

Peter Volkmann

# Konzernverantwortung und Betriebsverfassung



**Nomos**

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| 1. Kapitel: Problemaufriss: Konzernverantwortung im Betriebsverfassungsrecht? | 11 |
| 2. Kapitel: Dualismus Betriebsverfassungsrecht – Konzernrecht                 | 13 |
| A. Struktur des Betriebsverfassungsrechts – Der selbständige Arbeitgeber      | 13 |
| B. Einbindung in ein Konzernverhältnis  | 14 |
| I. Überblick über die relevanten Arten der Konzernierung                      | 15 |
| II. Die Formen der Konzernierung im Einzelnen                                 | 18 |
| 1. Vertragskonzern  | 18 |
| 2. Eingliederung  | 20 |
| 3. Faktischer Konzern   | 21 |
| a) Faktischer Aktienkonzern   | 21 |
| b) Faktischer GmbH-Konzern  | 22 |
| c) Qualifiziert faktischer Konzern  | 24 |
| aa) Qualifiziert faktischer GmbH-Konzern                                      | 24 |
| bb) Qualifiziert faktischer Aktienkonzern                                     | 27 |
| III. Ausgleich für die Folgen der Konzernierung                               | 29 |
| 1. Aktienrechtliche Regelungen  | 29 |
| 2. Nicht normierte Ausgleichsmechanismen                                      | 29 |
| a) Zurechnungsdurchgriff  | 30 |
| aa) Zurechnung von Eigenschaften  | 31 |
| bb) Umgekehrter Zurechnungsdurchgriff   | 32 |
| b) Haftungsdurchgriff   | 32 |
| aa) Sphärenvermischung  | 34 |
| bb) Unterkapitalisierung  | 34 |
| cc) Umgekehrter Haftungsdurchgriff  | 35 |
| 3. Schaffung eines Vertrauenstatbestands                                      | 35 |
| a) Zivilrechtliche Vertrauenshaftung  | 35 |
| b) Konzernvertrauenshaftung   | 37 |
| 4. Zwischenergebnis   | 41 |
| C. Reaktion des Gesetzgebers: Einführung des Konzernbetriebsrats              | 41 |
| I. Konzernbegriff des BetrVG  | 42 |
| 1. Einheitliche Leitung im Sinne des § 18 Abs. 1 AktG                         | 45 |
| a) Gesellschaftsrechtliche und mitbestimmungsrechtliche Sicht                 | 46 |
| aa) Gesellschaftsrechtliche Sicht   | 46 |
| bb) Mitbestimmungsrechtliche Sicht  | 47 |
| b) Betriebsverfassungsrechtliche Sicht  | 49 |

