

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis	XXI

A. Gesellschaftsrechtliche und steuerrechtliche Fragen der Organstellung und des Anstellungsverhältnisses

	Rz.	Seite
I. Die rechtliche Stellung des Geschäftsführers	1	1
II. Die Bestellung zum Organ und der Abschluss des Anstellungsvertrages	18	6
III. Rechte und Pflichten aus der Organstellung; Ausgestaltung von Vertretungsmacht und Geschäftsführungsbefugnis . . .	55	17
IV. Anstellungsverhältnis	156	48
V. Vergütung des Geschäftsführers	221	68
VI. Altersversorgung	332	110
VII. Beendigung von Organstellung und Anstellung	423	141

B. Risikobereiche von der Gründung bis zur Beendigung der Gesellschaft und Haftung des Geschäftsführers

I. Risiken und Pflichten im Gründungsstadium	484	166
II. Haftung im Zusammenhang mit der Kapitalerhaltung	499	172
III. Pflicht zur ordnungsgemäßen Unternehmensführung	509	176
IV. Haftung des Geschäftsführers gegenüber Dritten im laufenden Geschäftsverkehr	519	182
V. Gesetzliche Pflichten im Steuer- und Sozialversicherungsrecht	530	186
VI. Pflichten im Zusammenhang mit der Insolvenz der GmbH .	558	197
VII. Reduzierung der Haftungsrisiken und Absicherung	603	213
VIII. Steuerliche Beurteilung der Inanspruchnahme des Geschäftsführers	622	221

	Rz.	Seite
IX. Besonderheiten der Haftung bei der GmbH & Co. KG	636	227
X. Strafrechtliche Risiken aus der Geschäftsführerstellung	655	232

C. Insolvenzschutz und laufende Versicherung des Geschäftsführers

I. Insolvenzschutz	671	238
II. Sozialversicherung des Geschäftsführers	702	249
III. Besonderheiten einzelner Versicherungen	735	263
IV. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	742	266

D. Formulierungsbeispiele

I. Beschlüsse zur Geschäftsführung	745	267
II. Anstellungsverträge	747	270
III. Sonstige Regelungen und Maßnahmen	750	295
Stichwortverzeichnis		305

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis	XXI

A. Gesellschaftsrechtliche und steuerrechtliche Fragen der Organstellung und des Anstellungsverhältnisses

	Rz.	Seite
I. Die rechtliche Stellung des Geschäftsführers	1	1
1. Doppelstellung als Organ und Dienstnehmer der Gesellschaft	1	1
a) GmbH	1	1
b) GmbH & Co. KG	4	1
2. Die Einordnung des Geschäftsführers im arbeitsrechtlichen Sinne	5	2
3. Steuerrechtliche Einordnung	10	3
a) GmbH	10	3
b) GmbH & Co. KG	15	5
4. Überblick zur Einordnung des GmbH-Geschäftsführers	17	6
 II. Die Bestellung zum Organ und der Abschluss des Anstellungsvertrages	 18	 6
1. Die Bestellung als Organ; Formerfordernisse	18	6
2. Abschluss und Form des Anstellungsvertrages	28	10
3. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	43	13
4. Sonderfragen des Abschlusses im Konzern	49	15
 III. Rechte und Pflichten aus der Organstellung; Ausgestaltung von Vertretungsmacht und Geschäftsführungsbefugnis	 55	 17
1. Kompetenzabgrenzung gegenüber anderen Organen	55	17
a) Abgrenzung gegenüber der Gesellschafterversammlung und Weisungsrecht	55	17
b) Aufgaben des Aufsichtsrates oder Beirates	61	19
c) Erfüllung von Informationsansprüchen	65	21

