

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis.....	XV
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
§ 1 Einleitung	1
§ 2 Ziele und Gang der Arbeit.....	3
§ 3 Insolvenz und übertragende Sanierung	5
I. Ziel des Insolvenzverfahrens	5
II. Übertragende Sanierung	5
III. Kernproblematik des § 613a BGB	6
§ 4 Konzeption des Sanierungsmodells	9
I. Problemaufriss	9
II. Die Akteure.....	9
1. Der Insolvenzverwalter	10
2. Die Arbeitnehmer.....	10
3. Die Transfergesellschaft.....	10
a) Begriff und Zweck	10
b) Tätigkeit und Aufgaben	11
aa) Transfergesellschaft als Ausbilder	12
bb) Transfergesellschaft als Vermittler	12
cc) Transfergesellschaft als Verleiher.....	13
(1) Funktion als Verleiher	13
(2) Arbeitnehmerüberlassung an Fremdbetrieb.....	13
(3) Arbeitnehmerüberlassung an insolventen Betrieb.....	14
4. Der Betriebsrat	14
5. Der Betriebserberber	15
III. Realisierung des Sanierungskonzepts	15
1. Personalabbau.....	15
a) Zwei getrennte Verträge.....	15
b) Dreiseitiger Vertrag	16
2. Bildung einer betriebsorganisatorisch eigenständigen Einheit (beE)	17
a) Interne beE	17
b) Externe beE.....	18
3. Ausproduktion bzw. Fortführung.....	18
4. Verkauf des Unternehmens	19
5. Übernahme von Arbeitnehmern aus der Transfergesellschaft	19
IV. Vorteile des Modells.....	20
§ 5 Dreiseitiger Vertrag und Kooperationsvertrag	21
I. Abschluss des dreiseitigen Vertrages.....	21
II. Allgemeines zum dreiseitigen Vertrag	22
1. Rechtscharakter eines dreiseitigen Vertrages.....	22
2. Formularvertrag – Allgemeine Geschäftsbedingungen.....	23
3. Schriftform	24
III. Die einzelnen Vertragsverhältnisse des dreiseitigen Vertrages	25
1. Aufhebungsvertrag zwischen Insolvenzverwalter und Arbeitnehmer	25
a) Hauptleistungspflicht des Aufhebungsvertrages.....	25
b) Allgemeine Ausgleichsklausel.....	26

c) Verzicht auf Kündigungsschutz	26
d) Folgen des Aufhebungsvertrages	27
2. Neues Arbeitsverhältnis zur Transfergesellschaft	28
a) Rechtsverhältnis zwischen Arbeitnehmer und Transfergesellschaft	28
aa) Arbeitnehmer im Sinne des Arbeitsrechts	28
bb) Arbeitnehmer im Sinne des BetrVG	29
cc) Beschäftigter im Sinne des SGB (Buch IV)	30
dd) Zusammenfassung	30
b) Kein Betriebsübergang nach § 613a BGB	31
c) Inhalt des Arbeitsvertrages	32
aa) Pflichten und Rechte	32
(1) Arbeitgeber- und Arbeitnehmerpflichten	32
(2) Vergütung	32
(3) Sonstiges	33
bb) Befristung und Dauer	33
(1) Sachgrundlose kalendermäßige Befristung	33
(2) Auflösende Bedingung	35
cc) Beendigung des Arbeitsvertrages	36
(1) Transfer in ein neues Arbeitsverhältnis	36
(2) Ausscheiden auf Grund der kalendermäßigen Befristung	37
(3) Kündigung des Arbeitsverhältnisses	37
IV. Dienstleistungs- und Kooperationsvertrag	38
1. Inhalt	38
a) Bildung einer beE, insb. Qualifizierungs- und Fortbildungspflichten	38
b) Finanzierungs- und Vergütungspflichten	38
aa) Finanzierung der beE	39
bb) Vergütung für die Arbeitnehmer	40
2. Vertrag zu Gunsten Dritter?	40
3. Zustimmung des Gläubigerausschusses bzw. der Gläubigerversammlung	41
§ 6 Zulässigkeit und Wirksamkeit des Sanierungsmodells	43
I. Die Entscheidungen des Bundesarbeitsgerichts	43
1. Urteil des Bundesarbeitsgerichts vom 10.12.1998: „Dörries-Scharmann“	43
a) Sachverhalt	43
b) Entscheidung	44
2. Urteil des Bundesarbeitsgerichts vom 18.8.2005	45
a) Sachverhalt	45
b) Entscheidung	45
3. Urteil des Bundesarbeitsgerichts vom 23.11.2006	45
a) Sachverhalt	45
b) Entscheidung	46
II. Die Vorschrift des § 613a BGB	46
1. Anwendbarkeit des § 613a BGB in der Insolvenz	46
a) Grundsätzlicher Anwendungsbereich	46
b) Teleologische Reduktion der Haftungsregelung des § 613a BGB	47
c) Verhältnis des § 613a BGB zu Sanierungen	49
d) Abdingbarkeit	49
2. Ratio legis – Sinn und Zweck der Vorschrift des § 613a Abs. 1 und 4 BGB	50
a) Die Regelung des § 613a Abs. 1 S. 1 BGB	50
b) Die Regelung des § 613a Abs. 4 BGB	52

3. Einzelfälle zum Kündigungsverbot des § 613a Abs. 4 BGB	54
a) Sanierungsbedürftigkeit als sachlicher Grund für eine Kündigung?	54
b) Kündigung auf Grund eines Erwerberkonzepts	55
c) Druckkündigung.....	57
d) Scheinstillegung.....	59
e) Lemgoer Modell.....	62
aa) Beschreibung des Modells.....	63
bb) Erwägungen des BAG.....	63
cc) Rechtliche Würdigung.....	64
III. Aufhebungsvertrag als Kündigung i.S.v. § 613a Abs. 4 BGB.....	65
IV. Aufhebungsvertrag als Umgehungsgeschäft von § 613a Abs. 4 BGB	66
1. Der Grundsatz vom Verbot von Umgehungsgeschäften.....	66
2. Aufhebungsvertrag als Umgehungsgeschäft.....	67
a) Rechtliche Wirksamkeit der Aufhebungsverträge	68
b) Zweckvereitelung – Erreichen eines verbotenen Erfolges.....	68
aa) § 613a BGB als gesetzliches Verbot i.S.v. § 134 BGB.....	68
bb) Zweckvereitelung.....	69
cc) Sichtweise des Bundesarbeitsgerichts	69
dd) Meinungsstand im Schrifttum.....	71
(1) Anerkennende Stimmen	71
(2) Kritische Stimmen	72
ee) Eigene Stellungnahme.....	73
(1) Endgültiges Ausscheiden aus dem Arbeitsverhältnis.....	73
(2) Unterbrechung der Kontinuität des Arbeitsplatzes.....	74
(3) Abgrenzungskriterium: Feste Einstellung bzw. verbindliche Zusage.....	75
(4) Freiwilligkeit	76
(5) Umgehung der Sozialauswahl	76
(6) Sicherung von Arbeitsplätzen.....	77
(7) Zusammenfassung:	78
3. Fallgestaltungen	79
a) Betriebserwerber nicht vorhanden	79
b) Betriebserwerber bereits vorhanden	80
4. Darlegungs- und Beweislast.....	80
V. Weitere Angriffsflächen des dreiseitigen Vertrages	81
1. Anfechtung des Aufhebungsvertrages	81
a) Anfechtung nach § 119 BGB	82
b) Anfechtung nach § 123 BGB	82
aa) Arglistige Täuschung	83
bb) Widerrechtliche Drohung.....	84
(1) Drohung	84
(2) Widerrechtlichkeit	85
c) Ausschluss der Anfechtung.....	86
d) Zusammenfassung.....	87
2. Widerruf des Aufhebungsvertrages.....	87
3. Störung der Geschäftsgrundlage	88
a) Voraussetzungen	88
b) Erwartung auf möglich spätere Einstellung	88
c) Fortdauernde Stilllegung des Betriebes als Geschäftsgrundlage	89
d) Zusammenfassung.....	89

