</i>	139
3. <i>Regeltatbestände</i>	139
B. <i>Grenzüberschreitende Betriebsänderung</i>	140
I. <i>Reihenfolge der Beteiligung</i>	140
1. <i>Beteiligung vor dem nationalen Betriebsrat</i>	140
2. <i>Wirtschaftsausschuss</i>	141
3. <i>Abstimmung der Ebenen</i>	142
II. <i>Außerordentliche Beteiligung</i>	143
1. <i>Voraussetzungen</i>	143
a) <i>Regelbeispiele</i>	144
(1) <i>Stilllegung</i>	144
(2) <i>Verlegung</i>	146
(3) <i>Massenentlassungen</i>	146

b) <i>Anderer außergewöhnlicher Umstand</i>	147
2. <i>Durchführung</i>	148
a) <i>Ausschuss</i>	148
b) <i>Unterrichtung</i>	149
c) <i>Anhörung</i>	150
C. <i>Zwischenergebnis: Begrenzte Mitwirkungsmöglichkeiten</i>	152
§ 2 <i>Europäischer Betriebsrat kraft Vereinbarung</i>	152
A. <i>Unterrichtung und Anhörung</i>	153
B. <i>Grenzen der Vereinbarungsautonomie</i>	153
I. <i>Regelung echter Mitbestimmungsrechte</i>	154
1. <i>Grundsatz der Vereinbarungsautonomie</i>	154
2. <i>Mangelnde Legitimation</i>	155
a) <i>Kompetenzrahmen des besonderen Verhandlungsgremiums</i>	155
b) <i>Richtlinienvorgaben</i>	155
3. <i>Zwischenergebnis: Beschränkung auf Modalitäten der Mitwirkung</i>	156
II. <i>Zusätzliche Vereinbarungen</i>	157
1. <i>Verbindliche Vereinbarungen</i>	158
a) <i>Ermächtigung in der Beteiligungsvereinbarung</i>	158
b) <i>Inhaltliche Begrenzung</i>	159
2. <i>Normative Rechtsnatur</i>	160
3. <i>Zwischenergebnis: Begrenzter Regelungsbereich der Vereinbarung</i>	162
8. Kapitel <i>Mangelhafte Beteiligung des Europäischen Betriebsrats</i>	163
§ 1 <i>Ordnungswidrigkeit</i>	165
A. <i>Sanktionsvorschriften des EBRG</i>	165
I. <i>Richtlinienumsetzung</i>	165
II. <i>Tatbestand des § 45 Abs. 1 EBRG</i>	166
III. <i>Rechtsfolge</i>	166
B. <i>Tatbestand</i>	167
I. <i>Wortlaut des § 45 Abs. 1 Nr. 2 EBRG</i>	167
II. <i>Richtlinienkonforme Auslegung</i>	168
III. <i>Regelungswille des Gesetzgebers</i>	169
1. <i>Genereller Umsetzungswille</i>	169
2. <i>Verweis auf § 121 BetrVG</i>	169

3. Wortlaut als Ausgangspunkt des gesetzgeberischen Willens	170
C. Anwendbarkeit auf Beteiligungsvereinbarungen	170
I. Unionsrechtswidrigkeit der Vorschrift	171
1. Wortlaut der Richtlinie	171
2. Systematik	172
II. Keine richtlinienkonforme Auslegung	172
1. Regelungslücke	173
2. Entgegenstehender Regelungswille	173
D. Bußgeldandrohung	174
I. Verfahren	174
II. Höhe des Bußgelds	174
III. Geeignetes Mittel	176
1. Mindestmaß	176
2. Maßstab des EuGH im Kreditrecht	177
a) Rechtssache OPR-Finance sro/GK	177
b) Entscheidungsgründe	178
3. Übertragung der Grundsätze auf das EBRG	179
a) Strukturelles Ungleichgewicht	179
b) Geschützter Personenkreis	179
4. Bußgeld wohl kein geeignetes Mittel	180
IV. Wirksam und abschreckend	180
1. Unionsrechtliche Vorgaben	181
2. Ungenügende Umsetzung	181
3. Vergleich zum nationalen Betriebsverfassungsrecht	183
a) Wirtschaftsausschuss	183
b) Betriebsänderung	184
(1) Bußgeld	184
(2) Nachteilsausgleich	184
c) Mangelnde Vergleichbarkeit der Regelungsregime	186
V. Keine richtlinienkonforme Rechtsfortbildung	187
1. Planwidrige Regelungslücke	187
2. Konkreter Regelungswille des Gesetzgebers	187
3. Analogieverbot	188
E. Fazit: Korrekturbedarf des Gesetzgebers	189
I. Tatbestand des § 45 Abs. 1 Nr. 2 EBRG	189
II. Bußgeldandrohung	190
III. Regelungsvorschlag	190

