

## Inhaltsverzeichnis

<b>1. Kapitel Einleitung</b>	<b>1</b>
<b>A. Einführung in die Thematik</b>	<b>1</b>
<b>B. Zu untersuchende Leitfrage und Gang der Untersuchung</b>	<b>3</b>
<b>2. Kapitel</b>	<b>7</b>
<b>Stellung des Geschäftsführers innerhalb der GmbH</b>	<b>7</b>
<b>A. Gesetzliche Normierung des Geschäftsführers</b>	<b>7</b>
<b>B. Kompetenzverteilung innerhalb einer GmbH</b>	<b>8</b>
<b>I. Gesellschafterversammlung</b>	<b>8</b>
<b>II. Geschäftsführung</b>	<b>9</b>
1. Bestellung als Geschäftsführer	9
2. Anstellungsverhältnis	10
3. Kompetenzen der Geschäftsführung	12
a) Vertretungsmacht, § 35 Abs. 1 GmbHG	13
b) Geschäftsführungsbefugnis	14
4. Pflichten des Geschäftsführers	16
5. Beendigung der Organstellung durch Abberufung	17
a) Im Grundsatz freie Widerruflichkeit	17
b) Abberufung aus wichtigen Grund	18
c) Zuständigkeit für die Abberufung	20
d) Rechtsfolgen der Abberufung	20
6. Beendigung des Anstellungsvertrages	21
a) Einordnung der Koppelungsklauseln in das System des Schuldrechts	21
b) Anwendbarkeit der arbeitsrechtlichen Vorschriften	24
aa) Arbeitnehmereigenschaft des GmbH-Geschäftsführers	25
(1) Persönliche Abhängigkeit	27
(2) Weisungsgebundene Tätigkeit	27
(3) Fremdbestimmte Tätigkeit	29
(4) Gesamtergebnis	31
bb) Arbeitsrechtliche Perspektive	31
<b>3. Kapitel</b>	<b>35</b>
<b>Trennungsprinzip und (modifizierte) Einheitstheorie</b>	<b>35</b>

<b>A.</b>	<b>Historische Entwicklung</b>	<b>36</b>
<b>I.</b>	<b>Entstehung des Art. 227 Abs. 3 ADHGB</b>	<b>36</b>
<b>II.</b>	<b>Rechtsprechungswandel</b>	<b>37</b>
<b>III.</b>	<b>Weitere Entwicklung</b>	<b>39</b>
<b>IV.</b>	<b>Zusammenfassung</b>	<b>39</b>
<b>B.</b>	<b>Zielsetzung</b>	<b>40</b>
<b>I.</b>	<b>Ansätze in der Literatur</b>	<b>41</b>
<b>II.</b>	<b>Bewertung der Zielsetzung des Trennungsprinzips</b>	<b>41</b>
<b>III.</b>	<b>Zusammenfassung</b>	<b>45</b>
<b>C.</b>	<b>Inhalt der Trennungstheorie und Abgrenzung zur modifizierten Einheitstheorie</b>	<b>45</b>
<b>I.</b>	<b>Organ- und Anstellungsverhältnis</b>	<b>46</b>
<b>II.</b>	<b>Konsequenzen der unterschiedlichen rechtlichen Einordnung</b>	<b>46</b>
1.	Trennungsprinzip	47
2.	Modifizierte Einheitstheorie	48
<b>III.</b>	<b>Auseinandersetzung mit der modifizierten Einheitstheorie</b>	<b>49</b>
1.	Historische Perspektive	49
2.	Sinn und Zweck	51
3.	Systematik und Wortlaut	53
4.	Fazit	54
<b>D.</b>	<b>Europäische Perspektive</b>	<b>54</b>
<b>I.</b>	<b>Sachverhalt der Danosa-Entscheidung</b>	<b>55</b>
<b>II.</b>	<b>Entscheidungsgründe</b>	<b>55</b>
<b>III.</b>	<b>Konsequenz der Danosa-Rechtsprechung</b>	<b>56</b>
1.	Meinungsstand der Literatur	56
2.	Bewertung der Ansichten ausgehend von der Danosa-Entscheidung	58
3.	Zusammenfassung	60
<b>4.</b>	<b>Kapitel</b>	<b>61</b>
	<b>Wirksamkeit der Ausgestaltung von Koppelungsklauseln</b>	<b>61</b>
<b>A.</b>	<b>Nichtigkeit der Vereinbarung einer Koppelungsklausel</b>	<b>61</b>

