

Habersack/Hensler/Höpfner
Mitbestimmungsrecht

Beck'sche Kurz-Kommentare

Band 24

Mitbestimmungs- recht

Kommentierung des MitbestG, des DrittelbG,
des SEBG, des MgVG, des MgFSG
sowie der §§ 316, 329, 343 UmwG

Begründet von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Hanau
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer

Erläutert von

Dr. Mathias Habersack
o. Professor an der Ludwig-Maximilians-Universität München
Dr. Martin Hensler
o. Professor an der Universität zu Köln
Dr. Clemens Höpfner
o. Professor an der Universität zu Köln

5. Auflage 2025


C.H.BECK

beck.de

ISBN 978 3 406 82830 0

© 2025 Verlag C.H.Beck GmbH & Co. KG

Wilhelmstraße 9, 80801 München

info@beck.de

Satz, Druck und Bindung: Druckerei C.H.Beck Nördlingen
(Adresse wie Verlag)

Umschlag: Fotosatz Amann GmbH & Co. KG, Memmingen



chbeck.de/nachhaltig
produktsicherheit.beck.de

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

Alle urheberrechtlichen Nutzungsrechte bleiben vorbehalten.
Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes
zum Zwecke des Text and Date Mining vorzunehmen.

Vorwort zur 5. Auflage

Gut sieben Jahre nach Erscheinen der Voraufgabe ist die Zeit für eine Neuauflage des Werkes gekommen. Diese ist mit einer Erweiterung des Autorenkreises verbunden. Clemens Höpfner hat einen großen Teil der bisher von Martin Henssler kommentierten Vorschriften des SEBG sowie weitere Vorschriften aus dem MitbestG und dem DrittelbG übernommen. Das im Januar 2023 in Kraft getretene Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitendem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung (MgFSG) hat Mathias Habersack kommentiert. Neu aufgenommen wurde eine Kommentierung der Regelungen der grenzüberschreitenden Umwandlung in §§ 316, 329, 343 UmwG. Martin Henssler stellt dort insbesondere die in der Praxis relevanten Wegzugsfälle dar, bei denen sich die Frage der Mitbestimmungssicherung in besonderer Weise stellt. Für die Einleitung zum SEBG zeichnen nun Martin Henssler und Mathias Habersack gemeinsam verantwortlich.

Die Neuauflage berücksichtigt sämtliche gesetzgeberischen Änderungen im Mitbestimmungsrecht, neben dem MgFSG vor allem die erweiterten Regelungen für die gleichberechtigte Teilhabe von Frauen an Führungspositionen durch das Gesetz vom 7.8.2021. Daneben wurden Rechtsprechung und Literatur umfassend eingearbeitet, insbesondere die grundlegenden Entscheidungen des EuGH vom 18. Oktober 2022 – C-677/20 (SAP) zur Mitbestimmung bei Umwandlung in eine SE und vom 16. Mai 2024 – C-706/22 (Olympus) zur Nachholung des Beteiligungsverfahrens.

Für hilfreiche Unterstützung bei der Erstellung der Neuauflage danken die Verfasser den (ehemaligen) Mitarbeitern des Kölner Instituts für Arbeits- und Wirtschaftsrecht Lukas Diepenthal, Matthias Sendner und Leon Strässer sowie Herrn Kaan Yildiz vom Münchener Lehrstuhl.

Die Kommentierung befindet sich auf dem Stand Mai 2025.

München/Köln, im Mai 2025

Die Verfasser

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| Vorwort zur 5. Auflage | V |
| Verzeichnis der Abkürzungen und der abgekürzt zitierten Literatur .. | XVII |

Teil I Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer (Mitbestimmungsgesetz – MitbestG)

| | |
|------------------|---|
| Einleitung | 1 |
|------------------|---|

Erster Teil. Geltungsbereich

| | |
|------------------------------------|-----|
| § 1 Erfasste Unternehmen | 44 |
| § 2 Anteilseigner | 86 |
| § 3 Arbeitnehmer und Betrieb | 88 |
| § 4 Kommanditgesellschaft | 138 |
| § 5 Konzern | 154 |

Zweiter Teil. Aufsichtsrat

Erster Abschnitt. Bildung und Zusammensetzung

| | |
|---|-----|
| § 6 Grundsatz | 199 |
| § 7 Zusammensetzung des Aufsichtsrats | 256 |

