

# Inhaltsübersicht

Einleitung.....	1
I. Gegenstand der Arbeit.....	1
II. Begrenzung des Untersuchungsgegenstands.....	2
III. Gang der Untersuchung.....	2
 § 2 Die Arbeitnehmereigenschaft des GmbH-Geschäftsführers im Unionsrecht.....	5
I. Einführung.....	5
II. Der Arbeitnehmerbegriff in der Rechtsprechung des EuGH vor Danosa.....	6
1. Unionsrechtlicher vs. einzelstaatlicher Begriff.....	6
2. Rechtsprechung des EuGH zum unionsrechtlichen Arbeitnehmerbegriff.....	7
3. Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff der MuSchRL.....	11
4. Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff der GleichbehandlungsRL.....	13
5. Rechtsprechung des EuGH zur Arbeitnehmereigenschaft des GmbH-Geschäftsführers.....	16
6. Zwischenergebnis.....	22
III. Entscheidung des EuGH in der Rechtssache Danosa .....	22
1. Sachverhalt, Parteivortrag und Verfahrensgang.....	22
2. Vorlagefragen des <i>Augstākās Tiesas Senāts</i> .....	24
3. Antworten und Begründung des EuGH .....	24
4. Analyse der Entscheidung aus deutscher Sicht.....	30
IV. Zwischenergebnis.....	40
 § 3 GmbH-Geschäftsführer zwischen Arbeits- und Gesellschaftsrecht – Rechtslage nach deutschem Recht.....	41
I. Einführung.....	41
II. Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	41
1. Arbeitnehmerbegriff.....	41

2. Deutscher und unionsrechtlicher Arbeitnehmerbegriff im Vergleich; Folgen .....	48
III. Der GmbH-Geschäftsführer im Gesellschaftsrecht .....	49
1. Vorbemerkung .....	49
2. Geschäftsführer und andere Organe der Gesellschaft .....	50
3. Organverhältnis zwischen Gesellschaft und Geschäftsführung .....	56
4. Regelung der internen Rechtsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Geschäftsführer .....	62
5. Relation von Organ- und Anstellungsverhältnis: Trennungstheorie .....	66
6. Zwischenergebnis .....	70
IV. Der GmbH-Geschäftsführer – ein Arbeitnehmer? .....	70
1. Eingrenzung der Fragestellung .....	70
2. Fehlen einer gesetzlichen Regelung .....	71
3. Auffassung in Literatur und Rechtsprechung .....	72
4. Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzrecht? .....	82
V. Zwischenergebnis .....	94
§ 4 GmbH-Geschäftsführer zwischen Arbeits- und Gesellschaftsrecht – Vergleich mit der Rechtslage in Italien .....	95
I. Einführung .....	95
II. Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	95
1. Arbeitsrecht in Italien .....	95
2. Arbeitnehmerbegriff .....	99
3. Bedeutung der Merkmale der gesetzlichen Definition .....	105
4. Methodik der Bestimmung .....	110
5. Die „pony express“ – Fälle .....	113
6. Rechtsvergleich zum Arbeitnehmerbegriff .....	114
7. Zwischenergebnis .....	116
III. Der Geschäftsführer im Gesellschaftsrecht .....	116
1. Reform des italienischen Gesellschaftsrechts .....	116
2. Recht der <i>s.r.l.</i> : Gesetzliche Ausgangslage .....	118
3. Der Geschäftsführer und andere Organe der <i>s.r.l.</i> .....	119
4. Begründung und Ausgestaltung des Geschäftsführungsverhältnisses .....	131
5. Exkurs: Rechtsnatur des Verhältnisses zwischen Gesellschaft und Geschäftsführung .....	134
6. Beendigung durch Abberufung .....	141

IV. Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzrecht? .....	151
1. Sonderkündigungsschutz für Schwangere .....	151
2. Beendigungsschutz durch Diskriminierungsschutzrecht?.....	155
3. Zwischenergebnis.....	163
V. Der <i>s.r.l.</i> -Geschäftsführer – ein Arbeitnehmer?	
Zulässigkeit eines <i>cumulo dei rapporti</i> .....	163
1. Andere Verortung der Frage nach einer Arbeitnehmereigenschaft .....	163
2. Praktischer „Anwendungsbereich“ .....	164
3. Ansätze zur Herleitung der Zulässigkeit eines <i>cumulo</i> .....	164
4. Rechtsprechung zur Vereinbarkeit beider Positionen .....	166
5. Sicht der Literatur .....	172
6. Schlussfolgerungen und Zwischenergebnis .....	176
7. Rechtsvergleich.....	177
VI. Reaktionen auf die Entscheidung Danosa in Italien.....	177
1. Verhältnis Italiens zu europäischem Recht .....	178
2. Vergleichbarkeit der lettischen Gesellschaft mit einer italienischen <i>s.r.l.</i> .....	178
3. Wortlaut der Danosa-Entscheidung .....	179
4. Analyse der Reaktionen der Literatur .....	180
5. Gründe für die fehlende Diskussion der Reichweite des Beendigungsschutzes.....	182
6. Der Geschäftsführer einer italienischen <i>s.r.l.</i> : Arbeitnehmer i. S. v. Danosa? .....	183
7. Zwischenergebnis.....	185
§ 5 Analyse und Bewertung der Einflüsse der Danosa-Entscheidung auf deutsches Recht.....	187
I. Einführung.....	187
II. Folgen für die Bestimmung der Arbeitnehmereigenschaft.....	187
1. Einfluss auf den Arbeitnehmerbegriff als solchen .....	187
2. Zukunft des einheitlichen Arbeitnehmerbegriffs .....	190
3. Verunsicherung des Rechtsanwenders durch Danosa .....	190
III. Auswirkungen des Merkmals der jederzeitigen, einschränkungslosen Abberufbarkeit .....	192
1. Aufspaltung des potentiellen Arbeitnehmergeschäftsführer-Personenkreises.....	192

