

Mitbestimmungsrecht

Kommentar

von

Prof. Karl Fitting, Prof. Dr. Otfried Wlotzke, Prof. Dr. Hellmut Wißmann, Wolfgang Koberski, Georg Kleinsorge,
Gerhild Freis

4. Auflage

[Mitbestimmungsrecht – Fitting / Wlotzke / Wißmann / et al.](#)

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](#) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Betriebsverfassung und Mitbestimmung](#) – [Arbeitsrecht](#) – [Recht](#)

Verlag Franz Vahlen München 2011

Verlag Franz Vahlen im Internet:

www.vahlen.de

ISBN 978 3 8006 3672 3

beck-shop.de

Wlotzke/Wißmann/Koberski/Kleinsorge

Mitbestimmungsrecht

beck-shop.de

beck-shop.de

Mitbestimmungsrecht

Mitbestimmungsgesetz

Montan-Mitbestimmung

Drittelbeteiligungsgesetz

Mitbestimmung auf europäischer Ebene

Kommentar

begründet von

Prof. Karl Fitting

**Prof. Dr. Otfried
Wlotzke**

**Prof. Dr. Hellmut
Wißmann**

4. Auflage
bearbeitet von

**Prof. Dr. Hellmut
Wißmann**
Präsident des
Bundesarbeitsgerichts a. D.

Wolfgang Koberski
Ministerialdirektor a. D.
Vorstand bei den Sozial-
kassen der Bauwirtschaft

Georg Kleinsorge
Ministerialrat im
Bundesministerium für
Arbeit und Soziales

unter Mitarbeit von

Gerhild Freis
Regierungsdirektorin
im Bundesministerium für Arbeit und Soziales

Verlag Franz Vahlen München 2011

beck-shop.de

Zitiervorschlag:
WWKK/Bearbeiter

Verlag Franz Vahlen im Internet:
vahlen.de

ISBN 978 3 8006 3672 3

© 2011 Verlag Franz Vahlen GmbH
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Bercker Graphischer Betrieb GmbH & Co. KG
Hooge Weg 100, 47623 Kevelaer

Satz: Jung Crossmedia GmbH, Gewerbestraße 17, 35633 Lahnau

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Vorwort

Seit dem Erscheinen der dritten Auflage des Kommentars hat sich der rechtliche Rahmen der Mitbestimmung weiterentwickelt. Zwar sind die hier erläuterten Gesetze in dieser Zeit, von einigen redaktionellen Anpassungen abgesehen, unverändert geblieben. Mittelbar war das Mitbestimmungsrecht aber mehrfach von Änderungen betroffen, die bei mitbestimmungsrelevanten Vorschriften anderer Gesetze stattfanden.

Das gilt zunächst für neuere Entwicklungen im Gesellschaftsrecht. So wurden in Reaktion auf die seit dem Herbst 2008 zu verzeichnenden krisenhaften Entwicklungen auf den Finanzmärkten durch eine Reihe von Gesetzesänderungen sowohl neue persönliche Anforderungen an Aufsichtsratsmitglieder kapitalmarktorientierter Gesellschaften aufgestellt als auch die Verantwortung des Aufsichtsrats und seiner Mitglieder bei der Beratung und Überwachung des Vorstands intensiviert.

Auch bei arbeitsrechtlichen Normen außerhalb des Mitbestimmungsrechts, die auf die Vertretung der Arbeitnehmer in Unternehmensorganen anwendbar sind, waren Neuerungen zu verzeichnen: Hierzu gehört – neben Sondervorschriften für einzelne privatisierte Bereiche des öffentlichen Dienstes – eine in das Betriebsverfassungsgesetz eingefügte Regelung, nach der Beamte, Soldaten und Arbeitnehmer des öffentlichen Dienstes generell im Fall der Überlassung an privatrechtlich verfasste Unternehmen mitbestimmungsrechtlich als Arbeitnehmer dieser Unternehmen gelten. Diese Regelung betrifft eine in letzter Zeit zunehmend verbreitete Praxis.

Hinzu kamen die Weiterentwicklung der einschlägigen Rechtsprechung sowie eine lebendige, zunehmend europarechtlich geprägte Diskussion im Schrifttum. Alles das ließ es angezeigt erscheinen, die Erläuterungen auf den aktuellen Stand zu bringen. Bei dieser Gelegenheit erschien es auch sinnvoll, das Werk um eine Kommentierung des Rechts der Montan-Mitbestimmung zu ergänzen, so dass es nunmehr das gesamte in Deutschland geltende Recht der Vertretung der Arbeitnehmer in Unternehmensorganen umfasst.

