



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](mailto:info@cuvillier.de), Website: <https://cuvillier.de>



# Inhaltsverzeichnis

<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>XVIII</b>
<b>Abbildungsverzeichnis.....</b>	<b>XXII</b>
<b>Kapitel 1: Einleitung .....</b>	<b>1</b>
<b>I. Gegenstand der Untersuchung .....</b>	<b>1</b>
1. Entwicklung der Rechtsprechung .....	1
2. Entwicklung der Wirtschaftslage.....	2
<b>II. Gang der Untersuchung .....</b>	<b>4</b>
<b>Kapitel 2: Historie der Beteiligungsrechte der Arbeitnehmervertreter bei     Massenentlassungen .....</b>	<b>6</b>
<b>I. Weimarer Republik (1919 bis 1933) .....</b>	<b>6</b>
1. Stilllegungsverordnung .....	6
2. Demobilmachungsverordnung.....	7
3. Verordnung über Betriebsstilllegungen und Arbeitsstreckung.....	8
4. Betriebsrätegesetz (BRG) .....	9
<b>II. Nationalsozialismus (1933–1945).....</b>	<b>9</b>
<b>III. Länder der alliierten Besatzungszonen (1945–1949/50).....</b>	<b>10</b>
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



<b>IV. Frankfurter Gesetz/Kündigungsschutzgesetz 1951</b> .....	<b>16</b>
<b>V. Betriebsverfassungsgesetz 1952 (BetrVG 1952)</b> .....	<b>19</b>
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
<b>VI. Betriebsverfassungsgesetz 1972 (BetrVG 1972)</b> .....	<b>21</b>
1. Entwurf der Bundesregierung.....	22
2. Entwurf der CDU/CSU-Fraktion.....	22
3. Verabschiedete Fassung.....	23
<b>VII. Kündigungsschutzgesetz 1969 – heute</b> .....	<b>23</b>
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
<b>Kapitel 3: Anwendungsbereich der §§ 17ff. KSchG</b> .....	<b>35</b>
<b>I. Zweck der §§ 17ff. KSchG</b> .....	<b>36</b>
<b>II. Betrieblicher Anwendungsbereich</b> .....	<b>39</b>
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
<b>III. Persönlicher Anwendungsbereich .....</b>	<b>53</b>
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
<b>IV. Sachlicher Anwendungsbereich.....</b>	<b>88</b>
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
<b>V. Massenentlassungen als Betriebsänderung.....</b>	<b>100</b>
1. Betriebsänderungen.....	100
2. Massenentlassung ohne Betriebsänderung.....	102
3. Betriebsänderung ohne Massenentlassung.....	103
4. Massenentlassung und Betriebsänderung.....	105
a) Sozialplanpflicht.....	105
b) Schwellenwerte.....	106
<b>Kapitel 4: Das Konsultationsverfahren nach § 17 Abs. 2 KSchG.....</b>	<b>107</b>
<b>I. Grundlegende Ausgestaltung des Konsultationsverfahrens.....</b>	<b>107</b>
<b>II. Normadressaten.....</b>	<b>108</b>
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



<b>IV. Form des Konsultationsverfahrens .....</b>	<b>137</b>
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
<b>V. Inhalt des Konsultationsverfahrens .....</b>	<b>148</b>
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
<b>VI. Zeitlicher Abschluss des Konsultationsverfahrens.....</b>	<b>164</b>
<b>VII. Verhältnis zu anderen Informationspflichten.....</b>	<b>165</b>
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
<b>VIII. Insolvenz .....</b>	<b>176</b>
<b>Kapitel 5: Rechtsfolgen des fehlerhaften Konsultationsverfahrens.....</b>	<b>178</b>
<b>I. Kündigungsschutzrechtliche Rechtsfolgen.....</b>	<b>178</b>
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
<b>II. Auswirkungen auf das Anzeigeverfahren .....</b>	<b>184</b>
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
<b>III. Rechtsfolgen einzelner Verfahrensfehler .....</b>	<b>195</b>
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
<b>Kapitel 6: Zusammenfassung und Schlussbetrachtung .....</b>	<b>219</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>225</b>