<b>I.</b>	<b>Verstoß gegen ein Verbotsgesetz, § 134 BGB</b>	<b>61</b>
1.	Wortlaut	62
2.	Systematik	63
3.	Sinn und Zweck	64
4.	Ergebnis	65
<b>II.</b>	<b>Sittenwidrigkeit, § 138 BGB</b>	<b>65</b>
1.	§ 138 Abs. 1 BGB	65
2.	§ 138 Abs. 2 BGB	68
3.	Zusammenfassung	68
<b>B.</b>	<b>Kündigungsrecht</b>	<b>68</b>
<b>I.</b>	<b>Kündigungsfristen</b>	<b>69</b>
1.	Analogie des § 622 Abs. 1 BGB	70
a)	Historische Ausgangslage	70
aa)	Erstes Arbeitsrechtsbereinigungsgesetz	72
bb)	Kündigungsfristengesetz	73
cc)	Zusammenfassung	74
b)	Ist-Zustand	74
c)	Regelungslücke	74
aa)	Historische Perspektive	77
(1)	Erstes Arbeitsrechtsbereinigungsgesetz	77
(2)	Kündigungsfristengesetz	81
(3)	Art. 3 Abs. 1 GG	87
bb)	Ergebnis	94
2.	Analogie des § 622 Abs. 2 BGB	95
3.	Analogie des § 622 Abs. 6 BGB	96
a)	Koppelungsklauseln als Widerspruch zu § 622 Abs. 6 BGB	96
b)	Analogie des § 622 Abs. 6 BGB	97
c)	Berücksichtigung der Berufsfreiheit	98
aa)	Grundrechtsbindung	100
bb)	Verhältnismäßigkeit	101
cc)	Angemessenheit	101
dd)	Zusammenfassung	104
d)	Ergebnis	106

4. Gesamtergebnis _____	106
<b>II. § 626 BGB _____</b>	<b>107</b>
1. Anwendungsbereich der Vorschrift _____	107
2. Zwingender Charakter des § 626 BGB _____	108
a) Abberufung als wichtiger Grund im Sinne von § 626 Abs. 1 BGB _____	109
b) Auswirkungen des zwingenden Charakters _____	111
aa) Umfang des zwingenden Charakters _____	111
(1) Gestaltungsgrenzen _____	111
(2) Bewertungen der Gestaltungsgrenze _____	112
bb) Koppelungsklausel als Erweiterung der Kündigungsgründe _____	114
cc) Umgehungsgefahr durch fristlose ordentliche Kündigung _____	115
c) Zwischenergebnis _____	115
3. Kündigungserklärungsfrist, § 626 Abs. 2 BGB _____	116
a) Anwendbarkeit des § 626 Abs. 2 BGB _____	117
b) Dispositivität des § 626 Abs. 2 BGB _____	119
4. Ergebnis _____	120
<b>III. Kündigungsschutzgesetz _____</b>	<b>120</b>
1. Anwendungsbereich des KSchG _____	121
2. Ausnahmekonstellationen _____	121
a) Drittanstellung _____	122
aa) Konzernsachverhalte _____	122
bb) GmbH & Co. KG _____	123
(1) Komplementär-GmbH als Vertragspartner _____	123
(2) Kommanditgesellschaft als Vertragspartner _____	123
b) Auseinanderfallen von Bestellungs- und Anstellungszeitraum _____	124
c) Innerbetrieblicher Aufstieg _____	125
aa) Gleichbleibende vertragliche Beziehung _____	125

bb)	Abschluss eines Geschäftsführeranstellungsvertrages _____	126
(1)	Mündlicher Vertragsschluss _____	126
(2)	Schriftlicher Vertragsschluss _____	127
3.	Vertragliche Vereinbarung der Geltung des KSchG _____	134
a)	Vereinbarkeit mit den Wertungen des Gesellschaftsrechts _____	134
aa)	§ 35 GmbHG _____	135
bb)	§ 38 Abs. 1 GmbHG _____	135
b)	Vereinbarkeit mit den Wertungen des KSchG _____	137
c)	Zwischenergebnis _____	138
4.	Abberufung als personenbedingter Kündigungsgrund _____	139
5.	§ 17 KSchG als Gestaltungsgrenze _____	141
a)	Historische Entwicklung und europäischer Hintergrund _____	143
aa)	Europäische Richtlinien _____	143
bb)	Balkaya-Rechtsprechung _____	144
cc)	Zusammenfassung _____	145
b)	Richtlinienkonforme Auslegung _____	146
aa)	Planwidrige Regelungslücke _____	146
bb)	Planwidrigkeit des § 17 KSchG _____	147
cc)	Zusammenfassung _____	150
c)	Mindestschutz des Geschäftsführers _____	150
<b>IV.</b>	<b>Mutterschutz _____</b>	<b>151</b>
1.	Geschützter Personenkreis _____	152
2.	Kündigung im Sinne des § 17 Abs. 1 MuSchG _____	153
3.	Reichweite der Verbotswirkung _____	153
4.	Erstreckung der Grundsätze des MuSchG auf die körperschaftliche Ebene _____	155
a)	Richtlinienkonforme Auslegung des § 17 MuSchG _____	156
b)	Richtlinienkonforme Auslegung des § 38 Abs. 1 GmbHG _____	157
c)	Bedeutung des § 38 Abs. 3 GmbHG _____	158
5.	Ergebnis _____	158
<b>V.</b>	<b>§ 18 BEEG _____</b>	<b>159</b>