Dabei blieb die Konzeption des Kommentars unverändert. Sie hat wie die Voraufgaben in erster Linie die Belange der Anwendungspraxis des Mitbestimmungsrechts im Blick. Das Werk soll über rechtliche Handlungsmöglichkeiten und -grenzen der Akteure der Mitbestimmung zuverlässig Auskunft geben und diesen helfen, entsprechend dem gemeinsamen Ziel aller kommentierten Gesetze möglichst ohne rechtliche Konflikte im Unternehmen zusammen zu wirken. Es wendet sich in gleicher Weise an Anteilseigner- und Arbeitnehmervertreter, an Unternehmensleitungen und Gewerkschaften, an Rechtsanwälte, Richter sowie Wissenschaftler und will nicht zuletzt auch den Wahlvorständen ein Wegweiser durch den noch immer schwer zu durchdringenden Dschungel der Aufsichtsratswahlen sein. Die Kommentierung berücksichtigt die bis August 2010 veröffentlichte Rechtsprechung und Literatur.

Frau Regierungsdirektorin Gerhild Freis danken die Autoren dafür, dass sie dem Werk ihre schon bei der Erstellung des Stichwortregisters bewiesene hohe fachliche Kompetenz auch für dessen Überarbeitung bereitwillig wieder zur Verfügung gestellt hat. Herrn Dr. Johannes Heuschmid gebührt Dank für vielfältige Anregungen im Zusammenhang mit den Entwicklungen der Rechtsprechung zur Niederlassungsfreiheit.

Erfurt/Wiesbaden/Bonn, im September 2010

Die Verfasser

Es haben bearbeitet:

MitbestG:

Vorbemerkung

§§ 1–5

§§ 6–24

§ 25

§ 26

§§ 27–33

§ 34

§§ 35–41

Hellmut Wißmann

Wolfgang Koberski

Hellmut Wißmann

Wolfgang Koberski

Hellmut Wißmann

Wolfgang Koberski

Hellmut Wißmann

Wolfgang Koberski

Montan-MitbestimmungsG

Hellmut Wißmann

MitbestimmungsergänzungsG

Hellmut Wißmann

DrittelbG

Georg Kleinsorge

Mitbestimmung auf europäischer Ebene

Georg Kleinsorge

Sachregister

Gerhild Freis

Inhaltsverzeichnis

| | Seite |
|---|-------|
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur | XIX |

A. Mitbestimmungsgesetz

| | |
|--------------------|----|
| Text | 2 |
| Vorbemerkung | 17 |

Erster Teil. Geltungsbereich

| | |
|------------------------------------|-----|
| § 1 Erfaßte Unternehmen | 44 |
| § 2 Anteilseigner | 72 |
| § 3 Arbeitnehmer und Betrieb | 73 |
| § 4 Kommanditgesellschaft | 90 |
| § 5 Konzern | 106 |

Zweiter Teil. Aufsichtsrat

Erster Abschnitt. Bildung und Zusammensetzung

| | |
|---|-----|
| § 6 Grundsatz | 131 |
| § 7 Zusammensetzung des Aufsichtsrats | 158 |

Zweiter Abschnitt. Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder

Erster Unterabschnitt. Aufsichtsratsmitglieder der Anteilseigner

| | |
|-----------|-----|
| § 8 | 180 |
|-----------|-----|

Zweiter Unterabschnitt. Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer, Grundsatz

| | |
|-----------|-----|
| § 9 | 240 |
|-----------|-----|

Dritter Unterabschnitt. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer durch Delegierte

| | |
|--|-----|
| § 10 Wahl der Delegierten | 263 |
| § 11 Errechnung der Zahl der Delegierten | 286 |
| § 12 Wahlvorschläge für Delegierte | 303 |
| § 13 Amtszeit der Delegierten | 322 |
| § 14 Vorzeitige Beendigung der Amtszeit oder Verhinderung von Delegierten | 335 |
| § 15 Wahl der unternehmensangehörigen Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer | 345 |
| § 16 Wahl der Vertreter von Gewerkschaften in den Aufsichtsrat | 390 |
| § 17 Ersatzmitglieder | 395 |

Vierter Unterabschnitt. Unmittelbare Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer

| | |
|------------------------------------|-----|
| § 18 [Unmittelbare Wahl] | 402 |
|------------------------------------|-----|

Fünfter Unterabschnitt. Weitere Vorschriften über das Wahlverfahren sowie über die Bestellung und Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern

| | |
|--|-----|
| § 19 Bekanntmachung der Mitglieder des Aufsichtsrats | 404 |
| § 20 Wahlschutz und Wahlkosten | 407 |
| § 21 Anfechtung der Wahl von Delegierten | 432 |
| § 22 Anfechtung der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer . . | 443 |
| § 23 Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 472 |
| § 24 Verlust der Wählbarkeit und Änderung der Zuordnung unternehmens- angehöriger Aufsichtsratsmitglieder | 481 |

