



Kristina Kneip (Autor)

Das Konsultationsverfahren nach § 17 Abs. 2 KSchG bei Massenentlassungen



Internationale
Göttinger Reihe

RECHTSWISSENSCHAFTEN

Kristina Kneip

**Das Konsultationsverfahren
nach § 17 Abs. 2 KSchG
bei Massenentlassungen**

Band 86



Cuvillier Verlag Göttingen
Internationaler wissenschaftlicher Fachverlag

<https://cuvillier.de/de/shop/publications/8004>

Copyright:

Cuvillier Verlag, Inhaberin Annette Jentsch-Cuvillier, Nonnenstieg 8, 37075 Göttingen,
Germany

Telefon: +49 (0)551 54724-0, E-Mail: info@cuvillier.de, Website: <https://cuvillier.de>



Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVIII
Abbildungsverzeichnis.....	XXII
Kapitel 1: Einleitung	1
I. Gegenstand der Untersuchung	1
1. Entwicklung der Rechtsprechung	1
2. Entwicklung der Wirtschaftslage.....	2
II. Gang der Untersuchung	4
Kapitel 2: Historie der Beteiligungsrechte der Arbeitnehmervertreter bei Massenentlassungen	6
I. Weimarer Republik (1919 bis 1933)	6
1. Stilllegungsverordnung	6
2. Demobilmachungsverordnung.....	7
3. Verordnung über Betriebsstilllegungen und Arbeitsstreckung.....	8
4. Betriebsrätegesetz (BRG)	9
II. Nationalsozialismus (1933–1945).....	9
III. Länder der alliierten Besatzungszonen (1945–1949/50).....	10
1. Amerikanische Besatzungszone:	11
a) Bayern.....	11
b) Bremen	11
c) Hessen.....	12
d) Württemberg-Baden	12
2. Britische Besatzungszone:	12
3. Französische Besatzungszone:.....	13
a) Baden	13
b) Rheinland-Pfalz	13
c) Württemberg-Hohenzollern.....	13
4. Sowjetische Zone:.....	14
5. Großberlin	14
6. Zusammenfassung	15



IV. Frankfurter Gesetz/Kündigungsschutzgesetz 1951	16
V. Betriebsverfassungsgesetz 1952 (BetrVG 1952)	19
1. Verhältnis § 15 KSchG 1951 zu § 66 Abs. 2 BetrVG 1952.....	20
2. Verhältnis § 66 Abs. 2 BetrVG 1952 zu § 72 Abs. 1 BetrVG 1952.....	21
VI. Betriebsverfassungsgesetz 1972 (BetrVG 1972)	21
1. Entwurf der Bundesregierung.....	22
2. Entwurf der CDU/CSU-Fraktion.....	22
3. Verabschiedete Fassung.....	23
VII. Kündigungsschutzgesetz 1969 – heute	23
1. Zweites Gesetz zur Änderung des Kündigungsschutzgesetzes (2. ÄndG).....	23
a) Richtlinie 75/129/EWG.....	24
b) Nationale Umsetzung.....	27
2. Gesetz zur Anpassung arbeitsrechtlicher Bestimmungen.....	28
a) Richtlinie 92/56/EWG (RL 92/56/EWG).....	29
b) Nationale Umsetzung.....	30
3. Richtlinie 98/59/EG (RL 98/59/EG).....	33
4. Aktuelle Fassung des § 17 KSchG.....	33
Kapitel 3: Anwendungsbereich der §§ 17ff. KSchG	35
I. Zweck der §§ 17ff. KSchG	36
II. Betrieblicher Anwendungsbereich	39
1. Begriff des Betriebes.....	40
a) Betriebsbegriff der Richtlinie.....	40
aa) Kündigungsrechtliche Leitungsmacht.....	40
bb) Unterscheidbare Einheit.....	41
cc) Autonomie der Einheit.....	42
b) Nationaler Betriebsbegriff.....	42
aa) Einheit der Organisation.....	43
(1) Richtlinienkonforme Auslegung.....	45
(1.1) Gesetzeswortlaut und Systematik.....	45
(1.2) Sinn und Zweck.....	45
(1.2.1) Anzeigeverfahren.....	46
(1.2.2) Konsultationsverfahren.....	46
(1.3) Zwischenergebnis.....	48
(2) Selbstständiger Betriebsteil gem. § 4 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 BetrVG.....	48
(2.1) Eigenständigkeit der Organisation.....	49



