

Schriften zum Arbeitsrecht und Wirtschaftsrecht 84

Herausgegeben von Abbo Junker

Christine Kumpf

Multinationalität der SE-Mitbestimmungs- ordnung

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXI
-----------------------------	-----

§ 1 Rechtliche Grundlagen	1
A. Multinationalität statt Supranationalität.....	1
B. Gemeinschaftsrechtliche Grundlagen.....	2
I. Historische Entwicklung	2
II. Richtlinie 2001/86/EG des Rates	4
1. Ziel und Gegenstand	4
2. Regelungsgrundsätze	5
C. Nationale Rechtsgrundlagen	7
I. Umsetzung der SE-Richtlinie.....	7
II. Nationaler Gestaltungsspielraum	8
D. Anzuwendendes Recht.....	10
I. Transnationalität der Arbeitnehmerbeteiligung.....	10
II. Kollisionsrechtliche Vorgaben der SE-Richtlinie	11
III. Geltungsbereich des SEBG	12
IV. Sonderanknüpfungen.....	13
1. Korrektur des primär anzuwendenden Rechts.....	13
2. Verweisung auf Rechtsvorschriften und Gepflogenheiten	15
V. Zwischenergebnis	16
§ 2 Verweisungen des SEBG auf ausländisches Recht.....	19
A. Begriffsdefinitionen.....	19
I. Arbeitnehmer und Arbeitnehmervertreter.....	19
1. Nationale Rechtsvorschriften und Gepflogenheiten.....	19
2. Verweisungsfolgen.....	20
II. Tochtergesellschaft	21
III. Betrieb	22

B.	Information der Arbeitnehmerseite	24
I.	Pflicht der Leitungen	24
1.	Anzuwendendes Recht	24
2.	Informationszeitpunkt	27
3.	Informationsinhalt	27
II.	Informationsadressaten	28
III.	Bedeutung der Information	30
C.	Konstituierung des BVG	31
I.	Abstrakte Sitzverteilung	31
1.	Grundsatz der Repräsentativität	31
2.	Grundsatz der Proportionalität	32
3.	Nachträgliche Veränderungen	34
II.	Bestimmung der Mitglieder	36
1.	Wahl- oder Bestellungsverfahren	36
2.	Mandatsvoraussetzungen	37
3.	Wahlanfechtung	38
III.	Ausblick	39
D.	Konstituierung des SE-Betriebsrats	40
I.	SE-Betriebsrat kraft Vereinbarung	40
II.	SE-Betriebsrat kraft Gesetzes	42
1.	Abstrakte Sitzverteilung	42
2.	Bestimmung der Mitglieder	43
3.	Amtszeit	44
E.	Mitbestimmung im Aufsichts- oder Verwaltungsorgan	45
I.	Mitbestimmung kraft Vereinbarung	45
1.	Beschlussfassung bei einer Minderung der Mitbestimmung	45
2.	Inhalt der verhandelten Mitbestimmung	49
II.	Mitbestimmung kraft Gesetzes	52
1.	Schwellenwerte als besondere Voraussetzung	52
2.	Abstrakte Sitzverteilung	53
a.	Grundsatz der Proportionalität	53
b.	Berücksichtigung des grenzüberschreitenden Charakters	54
c.	Kritik an der Regelungstechnik	56
3.	Bestimmung der Mitglieder	57
a.	Wahl- oder Bestellungsverfahren	57
b.	Abberufung und Wahlanfechtung	58
c.	Kritik an der Verweisung	59

F.	Persönliche Rechtsstellung der Arbeitnehmervertreter	59
I.	Kollisionsrechtliche Einordnung	60
1.	Anknüpfung an den Beschäftigungsort	60
2.	Verhältnis zum Arbeitsvertragsstatut	62
II.	Anwendungsbereich und Schutzzumfang	64
1.	Schutzbereich des § 42 SEBG	64
a.	Persönlich	64
b.	Sachlich	64
2.	Errichtungs- und Tätigkeitsschutz	65
3.	Geheimhaltungspflicht	67
III.	Kritik an der Verweisung	67
1.	Unterschiedliches Schutzniveau	67
2.	Kein konkreter Bezugspunkt	68
3.	Compliance-Verantwortung	69
IV.	Einheitliches Schutzniveau kraft Vereinbarung	71
§ 3	Vergleich des Verhandlungsverfahrens	75
A.	Vorgehensweise	75
B.	Informationsadressaten	76
I.	Tabellarische Übersicht	76
II.	Adressaten in Deutschland	77
III.	Adressaten in anderen Mitgliedstaaten	79
1.	Information der nationalen Arbeitnehmervertreter	79
a.	Definition der Arbeitnehmervertreter im Umsetzungsrecht	80
b.	Ermittlung der Adressaten durch Auslegung	81
aa.	Ermittlungskriterien	81
bb.	Einzelstaatliche Regelungen	82
2.	Direkte Information der Arbeitnehmer	86
3.	Keine Adressatenregelung	87
IV.	Vergleich	88
C.	Bestimmung der konkreten Mitglieder des BVG	89
I.	Tabellarische Übersicht	89
II.	Mitglieder aus Deutschland	92
1.	Sitzverteilung im Inland	92
2.	Konkretes Wahlverfahren	93
a.	Wahl der deutschen Mitglieder durch ein Wahlgremium	93
b.	Zusammensetzung des Wahlgremiums	93

