

11/88

X 381 (601-2)
~~Forstmoser~~

Schweizer Schriften zum Handels- und Wirtschaftsrecht
Herausgegeben von Prof. Dr. Peter Forstmoser

Band 88

Die Betriebsschliessung

B 46 703

Juristische Gesamtbibliothek
der Technischen Hochschule
Darmstadt

Von
Dr. Stephan Klingenberg

Juristische Gesamtbibliothek TUD



57698543



Schulthess Polygraphischer Verlag Zürich

I N H A L T S U E B E R S I C H T

INHALTSVERZEICHNIS	III
ABKUERZUNGSVERZEICHNIS	XI
LITERATURVERZEICHNIS	XIII
Allgemeine Publikationen	XIII
Amtliche Publikationen	IXX
Sozialpläne	XX
Gesamtarbeitsverträge	XXI
EINLEITUNG	1
ERSTER TEIL: Die Betriebsstruktur, ihre Aenderung und die Durchführung der Betriebsschliessung	5
§ 1 Fragestellung	5
§ 2 Die Betriebsstruktur	5
§ 3 Die Aenderung der Betriebsstruktur	18
§ 4 Die Durchführung der Betriebsschliessung	26
ZWEITER TEIL: Die individualarbeitsrechtlichen Bestimmungen bei Betriebsschliessungen	27
§ 1 Fragestellung	27
§ 2 Die Vereinbarung unterschiedlicher Kündigungsfristen	27
§ 3 Die Abgangsentschädigung	36
§ 4 Das Konkurrenzverbot	49
§ 5 Der 13. Monatslohn und die Gratifikation	50
§ 6 Der Vergleich und der Verzicht bei Betriebs- schliessungen	52
DRITTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen bei Betriebsschliessungen in der Bundesrepublik Deutschland	57
§ 1 Fragestellung	57
§ 2 Der Tarifvertrag	58

§ 3	Die Betriebsvereinbarung	63
§ 4	Die Betriebsabsprache	71
§ 5	Der Arbeitgeber/ der Unternehmer	72
§ 6	Die Belegschaft und der Betriebsrat	72
§ 7	Der Wirtschaftsausschuss	73
§ 8	Die Mitbestimmung bei Betriebsschliessungen auf unternehmerischer Ebene	75
§ 9	Die Mitbestimmung bei Betriebsschliessungen auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene: Der Sozialplan	78

VIERTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen auf unternehmerischer Ebene bei Betriebsschliessungen in der Schweiz

§ 1	Fragestellung	106
§ 2	Die Mitbestimmung: Informationsrecht, Mitsprache und Mitentscheidung	106
§ 3	Die Unterscheidung von Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene und Mitbestimmung auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene	108
§ 4	Die Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene bei Betriebsschliessungen im allgemeinen	108
§ 5	Die Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene bei Betriebsschliessungen als Kündigungsschutz	114
§ 6	Die Informationspflicht	125

FUENFTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene bei Betriebsschliessungen in der Schweiz: Der Sozialplan

§ 1	Fragestellung	136
§ 2	Der Zweck	138
§ 3	Der Rechtsanspruch auf Aufstellung eines Sozialplanes	140
§ 4	Die Informationspflicht	167
§ 5	Die Form des Sozialplanes	168
§ 6	Der Inhalt des Sozialplanes	195
§ 7	Die Rechtsnatur des Sozialplanes und seine Auslegung	218

§ 8	Das Verhältnis des Sozialplanes zum GAV, zur Betriebsordnung und zum Einzelarbeitsvertrag	218
§ 9	Der unter Vorbehalt abgeschlossene Sozialplan	224
§ 10	Die Sicherung des Anspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes und die Durchsetzung seiner Leistungen	225
SECHSTER TEIL: Zusammenfassung und Ausblick		230
§ 1	Die Zusammenfassung	230
§ 2	Die Wünschbarkeit einer gesetzlichen Verankerung des Rechtsanspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes bei Betriebsschliessungen in der Schweiz unter Berücksichtigung der veränderten Bedeutung von Gesamtarbeitsverträgen	231