Zweiter Abschnitt. Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder

Erster Unterabschnitt. Aufsichtsratsmitglieder der Anteilseigner

| | |
|---|-----|
| § 8 Aufsichtsratsmitglieder der Anteilseigner | 297 |
|---|-----|

Zweiter Unterabschnitt. Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer, Grundsatz

| | |
|--|-----|
| Vorbemerkung vor § 9 Wahlordnungen, Wahlvorstände und Wählerlisten, Rechtsstreitigkeiten während des Wahlverfahrens | 300 |
| § 9 [Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer, Grundsatz] | 332 |

Dritter Unterabschnitt. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer durch Delegierte

| | |
|--|-----|
| § 10 Wahl der Delegierten | 340 |
| § 11 Errechnung der Zahl der Delegierten | 351 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| § 12 Wahlvorschläge für Delegierte | 362 |
| § 13 Amtszeit der Delegierten | 380 |
| § 14 Vorzeitige Beendigung der Amtszeit oder Verhinderung von Delegierten | 394 |
| § 15 Wahl der unternehmensangehörigen Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer | 402 |
| § 16 Wahl der Vertreter von Gewerkschaften in den Aufsichtsrat | 437 |
| § 17 Ersatzmitglieder | 442 |

Vierter Unterabschnitt. Unmittelbare Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer

| | |
|--------------------------------|-----|
| § 18 [Unmittelbare Wahl] | 451 |
|--------------------------------|-----|

Fünfter Unterabschnitt. Nichterreichen des Geschlechteranteils durch die Wahl

| | |
|--|-----|
| § 18a [Nichterreichen des Geschlechteranteils] | 455 |
|--|-----|

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

| | |
|--|-----|
| § 19 Bekanntmachung der Mitglieder des Aufsichtsrats | 462 |
| § 20 Wahlschutz und Wahlkosten | 465 |
| § 21 Anfechtung der Wahl von Delegierten | 482 |
| § 22 Anfechtung der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 494 |
| § 23 Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 506 |
| § 24 Verlust der Wählbarkeit und Änderung der Zuordnung unternehmensangehöriger Aufsichtsratsmitglieder | 513 |

Dritter Abschnitt. Innere Ordnung, Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats

| | |
|--|-----|
| § 25 Grundsatz | 516 |
| § 26 Schutz von Aufsichtsratsmitgliedern vor Benachteiligung | 642 |
| § 27 Vorsitz im Aufsichtsrat | 660 |
| § 28 Beschlußfähigkeit | 674 |
| § 29 Abstimmungen | 679 |

Dritter Teil. Gesetzliches Vertretungsorgan

| | |
|---|-----|
| § 30 Grundsatz | 687 |
| § 31 Bestellung und Widerruf | 701 |
| § 32 Ausübung von Beteiligungsrechten | 735 |
| § 33 Arbeitsdirektor | 752 |

Inhaltsverzeichnis

Vierter Teil. Seeschifffahrt

| | |
|----------------------|-----|
| § 34 [Schiffe] | 773 |
|----------------------|-----|

Fünfter Teil. Übergangs- und Schlußvorschriften

| | |
|--|-----|
| § 35 [Änderung und Außerkrafttreten von Gesetzen] | 780 |
| § 36 Verweisungen | 780 |
| § 37 Erstmalige Anwendung des Gesetzes auf ein Unternehmen | 780 |
| § 38 [Übergangsvorschrift] | 794 |
| § 39 Ermächtigung zum Erlaß von Rechtsverordnungen | 794 |
| § 40 Übergangsregelung | 795 |
| § 41 Inkrafttreten | 796 |

Teil II

Gesetz über die Drittelbeteiligung der Arbeitnehmer im Aufsichtsrat (Drittelbeteiligungsgesetz – DrittelbG)

| | |
|------------------|-----|
| Einleitung | 797 |
|------------------|-----|

Teil 1. Geltungsbereich

| | |
|---------------------------------|-----|
| § 1 Erfasste Unternehmen | 802 |
| § 2 Konzern | 823 |
| § 3 Arbeitnehmer, Betrieb | 831 |

Teil 2. Aufsichtsrat

| | |
|---|-----|
| § 4 Zusammensetzung | 834 |
| § 5 Wahl der Aufsichtsratsmitglieder der Arbeitnehmer | 845 |
| § 6 Wahlvorschläge | 851 |
| § 7 Ersatzmitglieder | 854 |
| § 7a Nichterreichen des Geschlechteranteils | 856 |
| § 8 Bekanntmachung der Mitglieder des Aufsichtsrats | 858 |
| § 9 Schutz von Aufsichtsratsmitgliedern vor Benachteiligung | 858 |
| § 10 Wahlschutz und Wahlkosten | 859 |
| § 11 Anfechtung der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 859 |
| § 12 Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer | 864 |