2. Fazit und Zwischenergebnis: Nur kleiner „arbeitnehmertauglicher“ Personenkreis .....	194
IV. Kündigungsschutz für schwangere Geschäftsführerinnen? .....	196
1. Kündigungsschutz aus § 9 MuSchG? .....	196
2. Kündigungsverbot schwangerer Geschäftsführerinnen durch das AGG? .....	198
3. Weitere Begründungsansätze .....	199
4. Zwischenergebnis .....	200
V. Abberufungsschutz für schwangere Geschäftsführerinnen? .....	200
1. Erforderlichkeit eines Abberufungsschutzes .....	200
2. Meinungsstand zur Annahme eines Abberufungsverbots durch Danosa .....	202
3. Zwischenergebnis .....	204
VI. Normative Begründbarkeit und Inhalt eines Abberufungsverbots zugunsten der schwangeren Geschäftsführerin .....	204
1. Begründbarkeit .....	204
2. Reichweite, Inhalt und Folgen des Abberufungsverbots .....	209
3. Zwischenergebnis .....	212
VIII. Handlungsblockaden bei verbotener Abberufung der schwangeren Geschäftsführerin .....	213
1. Gefahr der Handlungsblockade bei Erfordernis höchstpersönlichen Handelns .....	213
2. Lösungsvorschläge .....	214
3. Zwischenergebnis .....	219
IX. Zukunft der Trennungstheorie – Erkenntnisse aus dem italienischen Recht .....	220
X. Sinnhaftigkeit einer Kodifikation des Arbeitnehmerbegriffs im BGB .....	222
§ 6 Zusammenfassung in Thesen .....	223
Abkürzungsverzeichnis .....	XXV
Abkürzungsverzeichnis allgemein .....	XXV
Abkürzungsverzeichnis italienisch .....	XXIX
Literaturverzeichnis .....	XXXIII
Sachregister .....	LI

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung.....	1
I. Gegenstand der Arbeit.....	1
II. Begrenzung des Untersuchungsgegenstands.....	2
III. Gang der Untersuchung.....	2
 § 2 Die Arbeitnehmereigenschaft des	
GmbH-Geschäftsführers im Unionsrecht .....	5
I. Einführung.....	5
II. Der Arbeitnehmerbegriff in der Rechtsprechung	
des EuGH vor Danosa.....	6
1. Unionsrechtlicher vs. einzelstaatlicher Begriff.....	6
2. Rechtsprechung des EuGH zum unionsrechtlichen	
Arbeitnehmerbegriff.....	7
a) Bestimmung des Arbeitnehmerbegriffs nach	
<i>telos</i> und Systematik .....	7
b) Grundsätze autonomer Begriffsbildung .....	8
c) Rechtsprechung zur Arbeitnehmerfreizügigkeit	
( <i>Lawrie-Blum</i> -Formel).....	8
d) Zentrales Kriterium: Weisungsgebundenheit/Unterordnung .....	9
e) Zwischenergebnis.....	11
3. Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff	
der MuSchRL.....	11
a) Regelungsgrundlagen der MuSchRL.....	11
b) Autonome Bestimmung der Arbeitnehmereigenschaft.....	12
c) Stellungnahme und Zwischenergebnis.....	13
4. Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff	
der GleichbehandlungsRL.....	13
a) Regelungsgrundlagen der	
GleichbehandlungsRL.....	14
b) Keine explizite Äußerung des EuGH zum	
persönlichen Anwendungsbereich .....	14
c) Stellungnahme und Zwischenergebnis.....	15