c.	Direktwahl der Arbeitnehmer.....	95
d.	Wahlanfechtung und Nichtigkeit.....	95
3.	Mandatsvoraussetzungen und Sitzgarantien	97
a.	Mandatsvoraussetzungen.....	97
b.	Sitzgarantie für Gewerkschaften	98
c.	Sitzgarantie für leitende Angestellte	100
III.	Mitglieder aus anderen Mitgliedstaaten.....	100
1.	Bestellung durch nationale Arbeitnehmervertretungen.....	101
a.	Liechtenstein.....	101
aa.	Sitzverteilung im Inland.....	101
bb.	Konkretes Wahlverfahren	101
cc.	Mandatsvoraussetzungen.....	101
dd.	Vorzeitiges Mandatsende	102
b.	Litauen.....	102
aa.	Konkretes Wahlverfahren	102
bb.	Mandatsvoraussetzungen.....	103
c.	Luxemburg.....	103
aa.	Sitzverteilung im Inland	103
bb.	Konkretes Wahlverfahren	103
cc.	Mandatsvoraussetzungen.....	105
d.	Niederlande	105
aa.	Sitzverteilung im Inland	105
bb.	Konkretes Wahlverfahren	105
cc.	Mandatsvoraussetzungen.....	106
dd.	Abberufung.....	107
e.	Österreich.....	107
aa.	Sitzverteilung im Inland	107
bb.	Konkretes Wahlverfahren	107
cc.	Mandatsvoraussetzungen.....	109
dd.	Vorzeitiges Mandatsende	109
f.	Slowakische Republik.....	109
aa.	Sitzverteilung im Inland.....	109
bb.	Konkretes Wahlverfahren	110
cc.	Mandatsvoraussetzungen.....	111
g.	Ungarn.....	111
aa.	Sitzverteilung im Inland.....	111
bb.	Konkretes Wahlverfahren	111
cc.	Sonstiges	112

2.	Bestellung durch Gewerkschaften	112
a.	Frankreich	112
aa.	Sitzverteilung im Inland	112
bb.	Konkretes Wahlverfahren	112
cc.	Mandatsvoraussetzungen	113
b.	Italien	114
aa.	Konkretes Wahlverfahren	114
bb.	Mandatsvoraussetzungen	114
c.	Island	115
aa.	Sitzverteilung im Inland	115
bb.	Konkretes Wahlverfahren	115
cc.	Mandatsvoraussetzungen	115
d.	Norwegen	116
aa.	Sitzverteilung im Inland	116
bb.	Konkretes Wahlverfahren	116
cc.	Mandatsvoraussetzungen	117
e.	Polen	117
aa.	Sitzverteilung im Inland	117
bb.	Konkretes Wahlverfahren	117
cc.	Mandatsvoraussetzungen	118
dd.	Vorzeitiges Mandatsende	119
f.	Schweden	119
aa.	Sitzverteilung im Inland	119
bb.	Konkretes Wahlverfahren	119
cc.	Sonstiges	120
g.	Spanien	120
aa.	Sitzverteilung im Inland	120
bb.	Konkretes Wahlverfahren	121
cc.	Mandatsvoraussetzungen	121
h.	Tschechische Republik	121
aa.	Konkretes Wahlverfahren	121
bb.	Mandatsvoraussetzungen	122
3.	Mittelbare gewerkschaftliche Beherrschung	122
a.	Belgien	122
aa.	Konkretes Wahlverfahren	122
	[1] Zuständigkeit der Vertreterorgane	122
	[2] Faktischer Einfluss der Gewerkschaften	125
bb.	Mandatsvoraussetzungen	125
cc.	Ersatzmitglieder	125