<b>VI. Teilzeit- und Befristungsgesetz</b>	<b>162</b>
<b>C. AGB-Kontrolle</b>	<b>164</b>
<b>I. Anwendungsbereich der §§ 305 ff. BGB</b>	<b>165</b>
<b>II. § 310 Abs. 4 BGB</b>	<b>166</b>
1. Wortlaut	166
2. Sinn und Zweck	168
3. Zusammenfassung	169
<b>III. Geschäftsführeranstellungsvertrag als AGB</b>	<b>170</b>
1. Vorformulierte Vertragsbedingung	170
2. Vielzahl von Verträgen	170
a) Verbrauchereigenschaft von GmbH-Geschäftsführern	171
b) Unternehmereigenschaft der GmbH	175
c) Zusammenfassung und Auswirkungen	175
3. Stellen der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	175
4. Keine Individualvereinbarung	176
5. Zusammenfassung	176
<b>IV. § 305c Abs. 1 S. 1 BGB</b>	<b>176</b>
1. Anwendungsbereich	177
2. Gesetzliche Voraussetzungen	177
3. Objektive Ungewöhnlichkeit der Klausel	178
a) Allgemeine Aspekte	178
aa) Diskrepanz vom dispositiven Recht	178
bb) Vertragstypskonformität	180
b) Individuelle Aspekte	181
aa) Anlass des Vertragsschlusses	181
bb) Vertragsgespräch	181
c) Zusammenfassung	182
4. Subjektives Überraschungsmoment	182
a) Erkenntnismöglichkeiten des durchschnittlichen Geschäftsführers	182
b) Überraschungsmoment	184
c) Zusammenfassung	186
<b>V. Inhaltskontrolle</b>	<b>186</b>

1. Ermittlung des Inhalts, § 305c Abs. 2 BGB	187
a) Koppelungsklauseln in Form der Kündigungsberechtigung	188
b) Koppelungsklauseln in Form der auflösenden Bedingung	189
c) Zusammenfassung	190
2. Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit, § 309 BGB	191
a) § 309 Nr. 8a BGB	191
b) § 309 Nr. 9 BGB	192
3. Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit, § 308 BGB	192
a) § 308 Nr. 3 BGB	192
b) § 308 Nr. 4 BGB	193
4. Inhaltskontrolle, § 307 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 Nr. 2 BGB	194
a) Gesetzliche Regelung	195
b) Unvereinbarkeit mit § 38 Abs. 1 GmbHG	197
aa) Leitbildfunktion des § 38 Abs. 1 GmbHG	198
bb) Unvereinbarkeit mit den wesentlichen Grundgedanken des § 38 GmbHG	200
(1) Interessen der GmbH	201
(2) Interessen des Geschäftsführers	203
(3) Vereinbarkeit mit § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB	203
c) Unvereinbarkeit mit wesentlichen Grundgedanken des § 621 BGB	207
d) Unvereinbarkeit mit wesentlichen Grundgedanken des § 620 BGB	208
e) § 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB	209
f) § 307 Abs. 1 S. 1 BGB	210
aa) Benachteiligung	211
bb) Unangemessenheit	211
5. Transparenzgebot, § 307 Abs. 1 S. 2 BGB	216
a) Kündigungsfiktion oder auflösende Bedingung	216
b) Koppelungsklausel ohne Einhaltung der gesetzlichen Frist	217
aa) Abberufung als wichtiger Grund	217
bb) Dauer der Bestellung	219

c)	Koppelungsklauseln mit gesetzlichen Fristen bei Vereinbarung von vertraglich verlängerten Kündigungsfristen bzw. befristeten Vertrag _____	219
aa)	Verweis auf gesetzliche Vorschriften _____	221
bb)	Kündigung zum nächstmöglichen Zeitpunkt _____	223
cc)	Befristung _____	224
d)	Zusammenfassung _____	224
<b>VI.</b>	<b>Rechtsfolgen bei einem Verstoß gegen das Recht der AGB _____</b>	<b>225</b>
<b>D.</b>	<b>Zusammenfassung der Ausgestaltungsgrenzen _____</b>	<b>227</b>
<b>5. Kapitel</b>		
	<b>Zusammenfassende Thesen _____</b>	<b>231</b>
<b>Literaturverzeichnis</b>	<b>_____</b>	<b>XVII</b>