(2.2) Eigenständigkeit des Aufgabenbereiches	49
bb) Räumliche Verbundenheit	50
c) Ergebnis	52
2. Tendenzbetrieb	53
III. Persönlicher Anwendungsbereich	53
1. Begriff des Arbeitnehmers	53
2. Zuordnung von Arbeitnehmern in atypischen Beschäftigungsverhältnissen	55
a) Arbeitnehmerüberlassung i.S.d. AÜG	55
aa) Rechtliche Struktur	56
bb) Betriebliche Zugehörigkeit	58
(1) Betriebsverfassungsrechtliche betriebliche Zugehörigkeit	58
(1.1) § 111 BetrVG	59
(1.1.1) Eröffnung des Anwendungsbereiches	59
(1.1.2) Betriebsänderung	60
(1.2) § 9 BetrVG	60
(1.3) Neuregelung des AÜG	61
(2) Kündigungsschutzrechtliche betriebliche Zugehörigkeit	62
(2.1) Neuregelung des AÜG	62
(2.2) § 23 KSchG	63
(2.3) § 17 KSchG	64
(2.3.1) Anzahl der zu entlassenden Arbeitnehmer	64
(a) Wortlaut	64
(b) Historie/Sinn und Zweck	65
(c) Zwischenergebnis	66
(2.3.2) Gesamtzahl der Arbeitnehmer des Betriebes	66
(a) Wortlaut	66
(b) Systematik	67
(c) Historie/Sinn und Zweck	67
(aa) Eröffnung des betrieblichen Geltungsbereiches	68
(bb) Relationswerte zur Einordnung als Massenentlassung	70
(d) Zwischenergebnis	73
(2.3.3) Endergebnis	73
(2.4) § 17 KSchG analog	73
b) Arbeitnehmer in Matrix-Strukturen	74
aa) Konzern-/Matrix-Struktur	75
bb) Abgrenzung zur Arbeitnehmerüberlassung	76
cc) Betriebliche Zugehörigkeit	76
3. Fiktion gem. § 17 Abs. 5 KSchG	77
a) Organvertreter juristischer Personen	78
aa) Unionsrechtliche Arbeitnehmereigenschaft	79
(1) Entscheidung des EuGH in Sachen Danosa	79
(2) Entscheidung des EuGH in Sachen Balkaya	80
bb) Auswirkungen auf die Anwendung des § 17 KSchG	81



(1) Fremdgeschäftsführer.....	81
(2) Gesellschafter-Geschäftsführer.....	83
(3) Vorstandsmitglied als Arbeitnehmer.....	84
cc) Zwischenergebnis.....	84
b) Richtlinienwidrigkeit.....	85
aa) Richtlinienkonforme Auslegung.....	85
bb) Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung.....	87
cc) Vermutung des rangkonformen Gesetzgebers.....	87
dd) Nichtanwendung des § 17 Abs. 5 Nr. 1 KSchG.....	88
c) Ergebnis.....	88
IV. Sachlicher Anwendungsbereich.....	88
1. Entlassungen.....	89
a) Urteil des EuGH in Sachen Junk.....	89
b) Kündigungsgründe.....	90
2. Andere Beendigungen des Arbeitsverhältnisses.....	92
a) Beendigungshandlungen.....	93
b) Beschäftigungs- und Qualifikationsgesellschaften (BQG).....	94
aa) Rechtliche Struktur.....	94
bb) Berücksichtigung im Rahmen der Schwellenwertberechnung.....	96
(1) Wortlaut.....	96
(2) Sinn und Zweck.....	96
cc) Ergebnis.....	98
3. 30-Tages-Frist.....	99
V. Massenentlassungen als Betriebsänderung.....	100
1. Betriebsänderungen.....	100
2. Massenentlassung ohne Betriebsänderung.....	102
3. Betriebsänderung ohne Massenentlassung.....	103
4. Massenentlassung und Betriebsänderung.....	105
a) Sozialplanpflicht.....	105
b) Schwellenwerte.....	106
Kapitel 4: Das Konsultationsverfahren nach § 17 Abs. 2 KSchG.....	107
I. Grundlegende Ausgestaltung des Konsultationsverfahrens.....	107
II. Normadressaten.....	108
1. Verpflichteter.....	109
2. Berechtigter.....	109
a) Betriebsrat.....	110
(aa) Rechtsprechung und Literatur.....	110
(1) Literatur.....	111