INHALTSVERZEICHNIS

EINLEITUNG	1
ERSTER TEIL: Die Betriebsstruktur, ihre Aenderung und die Durchführung der Betriebsschliessung	5
§ 1 Fragestellung	5
§ 2 Die Betriebsstruktur	5
I. Einleitung	5
II. Konzern	6
1. Begriff	6
2. Verpflichtung der Tochtergesellschaft	6
3. Verpflichtung der Muttergesellschaft	8
a. Patronatserklärung	8
b. Haftungsdurchgriff	9
III. Unternehmen	12
1. Begriff	12
2. Rechtsform des Unternehmens	13
IV. Zweigniederlassung	15
V. Betrieb	15
VI. Zweigbetrieb/ Nebenbetrieb	17
VII. Betriebsteil	17
§ 3 Die Aenderung der Betriebsstruktur	18
§ 4 Die Durchführung der Betriebsschliessung	26

ZWEITER TEIL: Die individualarbeitsrechtlichen Bestimmungen bei Betriebsschliessungen	27
§ 1 Fragestellung	27
§ 2 Die Vereinbarung unterschiedlicher Kündigungsfristen	27
I. Einleitung	27
II. Abänderbarkeit von Art. 336 Abs. 2 OR zugunsten beider Parteien	28
III. Abänderbarkeit von Art. 336 Abs. 2 OR zugunsten des Arbeitnehmers	30
IV. Zweck von Art. 361 OR	31
V. Ausserordentliche Kündigung aus wirtschaftlichen Gründen	35
§ 3 Die Abgangsentschädigung	36
I. Einleitung	36
II. Geschichtliche Entwicklung	36
III. Anspruchsberechtigung und Höhe	39
1. Allgemeines	39
2. Keine Vereinbarung der Abgangsentschädigung	40
3. Reine Bestätigung des gesetzlichen Anspruchs auf eine Abgangsentschädigung	41
4. Genaue Festlegung der Abgangsentschädigung	41
IV. Rechtsnatur	43
V. Zweck	44
1. Allgemeines	44
2. Belohnung für Betriebstreue	44
3. Förderung des langjährigen Arbeitsverhältnisses	44
4. Erleichterung der Eingliederung an der neuen Stelle	45
5. Ersatz für fehlende zweite Säule	46
6. Abgangsentschädigung bei Betriebsschliessungen	48
§ 4 Das Konkurrenzverbot	49
§ 5 Der 13. Monatslohn und die Gratifikation	50
I. 13. Monatslohn	50
II. Gratifikation	51
§ 6 Der Vergleich und der Verzicht bei Betriebs- schliessungen	52
I. Einleitung	52

II.	Vergleich	52
III.	Verzicht	53
DRITTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen bei Betriebsschließungen in der Bundesrepublik Deutschland		57
§ 1	Fragestellung	57
§ 2	Der Tarifvertrag	58
I.	Einleitung	59
II.	Inhalt	59
III.	Parteien	59
IV.	Tarifgebundenheit	60
V.	Nachwirkung	61
VI.	Allgemeinverbindlicherklärung	61
VII.	Rechtsnatur	62
VIII.	Auslegung	62
§ 3	Die Betriebsvereinbarung	63
I.	Einleitung	63
II.	Inhalt	64
III.	Verhältnis zum Tarifvertrag	65
	1. Tarifvorbehalt	65
	2. Günstigkeitsprinzip	67
IV.	Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	68
V.	Rechtswirkung	68
VI.	Geltungsbereich	69
VII.	Rechtsnatur	70
VIII.	Auslegung	71
§ 4	Die Betriebsabsprache	71
§ 5	Der Arbeitgeber/ der Unternehmer	72
§ 6	Die Belegschaft und der Betriebsrat	72
§ 7	Der Wirtschaftsausschuss	73

