

# Inhaltsverzeichnis

<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	13
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	15
<b>Einleitung</b> .....	18
<b>1. Teil: Überblick über den Status des Geschäftsführers</b> .....	19
I. Der Geschäftsführer als Organ und Dienstnehmer der GmbH.....	19
II. Anstellungs- bzw. Geschäftsführervertrag des Geschäftsführers .....	20
<b>2. Teil: Der Geschäftsführer im Arbeitsrecht</b> .....	23
I. Überblick.....	23
II. Freies Dienstverhältnis oder Arbeitsverhältnis? .....	25
1. Überblick .....	25
2. Traditionelle Auffassung.....	25
3. Arbeitsrechtliche und gesellschaftsrechtliche Weisungsgebundenheit .....	26
4. Auffassung des Bundesarbeitsgerichts .....	28
a. Grundsätze der Rechtsprechung .....	28
b. Grundlagurteil des Bundesarbeitsgerichts .....	28
c. Bedeutung der Entscheidung für die Praxis .....	28
d. Feststellung des Arbeitnehmerstatus nach allgemeinen Kriterien .....	31
III. Der Geschäftsführer als arbeitnehmerähnliche Person? .....	34
IV. Das ruhende Arbeitsverhältnis .....	36
1. Überblick .....	36
2. Schriftformerfordernis bei Beendigung .....	37
3. Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts zum ruhenden Arbeitsverhältnis .....	39
V. Anstellungsvertrag mit Dritten (Drittanstellung) .....	42
1. Begriff und Voraussetzungen .....	42
2. Fallgruppen .....	43
a. Drittanstellung bei einer GmbH & Co. KG .....	44
b. Drittanstellung im Konzern .....	44
c. Anstellung bei Management-Dienstleistern .....	48
VI. Geschäftsführer und leitender Angestellter .....	48
VII. Geschäftsführer und Prokurist .....	51
VIII. Arbeitsrecht bei der Anbahnung und dem Abschluss des Geschäftsführer-Dienstvertrags .....	53
1. Diskriminierungsverbot .....	53
2. Fragerecht bei Einstellungen .....	54

3. Kosten für das Vorstellungsgespräch .....	56
4. Freistellung für die Stellensuche.....	56
5. Arbeitsrechtliche Formalien für den Abschluss.....	56
6. Gesellschaftsrechtliche Erfordernisse für den Abschluss .....	57
a. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung oder des Aufsichtsrats .....	57
b. Persönliche Voraussetzungen des Geschäftsführers.....	58
7. Befristung des Geschäftsführer-Dienstvertrags .....	59
IX. Arbeitsrecht bei der Durchführung des Geschäftsführer- Dienstvertrags .....	62
1. Geltung der Grundsätze der Arbeitnehmerhaftung?.....	62
a. Überblick zur Haftung des Geschäftsführers .....	62
b. Grundsätze der Haftung des Arbeitnehmers.....	63
c. Erstreckung der Arbeitnehmerhaftung auf den Geschäftsführer? ...	66
aa. Entsprechende Anwendung der Grundsätze .....	66
bb. Vereinbarung im Anstellungsvertrag .....	69
2. Arbeitszeit des Geschäftsführers .....	72
a. Anwendbarkeit des Arbeitszeitgesetzes?.....	72
b. Anspruch auf Teilzeit? .....	74
3. Vergütungsanspruch des Geschäftsführers.....	75
a. Überblick .....	75
aa. Ausdrückliche Vereinbarung der Vergütung.....	75
bb. Fehlen einer Vereinbarung über die Vergütung .....	75
cc. Tantiemen .....	76
dd. Überstundenvergütung.....	79
ee. Vermögensbildende Leistungen .....	80
ff. Fahrtkostenerstattung und Dienstwagen .....	81
gg. Lebens- und Unfallversicherung.....	81
hh. Kranken- und Pflegeversicherung.....	82
ii. Geschäftsführer-Haftpflicht- und Rechtsschutzversicherung.....	83
aaa. Überblick über Versicherungsbedarf .....	83
bbb. Vermögensschadenhaftpflichtversicherung (D & O- Police) .....	86
ccc. Top-Manager-Rechtsschutzversicherung .....	90
kk. Steuerrechtliche Besonderheiten beim Gesellschafter- Geschäftsführer.....	92
aaa. Gefahren verdeckter Gewinnausschüttung.....	92
bbb. Angemessene Gesamtausstattung.....	94
ccc. Beherrschender Gesellschafter-Geschäftsführer .....	94

ddd. Umsatz- und Gewinnbeteiligungen .....	95
eee. Überstundenvergütungen .....	97
b. Entgeltfortzahlung bei Krankheit und in sonstigen Fällen.....	99
c. Abtretung und Pfändung der Vergütung .....	101
d. Anpassung der Vergütung .....	102
e. Vergütung des Geschäftsführers bei Annahmeverzug der Gesellschaft.....	105
f. Schicksal des Vergütungsanspruchs in der Insolvenz und Krise ....	106
g. Verjährung .....	109
4. Urlaubsanspruch des Geschäftsführers .....	110
5. Geltung des arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatzes? .....	114
6. Anwendung des Instituts der betrieblichen Übung?.....	117
7. Wettbewerbsverbot, Geschäftschancenlehre und Nebentätigkeit des Geschäftsführers .....	119
a. Überblick .....	119
b. Nebentätigkeit.....	120
c. Wettbewerbsverbot .....	121
d. Geschäftschancenlehre .....	124
8. Erfindungen und Computerprogramme des Geschäftsführers .....	125
a. Erfindungen .....	125
b. Rechte an Computerprogrammen .....	128
X. Arbeitsrecht bei der Beendigung des Arbeitsvertrags .....	130
1. Überblick .....	130
2. Dienstverhältnis und Organstellung .....	131
a. Grundsatz: Gesonderte Beendigung beider Rechtsverhältnisse.....	131
b. Koppelungsklauseln: Abberufung gilt als Kündigung.....	133
3. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung bzw. des Aufsichtsrats .....	134
4. Beendigung durch ordentliche Kündigung .....	137
a. Grundlagen und Form der Kündigung.....	137
b. Kündigungsfristen .....	137
c. Freistellung und Zuweisung anderer Tätigkeiten .....	141
d. Allgemeiner Kündigungsschutz nach dem Kündigungsschutz- gesetz? .....	143
e. Besonderer Kündigungsschutz.....	144
aa. Für (werdende) Mütter .....	144
bb. Für Schwerbehinderte.....	146
cc. Wegen Verstoßes gegen das Maßregelungsverbot und das Diskriminierungsverbot.....	147

f. Rechtsfolgen einer ordentlichen Kündigung .....	148
g. Formulierungsvorschlag: Kündigung und Pflichten bei Beendigung .....	149
5. Beendigung durch außerordentliche Kündigung der GmbH .....	150
a. Grundlagen und Zuständigkeit .....	150
b. Wichtige Gründe .....	153
c. Frist .....	155
d. Rechtsfolgen einer wirksamen bzw. unwirksamen fristlosen Kündigung .....	157
aa. Sofortige Beendigung des Dienstverhältnisses .....	157
bb. Umdeutung einer fristlosen in eine ordentliche Kündigung .....	157
cc. Schadensersatzanspruch der Gesellschaft .....	159
6. Beendigung durch außerordentliche Kündigung des Geschäftsführers .....	160
a. Überblick .....	160
b. Berufung des Geschäftsführers auf eine unwirksame fristlose Eigenkündigung? .....	161
7. Beendigung durch Aufhebungsvertrag .....	162
8. Beendigung nach Ablauf einer vereinbarten Befristung .....	164
9. Insolvenz und Geschäftsführer-Dienstvertrag .....	167
10. Beendigung und (nachvertragliches) Wettbewerbsverbot .....	169
a. Geschäftsführertätigkeit und Wettbewerbsverbot .....	169
b. Freistellung des Geschäftsführers .....	170
c. Einzelheiten eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots .....	171
aa. Abschluss der Vereinbarung .....	171
bb. Zahlung einer Karenzentschädigung .....	174
cc. Anrechnung anderweitiger Einkünfte .....	175
dd. Verzicht und Lossagung .....	177
11. Anspruch auf Erteilung eines Zeugnisses .....	178
XI. Arbeitsrecht und Versorgungsleistungen der GmbH .....	180
1. Bedeutung der betrieblichen Altersversorgung .....	180
2. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung .....	181
3. Überblick über die Versorgungswege .....	182
4. Geltung des Betriebsrentengesetzes .....	186
XII. Der Geschäftsführer im kollektiven Arbeitsrecht .....	189
XIII. Prozessuales und Kosten .....	192
1. Vertretung der Gesellschaft .....	192
2. Rechtsweg .....	194
3. Streitwert .....	197

4. Vertragliche Vereinbarung des Arbeitsrechtswegs .....	197
a. Grundlagen .....	197
b. Vor- und Nachteile.....	198
c. Übernahme der Kosten durch Rechtsschutzversicherer.....	200
<b>3. Teil: Der Geschäftsführer im Sozialversicherungsrecht.....</b>	<b>203</b>
I. Einführung .....	203
II. Feststellung der sozialversicherungsrechtlichen Situation des Geschäftsführers .....	204
1. Überblick .....	204
2. Fallgruppen .....	207
a. Beherrschender Gesellschafter-Geschäftsführer .....	207
b. Gesellschafter-Geschäftsführer mit Sperrminorität .....	208
c. Mehrere gleichberechtigt beteiligte Gesellschafter-Geschäfts- führer .....	210
d. Minderheits-Gesellschafter-Geschäftsführer ohne Sperrminorität.....	211
e. Fremdgeschäftsführer.....	214
f. Künstlerisch tätiger Gesellschafter-Geschäftsführer .....	217
III. Einzelne Zweige der Sozialversicherung.....	217
1. Krankenversicherung .....	217
a. Pflichtversicherung des Geschäftsführers .....	217
b. Freiwillige Krankenversicherung des nicht sozialversicherungs- pflichtigen Geschäftsführers .....	219
aa. Voraussetzungen .....	219
bb. Vor- und Nachteile .....	220
2. Pflegeversicherung .....	226
3. Rentenversicherung .....	227
a. Situation bei bestehender Versicherungspflicht des Geschäfts- führers.....	227
b. Freiwillige Rentenversicherung und Versicherungspflicht auf Antrag.....	229
4. Arbeitslosenversicherung.....	229
5. Unfallversicherung.....	230
IV. Verfahren zur Ermittlung der Sozialversicherungspflicht.....	231
1. Feststellung der Sozialversicherungspflicht.....	231
2. Besonderheiten bei der Arbeitslosenversicherung .....	232

V. Rechtsfolgen bei fehlerhafter Einordnung.....	233
1. Nachträgliche Feststellung der Sozialversicherungspflicht .....	233
2. Erstattung zu Unrecht gezahlter Beiträge.....	234
VI. Geschäftsführer als Scheinselbstständiger oder arbeitnehmer- ähnlicher Selbstständiger?.....	236
1. Überblick und Interessenlage.....	236
2. Gefahren für den Auftraggeber und den Scheinselbstständigen .....	240
3. Geschäftsführer und Sozialversicherungspflicht des „Scheinselbstständigen“ .....	247
4. Geschäftsführer als rentenversicherungspflichtige arbeitnehmerähnliche Person?.....	253
a. Überblick .....	253
b. Voraussetzungen .....	255
c. Rechtsfolgen .....	256
<b>Anhang</b> .....	259
1. Musterverfahren zur Feststellung der Versicherungspflicht .....	259
2. Entscheidungshilfe der Spitzenverbände zur versicherungsrechtlichen Beurteilung von Gesellschafter-Geschäftsführer einer GmbH mit Urteilssammlung.....	266
3. Feststellungsbogen zur versicherungsrechtlichen Beurteilung .....	276
Stichwortverzeichnis.....	280
<b>Anmerkungen</b> .....	282