	Rz.	Seite
2. Funktionen im Zusammenhang mit der Gesellschafterversammlung	74	24
a) Vorbereitung und Einberufung der Gesellschafterversammlung	74	24
b) Teilnahme an der Gesellschafterversammlung	84	26
3. Umfang der Vertretungsmacht	86	27
a) Gesamtvertretung/Einzelvertretung	86	27
b) Umfang der Vertretungsmacht	95	29
4. Umfang der Geschäftsführungsbefugnis und Beschränkungsmöglichkeiten	100	30
a) Abgrenzung gegenüber der Vertretungsbefugnis	100	30
b) Umfang und Beschränkungen	101	31
c) Einzel- oder Gesamtgeschäftsführung	106	33
5. Probleme des Selbstkontrahierens (§ 181 BGB)	112	35
a) Das Selbstkontrahierungsverbot und die Freistellung	112	35
b) Selbstkontrahieren bei der Einpersonen-GmbH	120	37
6. Ausgestaltung der Geschäftsführerstellung und Satzung der Gesellschaft	124	38
7. Einräumung gesellschaftsrechtlicher Sonderrechte	129	40
8. Prozessuale Fragen	134	41
a) Vertretung der GmbH im Prozess gegen den Geschäftsführer	134	41
b) Durchsetzung von Ansprüchen gegen den Geschäftsführer	135	41
9. Sonderfragen bei Abschluss eines Unternehmensvertrages	137	42
10. Besonderheiten der Organstellung bei der GmbH & Co. KG	139	43
a) Vertretungsmacht und Geschäftsführungsbefugnis	140	43
b) Regelung der inneren Verhältnisse der GmbH & Co. KG	147	45
c) Selbstkontrahieren bei der GmbH & Co. KG	148	46
d) Einberufung der Gesellschafterversammlung und Informationspflichten gegenüber den Kommanditisten	153	47
IV. Anstellungsverhältnis	156	48
1. Grundsätzliche Bedeutung	156	48
2. Insbesondere: Buchhaltung und Jahresabschluss – Erstellung, Prüfung und Publizität	158	49
3. Steuerklauseln	178	54
4. Arbeitszeitregelung, Wettbewerbsverbot und Konkurrenztätigkeit (während der Vertragslaufzeit)	184	56

	Rz.	Seite
a) Zurverfügungstellung der Arbeitskraft und Arbeitszeitregelung	184	56
b) Gesellschaftsrechtliches Wettbewerbsverbot und Treuepflicht; Lehre von den „Geschäftschancen“	190	58
c) Umfang des Wettbewerbsverbotes im Einzelnen und inhaltliche Tragweite	193	59
d) Zivilrechtliche Folgen des Verstoßes und Voraussetzungen der Befreiung	200	60
e) Steuerrechtliche Bedeutung des Wettbewerbsverbotes . . .	204	62
f) Steuerrechtliche Voraussetzungen der Befreiung	212	65
5. Erfindungen	215	67
6. Übergang des Anstellungsvertrages bei Umwandlungen . . .	217	67
 V. Vergütung des Geschäftsführers	 221	 68
1. Zivilrechtliche Grundsätze zur Ausgestaltung der Vergütung . . .	221	68
a) Zusammensetzung der Bezüge	221	68
b) Gesellschaftsrechtliche Überlegungen zur Angemessenheit	223	69
c) Pfändungsschutz für laufendes Gehalt und Schutz in der Insolvenz	226	70
2. Steuerlicher Problemkreis: Vermeidung der verdeckten Gewinnausschüttung und Angemessenheit der Gesamtvergütung	228	70
a) Angemessenheit der Gesamtvergütung	228	70
b) Einzelne Kriterien zur Angemessenheitsprüfung	233	71
c) Schätzung im Einzelfall	234	75
d) Folge der Überschreitung der Angemessenheitsgrenze . . .	237	76
e) Unübliche Vereinbarungen	239	77
f) Gehaltskürzung und Verzicht	243	78
3. Besondere Anforderungen zur Vermeidung verdeckter Gewinnausschüttungen an beherrschende Gesellschafter-Geschäftsführer	251	81
a) Sonderbedingungen für beherrschende Gesellschafter-Geschäftsführer	251	81
b) Beherrschende Stellung als Voraussetzung für die Sonderbedingungen	254	82
c) Verbot rückwirkender Vereinbarungen	259	86
d) Zivilrechtliche Wirksamkeit der Vereinbarung	263	87
e) Klarheitsgebot	267	89
f) Durchführungsgebot	271	90
g) Beweislast	274	92

	Rz.	Seite
4. Zivil- und steuerrechtliche Besonderheiten bei den laufenden Bezügen	275	92
a) Regelung der laufenden Festvergütung	275	92
b) Erhöhung der laufenden Geschäftsführervergütung	279	93
c) Vergütung von Überstunden	283	94
5. Besonderheiten der Tantieme	285	95
a) Praktische Bedeutung und steuerrechtliche Relevanz	285	95
b) Höhe des Tantiemeansatzes und Gesamtvergütung	288	96
c) Zeitpunkt der Vereinbarung	306	99
6. Sonstige Leistungen an den Geschäftsführer	307	100
a) Zuschüsse zur Sozialversicherung	307	100
b) Dienstwagen	314	102
c) Unentgeltliche Übertragung eines GmbH-Anteils	316	103
d) Darlehensgewährung	320	104
7. Besonderheiten der Gehaltsgestaltung bei der GmbH & Co. KG	323	106
a) Zivilrecht	323	106
b) Steuerrecht	324	106
VI. Altersversorgung	332	110
1. Gesteigerte Bedeutung der Pensionszusage und Gestaltungsmöglichkeiten	332	110
2. Pensionszusage – Zivil- und arbeitsrechtliche Grundlagen	338	111
a) Rechtlicher Rahmen: Anwendbarkeit des „Gesetzes zur Verbesserung der betrieblichen Altersversorgung“	338	111
b) Unverfallbarkeit der Versorgungszusage	342	114
c) Übertragung der Versorgungszusage	350	116
d) Auszehrungsverbot	353	116
e) Anpassung laufender Versorgungsleistungen	357	117
f) Formvorschriften	358	118
g) Behandlung in der Handelsbilanz	360	118
h) Abfindung einer Pensionsanwartschaft	361	119
3. Steuerrechtliche Beurteilung der Pensionszusage	362	119
a) Allgemeines	362	119
b) Wirksamkeitsvoraussetzungen des § 6a EStG	363	120
c) Ernsthaftigkeit der Zusage und Leistungsfähigkeit der GmbH	368	121
d) Allgemeine Anforderungen an die Angemessenheit	372	123
e) Zeitliche Vorgaben und Fristen als besondere Voraussetzungen	377	124

	Rz.	Seite
f) Nachträgliche Erhöhung laufender Versorgungsleistungen	384	129
g) Pensionsabfindung	389	131
h) Verzicht auf Pension und Übertragung der Pensionsverpflichtung	401	134
4. Direktversicherung	404	136
a) Allgemeine Grundsätze	404	136
b) Steuerliche Behandlung der Beiträge	410	137
5. Altersversorgung des Geschäftsführers bei der GmbH & Co. KG	414	138
a) Zivilrechtliche Beurteilung	414	138
b) Grundsätzliche Differenzierung gegenüber der GmbH im Steuerrecht	415	138
c) Steuerrechtliche Behandlung der Pensionszusage	416	138
d) Direktversicherung bei der GmbH & Co. KG	421	140
VII. Beendigung von Organstellung und Anstellung	423	141
1. Abberufung des Geschäftsführers und Amtsniederlegung; Formalien	423	141
2. Rechtsschutz gegen die Abberufung	432	143
a) Allgemeine Grundsätze	432	143
b) Besonderheiten in der personalistisch strukturierten GmbH (Zweipersonen-GmbH)	443	146
3. Kündigung des Anstellungsvertrages	446	147
a) Ordentliche Kündigung	446	147
b) Außerordentliche Kündigung	457	150
c) Rechtsschutz gegen die Kündigung	465	153
4. Zusammenhang zwischen Abberufung und Kündigung	468	154
5. Aufhebungsvertrag und Abfindung	470	156
a) Zivilrechtliche Besonderheiten bei Abschluss des Aufhebungsvertrages	470	156
b) Steuerrechtliche Folgen einer Aufhebungsvereinbarung	471	158
6. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	478	162
a) Zivilrechtliche Grundsätze	478	162
b) Steuerliche Behandlung einer Entschädigung	481	164

**B. Risikobereiche von der Gründung bis zur Beendigung
der Gesellschaft und Haftung des Geschäftsführers**

	Rz.	Seite
I. Risiken und Pflichten im Gründungsstadium	484	166
1. Vor-GmbH	484	166
a) Die Handelnden-Haftung des Geschäftsführers	484	166
b) Haftung bei Mantelkauf	489	167
2. Sicherstellung der ordnungsgemäßen Kapitalaufbringung . . .	492	169
a) Zivilrechtliche Verantwortlichkeit des Geschäftsführers . .	492	169
b) Strafrechtliche Verantwortlichkeit bei falschen Angaben im Zusammenhang mit der Kapitalaufbringung	498	171
II. Haftung im Zusammenhang mit der Kapitalerhaltung	499	172
1. Erhaltung des Stammkapitals gemäß § 30 GmbHG	499	172
2. Kapitalersetzende Finanzierungsleistungen	504	173
3. Strafrechtliche Risiken im Zusammenhang mit der Kapital- erhaltung	507	175
III. Pflicht zur ordnungsgemäßen Unternehmensführung	509	176
1. Allgemeiner Haftungsmaßstab gegenüber der Gesellschaft . .	509	176
2. Einzelkriterien für den Maßstab des „ordentlichen Geschäfts- führers“ und Beispielfälle	515	178
3. Sonderpflicht: Anzeige des Verlustes der Hälfte des Stamm- kapitals	516	181
IV. Haftung des Geschäftsführers gegenüber Dritten im laufen- den Geschäftsverkehr	519	182
1. Haftung gegenüber Geschäftspartnern aus Vertragsverhand- lungen	519	182
a) Inanspruchnahme besonderen persönlichen Vertrauens bei Vertragsabschluss	520	182
b) Wirtschaftliches Eigeninteresse	521	183
c) Begründung von Verbindlichkeiten in der Unternehmens- krise	522	183
d) Nicht ordnungsgemäße Unterzeichnung	523	184
2. Deliktische Haftung im Zusammenhang mit der Organisa- tion des Unternehmens	524	184
3. Zivil- und strafrechtliche Produktverantwortung	527	185
4. Haftung aus besonderen Verpflichtungserklärungen	529	185