§ 8	Die Mitbestimmung bei Betriebsschliessungen auf unternehmerischer Ebene	75
I.	Aufsichtsrat	75
II.	Wirtschaftsausschuss	76
III.	Interessenausgleich	76
§ 9	Die Mitbestimmung bei Betriebsschliessungen auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene: Der Sozialplan	78
I.	Einleitung	78
II.	Zweck	81
III.	Voraussetzungen	82
IV.	Rechtsanspruch	83
V.	Informationspflicht	86
VI.	Inhalt	89
	1. Einleitung	89
	2. Abfindung	90
	3. Ueberbrückungshilfe	91
	4. Weitere Massnahmen	91
	5. Umfang	92
VII.	Konkurrierende Ansprüche	94
	1. Nachteilsausgleich nach § 113 BetrVG	94
	2. Abfindung nach §9f. KSchG	95
	3. Tarifvertrag	95
VIII.	Sozialplan und Konkurs	96
IX.	Rechtsnatur	97
X.	Auslegung	100
XI.	Beispiele	100
	1. NCR GmbH Werk Augsburg	100
	2. Grundig AG Werk Dachau-München	104
VIERTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen auf unternehmerischer Ebene bei Betriebsschliessungen in der Schweiz		106
§ 1	Fragestellung	106
§ 2	Die Mitbestimmung: Informationsrecht, Mitsprache und Mitentscheidung	106
§ 3	Die Unterscheidung von Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene und Mitbestimmung auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene	108

§ 4	Die Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene bei Betriebs-schliessungen im allgemeinen	108
I.	Gesamtarbeitsvertragliche und unternehmerische Praxis	108
II.	Gesetzliche Regelung und Revisionsbestrebungen	109
§ 5	Die Mitbestimmung auf unternehmerischer Ebene bei Betriebs-schliessungen als Kündigungsschutz	114
I.	Kündigungsschutz im allgemeinen	114
II.	Entlassungen aus wirtschaftlichen Gründen im Unterschied zur Einzelentlassung	117
III.	Gesamtarbeitsvertragliche Regelung	119
	1. Einleitung	119
	2. Zustimmung oder Anhörung der Betriebskommission	121
IV.	Revisionsbestrebungen	122
§ 6	Die Informationspflicht	125
I.	Informationspflicht über wirtschaftliche und betriebliche Angelegenheiten de lege lata und de lege ferenda	125
II.	Gesamtarbeitsvertragliche Regelungen	127
III.	Sanktionen bei Verletzung der Informationspflicht	129
	1. Einleitung	129
	2. Die Konventionalstrafe	129
	a. Im allgemeinen	129
	b. Im kollektiven Arbeitsrecht	130
	3. Keine Unwirksamkeit der Kündigung	133
IV.	Oeffentlichrechtliche Informationspflicht	133
FUENFTER TEIL: Die kollektivarbeitsrechtlichen Bestimmungen auf betriebsverfassungsrechtlicher Ebene bei Betriebs-schliessungen in der Schweiz: Der Sozialplan		
§ 1	Fragestellung	136
§ 2	Der Zweck	138
§ 3	Der Rechtsanspruch auf Aufstellung eines Sozialplanes	140
I.	Einleitung	140