§ 2	Strafvorschriften	191
A.	Tatbestandliche Voraussetzungen	192
B.	Vergleich mit § 119 BetrVG	193
C.	Ungeeignete Vorschriften zur Sicherung von Beteiligungsrechten	193
§ 3	Wirkungsloser Erfüllungsanspruch	194
§ 4	Kein Streikrecht	195
A.	Keine ausdrücklichen Vorgaben der Richtlinie	195
B.	Grundsatz der vertrauensvollen Zusammenarbeit	196
C.	Kein Streikrecht bei Verhandlungen der Beteiligungsvereinbarung	198
D.	Unzulässigkeit von Arbeitsk Kampfmaßnahmen	199
§ 5	Zwischenergebnis: Unzureichende Sicherung der Mitwirkungsrechte	199
9. Kapitel	Unterlassungsanspruch des Europäischen Betriebsrats	201
§ 1	Einstweiliger Rechtsschutz	201
A.	Zuständiges erstinstanzliches Gericht	202
B.	Voraussetzungen der einstweiligen Verfügung	202
I.	<i>Verfügungsanspruch</i>	203
II.	<i>Verfügungsgrund</i>	203
III.	<i>Unterlassung als einstweilige Verfügung</i>	204
C.	Keine Vorlagepflicht an den EuGH im einstweiligen Rechtsschutz	204
I.	<i>Vorlagepflicht letztinstanzlicher Gerichte</i>	205
II.	<i>Vorlageberechtigung der Instanzgerichte</i>	206
III.	<i>Instanzgerichte als letztinstanzliche Gerichte</i>	206
IV.	<i>Keine Vorlagepflicht im einstweiligen Rechtsschutz</i>	208
§ 2	Rechtsprechung zum Unterlassungsanspruch des EBR	209
A.	LAG Köln 2011	210
I.	<i>Sachverhalt</i>	210
II.	<i>Entscheidung im einstweiligen Rechtsschutz</i>	211
III.	<i>Hauptsacheverfahren</i>	211
B.	LAG Baden-Württemberg 2015	212
I.	<i>Sachverhalt</i>	212



II. Entscheidung	213
1. Bußgeldregelung im EBRG	214
2. Kein anderes Ergebnis durch richtlinienkonforme Auslegung	215
3. Wille des Gesetzgebers	215
4. Keine Vorlage	216
III. Keine Entscheidung des BAG	216
C. Fortführung der Rechtsprechung	217
I. Arbeitsgericht Bonn 2018	217
II. Erfolglose Beschwerde	217
D. Kritik	218
I. Verfahren vor dem LAG Köln	218
II. Verfahren vor dem LAG Baden-Württemberg	219
III. Zwischenergebnis: Keine gesicherte Rechtsprechung	219
E. Vergleich mit französischer Rechtsprechung	220
I. Renault	220
1. Sachverhalt	220
2. Einstweilige Unterlassungsverfügung	221
II. Gaz de France	222
1. Sachverhalt	222
2. Einstweilige Unterlassungsverfügung	223
III. Mangelnde Übertragbarkeit	224
§ 3 Unterlassungsanspruch aus der Beteiligungsvereinbarung	226
A. Grenzen der Vereinbarungsautonomie	226
B. Zulässigkeit eines begrenzten Unterlassungsanspruch	227
C. Bestätigende Rechtsprechung	228
D. Keine ausdrückliche Regelung in der Beteiligungsvereinbarung	229
I. Individuelle Auslegung	230
II. Grundsatz der Vertragstreue	231
III. Durchführungsanspruch gem. § 77 Abs. 1 S. 1 BetrVG analog	231
E. Zwischenergebnis: Weite Vereinbarungsmöglichkeiten	233
§ 4 Einfachgesetzlicher Unterlassungsanspruch	233
A. Mögliche Rechtsgrundlagen	234
I. Anspruchsgrundlagen aus dem EBRG	235
1. § 45 EBRG	235

