

INHALTVERZEICHNIS

Seite

| | | |
|---|--|----|
| § 1 | Einleitung | 15 |
| <div style="text-align: center;">Teil 1: Darstellung und Kritik der herrschenden Meinung</div> | | |
| § 2 | Intention des Gesetzgebers | 19 |
| | A. Ausschluß aus einigen Arbeitsgesetzen | 19 |
| | B. Verwendung der Gesetzestechnik "Fiktion" | 21 |
| | C. Ergebnis | 26 |
| § 3 | Repräsentationsrechtliche Argumentation | 26 |
| | A. Begriff des Prinzipals | 28 |
| | B. Folgerungen für die arbeitsrechtliche Stellung der Organe | 31 |
| | I. Argumentation der herrschenden Meinung | 31 |
| | II. Kritik der herrschenden Meinung | 36 |
| | 1. Mangelnde Trennung von Be- und Anstellung | 37 |
| | 2. Keine Interessenkollision | 39 |
| | III. Ergebnis | 40 |
| § 4 | Persönliche Abhängigkeit der Vorstandsmitglieder | 40 |
| | A. Weisungsgebundenheit der Vorstandsmitglieder | 43 |
| | I. Argumentation der herrschenden Meinung | 43 |
| | II. Qualitative und quantitative Erfordernisse des Merkmals Weisungsgebundenheit | 44 |
| | III. Beschränkungen der Entscheidungsfreiheit des Vorstandes | 49 |
| | | 7 |

| | | |
|----|---|----|
| 1. | Historische Entwicklung der Kompetenzverteilung in der Aktiengesellschaft | 50 |
| 2. | Begriff der Leitung | 51 |
| 3. | Einzelne Leitungsfunktionen | 54 |
| | a. Geschäftspolitik | 54 |
| | b. Organisation | 55 |
| | c. Koordination | 55 |
| | d. Außergewöhnliche Ereignisse | 56 |
| | e. Kontrollaufgaben | 56 |
| | f. Besetzung von Führungspositionen im Unternehmen | 56 |
| | g. Vertretung und Repräsentation | 57 |
| 4. | Rechte und Pflichten des Aufsichtsrates | 57 |
| | a. Entscheidung über Zusammensetzung und Arbeitsweise des Vorstandes | 58 |
| | b. Mitwirkung an Geschäftsführungsmaßnahmen des Vorstandes | 60 |
| | c. Kontrolle der Geschäftsführung des Vorstandes | 61 |
| | d. Beratung des Vorstandes | 64 |
| 5. | Kompetenzen der Hauptversammlung | 67 |
| | a. Personalzuständigkeit der Hauptversammlung | 67 |
| | b. Grundlagenzuständigkeit | 69 |
| | c. Zuständigkeit bei Uneinigkeit von Vorstand und Aufsichtsrat | 70 |
| | d. Kontrolle | 70 |
| | e. Satzungsmäßige Rechte | 0 |

| | | |
|------|--|----|
| 6. | Beschränkungen durch die Satzung | 71 |
| 7. | Beschränkungen der Selbstbestimmtheit des Vorstandes durch die Kompetenzen von Aufsichtsrat und Hauptversammlung | 72 |
| a. | Satzung | 72 |
| b. | Beratungsfunktion des Aufsichtsrates | 72 |
| c. | Geschäftspolitik | 73 |
| d. | Organisation | 75 |
| e. | Vorgänge außerordentlicher Bedeutung | 75 |
| f. | Kontrolle | 75 |
| g. | Ergebnis | 76 |
| B. | Grundsätzliche Kritik des Merkmals Weisungsgebundenheit | 79 |
| C. | Eingliederung der Vorstandsmitglieder | 83 |
| I. | Eingliederung in einen fremden Betrieb | 83 |
| II. | Grundsätzliche Kritik des Merkmals Eingliederung | 85 |
| III. | Ergebnis | 86 |
| D. | Ergebnis | 87 |
| § 5 | Persönliche Abhängigkeit des GmbH-Geschäftsführers | 87 |
| A. | Argumentation der herrschenden Meinung | 87 |
| B. | Weisungsgebundenheit des GmbH-Geschäftsführers | 91 |
| I. | Weisungsgebundenheit in der nichtmitbestimmten GmbH | 91 |
| II. | Weisungsgebundenheit in der mitbestimmten GmbH | 94 |
| C. | Ergebnis | 96 |