(2) Rechtsprechung	111
(bb) Rückgriff auf das BetrVG	112
(1) Wortlaut und Historie	113
(2) Sinn und Zweck	113
(3) Systematik	115
(4) Zwischenergebnis	115
(cc) Gleichlauf der Zuständigkeiten bei Massenentlassung und Betriebsänderung	115
(1) Zuständigkeiten bei Interessenausgleich und Sozialplan	116
(2) Eigenständigkeit des Konsultationsverfahrens	117
(2.1) Gegenstand	117
(2.2) Rechtsnatur und Rechtsfolgen	119
(2.3) Unterschiede in Bezug auf Tendenzbetriebe	120
(2.4) Zwischenergebnis	120
(3) Rechtsprechung des BAG	120
(4) Ergebnis	121
(dd) Konkrete Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrates	121
(1) Angelegenheit	122
(2) Überbetriebliche Betroffenheit	122
(2.1) Interessenausgleichspflichtige Betriebsänderungen	122
(2.1.1) Betriebsänderungen in allen Betrieben	122
(2.1.2) Betriebsänderungen in mindestens zwei Betrieben	123
(2.1.3) Entlassungswellen	124
(2.2) Sozialplanpflichtige Betriebsänderungen	126
(2.3) Konsultationspflichtige Massenentlassung	126
(2.3.1) Massenentlassungen in allen Betrieben	126
(2.3.2) Massenentlassungen in mindestens zwei Betrieben	127
(2.3.3) Entlassungswellen	128
(2.4) Ergebnis	128
(3) Betriebsübergreifende Regelungsbedürftigkeit	129
(3.1) Bewertungsgrundlage	129
(3.2) Bewertungsmaßstab	129
(3.2.1) Sachlich zwingendes Erfordernis	130
(3.2.2) Keine Beschränkung auf ein sachlich zwingendes Erfordernis	130
(3.3) Zwischenergebnis	132
b) Personalräte	132

III. Zeitliches Entstehen der Konsultationspflicht 134

1. Rechtzeitigkeit	134
a) Unmittelbare Massenentlassung	136
b) Mittelbare Massenentlassungen	136
2. Rechtzeitigkeit im Konzernverbund	137



IV. Form des Konsultationsverfahrens	137
1. Form des Auskunftsverfahrens	137
2. Form des Unterrichtsverfahrens	138
a) Formvorgabe der Richtlinie 98/59/EG	138
b) Formvorgaben des BGB	139
aa) Anwendbarkeit der Formvorgaben des BGB auf das KSchG	139
bb) Anwendbarkeit der Formvorgaben des BGB auf § 17 Abs. 2 KSchG	139
cc) Bezug zwischen „schriftlich“ und der Schriftform gem. § 126 BGB	140
(1) Schriftlichkeit und Schriftform im BGB	141
(1.1) § 675a BGB	141
(1.2) § 416 Abs. 2 Satz 2 BGB.....	142
(1.3) § 630 Satz 1, 4 BGB	142
(2) Schriftlichkeit und Schriftform im BetrVG und KSchG.....	142
(2.1) BetrVG.....	143
(2.2) KSchG	144
dd) Zwischenergebnis	144
c) Formvorgabe des § 17 Abs. 2 Satz 1 KSchG	144
aa) Übereilungsschutz (Warnfunktion).....	145
bb) Klarstellungsfunktion.....	145
cc) Identitäts- und Echtheitsfunktion.....	146
dd) Abschlussfunktion	147
d) Ergebnis.....	147
V. Inhalt des Konsultationsverfahrens	148
1. Auskunftsverfahren.....	148
2. Unterrichtsverfahren	149
a) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 KSchG.....	149
b) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2 KSchG.....	150
aa) Aktualität der Angabe	150
bb) Konkretisierung der Angabe	151
c) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 KSchG.....	152
d) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 KSchG.....	152
e) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 5 KSchG.....	152
aa) Gesetzeswortlaut	153
bb) Gesetzeshistorie	155
cc) Sinn und Zweck	156
(1) Konsultationsverfahren	156
(2) Anzeigeverfahren	157
dd) Zwischenergebnis	158
f) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 6 KSchG.....	158
3. Beratungsverfahren	159
a) Inhalt des Beratungsverfahrens	159
b) Abschluss der Beratung.....	160
aa) Notwendigkeit einer Einigung.....	160