2. § 42 Nr. 2 EBRG	235
3. § 1 Abs. 4, 5 EBRG	237
4. §§ 29, 30 EBRG	238
II. § 23 Abs. 3 BetrVG analog	239
1. Tatbestand	239
2. Keine vergleichbare Interessenlage	240
3. Wille des Gesetzgebers	241
III. § 1004 Abs. 1 S. 2 BGB analog	241
IV. Zwischenergebnis: Unterlassungsanspruch bleibt Auslegungsfrage	243
B. Vorgaben der EBR-Richtlinie 2009/38/EG	243
I. Wortlaut des Verfügungstextes	243
II. Kompetenzgrundlage	245
1. Kein Unterlassungsanspruch aus dem Gebot des effet-utile	245
2. Richtlinie als Mindestvorschrift	246
III. Erwägungsgründe	247
1. Dogmatischer Stellenwert von Erwägungsgründen	247
2. Wirksame und abschreckende Verfahren	248
IV. Zwischenergebnis: Kein zwingender Unterlassungsanspruch	249
C. Feststellung der Contra-legem-Grenze	251
I. Stellenwert des gesetzgeberischen Regelungswillens	252
II. Inhalt der historischen Auslegung	253
III. Gesetzgebungsprozess des EBRG	254
1. Gesetzesentwurf der Bundesregierung	255
2. Antrag der SPD-Fraktion	255
3. Beschlussempfehlung des Ausschusses für Arbeit und Soziales	256
a) Ablehnung des Antrags der SPD-Fraktion	257
b) Rechtliche Bedeutung der Beschlussempfehlung	257
4. Beratung und Abstimmung im Plenum	258
a) Bedeutung der Plenarprotokolle	258
b) Aussprache im Bundestag	259
c) Zurechnung der Abstimmung	260
5. Gesetzesbegründung	261
6. Zwischenergebnis: Entscheidung gegen einen Unterlassungsanspruch	262

D. Zusammenfassung: Kein einfachgesetzlicher Unterlassungsanspruch	263
§ 5 Keine unmittelbare Wirkung der Richtlinie	265
A. Voraussetzungen der unmittelbaren Wirksamkeit von Richtlinien	265
B. Keine Durchgriffseignung	266
C. Keine unmittelbare Horizontalwirkung von Richtlinien	266
§ 6 Unterlassungsanspruch aus unmittelbarer Drittwirkung des Art. 27 GRCh	268
A. Begriffliche Unterscheidung	268
I. <i>Drittwirkung</i>	269
II. <i>Mittelbare Drittwirkung</i>	269
III. <i>Unmittelbare (positive) Drittwirkung</i>	270
B. Drittwirkung der Grundrechtecharta im Arbeitsrecht	271
I. <i>Grundrechtsverpflichtete</i>	272
II. <i>Anwendungsbereich der GRCh</i>	273
III. <i>Rechtsprechung des EuGH zur unmittelbaren Drittwirkung</i>	273
1. <i>Egenberger</i>	274
a) <i>Sachverhalt</i>	274
b) <i>(Un)mittelbare Drittwirkung des Art. 21 Abs. 1 GRCh</i>	274
2. <i>Bauer und Max-Planck-Gesellschaft</i>	276
a) <i>Sachverhalte</i>	276
(1) <i>Rechtssache Bauer</i>	276
(2) <i>Rechtssache Max-Planck-Gesellschaft</i>	277
b) <i>Unmittelbarer Leistungsanspruch aus der GRCh</i>	278
(1) <i>Entscheidungen des EuGH</i>	278
(2) <i>Echte Leistungsansprüche aus Art. 31 Abs. 2 GRCh</i>	278
IV. <i>Zwischenergebnis: Unmittelbare Drittwirkung der GRCh anerkannt</i>	279
C. Unmittelbare Drittwirkung von Art. 27 GRCh	280
I. <i>Meinungsstand</i>	280
II. <i>AMS-Entscheidung</i>	281
1. <i>Sachverhalt</i>	281

