

Fitting
Trebinger · Linsenmaier · Schelz · Schmidt
Betriebsverfassungsgesetz

Betriebsverfassungsgesetz

Handkommentar

begründet von

Prof. Karl Fitting

Ministerialdirektor a. D.

fortgeführt

in der 4. bis 17. Auflage von **Prof. Dr. jur. Fritz Auffarth**, Vizepräsident des Bundesarbeitsgerichts a. D., in der 10. bis 21. Auflage von **Heinrich Kaiser**, Ministerialdirigent im Bundesministerium für Arbeit und Sozialordnung a. D., in der 15. bis 21. Auflage von **Dr. jur. Friedrich Heither**, Vorsitzender Richter am Bundesarbeitsgericht a. D. und von der 17. bis zur 30. Auflage von **Dr. jur. Gerd Engels**, Ministerialdirigent a. D. im Bundesministerium für Arbeit und Soziales, in der 20. bis 31. Auflage von **Ingrid Schmidt**, Präsidentin des Bundesarbeitsgerichts a. D.

neubearbeitete Auflage von

Yvonne Trebinger

Ministerialrätin
im Bundesministerium
für Arbeit und Soziales

Wolfgang Linsenmaier

Vorsitzender Richter
am Bundesarbeitsgericht a. D.
Honorarprofessor Hochschule Merseburg

Hanna Schelz

Ministerialrätin
im Bundesministerium
für Arbeit und Soziales

Kristina Schmidt

Vorsitzende Richterin
am Bundesarbeitsgericht

32. Auflage

Verlag Franz Vahlen München 2024

Zitervorschlag (alternativ):
Fitting BetrVG § 21 Rn. 1

vahlen.de

ISBN 978 3 8006 7112 0

© 2024 Verlag Franz Vahlen GmbH
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Satz, Druck und Bindung: Druckerei C.H.Beck Nördlingen
(Adresse wie Verlag)
Umschlag: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar



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 Data Mining vorzunehmen.

Vorwort zur 32. Auflage

Die Neuauflage berücksichtigt die in den letzten zwei Jahren erfolgten Gesetzesänderungen mit betriebsverfassungsrechtlichem Bezug sowie das bis Ende 2023 veröffentlichte Schrifttum. Zudem wurden über 250 neue Entscheidungen des BAG, des BVerfG und des EuGH sowie wichtige Grundsatzentscheidungen der Instanzgerichte ausgewertet.

Mit dem am 1.1.2023 in Kraft getretenen Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz sind auch die Beteiligungsrechte des Wirtschaftsausschusses gestärkt worden. Die Erweiterung des Katalogs der wirtschaftlichen Angelegenheiten in § 106 Abs. 3 stellt eine Beteiligung des Wirtschaftsausschusses zu den den Unternehmen obliegenden Sorgfaltspflichten sicher. Die damit verbundenen Beteiligungsrechte nach dem Betriebsverfassungsgesetz werden ausführlich erläutert.

Das am 2.7.2023 in Kraft getretene Hinweisgeberschutzgesetz schützt Personen, die im Rahmen ihrer beruflichen Tätigkeit Kenntnisse über Verstöße gegen gesetzliche Vorschriften oder andere verbindliche Regelungen erlangt haben und diese an die internen oder externen Meldestellen weitergeben. Die Neuauflage behandelt mögliche Beteiligungsrechte des Betriebsrats im Zusammenhang mit der Umsetzung der Verpflichtungen für Arbeitgeber nach diesem Gesetz.

Berücksichtigt ist außerdem das mit dem Gesetz zur Stärkung der Aus- und Weiterbildungsförderung vom 17.7.2023 ab dem 1.4.2024 neu eingeführte Qualifizierungsgeld, das den Betrieben aufgrund des durch die Transformation drohenden Arbeitsplatzverlusts eine Unterstützung bei strukturwandelbedingter Weiterbildung bietet. Die in diesem Zusammenhang bestehenden Beteiligungsrechte des Betriebsrats werden bei der Berufsbildung kommentiert.

Des Weiteren werden aktuelle Entwicklungen zur Mitbestimmung des Betriebsrats beim betrieblichen Arbeitsschutz – vor allem bei der verpflichtenden Arbeitszeiterfassung – erläutert und vor dem Hintergrund der jüngeren Entscheidungen des EuGH und BAG vertieft. Auch auf Problemstellungen im Zusammenhang mit Mobiler Arbeit und New Work im weitesten Sinne wird eingegangen, ebenso wie auf die neuen Entwicklungen im Beschäftigtendatenschutz und im Recht der Massenentlassungen. Die Stärkung der Mitbestimmung in den Unternehmensorganen in grenzüberschreitenden Sachverhalten durch das Gesetz über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitendem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung (MgFSG) vom 4.1.2023 und das Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie und zur Änderung weiterer Gesetze (UmRUG) vom 22.2.2023 wird im Rahmen des § 1 behandelt.