II.	Sozialplan und Vertragsfreiheit	141
	1. Vertragsfreiheit auf individualarbeitsrechtlicher Ebene	141
	2. Vertragsfreiheit auf kollektivarbeitsrechtlicher Ebene	141
	a. Verhandlungszwang	141
	b. Kontrahierungszwang und Zwangsschlichtung	143
	c. Arbeitskampfmittel zur Erzwingung der Aufnahme der Verankerung des Rechtsanspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes in einem GAV	144
	d. Durchsetzung des GAV-Anspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes	145
	e. Arbeitskampfmittel zur Erzwingung der Aufstellung eines Sozialplanes	146
III.	Rechtsanspruch aus der Fürsorgepflicht des Arbeitgebers	148
	1. Fürsorgepflicht im allgemeinen	148
	2. Gegenstand und Umfang des Schutzes	149
	3. Fürsorgepflicht und Kündigungsschutz	150
	4. Förderung des wirtschaftlichen Fortkommens	151
	5. Pflicht zur Aufstellung eines Sozialplanes als Ausfluss der Fürsorgepflicht	151
IV.	Rechtsanspruch aus GAV	153
	1. Einleitung	153
	2. Normative Bestimmungen des GAV	154
	a. Begriff	154
	b. Auslegung	157
	3. Direkt-schuldrechtliche Bestimmungen des GAV	160
	a. Begriff	160
	b. Einwirkungs- und Durchführungspflicht	161
	4. Indirekt-schuldrechtliche Bestimmungen des GAV	162
	a. Begriff	162
	b. Auslegung	163
	5. Rechtlich durchsetzbare Verankerung eines Anspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes in einem GAV	166
§ 4	Die Informationspflicht	167
§ 5	Die Form des Sozialplanes	168
I.	Einleitung	168
II.	Mögliche Parteien des Sozialplanes	168
	1. Spitzenverbände	169
	2. Branchenverbände	170
	3. Arbeitgeber	173
	4. Betriebskommissionen	173
	5. Belegschaft und Betriebsversammlung	177
III.	Mögliche Vertragstypen des Sozialplanes	178
	1. GAV	178
	2. Betriebsordnung	179
	3. Kollektive Vereinbarung eigener Art	184

IV.	Formen des Sozialplanes in der Schweizer Praxis	184
	1. Einleitung	184
	2. Gemeinsame Empfehlungen der Spitzen- und Branchenverbände für Betriebsschliessungen	186
	3. Einseitige und interne Richtlinien der Spitzen- und Branchenverbände an ihre Mitglieder	187
	4. Vereinbarung zum (künftigen) Abschluss eines Sozialplanes in einem GAV	187
	5. Vereinbarung zum (künftigen) Abschluss eines Sozialplanes in einer Betriebsordnung	189
	6. (Künftiger) Sozialplan als Teil des GAV	190
	7. (Künftiger) Sozialplan als Teil der kollektiven Betriebsordnung	190
	8. Sozialplan als GAV sui generis	191
	9. Sozialplan als kollektive Betriebsordnung sui generis	192
	10. Vom Arbeitgeber einseitig aufgestellter Sozialplan	193
	11. Auf Arbeitnehmerseite von verschiedenen Parteien abgeschlossener Sozialplan	194
	12. Auf Arbeitgeberseite von einem Arbeitgeberverband abgeschlossener Sozialplan	195
§ 6	Der Inhalt des Sozialplanes	195
I.	Einleitung	195
II.	Obligatorischer Teil des Sozialplanes	196
III.	Fakultativer Teil des Sozialplanes	197
	1. Normative Bestimmungen	198
	a. Geltung	198
	b. Kündigungsfristen	199
	c. Abgangsentschädigungen und Abfindungen	202
	d. Lohngarantie	205
	e. 13. Monatslohn und Gratifikation	207
	f. Ferien	208
	g. Dienstalters- und Jubiläumsgeschenke	208
	h. Vorzeitige Pensionierung	209
	i. Berufliche Vorsorge	210
	j. Stellenvermittlung	210
	k. Umschulung	211
	l. Betriebswohnungen	212
	m. Umzugsbeihilfen und Transportkostenbeiträge	213
	n. Härtefälle	214
	o. Weitere Bestimmungen	214
	2. Schuldrechtliche Bestimmungen	216
	a. Mitbestimmung bei der Durchführung des Sozialplanes	216
	b. Wiedereinstellungen	217
	c. Weitere Bestimmungen	217
§ 7	Die Rechtsnatur des Sozialplanes und seine Auslegung	218
§ 8	Das Verhältnis des Sozialplanes zum GAV, zur Betriebsordnung und zum Einzelarbeitsvertrag	218