Dritter Abschnitt. Innere Ordnung, Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats

| | |
|--|-----|
| § 25 Grundsatz | 487 |
| § 26 Schutz von Aufsichtsratsmitgliedern vor Benachteiligung | 543 |
| § 27 Vorsitz im Aufsichtsrat | 553 |
| § 28 Beschlußfähigkeit | 564 |
| § 29 Abstimmungen | 567 |

Dritter Teil. Gesetzliches Vertretungsorgan

| | |
|---|-----|
| § 30 Grundsatz | 587 |
| § 31 Bestellung und Widerruf | 605 |
| § 32 Ausübung von Beteiligungsrechten | 625 |
| § 33 Arbeitsdirektor | 637 |

Vierter Teil. Seeschifffahrt

| | |
|--------------------------|-----|
| § 34 [Schiffe] | 660 |
|--------------------------|-----|

Fünfter Teil. Übergangs- und Schlußvorschriften

| | |
|--|-----|
| § 35 Änderung von Gesetzen | 671 |
| § 36 Verweisungen | 671 |
| § 37 Erstmalige Anwendung des Gesetzes auf ein Unternehmen | 671 |
| § 38 Übergangsvorschrift | 681 |
| § 39 Ermächtigung zum Erlaß von Rechtsverordnungen | 681 |
| § 40 Übergangsregelung | 682 |
| § 41 Inkrafttreten | 683 |

B. Montan-Mitbestimmungsgesetz

Erster Teil. Allgemeines

| | |
|---|-----|
| § 1 [Geltungsbereich] | 685 |
| § 2 [Vorrang des Montan-Mitbestimmungsgesetzes] | 694 |

Zweiter Teil. Aufsichtsrat

| | | |
|------|---|-----|
| § 3 | [Aufsichtsrat in GmbH] | 694 |
| § 4 | [Zusammensetzung, Rechte und Pflichten der Mitglieder] | 696 |
| § 5 | [Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Anteilseignerseite] | 698 |
| § 6 | [Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmerseite] | 699 |
| § 7 | <Gerichtliche Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern> | 704 |
| § 8 | [Bestellung des neutralen Aufsichtsratsmitglieds] | 704 |
| § 9 | [Größerer Aufsichtsrat] | 707 |
| § 10 | [Beschlussfähigkeit] | 708 |
| § 11 | [Abberufung eines Aufsichtsratsmitglieds] | 709 |

Dritter Teil. Vorstand

| | | |
|------|---------------------------|-----|
| § 12 | [Bestellung und Widerruf] | 711 |
| § 13 | [Arbeitsdirektor] | 711 |

Vierter Teil. Schlussvorschriften

| | | |
|-------|--|-----|
| § 14 | [Inkrafttreten] | 714 |
| § 14a | <Berlin-Klausel> | 714 |
| § 15 | [Ermächtigung zum Erlass von Rechtsverordnungen] | 715 |

C. Mitbestimmungsergänzungsgesetz

Art. 1. Mitbestimmung in herrschenden Unternehmen

| | | |
|-------|---|-----|
| § 1 | [Geltungsbereich] | 717 |
| § 2 | [Anwendung des Montan-Mitbestimmungsgesetzes] | 719 |
| § 3 | [Unternehmenszweck] | 720 |
| § 4 | [Ermittlung des maßgeblichen Umsatzverhältnisses] | 722 |
| § 5 | [Zusammensetzung des Aufsichtsrats] | 724 |
| § 6 | [Zusammensetzung der Arbeitnehmerseite im Aufsichtsrat] | 726 |
| § 7 | [Wahl der Arbeitnehmervertreter durch Delegierte oder unmittelbare Wahl] | 728 |
| § 8 | [Wahl der Delegierten] | 729 |
| § 9 | [Errechnung der Zahl der Delegierten] | 729 |
| § 10 | [Wahlvorschläge für Delegierte] | 730 |
| § 10a | [Amtszeit der Delegierten] | 730 |
| § 10b | [Vorzeitige Beendigung der Amtszeit oder Verhinderung von Delegierten] | 731 |
| § 10c | [Wahl der belegschaftsangehörigen Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer] | 731 |
| § 10d | [Wahl der Vertreter von Gewerkschaften in den Aufsichtsrat] | 732 |
| § 10e | [Ersatzmitglieder] | 732 |
| § 10f | [Bekanntmachung der Mitglieder des Aufsichtsrats] | 732 |
| § 10g | [Unmittelbare Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer] | 733 |
| § 10h | [Seeschifffahrt] | 733 |
| § 10i | [Wahlschutz und Wahlkosten] | 734 |
| § 10k | [Anfechtung der Wahl von Delegierten] | 734 |
| § 10l | [Anfechtung der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer] | 735 |
| § 10m | [Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer] | 735 |
| § 10n | [Verlust der Wählbarkeit konzernangehöriger Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer] | 736 |

| | | |
|------|---|-----|
| § 11 | [Beschlussfähigkeit des Aufsichtsrats] | 736 |
| § 12 | <Größerer Aufsichtsrat> | 736 |
| § 13 | [Vertretungsorgan, Arbeitsdirektor] | 736 |
| § 14 | <Abgrenzung zum Betriebsverfassungsgesetz 1952> | 737 |
| § 15 | [Ausübung von Teilnehmungsrechten] | 737 |
| § 16 | [Anwendung der §§ 5 bis 13 auf das herrschende Unternehmen] | 738 |
| § 17 | [Ermächtigung zum Erlass von Rechtsverordnungen] | 740 |