Mit dem am 1.11.2023 vom Kabinett beschlossenen Entwurf eines Zweiten Gesetzes zur Änderung des Betriebsverfassungsgesetzes (BT-Drs. 20/9469) hat die Bundesregierung auf die durch das Urteil des Bundesgerichtshofs vom 10.1.2023 (6 StR 133/22) entstandenen Rechtsunsicherheiten bei der rechtmäßigen Vergütung von Betriebsräten reagiert und gesetzliche Klarstellungen der derzeitigen Rechtslage durch eine Fortschreibung der §§ 37 und 78 vorgesehen. Die Autoren haben die vorgesehenen Änderungen und ihre Bedeutung für eine rechtssichere Betriebsratsvergütung bei den jeweiligen Paragraphen aufgegriffen und kommentiert.

Ebenfalls aufgegriffen werden die mit dem Entwurf eines Gesetzes über die Selbstbestimmung in Bezug auf den Geschlechtseintrag (BT-Drs. 20/9049) vorgesehenen Verfahren für die Änderung des Geschlechtseintrags und der Vornamen bei einer Variante der Geschlechtsentwicklung einerseits und bei Abweichen der Geschlechtsidentität vom Geschlechtseintrag mit Blick auf die Betriebsratswahlen und die geschlechtergerechte Besetzung des Betriebsrats.

Vorwort

Wir möchten an dieser Stelle Frau Ingrid Schmidt, Präsidentin des Bundearbeitsgericht a. D., die mit Abschluss der 31. Auflage aus dem Kommentar ausgeschieden ist, unseren ganz besonderen Dank aussprechen. Sie hat den Kommentar seit der 20. Auflage über zwanzig Jahre maßgeblich mitgeprägt.

Die Verfasser hoffen, dass auch die 32. Auflage des Kommentars den Benutzern, insbesondere den Betriebsräten, Gewerkschaften, Arbeitgebern und ihren Verbänden sowie Rechtsanwälten und Wissenschaftlern behilflich ist, auftretende Fragen und Probleme einer sachgerechten und praxisnahen Lösung zuzuführen. Für Kritik und Anregungen sind die Verfasser wie bisher stets dankbar.

Bonn/Erfurt, im Januar 2024

Die Verfasser

Inhaltsverzeichnis

	§§	Seite
Vorwort		V
Abkürzungsverzeichnis		XIII
Literaturverzeichnis		XXV

Betriebsverfassungsgesetz

Text		1
Einleitung		57
Erläuterungen des Betriebsverfassungsgesetzes		79

Erster Teil. Allgemeine Vorschriften

Errichtung von Betriebsräten	1	79
Stellung der Gewerkschaften und Vereinigungen der Arbeitgeber	2	160
Abweichende Regelungen	3	186
Betriebsteile, Kleinbetriebe	4	221
Arbeitnehmer	5	231
Arbeiter und Angestellte	6	336

Zweiter Teil. Betriebsrat, Betriebsversammlung, Gesamt- und Konzernbetriebsrat

Erster Abschnitt. Zusammensetzung und Wahl des Betriebsrats

Wahlberechtigung	7	337
Wählbarkeit	8	351
Zahl der Betriebsratsmitglieder	9	360
Vertretung der Minderheitsgruppen	10	369
Ermäßigte Zahl der Betriebsratsmitglieder	11	369
Abweichende Verteilung der Betriebsratsitze	12	371
Zeitpunkt der Betriebsratswahlen	13	371
Wahlvorschriften	14	381
Vereinfachtes Wahlverfahren für Kleinbetriebe	14a	406
Zusammensetzung nach Beschäftigungsarten und Geschlechter	15	417
Bestellung des Wahlvorstands	16	432
Bestellung des Wahlvorstands in Betrieben ohne Betriebsrat	17	449
Bestellung des Wahlvorstands im vereinfachten Wahlverfahren	17a	463
Vorbereitung und Durchführung der Wahl	18	467
Zuordnung der leitenden Angestellten bei Wahlen	18a	480
Wahlanfechtung	19	500
Wahlschutz und Wahlkosten	20	520

Zweiter Abschnitt. Amtszeit des Betriebsrats

Amtszeit	21	535
Übergangsmandat	21a	543

Inhaltsverzeichnis

	§§	Seite
Restmandat	21b	555
Weiterführung der Geschäfte des Betriebsrats	22	561
Verletzung gesetzlicher Pflichten	23	564
Erlöschen der Mitgliedschaft	24	590
Ersatzmitglieder	25	599

