

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

Drittelparteiengesetz

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 Koperski

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

beck-shop.de

Zitievorschlag:
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 Vorauflagen 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

beck-shop.de

Es haben bearbeitet:

MitbestG:

Vorbemerkung	Hellmut Wißmann
§§ 1–5	Wolfgang Koberski
§§ 6–24	Hellmut Wißmann
§ 25	Wolfgang Koberski
§ 26	Hellmut Wißmann
§§ 27–33	Wolfgang Koberski
§ 34	Hellmut Wißmann
§§ 35–41	Wolfgang Koberski

Montan-MitbestimmungsG

Hellmut Wißmann

MitbestimmungsergänzungsG

Hellmut Wißmann

DrittelpG

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 unternehmensangehöriger 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 Beschußfähigkeit	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. Mitbestimmungergänzungsgesetz

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 Beteiligungsrechten]	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. Drittelparteiengesetz

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

Seite	
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 Drittelparteiengesetz (WODrittelpG)	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