| | | |
|------|---|-----|
| § 6 | Persönliche Abhängigkeit in verbundenen Unternehmen | 98 |
| | A. Weisungsgebundenheit | 99 |
| | I. Eingegliedertes Unternehmen | 99 |
| | II. Vertragskonzern | 100 |
| | III. Faktischer Konzern | 100 |
| | IV. Ergebnis | 101 |
| | B. Relevanz der konzernrechtlichen Weisungsgebundenheit | 101 |
| | C. Ergebnis | 103 |
| § 7 | Persönliche Abhängigkeit bei Anstellungsverträgen mit Drittunternehmen | 103 |
| § 8 | Rechtsprechung zur Statusfrage | 106 |
| | A. Vorstandsmitglieder | 106 |
| | B. GmbH-Geschäftsführer | 109 |
| § 9 | Methodische und methodologische Kritik | 110 |
| | A. Allgemeines Abstellen auf ein Merkmal | 110 |
| | B. Methodologische Bedenken gegen Erfassung des Arbeitnehmers als Begriff | 112 |
| § 10 | Ergebnis Teil 1 | 114 |
| | Teil 2: Typologische Erfassung des Arbeitnehmers | |
| § 11 | Arbeitnehmertypus statt Arbeitnehmerbegriff | 117 |
| § 12 | Darstellung des Typus | 120 |
| | A. "Offenheit" des Typus | 122 |
| | B. "Sinnhaftigkeit" des Typus | 123 |
| | C. "Ganzheitlichkeit" des Typus | 124 |

| | | |
|------|--|-----|
| | D. "Anschaulichkeit" des Typus | 125 |
| | E. Rechtsgewinnung aus dem Typus | 126 |
| § 13 | Kritik am Typus | 126 |
| | A. Erkenntnismöglichkeiten aus dem Typus | 127 |
| | B. Logische Unterscheidbarkeit von Typus und Begriff | 128 |
| | C. Typus und Rechtswissenschaft | 131 |
| | D. Ergebnis | 133 |
| § 14 | Typenarten | 134 |
| § 15 | Der Arbeitnehmer als normativer Realtypus | 136 |
| | A. Entwicklung des Arbeitnehmertypus | 136 |
| | B. Entwicklung des normativen Realtypus Arbeitnehmer | 137 |
| | C. Beschreibung des Arbeitnehmertypus | 140 |
| | I. Merkmalskomplex | 141 |
| | 1. Verbleib des Mehrwerts und Unternehmerrisikos | 141 |
| | 2. Weisungsgebundenheit | 142 |
| | 3. Eingliederung | 142 |
| | 4. Verwertung der Arbeitskraft | 143 |
| | 5. Zeitliche und örtliche Bindung | 143 |
| | 6. Vertragsdauer | 143 |
| | 7. Inanspruchnahme der Arbeitskraft | 144 |
| | 8. Betriebsstätte | 144 |
| | 9. Ständige Dienstbereitschaft | 144 |
| | 10. Disposition über Auftragsannahme | 144 |
| | 11. Pflicht zur regelmäßigen Berichterstattung | 144 |
| | 12. Pflicht zur Entschuldigung bei Erkrankungen | 145 |
| | 13. Nebentätigkeit | 145 |
| | | 11 |

| | | |
|------|---|-----|
| | II. Leitender Wertgesichtspunkt | 145 |
| § 16 | Verfahren bei Zuordnung eines Einzelfalls zum normativen Realtypus "Arbeitnehmer" | 146 |
| | A. Vergleich mit Merkmalskomplex | 147 |
| | B. Vereinbarkeit mit dem leitenden Wertgesichtspunkt | 150 |
| | C. Exemplifikation am Beispiel der leitenden Angestellten | 151 |
| § 17 | Ergebnis 2. Teil | 153 |
| | Teil 3: Zur Arbeitnehmerqualität der Organe unter Berücksichtigung typologischer Methode | |
| § 18 | GmbH-Geschäftsführer | 155 |
| | A. Fremdgeschäftsführer in der mitbestimmungsfreien GmbH | 155 |
| | I. Vergleich mit Merkmalskomplex | 155 |
| | 1. Verbleib des Mehrwerts und Unternehmerrisikos | 156 |
| | 2. Weisungsgebundenheit | 158 |
| | 3. Eingliederung | 162 |
| | 4. Verwertung der Arbeitskraft | 163 |
| | 5. Vertragsdauer | 164 |
| | 6. Inanspruchnahme der Arbeitskraft | 164 |
| | 7. Zeitliche und örtliche Bindung | 165 |
| | 8. Betriebsstätte | 166 |
| | 9. Ständige Dienstbereitschaft | 166 |
| | 10. Disposition über Auftragsannahme | 166 |
| | 11. Pflicht zur regelmäßigen Berichterstattung | 167 |