b.	Dänemark	125
aa.	Konkretes Wahlverfahren	125
bb.	Mandatsvoraussetzungen	127
c.	Finnland	127
aa.	Sitzverteilung im Inland	127
bb.	Konkretes Wahlverfahren	127
d.	Portugal	128
aa.	Konkretes Wahlverfahren	128
bb.	Mandatsvoraussetzungen	129
4.	Direktwahl der Arbeitnehmer	129
a.	Bulgarien	129
aa.	Sitzverteilung im Inland	129
bb.	Konkretes Wahlverfahren	130
cc.	Mandatsvoraussetzungen	130
b.	Estland	131
aa.	Sitzverteilung im Inland	131
bb.	Konkretes Wahlverfahren	131
cc.	Mandatsvoraussetzungen	132
c.	Irland	132
aa.	Sitzverteilung im Inland	132
bb.	Konkretes Wahlverfahren	132
cc.	Mandatsvoraussetzungen	133
d.	Malta	134
aa.	Konkretes Wahlverfahren	134
bb.	Aktives und passives Wahlrecht	135
cc.	Sonstiges	135
e.	Slowenien	135
f.	Vereinigtes Königreich	135
aa.	Primäre Direktwahl der Arbeitnehmer	135
bb.	Ernennung durch den Beratungsausschuss	137
cc.	Stimmverteilung	138
IV.	Vergleich	138
1.	Unzureichende Regelung der länderinternen Sitzverteilung	138
2.	Legitimationsdefizit in der Zusammensetzung	139
3.	Fristenkollision	140
4.	Unterschiedliche Mandatsvoraussetzungen	141
5.	Keine einheitliche Abberufungsregelung	141
6.	Keine Ersatzmitglieder	142

§ 4 Vergleich der Auffangregelungen	143
A. Bestimmung der Mitglieder des SE-Betriebsrats	143
I. Tabellarische Übersicht.....	143
II. Mitglieder aus Deutschland	145
III. Mitglieder aus anderen Mitgliedstaaten.....	145
1. Anwendung des Verfahrens zur Bestimmung der BVG-Mitglieder	145
a. Bestellung durch nationale Arbeitnehmervertreter	145
b. Direktwahl der Arbeitnehmer.....	149
2. Anderes Entsendungsverfahren	150
IV. Vergleich	151
B. Bestimmung der Arbeitnehmervertreter im Aufsichts- oder Verwaltungsorgan.....	153
I. Tabellarische Übersicht.....	153
II. Arbeitnehmervertreter aus Deutschland	154
III. Arbeitnehmervertreter aus anderen Mitgliedstaaten	155
1. Anwendung des Verfahrens zur Bestimmung der BVG-Mitglieder	156
2. Anderes Entsendungsverfahren	157
a. Dänemark	157
b. Frankreich.....	158
aa. Wahlverfahren	158
bb. Wahlvorschläge.....	159
cc. Wahlrecht	160
dd. Vorzeitiges Mandatsende	160
c. Luxemburg.....	160
d. Polen	161
e. Slowakische Republik.....	161
f. Tschechische Republik	162
3. Bestimmung durch den SE-Betriebsrat	163
4. Verzicht auf eine Regelung.....	163
IV. Vergleich	164
1. Legitimationsdefizit in der Zusammensetzung	164
2. Paritätisch besetzte Wahlgremien	164
3. Abweichende Entsendungsverfahren	164
4. Unterschiedliche Mandatsvoraussetzungen.....	165
5. Rudimentäre Regelungen	165

§ 5 Vergleich der persönlichen Rechtsstellung	167
A. Tabellarische Übersicht.....	167
B. Arbeitnehmervertreter aus Deutschland.....	170
I. Persönlicher Schutzbereich	170
II. Besonderer Kündigungsschutz	171
1. Mitglieder des SE-Betriebsrats.....	171
2. Mitglieder des BVG.....	172
a. Reguläre Mitglieder	172
b. Leitende Angestellte.....	172
3. Arbeitnehmervertreter im Aufsichts- oder Verwaltungsorgan.....	173
III. Freistellung und Entgeltfortzahlung	173
1. Mitglieder des BVG und SE-Betriebsrats.....	173
2. Arbeitnehmervertreter im Aufsichts- oder Verwaltungsorgan.....	174
C. Arbeitnehmervertreter aus anderen Mitgliedstaaten	174
I. Besonderer Kündigungsschutz	174
1. Kündigungsverbot.....	174
2. Zustimmungsvorbehalt.....	175
a. Zustimmung des Gerichts oder der Behörde.....	175
aa. Belgien	175
bb. Bulgarien	176
cc. Frankreich	177
dd. Österreich.....	178
b. Zustimmung des Vertreterorgans.....	179
c. Zustimmung des Wahlkörpers.....	180
3. Nur Diskriminierungsverbot	184
a. Irland	184
b. Island	184
c. Italien.....	185
d. Liechtenstein.....	185
e. Malta.....	186
f. Portugal	186
g. Tschechische Republik	187
h. Vereinigtes Königreich	187
4. Vorrang bei der Sozialauswahl	188

5. Kollektivvertragliche Regelung.....	189
II. Freistellung und Entgeltfortzahlung	190
1. Erforderliche Freistellung.....	190
2. Konkrete Freistellungsregelung	193
3. Freistellung nach Vereinbarung.....	195
D. Vergleich	197
I. Schutz gegen Kündigung und Diskriminierung	197
1. Allgemeines	197
2. Gleichstellungsgebot	198
II. Freistellung und Entgeltfortzahlung	199
§ 6 Zusammenfassung und Ergebnisse	201
Literaturverzeichnis	207
Anhang: Ausländische Gesetze.....	219