

## **Arbeitspapier 13: Gesetzliche Mitbestimmungsmodelle; Einzelfragen; Europarechtliche Entwicklungen**

### **I. Gesetzliche Mitbestimmungsmodelle**

#### **1. Überblick**

#### **2. Montan-MitbestimmungsG v. 21.05.1951**

- a) Geltungsbereich
  - aa) Unmittelbar: § 1 II Montan-MitbestG
  - bb) Mittelbar: herrschende Unternehmen (§§ 1, 2 MitbestErgG)
- b) Verfassung
  - aa) Aufsichtsrat (§ 4 Montan-MitbestG)
  - bb) Arbeitsdirektor (§ 13 Montan-MitbestG)
  - cc) Modifikationen durch das MitbestErgG

#### **3. MitbestimmungsG v. 04.05.1976**

- a) Geltungsbereich
  - aa) Unternehmen i. S. von § 1 I MitbestG (außer Montanbereich)
    - (1) AG, KGaA, GmbH, Genossenschaft
    - (2) I.d.R. mehr als 2.000 Arbeitnehmer
  - bb) KG unter besonderen Voraussetzungen (§ 4 MitbestG)
  - cc) Konzern (§ 5 MitbestG i.V. mit § 18 I AktG)
    - (1) Grundregel (§ 5 I 1 MitbestG)
    - (2) Sonderregeln (§ 5 I 2, II, III MitbestG)
- b) Verfassung
  - aa) Aufsichtsrat
    - (1) Zusammensetzung (§ 7 MitbestG)
    - (2) Bestellung der AR-Mitglieder
    - (3) Modifikationen der Parität
      - Wahl des Vorsitzenden (§ 27 MitbestG)
      - Zweitstimme (§ 29 II MitbestG)
      - Bestellung von Vorstandsmitgliedern und Widerruf (§ 31 MitbestG)
      - Einschränkung bei Beteiligungsrechten (§ 32 MitbestG)
  - bb) Arbeitsdirektor (§ 33 MitbestG)

#### **4. DrittelbG v. 18.05.2004 (= §§ 76 ff. BetrVG 1952 v. 11.10.1952)**

- a) Geltungsbereich
  - aa) AG, KGaA, GmbH, Genossenschaft mit mehr als 500 Arbeitnehmern (§ 1 I Nr. 1, 2, 3 und 5 DrittelbG)  
(Übergangsregelungen für vor dem 10.8.1994 eingetragene Aktiengesellschaften gem. § 1 I Nr. 1 S. 2 DrittelbG)
  - bb) VVaG mit mehr als 500 Arbeitnehmern bei vorhandenem Aufsichtsrat (§ 1 I Nr. 4 DrittelbG)
  - cc) Konzern (§ 2 DrittelbG)
- b) Zusammensetzung des Aufsichtsrats (§ 4 DrittelbG)

## **II. Verfassungsrechtliche Problematik**

- 1. Gleichheit (Art. 3 I GG)**
- 2. Eigentumsschutz (Art. 14 GG)**
- 3. Vereinigungsfreiheit (Art. 9 I GG)**
- 4. Berufsfreiheit / Handlungsfreiheit (Art. 12 I GG) / (Art. 2 I GG)**
- 5. Koalitionsfreiheit und Tarifautonomie (Art. 9 III GG)**
- 6. Sozialstaatsprinzip (Art. 20 GG)**

## **III. Einzelfragen**

- 1. Stellung der einzelnen AN-Vertreter im Aufsichtsrat**
  - a) Amtsverhältnis
  - b) Rechte, insbes. Vergütung (§ 113 AktG)
  - c) Pflichten
    - aa) Sorgfaltspflicht (§ 116 i.V. mit § 93 I 1 AktG; Schadensersatzpflicht nach § 116 S. 3 AktG n.F. bei Festsetzung einer unangemessenen Vorstandsvergütung)
    - bb) Verschwiegenheitspflicht (§ 116 S. 2 i.V.m. § 93 I 3 AktG)
  - d) Verhalten im Arbeitskampf
  - e) Benachteiligungsverbot (§ 26 MitbestG)
- 2. Aufsichtsratsausschüsse**
- 3. Besonderheiten in der GmbH**
- 4. Privatautonome Mitbestimmungsregelungen**

## **Leitentscheidungen**

**BGH v. 25.02.1982, BGHZ 83, 106 und BGH v. 25.02.1983, BGHZ 83, 144 (innere Struktur der Aufsichtsratsarbeit)**

BGH v. 17.05.1993, BGHZ 122, 342 (innere Struktur der Aufsichtsratsarbeit)

**Für Interessierte:**

**IV. Europarechtliche Entwicklungen**

**1. Überblick**

- a) Grundfreiheiten
- b) Harmonisierung der Aktien-/Mitbestimmungsrechte
- c) Supranationale Rechtsformen

**2. Unternehmerische Mitbestimmung in der Europäischen Aktiengesellschaft (SE)**

- a) Entstehungsgeschichte und Ziele
  - aa) Der lange Weg zum SE-Statut
  - bb) Grundzüge der gegenwärtigen Regelungen
    - (1) Normengeflecht von SE-VO, SE-RL, SEAG und SEBG
    - (2) Vorrang von Verhandlungslösungen
    - (3) Vorher-Nachher-Prinzip
    - (4) Auffangregelung

**3. Vergleichbar: Europäische Genossenschaft (SCE) – (seit 18.8.2006)**

**4. Bedeutung der Niederlassungsfreiheit (Art. 48 EG)**

- a) Judikatur des EuGH
  - aa) „Centros“, „Überseering“, „Inspire Art“
  - bb) „Sevic“
- b) Folgerungen für die Mitbestimmung

**5. Richtlinie zur grenzüberschreitenden Verschmelzung (RL 2005/56/EG)**

- a) Entstehungsgeschichte und Ziele
- b) Inhalt
  - aa) Gesellschaftsrecht
  - bb) Mitbestimmung der Arbeitnehmer
    - (1) Grundregel: „Sitzlandprinzip“ (Art 16 I)
    - (2) Ausnahmen
      - mehr als 500 AN in den letzten 6 Monaten (Art. 16 II)
      - quantitativer Rückschritt der AN-Vertretung (Art. 16 II a)
      - kein gleiches Wahlrecht für alle (Art. 16 II b)
- c) SE-Verfahren
  - Vorrang der Verhandlungslösung
  - sonst Auffangregelung

**6. Richtlinie zur grenzüberschreitenden Sitzverlegung (derzeit zurückgestellt)**

**Leitentscheidungen:**

- EuGH v. 9.3.1999, ZIP 1999, 438 - „Centros“
- EuGH v. 5.11.2002, ZIP 2002, 2037 - „Überseering“
- EuGH v. 20.9.2003, ZIP 2003, 2885 - „Inspire Art“
- EuGH v. 7.7.2005, ZIP 2005, 1227 - „Sevic“
- EuGH v. 16.12.2008, NJW 2009, 569 - „Cartesio“