Dritter Abschnitt. Geschäftsführung des Betriebsrats

Vorsitzender	26	612
Betriebsausschuss	27	624
Übertragung von Aufgaben auf Ausschüsse	28	643
Übertragung von Aufgaben auf Arbeitsgruppen	28a	654
Einberufung der Sitzungen	29	671
Betriebsratssitzungen	30	684
Teilnahme der Gewerkschaften	31	694
Teilnahme der Schwerbehindertenvertretung	32	699
Beschlüsse des Betriebsrats	33	704
Sitzungsniederschrift	34	719
Aussetzung von Beschlüssen	35	727
Geschäftsordnung	36	733
Ehrenamtliche Tätigkeit, Arbeitsversäumnis	37	736
Freistellungen	38	827
Sprechstunden	39	861
Kosten und Sachaufwand des Betriebsrats	40	868
Umlageverbot	41	925

Vierter Abschnitt. Betriebsversammlung

Zusammensetzung, Teilversammlung, Abteilungsversammlung	42	928
Regelmäßige Betriebs- und Abteilungsversammlungen	43	944
Zeitpunkt und Verdienstausfall	44	954
Themen der Betriebs- und Abteilungsversammlungen	45	966
Beauftragte der Verbände	46	973

Fünfter Abschnitt. Gesamtbetriebsrat

Voraussetzungen der Errichtung, Mitgliederzahl, Stimmengewicht ..	47	977
Ausschluss von Gesamtbetriebsratsmitgliedern	48	994
Erlöschen der Mitgliedschaft	49	997
Zuständigkeit	50	1000
Geschäftsführung	51	1024
Teilnahme der Gesamtschwerbehindertenvertretung	52	1034
Betriebsräteversammlung	53	1037

Sechster Abschnitt. Konzernbetriebsrat

Errichtung des Konzernbetriebsrats	54	1044
Zusammensetzung des Konzernbetriebsrats, Stimmengewicht	55	1062
Ausschluss von Konzernbetriebsratsmitgliedern	56	1066
Erlöschen der Mitgliedschaft	57	1067
Zuständigkeit	58	1069
Geschäftsführung	59	1079
Teilnahme der Konzernschwerbehindertenvertretung	59a	1083

Dritter Teil. Jugend- und Auszubildendenvertretung

Erster Abschnitt. Betriebliche Jugend- und Auszubildendenvertretung

Errichtung und Aufgabe	60	1084
Wahlberechtigung und Wählbarkeit	61	1089
Zahl der Jugend- und Auszubildendenvertreter, Zusammensetzung der Jugend- und Auszubildendenvertretung	62	1092
Wahlvorschriften	63	1095
Zeitpunkt der Wahlen und Amtszeit	64	1101
Geschäftsführung	65	1104
Aussetzung von Beschlüssen des Betriebsrats	66	1112
Teilnahme an Betriebsratssitzungen	67	1114
Teilnahme an gemeinsamen Besprechungen	68	1121
Sprechstunden	69	1122
Allgemeine Aufgaben	70	1125
Jugend- und Auszubildendenversammlung	71	1131

Zweiter Abschnitt. Gesamt-Jugend- und Auszubildendenvertretung

Voraussetzungen der Errichtung, Mitgliederzahl, Stimmengewicht ..	72	1136
Geschäftsführung und Geltung sonstiger Vorschriften	73	1142

Dritter Abschnitt. Konzern-Jugend- und Auszubildendenvertretung

Voraussetzung der Errichtung, Mitgliederzahl, Stimmengewicht	73a	1145
Geschäftsführung und Geltung sonstiger Vorschriften	73b	1150

Vierter Teil. Mitwirkung und Mitbestimmung der Arbeitnehmer

Erster Abschnitt. Allgemeines

Grundsätze für die Zusammenarbeit	74	1154
Grundsätze für die Behandlung der Betriebsangehörigen	75	1176
Einigungsstelle	76	1250
Kosten der Einigungsstelle	76a	1290
Durchführung gemeinsamer Beschlüsse, Betriebsvereinbarungen	77	1301
Schutzbestimmungen	78	1390
Schutz Auszubildender in besonderen Fällen	78a	1406
Geheimhaltungspflicht	79	1425
Datenschutz	79a	1437
Allgemeine Aufgaben	80	1456

Zweiter Abschnitt. Mitwirkungs- und Beschwerderecht des Arbeitnehmers

Unterrichtungs- und Erörterungspflicht des Arbeitgebers	81	1498
Anhörungs- und Erörterungsrecht des Arbeitnehmers	82	1505
Einsicht in die Personalakten	83	1509
Beschwerderecht	84	1514
Behandlung von Beschwerden durch den Betriebsrat	85	1520
Ergänzende Vereinbarungen	86	1523
Vorschlagsrecht der Arbeitnehmer	86a	1525

