

Der Sozialplan in einer vergleichenden europäischen Perspektive

Unter besonderer Berücksichtigung der
Schweiz, Deutschlands und Italiens

Dissertation
der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität
Zürich zur Erlangung der Würde einer Doktorin der
Rechtswissenschaft

vorgelegt von

Camilla Giudici

von Mailand (Italien)

genehmigt auf Antrag von

Prof. Dr. Wolfgang Portmann, Prof. Dr. Isaak Meier
und

Prof. Dr. Edoardo Ales

Cotutelle de thèse

2019



Stämpfli Verlag

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXXIII
Rechtsprechungsverzeichnis	LXXXIII
Materialienverzeichnis	XCIV
Einleitung	1
1. Kapitel: Sozialplan in der Schweiz, ein Vergleich zwischen den alten und neuen OR-Bestimmungen aufgrund der Revision des Schuldbetreibungs- und Konkursgesetzes (SchKG).....	5
I. Die Rolle des Arbeitsrechts.....	5
1. Die Rechtsquellen.....	5
2. Die Massenentlassung.....	7
2.1 Legaldefinitionen	7
a Betriebsbegriff nach öffentlichem Recht	8
b Betriebsbegriff nach privatem Recht	9
c Arbeitnehmerbegriff	12
2.2 Massenentlassungsverfahren im Allgemeinen	12
a Voraussetzungen einer Massenentlassung	12
b Voraussetzungen des Informations- und Konsultationsrechts.....	13
c Regelung des Informations- und Konsultationsverfahrens	14
2.3 Massenentlassungsverfahren im Zusammenhang mit einem Betriebsübergang	17
a Regelung eines Betriebsübergangs	18
b Zeitpunkt einer Massenentlassung.....	18
3. Der Sozialplan	20
3.1 Allgemeines	20
a Vor der SchKG-Revision.....	20
b Nach der SchKG-Revision.....	23
c Sozialplanpflicht: Rechtsgrundlage	25
d Anwendbarkeit der Sozialplanpflicht.....	26
e Gemischte materiell-rechtliche Natur des Sozialplans.....	27
f Offene Fragen und erste Antworten.....	28
3.2 Inhalt des Sozialplans.....	31
a Rechtliche Grundlage/Allgemeine Grundsätze.....	32
b Regelung der Versetzung und Schutzmassnahmen.....	33
c Regelung der Kündigungen und Schutzmassnahmen	35
	XI

d	Massnahmen bezüglich der arbeitsrechtlichen Vorsorge	37
e	Sonstige Regelungen bzw. allgemeine Bestimmungen	41
3.3	Verhandlungspflicht als zentrale Voraussetzung	44
3.4	Rechtsfolge der Sozialplanpflicht bei Uneinigkeit	47
3.5	Zentrale Rolle des Schiedsgerichts	48
a	Einleitung	48
b	Besonderheiten des Schiedsgerichts nach Art. 335j OR	49
c	Anwendbarkeit der ZPO-Bestimmungen über die Schiedsgerichtsbarkeit	51
d	Offene Fragen und erste Antworten	53
3.6	Sozialplan als ursprüngliche Besonderheit des öffentlichen Rechts	56
a	Einleitung	56
b	Sozialplanpflicht in BPG und BPV	57
4.	Das Kollektivarbeitsrecht	60
4.1	System des Kollektivarbeitsrechts	60
a	Einleitung	60
b	Tarifrechtliche Beziehungen	61
c	MitwG	64
d	GAV	65
e	Betriebsordnung	70
f	Arbeitskampf	72
4.2	Relevanz des Kollektivarbeitsrechts für den Sozialplan	73
a	Verhältnis zwischen MitwG und OR	73
b	Verhältnis zwischen GAV und Sozialplan	75
c	Verhältnis zwischen Betriebsordnung und Sozialplan	77
d	Verhältnis zwischen Streikrecht und Sozialplanpflicht	78
II.	Die Rolle des Sozialversicherungsrechts	80
1.	Die Rechtsquellen	80
2.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits- und Sozialversicherungsrecht	83
2.1	Allgemeines	84
a	Zentrale Rolle der Vorsorge	84
b	AHV/IV	85
c	Berufliche Vorsorge	86
d	Arbeitslosenversicherung	87
2.2	Unterstützung der Kündigung durch gezielte Sozialversicherungsmassnahmen	88
a	Einleitung	88
b	Kurzarbeitsentschädigung	88
c	Frühpensionierung	94
d	Arbeitslosenentschädigung	100
e	Insolvenzenschädigung	106
III.	Die Rolle des Insolvenzrechts	109
1.	Die Rechtsquellen	109
1.1	Allgemeines	109