I.	Einleitung	219
II.	Sozialplan als GAV sui generis	219
	1. Geltung	219
	2. Verhältnis zum bestehenden GAV	220
	3. Verhältnis zur Betriebsordnung	220
	4. Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	221
III.	Sozialplan als GAV	221
	1. Geltung	221
	2. Verhältnis zum GAV	221
	3. Verhältnis zur Betriebsordnung	222
	4. Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	222
IV.	Sozialplan als Betriebsordnung sui generis	222
	1. Geltung	222
	2. Verhältnis zum GAV	222
	3. Verhältnis zur bestehenden Betriebsordnung	222
	4. Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	223
V.	Sozialplan als Betriebsordnung	223
	1. Geltung	223
	2. Verhältnis zum GAV	223
	3. Verhältnis zur Betriebsordnung	223
	4. Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	223
VI.	Vom Arbeitgeber einseitig aufgestellter Sozialplan	223
	1. Geltung	223
	2. Verhältnis zum GAV	224
	3. Verhältnis zur Betriebsordnung	224
	4. Verhältnis zum Einzelarbeitsvertrag	224
§ 9	Der unter Vorbehalt abgeschlossene Sozialplan	224
§ 10	Die Sicherung des Anspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes und die Durchsetzung seiner Leistungen	225
I.	Sicherung des Rechtsanspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes	225
II.	Konventionalstrafe bei GAV-widriger Nichtaufstellung eines Sozialplanes (Drittschadensliquidation)	226
III.	Durchsetzung des Anspruchs des einzelnen Arbeitnehmers auf die Leistungen des Sozialplanes	228
SECHSTER TEIL: Zusammenfassung und Ausblick		230
§ 1	Die Zusammenfassung	230
§ 2	Die Wünschbarkeit einer gesetzlichen Verankerung des Rechtsanspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes bei Betriebsschliessungen in der Schweiz unter Berücksichtigung der veränderten Bedeutung von Gesamtarbeitsverträgen	231

I.	Einleitung	231
II.	Flexibilisierung der arbeitsrechtlichen Rahmenbedingungen zugunsten des Arbeitgebers	232
III.	Flexibilisierung der arbeitsrechtlichen Rahmenbedingungen zugunsten des Arbeitnehmers	234
IV.	Wünschbarkeit der Uebernahme der bundesrepublikanischen Regelung über die Aufstellung eines Sozialplanes in das schweizerische Recht	235
V.	Wünschbarkeit einer gesetzlichen Verankerung eines Rechtsanspruchs auf Aufstellung eines Sozialplanes bei Betriebsschliessungen in der Schweiz	236

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS

Abs.	Absatz
Absch.	Abschnitt
AGE	Appellationsgerichtsentscheid (Basel-Stadt)
AHVG	Bundesgesetz über die Alters- und Hinterlassenenversicherung vom 20. Dezember 1946 (SR 831.1)
AK	Arbeiterkommission
ATVG	Bundesgesetz über die obligatorische Arbeitslosenversicherung und die Insolvenzenschädigung (Arbeitslosenversicherungsgesetz) vom 25. Juni 1982 (SR 837.1)
Amtl. Bull.	Amtliches Bulletin der Bundesversammlung (bis 1966 Stenographisches Bulletin der Bundesversammlung)
aOR	Bundesgesetz über das Obligationenrecht vom 14. Juni 1881 (altes schweizerisches OR)
ArbG	Arbeitsgericht
ArbuR	Arbeit und Recht, Zeitschrift für Arbeitspraxis (Köln)
AP	Hueck/ Nipperdey/ Dietz, Nachschlagewerk des Bundesarbeitsgerichts, Arbeitsrechtliche Praxis
ArbR	Mitteilungen des Instituts für Schweizerisches Arbeitsrecht (Zürich)
ArG	Bundesgesetz über die Arbeit in Industrie, Gewerbe und Handel (Arbeitsgesetz) vom 13. März 1964 (SR 822. 11)
Art.	Artikel
ARV	Arbeitsrecht und Arbeitslosenversicherung (Zürich)
AS	Amtliche Sammlung der Bundesgesetze und Verordnungen der schweizerischen Eidgenossenschaft (seit 1948 Sammlung der eidgenössischen Gesetze)
ASR	Abhandlungen zum schweizerischen Recht (Bern)
AVEG	Bundesgesetz über die Allgemeinverbindlicherklärung von Gesamtarbeitsverträgen vom 28. September 1956 (SR 221.215.311)