	Rz.	Seite
V. Gesetzliche Pflichten im Steuer- und Sozialversicherungsrecht	530	186
1. Steuerliche Haftung: Voraussetzungen und Möglichkeiten der Entlastung	530	186
a) Der Haftungsschuldner	531	186
b) Haftungsschaden und Umfang der Haftung	535	187
c) Pflichtverletzung und Kausalität	537	189
d) Verschulden	541	190
e) Besonderheiten bei der Umsatzsteuerhaftung	544	191
f) Besonderheiten bei der Lohnsteuerhaftung	545	192
g) Haftung mehrerer Geschäftsführer und Auswirkungen einer Geschäftsverteilung	546	192
h) Ermessensausübung bei Geltendmachung der Haftung	548	193
i) Formelle Voraussetzungen	550	195
2. Haftung für Versicherungsbeiträge	553	195
a) Zurechnung der Arbeitgebereigenschaft	553	195
b) Umfang der Haftung	554	196
c) Haftung bei mehreren Geschäftsführern	556	196
VI. Pflichten im Zusammenhang mit der Insolvenz der GmbH	558	197
1. Die Antragspflicht: Insolvenzgründe und mögliche Maßnahmen zur Beseitigung	558	197
a) Zahlungsunfähigkeit	566	198
b) Überschuldung	568	199
c) Drohende Zahlungsunfähigkeit	578	204
2. Zivilrechtliche Haftung wegen verspäteter Antragstellung	580	205
a) Verschuldensabhängige Haftung	580	205
b) § 64 Abs. 2 GmbHG: Schadensersatz gegenüber der Gesellschaft	588	207
c) § 64 Abs. 1 GmbHG: Schadensersatz gegenüber den Gesellschaftsgläubigern	591	208
d) Haftung für Verfahrenskosten	592	209
3. Strafrechtliche Haftung bei verspäteter Antragstellung	593	210
4. Auswirkungen der Insolvenz auf die rechtliche Stellung des Geschäftsführers	597	211
a) Wirksamkeit des Anstellungsvertrages und organschaftliche Stellung	598	211
b) Auskunftspflichten	599	211
c) Anwesenheits- und Mitwirkungspflichten	601	212

	Rz.	Seite
VII. Reduzierung der Haftungsrisiken und Absicherung	603	213
1. Haftungsbeschränkung nach dem Grundsatz der „gefähr- geneigten Arbeit“?	603	213
2. Vertragliche Haftungsmilderung gegenüber der Gesellschaft	605	213
a) Möglichkeit zur Haftungsbeschränkung	605	213
b) Formale Anforderungen	608	215
3. Freistellung von der Haftung gegenüber Dritten	610	215
4. Sonstige interne Maßnahmen zur Risikoverringerung und Haftungsbeschränkung	612	216
a) Geschäftsverteilung	612	216
b) Weisungsbeschlüsse der Gesellschafterversammlung . .	614	217
c) Entlastung	616	218
5. Verjährung	619	219
6. Möglichkeiten des Versicherungsschutzes	620	220
 VIII. Steuerliche Beurteilung der Inanspruchnahme des Geschäftsführers	 622	 221
1. Haftungsinanspruchnahme	622	221
2. Inanspruchnahme aus einer Bürgschaft für die Gesellschaft .	624	222
3. Exkurs: Steuerliche Geltendmachung eines Darlehensver- lustes	630	225
 IX. Besonderheiten der Haftung bei der GmbH & Co. KG	 636	 227
1. Allgemeine Haftungsgrundsätze	636	227
2. Übernahme einzelner Haftungsinstitute der GmbH bei der GmbH & Co. KG	639	228
a) Haftung bei Gründung	640	228
b) Haftung aus Rechtsschein	641	228
c) Unerlaubte Auszahlungen aus dem Stammkapital und kapitalersetzende Finanzierungsleistungen	643	229
3. Insbesondere: Haftung im Zusammenhang mit der Insol- venz	645	230
a) Insolvenzantragspflicht	645	230
b) Feststellung der Insolvenzreife der GmbH & Co. KG . .	649	230
c) Zahlungsverbot	652	231
d) Schadensersatzpflicht des Geschäftsführers	653	232
e) Strafbarkeit	654	232