1.2	Grundlegende Etappen bis zum Inkrafttreten des revidierten SchKG.....	110
2.	Die Nachlassstundung.....	112
2.1	Allgemeines	112
2.2	Grundsätze und Ablauf des Nachlassverfahrens	112
2.3	Auswirkungen der Nachlassstundung	116
a	Einleitung.....	116
b	Auswirkungen auf Dauerschuldverhältnisse.....	118
c	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse.....	121
d	Zentrale Rolle des Sachwalters	128
3.	Der Konkurs	130
3.1	Allgemeines	130
3.2	Grundsätze und Ablauf des Konkursverfahrens.....	130
3.3	Auswirkungen des Konkurses.....	132
a	Auswirkungen auf Dauerschuldverhältnisse.....	132
b	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse.....	133
c	Zentrale Rolle der Konkursverwaltung.....	139
4.	Der Betriebsübergang	144
4.1	Allgemeines	144
4.2	Grundsätze und Ablauf des Betriebsübergangs.....	145
4.3	Auswirkungen des Betriebsübergangs	147
a	Allgemeine Auswirkungen	147
b	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse.....	151
5.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits-, Sozialversicherungs- und Insolvenzrecht.....	155
IV.	Fazit	157
2. Kapitel:	EU-Vorschriften über Massenentlassungen und Kollektivvereinbarungen	163
I.	Eine übergeordnete Rechtsordnung	163
1.	Das Rechtssystem: Allgemeines.....	163
2.	Die Rechtsquellen.....	164
2.1	Allgemeines	164
2.2	Primärrecht.....	166
2.3	Sekundärrecht	168
3.	Die Grundsätze des Tarifvertragsrechts	170
II.	Die einzelnen Bestimmungen im Rahmen der europäischen Rechtsordnung	173
1.	Die EU-Richtlinie über den Betriebsübergang.....	173
2.	Die EU-Richtlinie über die Massenentlassungen.....	177
3.	Die EU-Richtlinie über die Unterrichtung und Anhörung der Arbeitnehmer.....	184
4.	Die EU-Richtlinie über den Schutz der Arbeitnehmer im Insolvenzverfahren	187
III.	Fazit	189

3. Kapitel:	Unternehmenskrise und Massenentlassungen in Italien	193
I.	Die Rolle des Arbeitsrechts.....	193
1.	Die Rechtsquellen	193
1.1	Interne Entwicklung	196
1.2	Umsetzung der EU-Richtlinie über die Massenentlassungen	199
1.3	Ratio vom Gesetz Nr. 223/1991 und der nachfolgenden Revisionen.....	201
2.	Die Massenentlassung.....	203
2.1	Legaldefinitionen	203
a	Unternehmens- und Produktionseinheitsbegriff.....	203
b	Massenentlassungsbegriff	204
c	Schwellenwerte und Arbeitnehmerbegriff	207
2.2	Massenentlassungsverfahren	209
a	Regelung des Auswahlverfahrens	210
b	Regelung des Informations- und Konsultationsverfahrens.....	214
2.3	Letzte umfassende Gesetzreform: Die Fornero Reform	218
a	Einleitung.....	218
b	Wesentliche Neuerungen der Fornero Reform.....	221
2.4	Letzte Gesetzesrevision: Der Jobs Act	226
a	Einleitung.....	226
b	Wesentliche Neuerungen des Jobs Act	228
3.	Das Kollektivarbeitsrecht.....	231
3.1	System des Kollektivarbeitsrechts.....	231
a	Einleitung.....	231
b	Tarifrechtliche Beziehungen	231
c	<i>Concertazione sociale</i>	242
d	Arbeitskampf.....	244
3.2	Relevanz des Kollektivarbeitsrechts für Massenentlassungen.....	245
a	Verhältnis zwischen Gesamtarbeitsverträgen und Betriebsvereinbarungen.....	245
b	Verhältnis zwischen Solidaritätsverträgen und Massenentlassungen.....	247
c	Verhältnis zwischen Streikrecht und Massenentlassungen	248
II.	Die Rolle des Sozialversicherungsrechts.....	250
1.	Die Rechtsquellen	250
2.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits- und Sozialversicherungsrecht	255
2.1	Allgemeines.....	255
a	Zentrale Rolle der Vorsorge.....	255
b	Verhältnis zwischen <i>CIGO</i> bzw. <i>CIGS</i> und <i>NASpI</i>	257
c	Zuständigkeit für die Regelung der <i>ammortizzatori sociali</i> ...	259
2.2	Unterstützung der Kündigungen durch gezielte Sozialversicherungsmassnahmen	260
a	Einleitung.....	260
b	<i>Contratti di solidarietà</i>	260