Teil 3. Übergangs- und Schlussvorschriften

| | |
|---|-----|
| § 13 Ermächtigung zum Erlass von Rechtsverordnungen | 869 |
| § 14 Verweisungen | 870 |
| § 15 Übergangsregelung | 870 |

Inhaltsverzeichnis

Teil III

Gesetz über die Beteiligung der Arbeitnehmer in einer Europäischen Gesellschaft (SE-Beteiligungsgesetz – SEBG)

| | |
|------------------|-----|
| Einleitung | 871 |
|------------------|-----|

Teil 1. Allgemeine Vorschriften

| | |
|------------------------------------|-----|
| § 1 Zielsetzung des Gesetzes | 939 |
| § 2 Begriffsbestimmungen | 942 |
| § 3 Geltungsbereich | 948 |

Teil 2. Besonderes Verhandlungsgremium

Kapitel 1. Bildung und Zusammensetzung

| | |
|--|-----|
| § 4 Information der Leitungen | 949 |
| § 5 Zusammensetzung des besonderen Verhandlungsgremiums | 955 |
| § 6 Persönliche Voraussetzungen der auf das Inland entfallenden Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 960 |
| § 7 Verteilung der auf das Inland entfallenden Sitze des besonderen Verhandlungsgremiums | 963 |

Kapitel 2. Wahlgremium

| | |
|--|-----|
| § 8 Zusammensetzung des Wahlgremiums; Urwahl | 965 |
| § 9 Einberufung des Wahlgremiums | 967 |
| § 10 Wahl der Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 967 |

Kapitel 3. Verhandlungsverfahren

| | |
|---|------|
| § 11 Information über die Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 974 |
| § 12 Sitzungen; Geschäftsordnung | 975 |
| § 13 Zusammenarbeit zwischen besonderem Verhandlungsgremium und Leitungen | 977 |
| § 14 Sachverständige und Vertreter von geeigneten außenstehenden Organisationen | 979 |
| § 15 Beschlussfassung im besonderen Verhandlungsgremium | 981 |
| § 16 Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen | 988 |
| § 17 Niederschrift | 990 |
| § 18 Wiederaufnahme der Verhandlungen | 991 |
| § 19 Kosten des besonderen Verhandlungsgremiums | 1010 |
| § 20 Dauer der Verhandlungen | 1011 |

Inhaltsverzeichnis

Teil 3. Beteiligung der Arbeitnehmer in der SE

Kapitel 1. Beteiligung der Arbeitnehmer kraft Vereinbarung

| | |
|------------------------------------|------|
| § 21 Inhalt der Vereinbarung | 1013 |
|------------------------------------|------|

Kapitel 2. Beteiligung der Arbeitnehmer kraft Gesetzes

Abschnitt 1. SE-Betriebsrat kraft Gesetzes

| | |
|--|------|
| § 22 Voraussetzung | 1058 |
| § 26 Beschluss zur Aufnahme von Neuverhandlungen | 1059 |

Abschnitt 2. Mitbestimmung kraft Gesetzes

| | |
|---|------|
| § 34 Besondere Voraussetzungen | 1059 |
| § 35 Umfang der Mitbestimmung | 1076 |
| § 36 Sitzverteilung und Bestellung | 1088 |
| § 37 Abberufung und Anfechtung | 1098 |
| § 38 Rechtsstellung; Innere Ordnung | 1104 |

Abschnitt 3. Tendenzschutz

| | |
|-------------------------------|------|
| § 39 Tendenzunternehmen | 1126 |
|-------------------------------|------|

Teil 4. Grundsätze der Zusammenarbeit und Schutzbestimmungen

| | |
|---|------|
| § 40 Vertrauensvolle Zusammenarbeit | 1130 |
| § 41 Geheimhaltung; Vertraulichkeit | 1130 |
| § 42 Schutz der Arbeitnehmervertreter | 1132 |
| § 43 Missbrauchsverbot | 1137 |

