

Inhaltsverzeichnis

1. Kapitel Einleitung	1
A. Einführung in die Thematik	1
B. Zu untersuchende Leitfrage und Gang der Untersuchung	3
2. Kapitel	7
 Stellung des Geschäftsführers innerhalb der GmbH	7
 A. Gesetzliche Normierung des Geschäftsführers	7
 B. Kompetenzverteilung innerhalb einer GmbH	8
 I. Gesellschafterversammlung	8
 II. Geschäftsführung	9
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
3. Kapitel	35
Trennungsprinzip und (modifizierte) Einheitstheorie	35

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

I.	Verstoß gegen ein Verbotsgebot, § 134 BGB	61
1.	Wortlaut	62
2.	Systematik	63
3.	Sinn und Zweck	64
4.	Ergebnis	65
II.	Sittenwidrigkeit, § 138 BGB	65
1.	§ 138 Abs. 1 BGB	65
2.	§ 138 Abs. 2 BGB	68
3.	Zusammenfassung	68
B.	Kündigungsrecht	68
I.	Kündigungsfristen	69
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
II. § 626 BGB	107
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
III. Kündigungsschutzgesetz	120
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
IV. Mutterschutz	151
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
V. § 18 BEEG	159

VI. Teilzeit- und Befristungsgesetz	162
C. AGB-Kontrolle	164
I. Anwendungsbereich der §§ 305 ff. BGB	165
II. § 310 Abs. 4 BGB	166
1. Wortlaut	166
2. Sinn und Zweck	168
3. Zusammenfassung	169
III. Geschäftsführeranstellungsvertrag als AGB	170
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
IV. § 305c Abs. 1 S. 1 BGB	176
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
V. Inhaltskontrolle	186

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)	Kündigungsifiktion 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
VI. Rechtsfolgen bei einem Verstoß gegen das Recht der AGB	225
D. Zusammenfassung der Ausgestaltungsgrenzen	227
5. Kapitel	
Zusammenfassende Thesen	231
Literaturverzeichnis	XVII