c	<i>Cassa integrazione guadagni ordinaria</i>	265
d	<i>Cassa integrazione guadagni straordinaria</i>	271
e	<i>Cassa integrazione guadagni in deroga</i>	276
f	<i>Fondi di solidarietà bilaterali</i>	278
g	Frühpensionierung	284
h	Arbeitslosenentschädigung	287
III.	Die Rolle des Insolvenzrechts.....	293
1.	Die Rechtsquellen.....	293
1.1	Allgemeines	293
1.2	Arbeitnehmerverhältnisse in der Insolvenz	299
2.	Die Nachlassstundung (<i>concordato preventivo</i>)	301
2.1	Allgemeines	301
2.2	Grundsätze und Ablauf der einfachen Nachlassstundung	302
2.3	Grundsätze und Ablauf der weissen Nachlassstundung (<i>concordato in bianco</i>).....	310
2.4	Grundsätze und Ablauf der Nachlassstundung mit Fortführung des Betriebs (<i>concordato con continuità aziendale</i>)	314
2.5	Grundsätze und Ablauf der Nachlassstundung mit Vermögensabtretung (<i>concordato fallimentare</i>)	319
3.	Der Konkurs	321
3.1	Allgemeines	321
3.2	Grundsätze und Ablauf des Konkursverfahrens.....	322
3.3	Grundsätze und Ablauf der Liquidation	336
a	Vorübergehende Fortführung des Betriebs (<i>esercizio provvisorio dell'impresa</i>)	336
b	Vermietung des Unternehmens (<i>affitto d'azienda</i>)	338
4.	Der Betriebsübergang	342
4.1	Allgemeines	342
4.2	Grundsätze und Ablauf des Betriebsübergangs.....	343
4.3	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse.....	345
5.	Die gemeinsame ausserordentliche Verwaltung (<i>amministrazione straordinaria comune</i>)	349
5.1	Allgemeines	349
5.2	Grundsätze und Ablauf des Verfahrens der gemeinsamen ausserordentlichen Verwaltung	351
5.3	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse.....	355
6.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits-, Sozialversicherungs- und Insolvenzrecht.....	357
IV.	Fazit	359
4. Kapitel:	Deutschland als Pionier der Sozialplanpflicht	367
I.	Die Rolle des Arbeitsrechts.....	367
1.	Die Rechtsquellen.....	367
2.	Die anzeigepflichtige Entlassung.....	368
2.1	Legaldefinitionen	369
a	Betriebs- und Unternehmensbegriff.....	370

b	Kündigungsbegriff bzw. Entlassungsbegriff	372
c	Arbeitnehmerbegriff	375
2.2	Anzeigepflichtige Entlassungen bei Betriebsänderung:	
	Massenentlassungsverfahren	376
a	Leitende Grundsätze	377
b	Voraussetzung einer anzeigepflichtigen Entlassung mit Sozialplanpflicht: Betriebsänderung	380
c	Voraussetzung einer anzeigepflichtigen Entlassung mit Sozialplanpflicht: Schwellenwerte	383
d	Regelung des Informations- und Konsultationsverfahrens.....	385
2.3	Anzeigepflichtige Entlassungen im Zusammenhang mit einem Betriebsübergang.....	392
a	Regelung eines Betriebsübergangs.....	392
b	Zeitpunkt einer anzeigepflichtigen Entlassung.....	397
3.	Der Interessenausgleich und Sozialplan.....	401
3.1	Allgemeines.....	401
a	Interessenausgleich und Abgrenzung zum Sozialplan	402
b	Sozialplan und Abgrenzung zum Interessenausgleich	409
c	Sozialplanpflicht: Rechtsgrundlage.....	413
d	Regelung des Auswahlverfahrens	415
e	Regelung des Informations- und Konsultationsverfahrens.....	422
f	Offene Fragen und erste Antworten	424
3.2	Formen des Sozialplans.....	426
a	Einzelsozialplan	426
b	Sozialpläne für zukünftige Betriebsänderungen.....	427
3.3	Inhalt des Sozialplans.....	430
a	Präambel	432
b	Rechtliche Grundlage/Allgemeine Grundsätze	432
c	Regelung der Versetzung und Schutzmassnahmen	433
d	Regelung der Abfindungen	434
e	Massnahmen bezüglich der arbeitsrechtlichen Vorsorge	435
f	Sonstige Regelungen bzw. allgemeine Bestimmungen	437
3.4	Zentrale Rolle der Einigungsstelle	438
a	Einleitung.....	438
b	Natur	438
c	Bestellungsverfahren.....	439
d	Beschluss	441
e	Finanzierung und Schlussbemerkung.....	443
3.5	Rechtsfolge der Sozialplanpflicht bei Uneinigkeit	444
4.	Das Kollektivarbeitsrecht.....	444
4.1	System des Kollektivarbeitsrechts.....	444
a	Einleitung.....	444
b	Tarifvertragsrecht.....	445
c	Tarifrechtliche Beziehungen	449
d	Arbeitskampf.....	451
4.2	Relevanz des Kollektivarbeitsrechts für den Sozialplan.....	452
a	Verhältnis zwischen Tarif- und Betriebssozialplänen	452