5. Rechtsprechung des EuGH zur Arbeitnehmereigenschaft des GmbH-Geschäftsführers .....	16
a) Abgrenzung der Anwendungsbereiche der Grundfreiheiten.....	16
b) EuGH vom 27.6.1996 – Rs. C-107/94, <i>Asscher</i> .....	17
aa) Sachverhalt .....	17
bb) Entscheidung und Analyse .....	18
cc) Bestätigung in der Rechtssache <i>Meeusen</i> .....	18
c) EuGH vom 7.5.1998 – Rs. C-350/96, <i>Clean Car Autoservice</i> .....	18
aa) Sachverhalt .....	18
bb) Entscheidung und Analyse .....	19
d) EuGH vom 29.10.1998 – Rs. C-114/97, <i>Kommission/Spanien</i> .....	20
aa) Sachverhalt .....	20
bb) Entscheidung und Analyse .....	20
e) Schlussfolgerungen .....	21
aa) Rechtsprechung zu Allein-Gesellschaftergeschäftsführern und ihre Folgen.....	21
bb) Inkonsistenz der Rechtsprechung zu Fremdgeschäftsführern .....	22
6. Zwischenergebnis.....	22
III. Entscheidung des EuGH in der Rechtssache <i>Danosa</i> .....	22
1. Sachverhalt, Parteivortrag und Verfahrensgang.....	22
2. Vorlagefragen des <i>Augstākās Tiesas Senāts</i> .....	24
3. Antworten und Begründung des EuGH .....	24
a) Arbeitnehmerstellung (Vorlagefrage 1) .....	24
aa) Grundsätze zur Bestimmung des unionsrechtlichen Arbeitnehmerbegriffs .....	24
bb) Vorliegen eines Unterordnungsverhältnisses.....	25
cc) Zusammenfassung zur Arbeitnehmereigenschaft.....	26
dd) Autonome Bestimmung des Begriffs der schwangeren Arbeitnehmerin .....	27
ee) Antwort auf die erste Frage .....	27
b) Gesellschaftsrechtliche Auswirkungen (Vorlagefrage 2).....	27
aa) <i>Ratio</i> der MuSchRL und ihre Folgen.....	27
bb) Schutz vor geschlechtsspezifischer Diskriminierung auch außerhalb der MuSchRL .....	28
cc) Beweislast.....	29
dd) Antwort auf die zweite Frage .....	29

4. Analyse der Entscheidung aus deutscher Sicht.....	30
a) Pragmatische Argumentation zum Merkmal der Unterordnung.....	30
b) Bedeutung des Merkmals der jederzeitigen, einschränkungslosen Abberufbarkeit .....	33
c) Erweiterung der bisherigen <i>Lawrie-Blum</i> -Formel führt zur <i>Danosa</i> -Formel.....	34
d) <i>Danosa</i> -Formel als <i>formula specialis</i> für Organmitglieder.....	35
e) Unklarheit der Reichweite des Beendigungsverbots .....	35
f) Übergang zur gesellschaftsrechtlichen Abhängigkeit .....	36
g) Zweiter Weg zur Begründung eines Beendigungsschutzes .....	37
aa) Gewährleistung eines Mindestschutzes .....	38
bb) Unklarheit der Reichweite des Beendigungsschutzes bei fehlender Arbeitnehmereigenschaft.....	38
cc) Richtlinien als Konkretisierung des Primärrechts – Fortsetzung der Methode <i>Mangold</i> .....	39
IV. Zwischenergebnis.....	40
§ 3 GmbH-Geschäftsführer zwischen Arbeits- und Gesellschaftsrecht – Rechtslage nach deutschem Recht.....	41
I. Einführung.....	41
II. Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	41
1. Arbeitnehmerbegriff.....	41
a) Bedeutung .....	41
b) Fehlen einer gesetzlichen Definition.....	42
c) Einheitlichkeit des Begriffsverständnisses.....	42
d) Begriffsbestimmung und Merkmale nach BAG und herrschender Lehre.....	43
aa) Grundvoraussetzung: privatrechtlicher Vertrag.....	44
bb) Verpflichtung zur Erbringung der Arbeitsleistung.....	44
cc) Entscheidendes Merkmal: Die persönliche Abhängigkeit.....	45
dd) Ergänzende Kriterien zur Bestimmung der persönlichen Abhängigkeit .....	46
ee) Zwischenergebnis .....	47
e) Neue Tendenzen zur Begriffsbestimmung in der Rechtswissenschaft .....	48
2. Deutscher und unionsrechtlicher Arbeitnehmerbegriff im Vergleich; Folgen.....	48

<b>III. Der GmbH-Geschäftsführer im Gesellschaftsrecht .....</b>	<b>49</b>
1. Vorbemerkung.....	49
2. Geschäftsführer und andere Organe der Gesellschaft.....	50
a) Gesellschafterversammlung als höchstes Organ der Gesellschaft.....	50
b) Geschäftsführer .....	51
aa) Kompetenzen.....	51
bb) Weisungsgebundenheit .....	52
cc) Geschäftsführertypen.....	53
c) Weitere Organe.....	54
d) Fazit.....	55
3. Organverhältnis zwischen Gesellschaft und Geschäftsführung.....	56
a) Begründung des Organverhältnisses .....	56
aa) Möglichkeiten der Bestellung.....	56
bb) Einschränkungen durch das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz .....	57
b) Beendigung des Organverhältnisses .....	58
aa) Begrifflichkeiten .....	58
bb) Zuständigkeit .....	59
cc) Grundsatz der freien Abberufbarkeit – Grenzen und Begrenzbarkeit.....	59
dd) Einschränkungen speziell durch MuSchG und AGG? .....	61
c) