

Recht in privaten und öffentlichen Unternehmen
Law for Private and Public Enterprises

Band / Volume 25

Jonas Wüest

**Haftung von Arbeitnehmenden
im Konzern**

DIKE 

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XV
Materialienverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Abbildungsverzeichnis	XXVII
I. Einleitung	1
A. Problemstellung	1
B. Zielsetzung	4
C. Methodik	5
D. Begriffsbestimmungen	6
E. Abgrenzung	9
II. Allgemeiner theoretischer Teil	11
A. Einführung	11
B. Anstellungsverhältnis im Konzern	12
C. Arbeitsrechtliche Verantwortlichkeit im Konzern	25
D. Sonderfragen	34
E. Zwischenergebnis	80
III. Besonderer praktischer Teil	85
A. Einleitung	85
B. Resultate und Auswertung	87
C. Folgerungen aus dem besonderen praktischen Teil	108
IV. Zusammenfassung und Empfehlungen	111
A. Zusammenfassung der Ergebnisse	111
B. Empfehlungen für die Praxis	116
V. Anhänge	123
A. Checkliste zu den Haftungsmöglichkeiten	123
B. Checkliste zur Vermeidung von Haftungsproblemen	131
C. Vertragsklauseln	138
D. Interviewleitfragen	151
E. Begleitschreiben	153
F. Fragebogen mit den Rohdaten	155
G. Interviewfragen zu den Untersuchungsergebnissen	166

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XV
Materialienverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Abbildungsverzeichnis	XXVII
I. Einleitung	1
A. Problemstellung	1
B. Zielsetzung	4
C. Methodik	5
D. Begriffsbestimmungen	6
1. Allgemeines	6
2. Begriffe	6
a) Haftung	6
b) Arbeitnehmer	7
c) Konzern	8
E. Abgrenzung	9
II. Allgemeiner theoretischer Teil	11
A. Einführung	11
B. Anstellungsverhältnis im Konzern	12
1. Überblick	12
2. Der Konzern im schweizerischen Recht	13
a) Begriff des Konzerns	13
b) Konzernleitung	15
c) Organisation, Arten und Strukturen eines Konzerns	15
aa) Organisation	15
bb) Arten	16
cc) Strukturen	17
d) Fehlende Rechtsfähigkeit des Konzerns	18
3. Einfaches Arbeitsverhältnis	19
a) Identität von Vertrags- und Tätigkeitsgesellschaft	19
b) Abweichen der Vertrags- von der Tätigkeitsgesellschaft	19
aa) Allgemeines	19
bb) Arbeitsvertrag mit Muttergesellschaft	20
cc) Arbeitsvertrag mit Tochtergesellschaft	20
4. Arbeitsverhältnis mit mehreren Konzerngesellschaften	21
a) Vorbemerkungen	21
b) Unabhängige Arbeitsverhältnisse	21
c) Verbundene Arbeitsverhältnisse	22
d) Einheitliches Arbeitsverhältnis	23
5. Arbeitsverhältnis mit zusätzlicher Organstellung	23

C. Arbeitsrechtliche Verantwortlichkeit im Konzern	25
1. Arbeitsrechtliche Haftung	25
a) Gesetzliche und vertragliche Haftungsgrundlagen	25
aa) Gesetzliche Grundlagen	25
bb) Vertragliche Grundlagen	26
b) Voraussetzung der Haftung nach Art. 321e OR	26
aa) Vertragliche Haftung	26
bb) Vertragsverletzung	26
cc) Schaden	27
dd) Adäquater Kausalzusammenhang	27
ee) Verschulden	27
c) Exkurs: Anwendbares Recht	28
2. Haftung beim einfachen Arbeitsverhältnis im Konzern	29
a) Tätigkeitsunternehmen als Vertragsunternehmen	29
b) Tätigkeitsunternehmen nicht als Vertragsunternehmen	30
c) Exkurs: Haftung bei konzerninternen Umstrukturierungen	32
D. Sonderfragen	34
1. Haftung bei mehreren Arbeitsverhältnissen im Konzern	34
a) Haftungsberechtigte Konzerngesellschaft	34
aa) Unabhängige Arbeitsverhältnisse	34
bb) Verbundene Arbeitsverhältnisse	34
cc) Einheitliches Arbeitsverhältnis	36
b) Haftung aus Treue- und Sorgfaltspflichtverletzung im Konzern	37
aa) Arbeitsrechtliche Treuepflicht	37
bb) Arbeitsrechtliche Sorgfaltspflicht	38
2. Haftung des Arbeitnehmers mit Organstellung	39
a) Doppelstellung	39
aa) Schuldrechtliches Doppelverhältnis	39
bb) Verhältnis der arbeitsrechtlichen zur gesellschaftsrechtlichen Treuepflicht	40
cc) Konzernweite Treuepflicht	41
dd) Haftungsverschärfung	42
b) Arbeitnehmer-Verwaltungsrat	43
aa) Fiduziarischer Verwaltungsrat	43
bb) Treuepflicht im Interessenskonflikt	44
cc) Arbeitsrechtliche und gesellschaftsrechtliche Haftung	45
3. Haftung aus Weisungsverstoß	46
a) Weisungsrecht	46
b) Delegation des Weisungsrechts	47
c) Konzernweisungen	49
4. Hilfspersonenhaftung im Konzern	51
a) Haftung der Konzerngesellschaft	51
b) Haftung des Arbeitnehmers	52
c) Hilfsperson mit Organstellung	53
d) Versicherungsregress	55
aa) Haftungskaskade	55