Teil 5. Straf- und Bußgeldvorschriften; Schlussbestimmung

| | |
|--|------|
| § 45 Strafvorschriften | 1147 |
| § 46 Bußgeldvorschriften | 1149 |
| § 47 Geltung nationalen Rechts | 1150 |
| § 48 Sonderregelung aus Anlass der COVID-19-Pandemie | 1153 |

Teil IV

Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei einer grenzüberschreitenden Verschmelzung (MgVG)

| | |
|------------------|------|
| Einleitung | 1155 |
|------------------|------|

Inhaltsverzeichnis

Teil 1. Allgemeine Vorschriften

| | |
|--|------|
| § 1 Zielsetzung des Gesetzes | 1171 |
| § 2 Begriffsbestimmungen | 1172 |
| § 3 Geltungsbereich | 1174 |
| § 4 Anwendung des Rechts des Sitzstaats | 1175 |
| § 5 Anwendung der Regelungen über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer kraft Vereinbarung oder kraft Gesetzes | 1176 |

Teil 2. Besonderes Verhandlungsgremium

Kapitel 1. Bildung und Zusammensetzung

| | |
|---|------|
| § 6 Information der Leitungen | 1183 |
| § 7 Zusammensetzung des besonderen Verhandlungsgremiums | 1184 |
| § 8 Persönliche Voraussetzungen der auf das Inland entfallenden Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1185 |
| § 9 Verteilung der auf das Inland entfallenden Sitze des besonderen Verhandlungsgremiums | 1186 |

Kapitel 2. Wahlgremium

| | |
|--|------|
| § 10 Zusammensetzung des Wahlgremiums; Urwahl | 1187 |
| § 11 Einberufung des Wahlgremiums | 1189 |
| § 12 Wahl der Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1189 |

Kapitel 3. Verhandlungsverfahren

| | |
|--|------|
| § 13 Information über die Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1190 |
| § 14 Sitzungen; Geschäftsordnung | 1190 |
| § 15 Zusammenarbeit zwischen besonderem Verhandlungsgremium und Leitungen | 1191 |
| § 16 Sachverständige und Vertreter von geeigneten außenstehenden Organisationen | 1191 |
| § 17 Beschlussfassung im besonderen Verhandlungsgremium | 1192 |
| § 18 Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen | 1193 |
| § 19 Niederschrift | 1194 |
| § 19a Information über das Verhandlungsergebnis | 1195 |
| § 20 Kosten des besonderen Verhandlungsgremiums | 1195 |
| § 21 Dauer der Verhandlungen | 1195 |

Teil 3. Mitbestimmung der Arbeitnehmer

Kapitel 1. Mitbestimmung kraft Vereinbarung

| | |
|------------------------------------|------|
| § 22 Inhalt der Vereinbarung | 1196 |
|------------------------------------|------|

Inhaltsverzeichnis

Kapitel 2. Mitbestimmung kraft Gesetzes

| | |
|-------------------------------------|------|
| § 23 Voraussetzung | 1198 |
| § 24 Umfang der Mitbestimmung | 1201 |
| § 25 Sitzverteilung | 1203 |
| § 26 Abberufung und Anfechtung | 1205 |
| § 27 Rechtsstellung; Innere Ordnung | 1206 |
| § 28 Tendenzunternehmen | 1207 |

Kapitel 3. Ergänzende Vorschriften

| | |
|--|------|
| § 29 Fortbestehen nationaler Arbeitnehmervertretungsstrukturen | 1208 |
| § 30 Nachfolgende innerstaatliche Umwandlungen | 1208 |
| § 30a Nachfolgende grenzüberschreitende Umwandlungen | 1213 |

Teil 4. Schutzbestimmungen

| | |
|--|------|
| § 31 Geheimhaltung; Vertraulichkeit | 1215 |
| § 32 Schutz der ArbN-Vertreter | 1216 |
| § 33 Errichtungs- und Tätigkeitsschutz | 1217 |

Teil 5. Straf- und Bußgeldvorschriften, Übergangsvorschrift

| | |
|--------------------------|------|
| § 34 Strafvorschriften | 1217 |
| § 35 Bußgeldvorschriften | 1218 |
| § 36 Übergangsvorschrift | 1218 |

Teil V

Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitendem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung (MgFSG)

| | |
|------------|------|
| Einleitung | 1219 |
|------------|------|

Teil 1. Allgemeine Vorschriften

| | |
|--|------|
| § 1 Zielsetzung des Gesetzes | 1222 |
| § 2 Begriffsbestimmungen | 1223 |
| § 3 Geltungsbereich | 1224 |
| § 4 Anwendung des Rechts des Sitzstaats | 1225 |
| § 5 Anwendung der Regelungen über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer kraft Vereinbarung oder kraft Gesetzes | 1225 |