	Rz.	Seite
X. Strafrechtliche Risiken aus der Geschäftsführerstellung . . .	655	232
1. Untreue gemäß § 266 StGB	655	232
2. Bankrottdelikte	660	234
3. Sonstige GmbH-spezifische Straftatbestände	665	236
a) Falsche Angaben im Zusammenhang mit Gründung oder Kapitalerhöhung (§ 82 Abs. 1 GmbHG)	665	236
b) Kapitalherabsetzungsschwindel (§ 82 Abs. 2 Nr. 1 GmbHG)	666	236
c) Unterlassene Anzeige des Verlustes des Stammkapitals (§ 84 Abs. 1 Nr. 1 GmbHG)	667	236
d) Verletzung von Geheimhaltungspflichten (§ 85 GmbHG)	668	236
e) Bilanzstraftaten (§§ 331 ff. HGB)	669	237
4. Strafrechtliche Folge: Berufsverbot	670	237

C. Insolvenzschutz und laufende Versicherung des Geschäftsführers

I. Insolvenzschutz	671	238
1. Insolvenzschutz der laufenden Bezüge	671	238
a) Persönliche Voraussetzungen	674	239
b) Sachliche Voraussetzungen der Zahlung von Insolvenzgeld	679	241
c) Umfang des Anspruchs	681	241
2. Insolvenzschutz der Altersversorgung nach dem BetrAVG	683	242
a) Sicherung durch den PSV	683	242
b) Geschützter Personenkreis	686	242
c) Umfang des Insolvenzschutzes	691	246
3. Absicherung der Altersversorgung außerhalb des Geltungs- bereichs des BetrAVG	694	246
a) Zivilrechtliche Sicherungsmöglichkeiten	694	246
b) Steuerrechtliche Folgen der Absicherung	698	248
4. Insolvenzschutz für den Geschäftsführer der GmbH & Co. KG	699	249
a) Zivilrechtliche Grundsätze	699	249
b) Steuerliche Grundsätze	701	249
II. Sozialversicherung des Geschäftsführers	702	249
1. Voraussetzungen der Pflichtversicherung	702	249
a) Allgemeines zum Anwendungsbereich	702	249

	Rz.	Seite
b) Maßgeblicher Einfluss kraft Stimmrechts	707	251
c) Maßgeblicher Einfluss kraft Ausgestaltung des Vertrages und tatsächlicher Verhältnisse	713	252
2. Entscheidungshilfen für die Praxis durch Runderlasse der Sozialversicherungsträger und der Verwaltung	718	254
3. Ansprüche bei zu Unrecht gezahlten Sozialversicherungsbei- trägen	726	261
a) Bestehender Versicherungsschutz?	726	261
b) Erstattungsansprüche	730	262
c) Steuerrechtliche Behandlung zu Unrecht gezahlter Sozial- versicherungsbeiträge	733	263
III. Besonderheiten einzelner Versicherungen	735	263
1. Rentenversicherung	735	263
a) Wahlrecht in der Rentenversicherung	735	263
b) Erwerbsunfähigkeitsrente	737	264
2. Krankenversicherung	738	264
a) Pflichtversicherung	738	264
b) Zuschuss zur Krankenversicherung	739	265
3. Unfallversicherung und Arbeitslosenversicherung	740	265
IV. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	742	266

D. Formulierungsbeispiele

I. Beschlüsse zur Geschäftsführung	745	267
1. Geschäftsführerbestellung	745	267
2. Beschlussfassung Katalog zustimmungspflichtiger Geschäfte	746	268
II. Anstellungsverträge	747	270
1. Fremd-Geschäftsführer	747	270
2. Beherrschender Gesellschafter-Geschäftsführer	748	278
3. Geschäftsführer GmbH & Co. KG	749	286

	Rz.	Seite
III. Sonstige Regelungen und Maßnahmen	750	295
1. Pensionszusage	750	295
2. Tantiemevereinbarung	751	298
3. Geschäftsordnung	752	299
4. Kündigungsschreiben	753	303
5. Registeranmeldung Geschäftsführer	754	303
 Stichwortverzeichnis		 305