

Inhaltsverzeichnis

Vorwort ..... V

Inhaltsverzeichnis ..... VII

Abkürzungsverzeichnis ..... XV

Literaturverzeichnis ..... XXIII

**Teil 1: Anstellungsvertrag eines GmbH-Geschäftsführers** ..... 1

A. Vertragsbeginn ..... 6

    I. Rechtsstellung des GmbH-Geschäftsführers ..... 6

        1. Geschäftsführer als notwendiges Organ ..... 6

        2. Differenzierung zwischen organschaftlicher Bestellung und schuldrechtlicher Anstellung ..... 7

        3. Differenzierung zwischen Fremd- und Gesellschafter-Geschäftsführer ..... 8

        4. Geschäftsführer: Weder Kaufmann noch Unternehmer noch Arbeitnehmer ..... 10

    II. Bestellung zum Geschäftsführer ..... 13

        1. Zuständigkeit ..... 13

        2. Auswahl des Geschäftsführers ..... 19

        3. Form der Bestellung ..... 44

        4. Erklärung der Bestellung gegenüber Geschäftsführer ..... 54

        5. Annahme der Bestellung ..... 55

        6. Eintragung der Bestellung ..... 56

        7. Fehlerhafte Bestellung ..... 62

        8. Faktische Geschäftsführung ..... 67

    III. Anstellung ..... 68

        1. Rechtsnatur der Anstellung ..... 68

        2. Zuständigkeit für Abschluss und Änderung des Geschäftsführerdienstvertrages ..... 70

        3. Parteien des Geschäftsführerdienstvertrages ..... 73

        4. Gesellschafterbeschluss und dessen Umsetzung ..... 75

        5. Form des Geschäftsführerdienstvertrages ..... 78

        6. Fehlerhafter Anstellungsvertrag ..... 82

        7. Anstellungsverhältnis des Liquidators ..... 83

        8. Anstellungsverhältnis des Notgeschäftsführers ..... 86

B. Vertragsinhalt ..... 87

    I. Einleitung ..... 87

        1. Rechtsnatur des Anstellungsvertrages als Dienstvertrag ..... 88

        2. Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzvorschriften auf den Geschäftsführer ..... 90

        3. Inhaltskontrolle des Anstellungsvertrages gem. §§ 305 ff. BGB ..... 93

    II. Rubrum ..... 100

    III. Präambel ..... 102

        1. Schriftliche Fixierung des Basiskonsenses ..... 102

	2. Regelung oder Aufhebung eines ruhenden Arbeitsverhältnisses . . . . .	102
IV.	Tätigkeit und Pflichten des Geschäftsführers . . . . .	105
	1. Beginn des Anstellungsverhältnisses . . . . .	105
	2. Bindung an Gesetz, Satzung, Geschäftsordnung und Weisungen . . . . .	106
	3. Sorgfaltsmaßstab des ordentlichen Geschäftsmannes . . . . .	108
	4. Pflichtenverteilung durch Geschäftsordnung . . . . .	108
	5. Übertragung der Rechte und Pflichten eines Arbeitgebers . . . . .	109
	6. Aufstellung des Jahresabschlusses . . . . .	110
	7. Inhalt des Lageberichts . . . . .	111
	8. Erstellung und Inhalt eines Geschäftsberichts . . . . .	112
	9. Feststellung des Jahresabschlusses . . . . .	113
	10. Übernahme von Organstellungen im Konzern . . . . .	114
V.	Vertretungsmacht und Insichgeschäft . . . . .	115
	1. Vertretungsmacht . . . . .	115
	2. Selbstkontrahieren gem. § 181 BGB . . . . .	121
VI.	Geschäftsführungsbefugnis . . . . .	125
VII.	Arbeitszeit und Arbeitsort und Zuweisung anderer Tätigkeiten . . . . .	131
	1. Arbeitszeit und -ort . . . . .	132
	2. Weisungsrecht und Versetzungsklauseln . . . . .	134
	3. Sonderregelungen bei Umwandlungen . . . . .	138
	4. Auslandseinsatz . . . . .	139
VIII.	Haftung, Entlastung und Verjährung . . . . .	140
	1. Haftungsbeschränkungen . . . . .	141
	2. Entlastung . . . . .	146
	3. Modifikation der Verjährung . . . . .	148
IX.	Ausschlussfristen . . . . .	150
	1. Einstufige Ausschlussfristen . . . . .	151
	2. Zweistufige Ausschlussfristen . . . . .	154
X.	Vertragsdauer und Kündigung . . . . .	155
	1. Feste Vertragslaufzeiten . . . . .	157
	2. Automatische Vertragsverlängerung . . . . .	161
	3. Gründe für die fristlose Kündigung, Umdeutung . . . . .	162
	4. Umdeutung einer unwirksamen fristlosen Kündigung . . . . .	165
	5. Abfindungsvereinbarungen . . . . .	166
	6. Form und Empfangszuständigkeit der Kündigung . . . . .	168
	7. Koppelung von Dienst- und Organverhältnis . . . . .	169
XI.	Freistellung . . . . .	172
XII.	Vergütung . . . . .	175
	1. Festgehalt . . . . .	181
	2. 13. und 14. Monatsgehalt . . . . .	182
	3. Fixtantieme . . . . .	183
	4. Unbestimmte Tantieme . . . . .	183
	5. Ermessenstantieme . . . . .	183
	6. Gewinnstantieme auf Grundlage der Handels- oder Steuerbilanz . . . . .	185

