

Schriften zum
Arbeitsrecht und
Wirtschaftsrecht 87

Herausgegeben von Abbo Junker

Marie-Theres Boetzkes

Die Konzernmutter
als Arbeitgeberin
im französischen Recht

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Einleitung	1
Teil 1: Der Arbeitgeber im Konzern nach französischem Recht	3
§ 1 Der Arbeitgeber	3
A. Der Arbeitsvertrag	3
I. Die persönliche Arbeitsleistung	4
II. Die Leistungsvergütung	4
III. Die juristische Weisungsgebundenheit	5
B. Die Identifizierung des Arbeitgebers	8
§ 2 Grundzüge des französischen Gesellschaftsrechts	9
§ 3 Der Arbeitgeber im Konzern	11
Teil 2: Die Konzernmutter als Arbeitgeberin	13
§ 4 Die Rechtsprechung zum Arbeitgeber in Konzerngesellschaften	14
A. Der Arbeitgeber vor der Jungheinrich I-Entscheidung	14
I. Der juristische Ansatz	14
II. Der wirtschaftliche Ansatz	15
1. Die confusion d'intérêts, d'activité et de direction in der Instanzrechtsprechung	16
2. Die confusion d'intérêts, d'activité et de direction nach Ansicht des Kassationshofs	18
III. Der Kombinationsansatz	19
IV. Die Entscheidung Aspocomp	21
1. Sachverhalt	21
2. Entscheidung des Kassationshofs	23
B. Die Entscheidung Jungheinrich-I	26

I.	Sachverhalt.....	26
II.	Entscheidung des Kassationshofs	28
C.	Die Rechtsprechung nach Jungheinrich-I.....	31
I.	Die Entscheidung Novoceram	32
1.	Sachverhalt.....	32
2.	Entscheidung des Kassationshofs	33
II.	Die Entscheidungen Métaleurop und Recyclex.....	37
1.	Sachverhalt.....	37
2.	Entscheidungen des Kassationshofs.....	39
III.	Die Entscheidung Jungheinrich-II	42
1.	Sachverhalt.....	42
2.	Entscheidung des Kassationshofs	43
IV.	Die Entscheidung Areva	46
1.	Sachverhalt.....	46
2.	Entscheidung des TASS Melun	47
V.	Weitere einschlägige Urteile.....	49
1.	Kassationsurteile.....	50
2.	Instanzgerichtliche Urteile.....	52
D.	Zusammenfassung.....	54
§ 5	Konsequenzen aus der Rechtsprechung des Kassationshofs.....	56
A.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin und Art. 19 EuGVVO.....	56
I.	Grundlagen der Arbeitsgerichtszuständigkeit nach französischem und europäischem Recht.....	56
II.	Der Arbeitgeber als Arbeitgeber im Sinne des Art. 19 EuGVVO nach Aspocomp und Jungheinrich-II.....	60
B.	Die Qualifizierung der Konzernmutter als Arbeitgeberin.....	61
I.	Die Qualifikationsmethoden.....	62
II.	Die einzelnen Qualifikationskriterien im Rahmen des wirtschaftlichen Ansatzes	62
III.	Rückwirkende Qualifizierung.....	68
C.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin bei einer Kündigung aus wirtschaftlichem Grund	69
I.	Einführung in das Recht der wirtschaftlich bedingten Kündigung.....	69
1.	Grundlagen des allgemeinen arbeitgeberseitigen Kündigungsrechts.....	69
2.	Besonderheiten der wirtschaftlich induzierten Kündigung.....	71
II.	Die wirtschaftlich bedingte Kündigung unter spezieller Berücksichtigung einer Arbeitgebersituation.....	75
1.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin und die Geschäftsaufgabe	75
2.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin und das Kündigungsschreiben.....	80

3.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin und die obligation de reclassement.....	81
4.	Die Konzernmutter als Arbeitgeberin und der plan de sauvegarde de l'emploi	83
a.	Alte und neue Gesetzeslage beim Beschäftigungssicherungsplan	84
b.	Der Beschäftigungssicherungsplan und die Arbeitgebererschaft.....	87
§ 6	Beweggründe für die Rechtsprechung zur Arbeitgebererschaft in Konzernstrukturen	88
A.	Das Dilemma der arbeitsrechtlichen Haftung in Konzernstrukturen.....	88
B.	Bereits existierende arbeitsrechtliche Korrekturmechanismen.....	91
1.	Korrekturmechanismen.....	91
II.	Unzulänglichkeiten der vorhandenen Korrekturmechanismen.....	92
1.	Der Kündigungsgrund cessation d'activités.....	92
2.	Die wirtschaftlich bedingte Kündigung im Unternehmensinsolvenzrecht	92
a.	Französisches Unternehmensinsolvenzrecht	93
b.	Das Arbeitsrecht bei der Unternehmensliquidierung	99
aa.	Der <i>motif économique</i> im Liquidationsverfahren	100
bb.	Das Kündigungsschreiben im Liquidationsverfahren	101
cc.	Die <i>obligation de reclassement</i> im Liquidationsverfahren	101
dd.	Der PSE im Liquidationsverfahren	103
III.	Zusammenfassung.....	105
C.	Bereits existierende Korrekturmechanismen im Insolvenzrecht	106
I.	Erstreckung des Insolvenzverfahrens.....	106
1.	Voraussetzungen und Wirkungen der Verfahrenserstreckung	106
a.	Confusion de patrimoines.....	107
b.	Fictivité.....	108
2.	Unzulänglichkeiten der Insolvenzverfahrenserstreckung.....	109
II.	Haftung für Masseunzulänglichkeit	111
1.	Voraussetzungen und Wirkungen der Haftung für Masseunzulänglichkeit	111
2.	Unzulänglichkeiten der dirigeant de fait-Haftung	115
III.	Zusammenfassung.....	115
D.	Bereits existierende Korrekturmechanismen im Deliktsrecht.....	116
I.	Voraussetzungen und Wirkungen der deliktsrechtlichen Haftung.....	116
II.	Unzulänglichkeiten der deliktsrechtlichen Haftung	118
E.	Missbrauch der Unzulänglichkeiten durch Konzernstrukturen	118
F.	Theorie des co-employeur als Ausweg.....	122