Inhaltsverzeichnis

Teil 2. Besonderes Verhandlungsgremium

Kapitel 1. Bildung und Zusammensetzung

| | |
|--|------|
| § 6 Information der Leitung zur Bildung des besonderen Verhandlungsgremiums | 1226 |
| § 7 Bildung mehrerer besonderer Verhandlungsgremien bei grenzüberschreitender Spaltung | 1228 |
| § 8 Zusammensetzung des besonderen Verhandlungsgremiums | 1228 |
| § 9 Persönliche Voraussetzungen der auf das Inland entfallenden Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1229 |
| § 10 Verteilung der auf das Inland entfallenden Sitze des besonderen Verhandlungsgremiums | 1230 |

Kapitel 2. Wahlgremium

| | |
|--|------|
| § 11 Zusammensetzung des Wahlgremiums; Urwahl | 1230 |
| § 12 Einberufung des Wahlgremiums | 1231 |
| § 13 Wahl der Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1232 |

Kapitel 3. Verhandlungsverfahren

| | |
|---|------|
| § 14 Information über die Mitglieder des besonderen Verhandlungsgremiums | 1232 |
| § 15 Sitzungen; Geschäftsordnung | 1233 |
| § 16 Zusammenarbeit zwischen besonderem Verhandlungsgremium und Leitung | 1233 |
| § 17 Sachverständige, Vertreterinnen und Vertreter von geeigneten außenstehenden Organisationen | 1234 |
| § 18 Beschlussfassung im besonderen Verhandlungsgremium | 1234 |
| § 19 Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen | 1234 |
| § 20 Niederschrift | 1235 |
| § 21 Information über das Verhandlungsergebnis | 1235 |
| § 22 Kosten des besonderen Verhandlungsgremiums | 1235 |
| § 23 Dauer der Verhandlungen | 1235 |

Teil 3. Mitbestimmung der Arbeitnehmer

Kapitel 1. Mitbestimmung kraft Vereinbarung

| | |
|------------------------------------|------|
| § 24 Inhalt der Vereinbarung | 1236 |
|------------------------------------|------|

Kapitel 2. Mitbestimmung kraft Gesetzes

| | |
|-------------------------------------|------|
| § 25 Voraussetzung | 1238 |
| § 26 Umfang der Mitbestimmung | 1239 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| § 27 Sitzverteilung | 1240 |
| § 28 Abberufung und Anfechtung | 1241 |
| § 29 Rechtsstellung; Innere Ordnung | 1241 |
| § 30 Tendenzunternehmen | 1242 |

Kapitel 3. Ergänzende Vorschriften

| | |
|---|------|
| § 31 Weitergeltung von Regelungen zur Mitbestimmung | 1242 |
| § 32 Nachfolgende innerstaatliche Umwandlungen | 1243 |
| § 33 Nachfolgende grenzüberschreitende Umwandlungen | 1244 |

Teil 4. Schutzbestimmungen

| | |
|--|------|
| § 34 Geheimhaltung; Vertraulichkeit | 1245 |
| § 35 Schutz der Arbeitnehmervertreter | 1245 |
| § 36 Missbrauchsverbot | 1246 |
| § 37 Errichtungs- und Tätigkeitsschutz | 1248 |

Teil 5. Straf- und Bußgeldvorschriften

| | |
|--------------------------------|------|
| § 38 Strafvorschriften | 1249 |
| § 39 Bußgeldvorschriften | 1249 |

Teil VI Umwandlungsgesetz (UmwG)

Sechstes Buch Grenzüberschreitende Umwandlung

Erster Teil Grenzüberschreitende Verschmelzung

| | |
|---|------|
| § 316 Verschmelzungsbescheinigung | 1251 |
|---|------|

Zweiter Teil Grenzüberschreitende Spaltung

| | |
|--|------|
| § 329 Anmeldung und Spaltungsbescheinigung | 1253 |
|--|------|

Dritter Teil Grenzüberschreitender Formwechsel

| | |
|--------------------------------------|------|
| § 343 Formwechselbescheinigung | 1253 |
|--------------------------------------|------|

| | |
|-----------------------|------|
| Sachverzeichnis | 1275 |
|-----------------------|------|