bb) Notwendigkeit einer Schlussberatung	162
4. Zuleitungsverfahren	163
a) Abschrift des Unterrichtungsschreibens gem. § 17 Abs. 3 Satz 1 KSchG	163
b) Zuleitung einer Kopie der Anzeige gem. § 17 Abs. 3 Satz 6 KSchG	164
VI. Zeitlicher Abschluss des Konsultationsverfahrens.....	164
VII. Verhältnis zu anderen Informationspflichten.....	165
1. Arbeitsrechtliche Informationspflichten	165
2. Kapitalmarktrechtliche Informationspflichten	165
a) Pflicht zur unverzüglichen Veröffentlichung von Insiderinformationen	166
aa) Insiderinformation	166
bb) Unverzögliche Veröffentlichung	168
(1) Verbot von Insidergeschäften.....	169
(2) Kollision mit unternehmerischen Verschwiegenheitspflichten	170
b) Aufschiebung der Ad-hoc-Publizitätspflicht.....	172
aa) Berechtigtes Interesse	173
bb) Gewährleistung der Vertraulichkeit.....	174
c) Ergebnis.....	174
3. Grenzübergreifende Informationspflichten	175
VIII. Insolvenz	176
Kapitel 5: Rechtsfolgen des fehlerhaften Konsultationsverfahrens.....	178
I. Kündigungsschutzrechtliche Rechtsfolgen.....	178
1. Rechtslage vor dem EuGH Urteil in Sachen Junk.....	178
2. Rechtslage nach dem Urteil des EuGH in Sachen Junk	179
3. Fehlerfolgenlehre	181
a) Sphärentheorie.....	182
b) Übertragbarkeit der Grundsätze	182
4. Ergebnis	184
II. Auswirkungen auf das Anzeigeverfahren	184
1. Unmittelbare Auswirkung	184
a) Rechtsprechung	184
b) Literatur	185
c) Bewertung.....	186
2. Mittelbare Auswirkungen	187
a) Auswirkung durch die Stellungnahme	187
aa) Stellungnahme als Wirksamkeitsvoraussetzung der Anzeige	187
bb) Inhalt der Stellungnahme	188



cc) Durchschlagen des Fehlers auf das Anzeigeverfahren	189
b) Auswirkungen auf die Glaubhaftmachung	190
aa) Glaubhaftmachung der Unterrichtung	191
bb) Darlegung des Standes der Beratungen	191
(1) Durchschlagen des Fehlers der fehlerhaften Beratung auf die Darlegung des Standes der Beratung	192
(2) Fehlende Darlegung des Standes der Beratungen	192
3. Ergebnis	194
III. Rechtsfolgen einzelner Verfahrensfehler	195
1. Unzuständiges Gremium	195
2. Nicht rechtzeitige Einleitung des Konsultationsverfahrens	195
a) Heilung durch Stellungnahme des Betriebsrates	196
b) Heilung durch Durchführung oder Glaubhaftmachung	198
3. Fehlerhaftes Auskunftsverfahren gem. § 17 Abs. 2 Satz 1 KSchG	199
4. Fehlerhaftes Unterrichtsverfahren gem. § 17 Abs. 2 Satz 1 KSchG	200
a) Formfehler	200
aa) Heilung des Verstoßes durch Stellungnahme	200
bb) Heilung des Verstoßes durch Glaubhaftmachung	202
b) Inhaltliche Fehler	203
aa) Fehlende und fehlerhafte Angaben	204
(1) Fehlende Angaben	204
(2) Fehlerhafte Angaben	205
(2.1) Subjektiv fehlerhafte Angaben	205
(2.2) Objektiv fehlerhafte Angaben	205
bb) Fehler einzelner Unterrichtsgegenstände	206
(1) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 KSchG	206
(2) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2 KSchG	206
(2.1) Anzahl der zu entlassenden Arbeitnehmer	207
(2.2) Berufsgruppen der zu entlassenden Arbeitnehmer	208
(3) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 KSchG	209
(3.1) Anzahl der in der Regel beschäftigten Arbeitnehmer	209
(3.2) Berufsgruppen der in der Regel beschäftigten Arbeitnehmer	210
(4) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 KSchG	210
(5) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 5 KSchG	211
(6) § 17 Abs. 2 Satz 1 Nr. 6 KSchG	212
cc) Heilung inhaltlicher Fehler	212
(1) Heilung des Verstoßes durch Stellungnahme	212
(2) Heilung des Verstoßes durch Glaubhaftmachung	213
5. Fehlerhaftes Beratungsverfahren gem. § 17 Abs. 2 Satz 2 KSchG	214
a) Heilung des Verstoßes durch Stellungnahme	215
b) Heilung des Verstoßes durch Glaubhaftmachung	215
6. Fehlerhaftes Zuleitungsverfahren	216



a) Fehlende Abschrift des Unterrichtsschreibens gem. § 17 Abs. 3 Satz 1 KSchG	216
b) Zuleitung einer Kopie der Anzeige gem. § 17 Abs. 3 Satz 6 KSchG	217
Kapitel 6: Zusammenfassung und Schlussbetrachtung	219
Literaturverzeichnis	225