bb) Regressstufe des Versicherers	55
cc) Regress im Falle einer Hilfsperson	56
dd) Regress im Falle einer Hilfsperson mit Organstellung	57
ee) Revision des VVG	58
5. Haftung beim konzerninternen Personalverleih	58
a) Begriff	58
b) Bewilligungspflicht	59
aa) Anwendbarkeit des AVG	59
bb) Praxisänderung des SECO	60
c) Verantwortlichkeit des Arbeitnehmers	60
aa) Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Verleiher	60
bb) Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Entleiher	61
cc) Haftung des Arbeitnehmers gegenüber Dritten	62
dd) Haftung beim unerlaubten Personalverleih	62
6. Solidarhaftung	63
a) Haftungssolidarität im Aktienrecht	63
b) Solidarität im Konzernverhältnis	64
c) Haftungsreduktion	65
7. Haftung aus Konkurrenz- und Abwerbeverbot	67
a) Konkurrenz- und Abwerbeverbot während des Arbeitsverhältnisses	67
b) Das nachvertragliche Konkurrenz- und Abwerbeverbot	69
8. Strafrechtliche Haftung	71
a) Disziplinarmaßnahmen	71
b) Strafbarkeit wegen zivilrechtlicher Pflichtverletzung	71
c) Strafrechtliche Geschäftsherrenhaftung	72
d) Delegation der Überwachungspflicht	74
e) Strafrechtliche Organisationshaftung	76
9. Versicherung	76
a) Haftungsprävention	76
b) Mandatsvertrag mit einer Enthaftungsklausel	77
c) Haftpflichtversicherung	78
d) Versicherungsschutz	79
E. Zwischenergebnis	80
III. Besonderer praktischer Teil	85
A. Einleitung	85
1. Untersuchungsziel	85
2. Untersuchungsgruppen	85
3. Methodik	85
4. Datenrücklauf	86
B. Resultate und Auswertung	87
1. Anstellungsverhältnisse	87
2. Haftung beim einfachen Arbeitsverhältnis im Konzern	88

3. Sonderfragen	90
a) Haftung bei mehreren Arbeitsverhältnissen im Konzern	90
b) Haftung des Arbeitnehmers mit Organstellung	90
aa) Rechtsverhältnis zur Gesellschaft	90
bb) Arbeitsrechtliche und gesellschaftsrechtliche Treuepflicht	91
cc) Konzernweite Treuepflicht	93
c) Haftung aus Weisungsverstoß	95
aa) Delegation des Weisungsrechts	95
bb) Konzernweisungen	96
d) Hilfspersonenhaftung im Konzern	97
e) Haftung beim konzerninternen Personalverleih	98
f) Solidarhaftung	100
g) Haftung aus Konkurrenz- und Abwerbverbot	100
aa) Konkurrenzverbot während des Arbeitsverhältnisses	100
bb) Nachvertragliches Konkurrenz- und Abwerbverbot	102
h) Strafrechtliche Haftung	103
aa) Disziplinarmaßnahmen	103
bb) Strafrechtliche Geschäftsherrenhaftung	104
i) Versicherung	105
C. Folgerungen aus dem besonderen praktischen Teil	108
IV. Zusammenfassung und Empfehlungen	111
A. Zusammenfassung der Ergebnisse	111
B. Empfehlungen für die Praxis	116
V. Anhänge	123
A. Checkliste zu den Haftungsmöglichkeiten	123
1. Einfaches Arbeitsverhältnis	123
2. Arbeitsverhältnis mit mehreren Konzerngesellschaften	125
3. Arbeitnehmer mit Organstellung	126
B. Checkliste zur Vermeidung von Haftungsproblemen	131
1. Einfaches Arbeitsverhältnis in Konzernverhältnissen	131
2. Arbeitsverhältnis mit mehreren Konzerngesellschaften	132
3. Arbeitnehmer mit Organstellung	134
4. Übrige Sonderfragen	135
C. Vertragsklauseln	138
1. Arbeitsvertrag	138
2. Rahmenvertrag	146
3. Mandatsvertrag	149
D. Interviewleitfragen	151
E. Begleitschreiben	153
F. Umfragebogen mit den Rohdaten	155
1. Konzern	155
2. Einfaches Arbeitsverhältnis	155
3. Arbeitsverhältnis mit mehreren Konzerngesellschaften	157

4. Arbeitsverhältnis mit zusätzlicher Organstellung	159
5. Sonderfragen	163
G. Interviewfragen zu den Untersuchungsergebnissen	166

Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1	Anstellungsvarianten	13
Abbildung 2	Holdinglösung	17
Abbildung 3	Stammhauslösung	17
Abbildung 4	Managementgesellschaft	18
Abbildung 5	Divisionale Struktur	18
Abbildung 6	Anstellungsvarianten mit zusätzlicher Organstellung nach BGer	24
Abbildung 7	Anstellungsverhältnis	87
Abbildung 8	Anstellungsverhältnis der Organe	88
Abbildung 9	Rechtsverhältnis zur Gesellschaft	91
Abbildung 10	Treuepflicht	93
Abbildung 11	Gesellschaftszweck Tochtergesellschaft	94
Abbildung 12	Delegation des Weisungsrechts	95
Abbildung 13	Beteiligungsverhältnisse	97
Abbildung 14	Betriebshaftpflichtversicherung	98
Abbildung 15	Faktische Organschaft	100
Abbildung 16	Nebentätigkeit ausserhalb des Konzerns	101
Abbildung 17	Konkurrenz- & Abwerbeverbot	102
Abbildung 18	Mandatsvertrag	105
Abbildung 19	Haftungsprävention	106
Abbildung 20	Deckungsausschlüsse	106