Inhaltsverzeichnis

	§§	Seite
Dritter Abschnitt. Soziale Angelegenheiten		
Mitbestimmungsrechte	87	1527
Freiwillige Betriebsvereinbarungen	88	1688
Arbeits- und betrieblicher Umweltschutz	89	1696
Vierter Abschnitt. Gestaltung von Arbeitsplatz, Arbeitsablauf und Arbeitsumgebung		
Unterrichtungs- und Beratungsrechte	90	1707
Mitbestimmungsrecht	91	1719
Fünfter Abschnitt. Personelle Angelegenheiten		
Erster Unterabschnitt. Allgemeine personelle Angelegenheiten		
Personalplanung	92	1724
Beschäftigungssicherung	92a	1736
Ausschreibung von Arbeitsplätzen	93	1739
Personalfragebogen, Beurteilungsgrundsätze	94	1745
Auswahlrichtlinien	95	1755
Zweiter Unterabschnitt. Berufsbildung		
Förderung der Berufsbildung	96	1766
Einrichtungen und Maßnahmen der Berufsbildung	97	1778
Durchführung betrieblicher Bildungsmaßnahmen	98	1788
Dritter Unterabschnitt. Personelle Einzelmaßnahmen		
Mitbestimmung bei personellen Einzelmaßnahmen	99	1798
Vorläufige personelle Maßnahmen	100	1895
Zwangsgeld	101	1902
Mitbestimmung bei Kündigungen	102	1906
Außerordentliche Kündigung und Versetzung in besonderen Fällen	103	1980
Entfernung betriebsstörender Arbeitnehmer	104	2012
Leitende Angestellte	105	2017
Sechster Abschnitt. Wirtschaftliche Angelegenheiten		
Erster Unterabschnitt. Unterrichtung in wirtschaftlichen Angelegenheiten		
Wirtschaftsausschuss	106	2019
Bestellung und Zusammensetzung des Wirtschaftsausschusses	107	2056
Sitzungen	108	2063
Beilegung von Meinungsverschiedenheiten	109	2070
Unternehmensübernahme	109a	2074
Unterrichtung der Arbeitnehmer	110	2076
Zweiter Unterabschnitt. Betriebsänderungen		
Betriebsänderungen	111	2078
Interessenausgleich über die Betriebsänderung, Sozialplan	112	2118
Erzwingbarer Sozialplan bei Personalabbau, Neugründungen	112a	2119
Nachteilsausgleich	113	2202
<i>Fünfter Teil. Besondere Vorschriften für einzelne Betriebsarten</i>		
Erster Abschnitt. Seeschifffahrt		
Grundsätze	114	2213
Bordvertretung	115	2213
Seebetriebsrat	116	2215

Inhaltsverzeichnis

	§§	Seite
Zweiter Abschnitt. Luftfahrt		
Geltung für die Luftfahrt	117	2218
Dritter Abschnitt. Tendenzbetriebe und Religionsgemeinschaften		
Geltung für Tendenzbetriebe und Religionsgemeinschaften	118	2231
<i>Sechster Teil. Straf- und Bußgeldvorschriften</i>		
Straftaten gegen Betriebsverfassungsorgane und ihre Mitglieder	119	2250
Verletzung von Geheimnissen	120	2256
Bußgeldvorschriften	121	2259
<i>Siebenter Teil. Änderung von Gesetzen</i>		
Änderung des Bürgerlichen Gesetzbuches	122	2262
Änderung des Kündigungsschutzgesetzes	123	2262
Änderung des Arbeitsgerichtsgesetzes	124	2262
<i>Achter Teil. Übergangs- und Schlussvorschriften</i>		
Erstmalige Wahlen nach diesem Gesetz	125	2263
Ermächtigung zum Erlass von Wahlordnungen	126	2264
Verweisungen	127	2266
Bestehende abweichende Tarifverträge	128	2266
Sonderregelungen aus Anlass der COVID-19-Pandemie	129	2267
Öffentlicher Dienst	130	2272
Berlin-Klausel	131	2275
Inkrafttreten	132	2276
Anhang		
1. Erste Verordnung zur Durchführung des Betriebsverfassungsgesetzes (Wahlordnung 2001) (Text und Erläuterung)		2277
2. Gesetz über Europäische Betriebsräte (Europäische Betriebsräte-Gesetz – EBRG) (Text und Übersicht)		2374
3. Das arbeitsgerichtliche Beschlussverfahren (Text und Übersicht)		2420
Stichwortverzeichnis		2449