Teil 3: Verteidigungsstrategien und Handlungsempfehlungen	
für deutsche Konzernmütter	125
§ 7 Mögliche Verteidigungsstrategien deutscher Konzernmütter	125
A. Unzuständigkeit französischer Gerichte.....	125
I. Argumentation.....	125
1. Fehlinterpretation eins	126
2. Fehlinterpretation zwei	128
3. Uneinheitliche Anwendung der EuGVVO.....	131
4. Verstoß gegen das Gebot der Vorhersehbarkeit	132
5. Vorabentscheidungsverfahren	132
a. Grundzüge des Vorabentscheidungsverfahrens	132
b. Das Vorabentscheidungsverfahren hinsichtlich Art. 19 EuGVVO.....	133
c. Durchsetzbarkeit des Vorabentscheidungsverfahrens	136
II. Bewertung.....	139
B. Eingriff in die Niederlassungsfreiheit	139
I. Argumentation.....	139
1. Schutzbereich	140
2. Eingriff.....	141
3. Rechtfertigung.....	143
4. Vorabentscheidungsverfahren	144
5. Vertragsverletzungsverfahren	145
6. Unionsrechtlicher Staatshaftungsanspruch	145
II. Bewertung.....	146
C. Verstoß gegen den Grundsatz der Selbständigkeit juristischer Personen und den Grundsatz der Relativität der Schuldverhältnisse	147
I. Argumentation.....	147
II. Bewertung.....	148
D. Widerspruch zum Arbeitgeber-Begriff.....	148
I. Argumentation.....	148
II. Bewertung.....	149
E. Eingriff in die unternehmerische Freiheit nach Art. 16 GRCh	149
F. Eingriff in die unternehmerische Freiheit nach deutschem Recht.....	150
G. Eingriff in die unternehmerische Freiheit nach französischem Recht	150

§ 8	Handlungsempfehlungen an deutsche Konzernmütter.....	150
A.	Eigene Entscheidungs- und Verwaltungsbefugnis.....	152
B.	Eigenes Management.....	154
C.	Wirtschaftliche Unabhängigkeit.....	155
Teil 4:	Alternativen zur Arbeitgeber-Rechtsprechung.....	157
§ 9	Rechtsunsicherheit.....	157
A.	Interpretationsspielraum bei der dreifachen Vermischung.....	157
B.	Unklare Rechtsnatur des Arbeitgebers.....	159
C.	Konsequenzen der Rechtsunsicherheit.....	162
§ 10	Alternativen.....	163
A.	Gesellschaftsrechtliche Alternativen.....	164
I.	Der Konzern als juristische Person.....	164
II.	Anlehnung an die <i>unité économique et sociale</i>	164
III.	Konzernmutter und Tochtergesellschaft als eine juristische Person.....	165
B.	Schuldrechtliche Alternative.....	166
C.	Insolvenzrechtliche Ansätze.....	168
I.	Subjektive Beurteilung der Zahlungseinstellung.....	168
II.	Durchbrechung der Bindungswirkung des Insolvenzurteils.....	170
D.	Deliktsrechtliche Alternativen.....	171
I.	Haftung für fremdes Verschulden – Art. 1384 Code civil.....	171
II.	Haftung für eigenes Verschulden – Art. 1382 Code civil.....	174
E.	Gesetzliche Regelung der Theorie zum <i>co-employeur</i> ?.....	177
F.	Bewertung.....	178
Teil 5:	Die Konzernmutter als „Mitarbeiterin“ im deutschen Recht – ein Vergleich.....	181
§ 11	Die Konzernobergesellschaft als Arbeitgeberin – Ansätze.....	182
A.	Arbeitgeber aufgrund von Vertrauenshaftung.....	183
B.	Funktioneller Arbeitgeber.....	184
C.	Mittelbarer Arbeitgeber.....	186
D.	Arbeitgeber aufgrund eines Schutzpflichtverhältnisses.....	187
E.	Arbeitgeber aufgrund arbeitsrechtlichen Durchgriffs.....	188
§ 12	Vergleich der französischen Rechtsprechung zum <i>co-employeur</i> mit dem deutschen Recht.....	191

Conclusio.....	195
Anhang 1: Synopse der Gerichtsurteile zur Mitarbeiterschaft.....	199
Anhang 2: Auszüge aus dem Interview mit Pierre Bailly.....	215
Entscheidungsverzeichnis	231
Literaturverzeichnis	241