b	Verhältnis zwischen Vertretungen bei Abschluss eines Sozialplans.....	455
c	Erweiterung der Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates während des Konsultationsverfahrens	456
d	Verhältnis zwischen Streikrecht und Massenentlassungen	457
II.	Die Rolle des Sozialversicherungsrechts	461
1.	Die Rechtsquellen.....	461
2.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits- und Sozialversicherungsrecht.....	462
2.1	Allgemeines	463
2.2	Unterstützung der Personalabbau massnahmen durch gezielte Sozialversicherungsmassnahmen	464
a	Einleitung.....	464
b	Kurzarbeitergeld	464
c	Transferkurzarbeitergeld.....	469
d	Transfergesellschaft	473
e	Transfersozialplan.....	477
f	Frühzeitige Altersrente	480
g	Arbeitslosengeld	482
h	Insolvenzgeld.....	483
III.	Die Rolle des Insolvenzrechts.....	486
1.	Die Rechtsquellen.....	486
1.1	Allgemeines	486
1.2	Arbeitnehmerverhältnisse in der Insolvenz	488
2.	Das Insolvenzverfahren	489
2.1	Allgemeines	489
2.2	Grundsätze und Ablauf des Insolvenzverfahrens	490
a	Eröffnungsantrag	490
b	Eröffnungsentscheid	492
c	Verfahrensabschluss	496
2.3	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse	496
a	Einleitung.....	496
b	Kündigungsschutz und Betriebsänderungen	498
c	Zentrale Rolle des Interessenausgleichs.....	501
d	Zentrale Rolle der Sozialplanpflicht	504
3.	Insolvenzplanverfahren.....	506
3.1	Allgemeines	506
3.2	Grundsätze und Ablauf des Insolvenzplanverfahrens	507
4.	Die Eigenverwaltung	508
4.1	Allgemeines	508
4.2	Grundsätze und Ablauf des Eigenverwaltungsverfahrens	509
5.	Der Betriebsübergang	511
5.1	Allgemeines	511
5.2	Grundsätze und Ablauf des Betriebsübergangs.....	511
5.3	Besondere Auswirkungen auf Arbeitsverhältnisse	513
6.	Die Schnittstellen zwischen Arbeits-, Sozialversicherungs- und Insolvenzrecht.....	515

IV. Fazit	517
5. Kapitel: Vergleichende Würdigung.....	523
V. Quo Vadis?.....	523
VI. Zusammenstellung der wesentlichen Ergebnisse	524
1. Grundlagen.....	525
2. Ergebnisse zum Massenentlassungsverfahren.....	528
3. Ergebnisse zum Sozialplan	531
4. Ergebnisse zur Sozialplanpflicht.....	533
5. Ergebnisse zur Schiedsgerichtsbarkeit	535
6. Ergebnisse zum Kollektivarbeitsrecht.....	538
7. Ergebnisse zum Sozialversicherungsrecht	539
8. Ergebnisse zum Insolvenzrecht.....	542
VII. Schlussfolgerungen	546
Riassunto – Il Piano Sociale in una prospettiva comparata di diritto europeo con particolare riguardo a Svizzera, Germania e Italia.....	551