| | | |
|-----|---|-----|
| 12. | Pflicht zur Entschuldigung bei Erkrankung | 167 |
| 13. | Nebentätigkeit | 167 |
| 14. | Ergebnis | 168 |
| II. | Vereinbarkeit mit dem leitenden Wert- gesichtspunkt | 169 |
| 1. | Kündigungsschutzgesetz | 170 |
| 2. | Betriebsverfassungsgesetz | 172 |
| 3. | Mitbestimmungsgesetz | 172 |
| 4. | Arbeitszeitordnung | 173 |
| 5. | Arbeitsgerichtsgesetz | 173 |
| 6. | Angestelltenkündigungsschutz- gesetz | 173 |
| 7. | Kündigungsfristen (§ 622 BGB) | 176 |
| 8. | Betriebsübergang (§ 613 a BGB) | 177 |
| 9. | Zeugnisanspruch (§ 630 BGB) | 179 |
| 10. | Vergütung bei Verhinderung (§ 616 BGB/§ 63 HGB/§ 133 c GewO) | 179 |
| 11. | Freistellung zur Arbeitsplatz- suche (§ 629 BGB) | 181 |
| 12. | Betriebliche Übung | 181 |
| 13. | Treue- und Fürsorgepflichten | 183 |
| 14. | Bundesurlaubsgesetz (BUrlG) | 185 |
| 15. | Schwerbehindertengesetz (SchwbG) | 186 |
| 16. | Mutterschutzgesetz (MuSchG) | 187 |
| 17. | Betriebs- und Wirtschaftsrisiko | 188 |
| 18. | Schadensgeneigte Arbeit | 190 |
| 19. | Faktisches Arbeitsverhältnis | 193 |
| 20. | Wettbewerbsverbot (§§ 74 ff. HGB) | 194 |
| 21. | Arbeitnehmererfindungsgesetz | 195 |
| 22. | Konkursvorrecht | 196 |

| | | |
|------|---|-----|
| | 23. Arbeitskampfrecht/Tariffähigkeit | 198 |
| | 24. Betriebsrentengesetz (BetrAVG), Vermögensbildungsgesetz (VermbG), Grundrechte im Arbeitsrecht | 200 |
| | 25. Ergebnis | 201 |
| | B. Fremdgeschäftsführer in der mitbestimmten GmbH | 202 |
| | C. Gesellschaftergeschäftsführer | 204 |
| § 19 | Vorstand der Aktiengesellschaft | 206 |
| | A. Vergleich mit dem Merkmalskomplex | 206 |
| | I. Weisungsgebundenheit | 207 |
| | II. Zeitlich/örtliche Bindung | 208 |
| | III. Disposition über Auftragsannahme | 209 |
| | IV. Zwischenergebnis | 209 |
| | B. Leitender Wert Gesichtspunkt | 210 |
| | C. Ergebnis | 211 |
| § 20 | Vorstandsmitglieder von Genossenschaften und Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit (VVaG), Organe in verbundenen Unternehmen und mit An- stellungsverträgen bei Drittunternehmen | 211 |
| | A. Vorstand der Genossenschaft | 211 |
| | B. Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit | 213 |
| | C. Verbundene Unternehmen / Anstellungsver- träge mit Drittunternehmen | 213 |
| § 21 | Zusammenfassung und Ergebnis | 214 |
| | Literaturverzeichnis | 217 |

Die in dieser Arbeit verwandten Abkürzungen be-
treffend wird auf Kirchner, Hildebert, Abkürzungs-
verzeichnis der Rechtssprache, 3. Auflage, Berlin/
New York 1983, verwiesen.