2. Entscheidung	282
a) Keine richtlinienkonforme Auslegung möglich	282
b) Keine unmittelbare Anwendbarkeit von Art. 27 GRCh	283
3. Keine generelle Ablehnung der unmittelbaren Drittwirkung	283
a) Schlussanträge des Generalanwalts Cruz Villalón	284
b) Hinweise für grundrechtliche Einordnung des Art. 27 GRCh	284
c) Ablehnung der unmittelbaren Drittwirkung im konkreten Fall	285
III. Grundrechtscharakter des Art. 27 GRCh	285
1. Grundrechtsbestimmung	286
a) Wortlaut	286
b) Erläuterung zu Art. 27 GRCh	287
c) Entstehungsgeschichte	288
(1) Erster Präsidiumsentwurf	288
(2) Erster Gesamtentwurf vom 28. Juli 2000	289
(3) Überarbeitete Fassung vom 21. September 2000	290
(4) Zwischenergebnis: Konzeption einer Grundrechtsbestimmung	291
2. Gekoppelte Grundrechtsgewährleistung	291
a) Konkretisierungsbedürftige Fälle und Voraussetzungen	292
b) Grundrechtlicher Kerngehalt	292
c) Gewährleistungsgehalt	293
(1) Unterrichtung und Anhörung	293
(2) Rechtzeitigkeit	294
3. Grundrechtsberechtigte	294
a) Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer	294
b) Arbeitnehmervertreter	295
4. Zwischenergebnis: Eigenständiges Grundrecht	296
IV. Eignung des Art. 27 GRCh für unmittelbare Drittwirkung	296
1. Hinreichende Konkretisierung	296
a) Garantiertes Mindestmaß der Mitwirkung	296
b) Rechtzeitigkeit	297

2. Tatbestandliche Voraussetzungen	297
3. Bestätigung durch Vergleich zu Art. 31 Abs. 2 GRCh	298
V. Unterlassungsanspruch des Europäischen Betriebsrats	299
1. Anwendungsbereich der GRCh	299
2. Konkretisierte Fälle und Voraussetzungen der Beteiligung	300
a) Europäischer Betriebsrat kraft Gesetzes	300
b) Europäischer Betriebsrat kraft Vereinbarung	301
c) Verfahren zur Unterrichtung und Anhörung	302
3. Unterlassungsanspruch	302
a) Gewährleistungsgehalt Art. 27 GRCh	303
(1) Anforderung an die Rechtzeitigkeit	303
(2) Anforderung an die Unterrichtung und Anhörung	304
(a) Indizwirkung des EBRG	304
(b) Voraussetzung: Beteiligungsrelevante Pflichtverletzung	305
(3) Unterlassungsanspruch als Konsequenz	306
b) Kein Mitbestimmungsrecht	307
c) Grundrechtsabwägung	308
(1) Beschränkung der Unternehmerfreiheit	308
(2) Verhältnismäßigkeit des Unterlassungsanspruchs	309
(3) Kaum Einschränkung durch Sanktionsvorschriften des EBRG	310
d) Keine Übertragbarkeit auf andere Arbeitnehmervertretungen	311
(1) BetrVG	311
(2) SE- und SCE-Betriebsrat	312
D. Fazit: Unterlassungsanspruch aus Art. 27 GRCh	313
10. Kapitel Schlussbetrachtung und Ausblick	315
§ 1 Zusammenfassung	315
§ 2 Ausblick	318
Literaturverzeichnis	321