4. Schadensersatz durch Abschluss eines Aufhebungsvertrages	89
a) Schadensersatzanspruch aus § 113 S. 3 InsO.....	90
b) Schadensersatzanspruch aus § 628 Abs. 2 BGB.....	91
c) Zusammenfassung	92
VI. Wiedereinstellungs- bzw. Fortsetzungsanspruch	92
§ 7 Betriebsverfassungsrechtliche Komponenten	95
I. Betriebsänderung	95
II. Interessenausgleich zwischen Insolvenzverwalter und Betriebsrat	95
1. Begriff und Inhalt	96
2. Verfahren und Form	98
III. Transfersozialplan	99
1. Begriff	99
2. Sinn und Zweck des Sozialplanes	101
3. Inhalt und Form	101
4. Verfahren in der Einigungsstelle.....	103
5. Erzwingbarkeit einer beE in der Einigungsstelle	104
a) Meinungsstand in der Literatur	104
b) Eigene Stellungnahme	105
c) Fazit.....	108
6. Pflicht zur Anordnung einer Transfergesellschaft	108
IV. Mitwirkungs- und Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates.....	109
§ 8 Sozialrechtliche Fragestellungen.....	111
I. Sozialversicherungsrechtliche Einordnung	111
II. Mittel der Arbeitsförderung nach SGB III	111
1. Transferkurzarbeitergeld (§ 216b SGB III).....	112
a) Normzweck und Begriff.....	112
b) Voraussetzungen	113
aa) Dauerhafter, unvermeidbarer Arbeitsausfall (§ 216b Abs. 1 Nr. 1 SGB III) ...	113
bb) Betriebliche Voraussetzungen (§ 216b Abs. 1 Nr. 2 i.V.m. Abs. 3 SGB III) ..	114
cc) Persönliche Voraussetzungen (§ 216b Abs. 1 Nr. 3 i.V.m. Abs. 4 SGB III) ..	115
dd) Anzeige (§ 216b Abs. 1 Nr. 4 i.V.m. Abs. 5 SGB III, § 173 SGB III).....	117
c) Höhe und Dauer des Transferkurzarbeitergeldes	117
aa) Höhe	117
bb) Dauer	118
d) Verfahren und Durchführung der beE	118
2. Förderung der Teilnahme an Transfermaßnahmen (§ 216a SGB III).....	119
a) Voraussetzungen	120
b) Verhältnis zu anderen Leistungen.....	120
III. Arbeitslosengeld nach Ende der beE.....	120
1. Anspruch auf Arbeitslosengeld	120
2. Höhe des Arbeitslosengeldes	121
IV. Auswirkungen der Teilnahme an einer beE auf das Arbeitslosengeld	122
1. Ruhen bei Entlassungsschädigung	122
a) Beendigungszeitpunkt	122
b) Entlassungsschädigung	123
c) Nichteinhalten der Kündigungsfrist	123
d) Rechtsfolge Ruhen	123
2. Sperrzeit wegen Arbeitsaufgabe (§ 144 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 SGB III).....	124
a) Lösen des Beschäftigungsverhältnisses	125

aa) Aufhebungsvertrag mit Insolvenzverwalter	125
bb) Auslaufenlassen der Befristung	126
b) Arbeitslosigkeit	126
c) Kausalität	127
d) Wichtiger Grund	128
e) Verschulden	128
f) Umfang der Sperrzeit	129
g) Zusammenfassung	129
3. Sperrzeit bei verspäteter Arbeitsuchendenmeldung (§§ 37 b, 144 Abs. 1 S. 2 Nr. 7 SGB III)	130
4. Erstattungspflicht des Arbeitgebers (§ 147a SGB III)	130
§ 9 Kosten und Finanzierung	133
I. Leistungen seitens des Insolvenzverwalters	133
II. Transferkurzarbeitergeld (§ 216b SGB III)	134
III. Mittel des Europäischen Sozialfonds	134
§ 10 Zusammenfassung	137
Anlagen	139