Art. 2. Anwendung und Änderung des Gesetzes über das Verfahren in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit

| | | |
|------|--|-----|
| § 18 | [Anwendung des FamFG] | 741 |
| § 19 | <Änderung von § 145 Abs. 1 FGG> | 741 |
| § 20 | <Änderung von § 11 Abs. 1 Montan-MitbestG> | 741 |

Art. 3. Übergangs- und Schlußvorschriften

| | | |
|------|---|-----|
| § 21 | <Erstmalige Anwendung des Gesetzes nach seinem Inkrafttreten> | 741 |
| § 22 | <Bis zum 27. Mai 2004 eingeleitete Wahlen und Abberufungen> | 741 |
| § 23 | [Inkrafttreten] | 742 |

D. Drittelbeteiligungsgesetz

| | |
|------------------------|-----|
| Text | 743 |
| Vorbemerkung | 747 |

Teil 1. Geltungsbereich

| | | |
|-----|---------------------------------|-----|
| § 1 | Erfasste Unternehmen | 753 |
| § 2 | Konzern | 771 |
| § 3 | Arbeitnehmer, Betrieb | 779 |

Teil 2. Aufsichtsrat

| | | |
|------|---|-----|
| § 4 | Zusammensetzung | 783 |
| § 5 | Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer | 792 |
| § 6 | Wahlvorschläge | 813 |
| § 7 | Ersatzmitglieder | 818 |
| § 8 | Bekanntmachung der Mitglieder des Aufsichtsrats | 821 |
| § 9 | Schutz von Aufsichtsratsmitgliedern vor Benachteiligung | 823 |
| § 10 | Wahlschutz und Wahlkosten | 827 |
| § 11 | Anfechtung der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 831 |
| § 12 | Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 837 |

Teil 3. Übergangs- und Schlussvorschriften

| | | |
|------|--|-----|
| § 13 | Ermächtigung zum Erlass von Rechtsverordnungen | 845 |
| § 14 | Verweisungen | 846 |
| § 15 | Übergangsregelung | 846 |

| | |
|--|------------|
| E. Mitbestimmung auf europäischer Ebene | 849 |
|--|------------|

Anhang

889

| | |
|--|------|
| 1. Wahlordnungen zum Mitbestimmungsgesetz | 889 |
| a) Erste Wahlordnung (1. WOMitbestG) | 889 |
| b) Zweite Wahlordnung (2. WOMitbestG) | 924 |
| c) Dritte Wahlordnung (3. WOMitbestG) | 968 |
| 2. Wahlordnung zum Drittelbeteiligungsgesetz (WODrittelbG) | 1014 |
| 3. Wahlordnung zum Mitbestimmungsergänzungsgesetz | 1028 |
| 4. Mitbestimmungs-Beibehaltungsgesetz (MitbestBeiG) | 1065 |
| 5. Richtlinie 2001/86/EG zur Ergänzung des Statuts der Europäischen Gesellschaft hinsichtlich der Beteiligung der Arbeitnehmer | 1067 |
| 6. SE-Beteiligungsgesetz (SEBG) – Auszug – | 1080 |
| 7. Richtlinie 2005/56/EG über die Verschmelzung von Kapitalgesellschaften aus verschiedenen Mitgliedstaaten – Auszug – | 1097 |
| 8. Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei einer grenzüberschreitenden Verschmelzung (MgVG) | 1099 |
| 9. Aktiengesetz – Auszug – | 1112 |
| 10. Arbeitsgerichtsgesetz – Auszug – | 1135 |
| 11. Betriebsverfassungsgesetz – Auszug – | 1138 |
| 12. Genossenschaftsgesetz (GenG) – Auszug – | 1141 |
| 13. GmbH-Gesetz – Auszug – | 1143 |
| 14. Handelsgesetzbuch – Auszug – | 1145 |
| 15. Umwandlungsgesetz (UmwG) – Auszug – | 1146 |
| 16. Versicherungsaufsichtsgesetz (VAG) – Auszug – | 1147 |
| 17. Deutscher Corporate Governance Kodex | 1148 |

Stichwortverzeichnis

1157