	7. Eingeschränkte Berechnungsgrundlage für den Fall der Veräußerung von Geschäftsbereichen . . . . .	188
	8. An Gewinnausschüttung orientierte Tantieme . . . . .	189
	9. Umsatztantieme . . . . .	189
	10. Rohgewinntantieme . . . . .	190
	11. Tantiemenzahlung pro rata temporis . . . . .	191
	12. Ausschluss der Prämienzahlung bei außerordentlichem Ausscheiden . . . . .	192
	13. Kombination von Mindesttantieme und variabler Tantieme . . . . .	192
	14. Tantieme mit Gewinn- und Verlustbeteiligung . . . . .	193
	15. Nur-Tantieme . . . . .	193
XIII.	Anpassung der Vergütung . . . . .	194
	1. Leistungsvorbehaltsklauseln . . . . .	196
	2. Spannungsklausel mit Vergleichsgruppenbezug . . . . .	197
	3. Wertsicherungsklausel . . . . .	198
	4. Prozentuale Anpassung . . . . .	198
	5. Anrechnung anderweitiger Einkünfte . . . . .	199
XIV.	Besondere Gehaltsbestandteile . . . . .	199
	1. Überstundenvergütung . . . . .	199
	2. Zuschläge für Sonntags-, Feiertags- und Nachtarbeit . . . . .	200
	3. Gratifikationen . . . . .	202
	4. Dienstwohnung und Kostenübernahme für doppelte Haushaltsführung . . . . .	203
	5. Abführung von Sozialversicherungsbeiträgen . . . . .	203
XV.	Dienstwagen . . . . .	204
	1. Dienstliche und private Nutzung . . . . .	206
	2. Steuern . . . . .	207
	3. Wartung und Pflege . . . . .	208
	4. Kostentragung . . . . .	208
	5. Besondere Voraussetzungen der Nutzungserlaubnis . . . . .	209
	6. Nutzungsberechtigung von Ehegatten und Lebenspartnern . . . . .	209
	7. Haftungsausschluss bei Mitnahme anderer Personen . . . . .	210
	8. Rückgabepflicht im Krankheitsfall . . . . .	210
	9. Rückgabepflicht nach Abberufung . . . . .	211
	10. Rückgabepflicht bei Freistellung . . . . .	212
	11. Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts des Geschäftsführers . . . . .	213
	12. Bereitstellung eines Fahrers . . . . .	213
XVI.	Aufwendungsersatz, Reisekosten . . . . .	213
XVII.	Fortzahlung der Vergütung im Fall von Krankheit und sonstiger Verhinderung . . . . .	216
	1. Fortzahlung der Vergütung . . . . .	217
	2. Krankengeld . . . . .	219
	3. Fortzahlung der Vergütung im Fall sonstiger Verhinderung . . . . .	220
	4. Anzeigepflicht bei Dienstverhinderung . . . . .	220
	5. Nachweispflicht bei Dienstverhinderung . . . . .	221
	6. Tantiemenzahlung bei längerer Krankheit . . . . .	221