|   |        |
|---|--------|
| aa) Ansicht des BAG   | 49     |
| (1) Entscheidung vom 21.10.1980   | 49     |
| (2) Entscheidungen vom 13.10.2004, 14.02.2007 und 16.05.2007  | 53     |
| bb) Sicht der arbeitsrechtlichen Literatur  | 54     |
| cc) Eigene Ansicht: Systemkonforme Handhabung des gesellschaftsrechtlichen Konzernbegriffs auch im Betriebsverfassungsrecht   | 55     |
| 2. Zuständigkeit des Konzernbetriebsrats  | 57     |
| a) Zuständigkeitsabgrenzung zwischen (Gesamt-) Betriebsrat und Konzernbetriebsrat   | 58     |
| b) Nichtregelnkönnen durch die Gesamtbetriebsräte   | 58     |
| c) Ergebnis: geringer Kompetenzbereich des Konzernbetriebsrats  | 60     |
| II. Widerspruch des betriebsverfassungsrechtlichen Konzernverständnisses zur gesellschaftsrechtlichen Konzernverfassung, fehlende strukturelle Konsistenz im BetrVG, fehlende Parallelität in hierarchischer Struktur | 61     |
| D. Ergebnis: Konzern als Fremdkörper im BetrVG  | 66     |
| <br>3. Kapitel: Konzernverantwortung  | <br>67 |
| A. Allgemeines  | 67     |
| I. Ausgangssituation  | 67     |
| II. Grundgedanken zu einer Konzernverantwortung   | 69     |
| 1. Verhältnis zwischen herrschender Gesellschaft und Betriebsrat  | 69     |
| 2. Verhältnis zwischen herrschender und abhängiger Gesellschaft   | 73     |
| B. Sozialplandotierung im Konzern – Die Einbeziehung der wirtschaftlichen Situation der Konzernobergesellschaft bei der Dotierung des Sozialplans   | 74     |
| I. Berechnungsdurchgriff im Rahmen der Betriebsrentenanpassung gemäß § 16 BetrAVG   | 75     |
| 1. Fehlende wirtschaftliche Leistungsfähigkeit der abhängigen Tochtergesellschaft bei wirtschaftlicher Leistungsfähigkeit der Konzernobergesellschaft   | 75     |
| a) Entwicklung der Rechtsprechung des BAG   | 76     |
| b) Ansicht der Literatur zur ursprünglichen Rechtsprechung des BAG zum Berechnungsdurchgriff  | 81     |
| aa) Überlegungen der Literatur in Bezug auf einen Berechnungsdurchgriff   | 81     |
| bb) Handhabung des Berechnungsdurchgriffs nach Ansicht der Literatur  | 84     |
| c) Urteil des BAG vom 26.05.2009  | 85     |
| d) Stellungnahme zum Urteil des BAG vom 26.05.2009  | 85     |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| e)   | Zusammenfassung und Stellungnahme  | 91  |
| f)   | Vorschlag zur Handhabung der Anpassungspflicht<br>im Konzern   | 93  |
| 2.   | Fehlende wirtschaftliche Leistungsfähigkeit der<br>Konzernobergesellschaft bei wirtschaftlicher<br>Leistungsfähigkeit der abhängigen Tochtergesellschaft | 94  |
| a)   | Rechtsprechung des BAG   | 94  |
| b)   | Stellungnahme  | 97  |
| II.  | Ansichten der Literatur zur Einbeziehung der wirtschaftlichen<br>Situation der Konzernobergesellschaft bei der Sozialplandotierung                       | 98  |
| 1.   | Generelle Ablehnung der Einbeziehung der wirtschaftlichen<br>Situation des Gesamtkonzerns bzw. der<br>Konzernobergesellschaft                            | 99  |
| 2.   | Generelle Einbeziehung der wirtschaftlichen Situation des<br>Gesamtkonzerns  | 99  |
| 3.   | Annahme eines Zurechnungsdurchgriffs unter bestimmten<br>Voraussetzungen   | 100 |
| III. | Stellungnahme zum Zurechnungsdurchgriff im Rahmen der<br>Sozialplandotierung   | 103 |
| IV.  | Eigener Lösungsansatz: Haftung der Muttergesellschaft im Fall<br>vorsätzlicher, sittenwidriger Schädigung der Tochtergesellschaft                        | 107 |
| V.   | Ergebnis   | 111 |
| C.   | Mitbestimmungs- und Mitwirkungsrechte im Konzern   | 113 |
| I.   | Problemaufriss   | 113 |
| II.  | Auskunftsanspruch nach § 80 Abs. 2 BetrVG und<br>Informationsdurchgriff  | 114 |
| 1.   | Auskunftspflicht   | 114 |
| 2.   | Beschaffungspflicht  | 114 |
| 3.   | Informationsdurchgriff   | 117 |
| 4.   | Stellungnahme  | 117 |
| III. | Mitwirkungsrecht bei Betriebsänderung nach § 111 BetrVG  | 118 |
| 1.   | Problemaufriss   | 118 |
| 2.   | Ansicht des BAG zur Rechtzeitigkeit im Sinne des<br>§ 111 Satz 1 BetrVG  | 119 |
| 3.   | Zuständigkeitsverlagerung?   | 120 |
| 4.   | Verletzung des Beteiligungsrechts  | 122 |
| 5.   | Stellungnahme  | 123 |
| IV.  | Mitbestimmungsrecht bei personellen Maßnahmen gemäß<br>§ 99 BetrVG   | 123 |
| 1.   | Problemaufriss   | 123 |
| 2.   | Umfang der Informations- und Auskunftspflicht des<br>Arbeitgebers  | 124 |
| 3.   | Vorgehen bei Fehlen jeglicher personenbezogener Daten  | 124 |
| 4.   | Stellungnahme  | 125 |
| V.   | Mitbestimmungsrecht nach § 94 BetrVG   | 125 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Problemaufriss  | 125 |
| 2.   | Zuständigkeit der deutschen Arbeitgebergesellschaft   | 126 |
| 3.   | Fehlende Zustimmung des Betriebsrats  | 127 |
| 4.   | Stellungnahme   | 127 |
| VI.  | Mitbestimmungsrechte in sozialen Angelegenheiten gemäß § 87 BetrVG                                  | 128 |
| 1.   | Problemaufriss  | 128 |
| 2.   | Rechtsprechung  | 128 |
| 3.   | Literatur   | 130 |
| 4.   | Stellungnahme   | 133 |
| VII. | Zwischenergebnis  | 136 |
| D.   | Entwicklung eines eigenen Lösungsansatzes   | 137 |
| I.   | Einleitung  | 137 |
| II.  | Alternativer Lösungsansatz mit Schwerpunkt auf Prävention   | 138 |
| 1.   | Übertragung der betriebsverfassungsrechtlichen Arbeitgeberstellung auf die herrschende Gesellschaft | 138 |
| 2.   | Konzernverantwortung  | 140 |
| a)   | Ausgangspunkt   | 140 |
| b)   | Dogmatische Grundlage einer Konzernverantwortung  | 142 |
| aa)  | Übernahme von Verantwortung als rechtsethisches Prinzip   | 142 |
| bb)  | Ausprägung des Verantwortungsprinzips im Konzerngesellschaftsrecht                                  | 144 |
| c)   | Durchsetzbarkeit einer Konzernverantwortung   | 146 |
| aa)  | Schranken des Weisungsrechts  | 146 |
| bb)  | Kompensation finanzieller Schäden   | 148 |
| III. | Ergebnis  | 150 |
| E.   | Anwendung der Konzernverantwortung auf Problemfälle im Konzernrecht                                 | 150 |
| I.   | Sozialplandotierung im Konzern  | 150 |
| II.  | Mitwirkungs- und Mitbestimmungsrechte   | 152 |
| 1.   | Auskunfts- und Unterrichtsrechte des Betriebsrats   | 153 |
| 2.   | Mitbestimmungsrechte gemäß § 94 BetrVG  | 154 |
| 3.   | Mitbestimmungsrechte gemäß § 87 BetrVG  | 155 |
| 4.   | Ergebnis  | 157 |
| III. | Einigungsstellenverfahren   | 157 |
| 1.   | Bisherige Handhabung  | 157 |
| 2.   | Nachteil der bisherigen Handhabung  | 159 |
| 3.   | Lösung unter Beachtung einer Konzernverantwortung   | 161 |
| 4.   | Kapitel: Zusammenfassung  | 163 |
|      | Literaturverzeichnis  | 167 |