	7. Abtretung von Ansprüchen gegen Dritte . . . . .	222
XVIII.	Pensionszusage . . . . .	222
XIX.	Versicherungen . . . . .	223
	1. D&O-Versicherung . . . . .	224
	2. Abschluss einer Rechtsschutzversicherung . . . . .	227
	3. Direktversicherung . . . . .	228
	4. Unfallversicherung . . . . .	229
	5. Zuschuss zur Krankenversicherung . . . . .	229
XX.	Urlaub . . . . .	230
	1. Umfang und Antritt . . . . .	231
	2. Erreichbarkeit im Urlaub . . . . .	233
	3. Übergangszeitraum und Abgeltung während des Dienstverhältnisses. . . . .	233
	4. Abgeltung bei Vertragsbeendigung . . . . .	234
XXI.	Nebentätigkeit . . . . .	235
XXII.	Wettbewerbsverbot während der Vertragsdauer . . . . .	237
XXIII.	Nachvertragliches Wettbewerbsverbot . . . . .	242
	1. Geltungsbereich . . . . .	246
	2. Karenzentschädigung . . . . .	249
	3. Anrechnung anderweitiger Einkünfte . . . . .	249
	4. Geltung bei Ausscheiden im Rentenalter. . . . .	250
	5. Verzicht auf das Wettbewerbsverbot . . . . .	251
	6. Wettbewerbsverbot bei außerordentlicher Kündigung aus wichtigem Grund. . . . .	252
	7. Vertragsstrafe bei Zuwiderhandlung gegen das Wettbewerbsverbot . . . . .	252
XXIV.	Verschwiegenheitsverpflichtung . . . . .	253
XXV.	Herausgabe von Unterlagen . . . . .	255
XXVI.	Erfindungen . . . . .	257
XXVII.	Zeugnisanspruch . . . . .	261
XXVIII.	Medizinische Untersuchungen . . . . .	263
XXIX.	Schlussbestimmungen . . . . .	264
	1. Zuständigkeit der Arbeitsgerichtsbarkeit . . . . .	264
	2. Ausschluss des Urkundsprozesses. . . . .	269
	3. Schriftformklausel. . . . .	270
	4. Salvatorische Klausel. . . . .	270
C.	Vertragsbeendigung . . . . .	272
I.	Beendigung der Organstellung . . . . .	272
	1. Automatische Beendigung. . . . .	272
	2. Abberufung (Widerruf der Bestellung) . . . . .	275
	3. Amtsniederlegung. . . . .	289
	4. Suspendierung . . . . .	294
	5. Sonstige Beendigungsgründe. . . . .	294
	6. Rechtsfolgen . . . . .	296
II.	Beendigung des Anstellungsvertrages . . . . .	297
	1. Automatische Beendigung des Anstellungsvertrages . . . . .	297
	2. Kündigung . . . . .	299

3. Ordentliche Kündigung . . . . .	303
4. Außerordentliche Kündigung, § 626 BGB . . . . .	313
5. Umdeutung einer außerordentlichen in eine ordentliche Kündigung . . . . .	331
6. Kündigung in der Insolvenz . . . . .	332
7. Anfechtung . . . . .	334
8. Einvernehmliche Vertragsaufhebung . . . . .	335
9. Behandlung und Beendigung des fehlerhaften Anstellungsvertrages . . . . .	337
10. Tod des Geschäftsführers . . . . .	337
<b>Teil 2: Verfahrensfragen . . . . .</b>	<b>338</b>
A. Beschlüsse . . . . .	339
I. Allgemeine Grundsätze . . . . .	339
II. Geschäftsführer . . . . .	342
1. Bestellung . . . . .	342
2. Abberufung . . . . .	346
3. Geschäftsführerwechsel . . . . .	348
4. Änderung der Vertretungsbefugnis . . . . .	349
5. Sonstige Veränderungen . . . . .	351
B. Handelsregisteranmeldungen und -mitteilungen . . . . .	353
I. Allgemeine Grundsätze . . . . .	353
1. Form der Anmeldung (§ 12 HGB) . . . . .	353
2. Sonstige Verfahrensfragen . . . . .	358
II. Geschäftsführer . . . . .	361
1. Bestellung . . . . .	361
2. Ausscheiden und Geschäftsführerwechsel . . . . .	369
3. Sonstige Veränderungen . . . . .	373
C. Eintragungen und Bekanntmachungen . . . . .	377
I. Eintragungen im Handelsregister . . . . .	377
1. Überblick über Eintragungen . . . . .	377
2. Einsichtnahme in das Handelsregister . . . . .	378
3. Öffentlicher Glaube des Handelsregisters . . . . .	378
II. Bekanntmachungen . . . . .	379
1. Bekanntmachungen durch das Registergericht . . . . .	379
2. Bekanntmachungen durch die Gesellschaft . . . . .	380
III. Unternehmensregister . . . . .	380
<b>Teil 3: Sozialversicherungsrecht . . . . .</b>	<b>381</b>
A. Grundlagen der gesetzlichen Sozialversicherung . . . . .	382
I. Begriff der »Beschäftigung« in der Sozialversicherung . . . . .	383
II. Krankenversicherung . . . . .	385
III. Pflegeversicherung . . . . .	388
IV. Rentenversicherung . . . . .	388
V. Arbeitslosenversicherung . . . . .	389
VI. Unfallversicherung . . . . .	389

VII.	Möglichkeiten zur freiwilligen Versicherung . . . . .	390
1.	Kranken- und Pflegeversicherung . . . . .	390
2.	Rentenversicherung. . . . .	392
3.	Arbeitslosenversicherung. . . . .	392
4.	Unfallversicherung . . . . .	393
VIII.	Verbindliche Feststellung der Sozialversicherungspflicht (Anfrageverfahren) . . . . .	393
B.	Sozialversicherungspflicht des GmbH-Geschäftsführers. . . . .	395
I.	Mehrheitsgesellschafter mit Kapitalanteil von mehr als 50 % . . . . .	396
1.	Sozialversicherungsfreiheit des Allein- oder Mehrheitsgesellschafter-Geschäftsführers . . . . .	396
2.	Ausnahme: Treuhänder . . . . .	397
II.	Mehrheitsgesellschafter mit Kapitalanteil von genau 50 % . . . . .	399
III.	Minderheitsgesellschafter mit Sperrminorität . . . . .	399
1.	Sperrminorität schließt abhängige Beschäftigung grds. aus . . . . .	399
2.	Ausnahme: Erhebliches wirtschaftliches Übergewicht eines anderen Gesellschafters. . . . .	401
3.	Ausnahme: Sachlich eng begrenzte Sperrminorität . . . . .	401
4.	Ausnahme: Nur »vorläufige« Sperrminorität . . . . .	402
IV.	Minderheitsgesellschafter ohne Sperrminorität und Fremdgeschäftsführer . . . . .	402
1.	Minderheitsgesellschafter und Fremdgeschäftsführer – grds. sozialversicherungspflichtig . . . . .	403
2.	Besondere Umstände. . . . .	406
V.	Exkurs: Nicht-Geschäftsführer-Gesellschafter. . . . .	413
VI.	Besondere Personengruppen. . . . .	414
1.	Stellvertretende Geschäftsführer . . . . .	414
2.	Künstlerisch oder publizistisch tätige Geschäftsführer . . . . .	414
3.	Angestellte, aber noch nicht bestellte Geschäftsführer . . . . .	415
4.	Geschäftsführer der GmbH & Co. KG. . . . .	416
5.	Geschäftsführer der »Vor-GmbH«. . . . .	418
6.	Geschäftsführer der Unternehmungsgesellschaft . . . . .	418
7.	Geschäftsführer der Einpersonen-GmbH . . . . .	419
8.	Geschäftsführerdienstverhältnisse mit Auslandsbezug . . . . .	419
VII.	Entscheidungshilfe: Besteht ein abhängiges Beschäftigungsverhältnis? . . . . .	423
C.	Sozialversicherungspflicht des Vorstandsmitglieds . . . . .	426
I.	Rentenversicherung . . . . .	426
II.	Arbeitslosenversicherung . . . . .	427
III.	Gesetzliche Unfallversicherung. . . . .	429
IV.	Gesetzliche Krankenversicherung . . . . .	430
V.	Soziale Pflegeversicherung . . . . .	432
VI.	Besondere Personengruppen. . . . .	432
1.	»Gemischte Tätigkeiten« als Geschäftsführer oder leitender Angestellter im Konzern . . . . .	432
2.	Stellvertretende Vorstandsmitglieder . . . . .	435
3.	Vorstandsmitglieder einer Vor-AG . . . . .	436

4. Abberufene Vorstandsmitglieder .....	436
D. Keine Sozialversicherungspflicht von Aufsichtsräten einer AG .....	437
E. Sozialversicherungspflicht der Directors. ....	437
<b>Teil 4: Betriebliche Altersversorgung des Geschäftsführers .....</b>	<b>439</b>
A. Anwendungsbereich des Betriebsrentengesetzes (BetrAVG) .....	442
B. Gestaltung von Versorgungszusagen an Fremdgeschäftsführer und nicht beherrschende Gesellschafter-Geschäftsführer (GGF) .....	444
I. Unverfallbarkeit .....	445
II. Leistungsarten .....	446
III. Flexible Altersgrenze. ....	448
IV. Anpassung laufender Leistungen .....	448
V. Insolvenzschutz .....	449
C. Gestaltung von Versorgungszusagen an beherrschende GGF .....	451
I. Unverfallbarkeit .....	451
II. Sonstige steuerrechtliche Anforderungen .....	452
<b>Teil 5: Muster. ....</b>	<b>458</b>
A. Geschäftsführerdienstvertrag/vorteilhaft für Geschäftsführer .....	458
B. Geschäftsführerdienstvertrag/vorteilhaft für Geschäftsführer (englisch) .....	468
C. Geschäftsführerdienstvertrag/vorteilhaft für Gesellschaft .....	478
D. Geschäftsführerdienstvertrag/vorteilhaft für Gesellschaft (englisch) .....	490
E. Pensionszusage. ....	502
F. Pension commitment. ....	504
Stichwortverzeichnis. ....	507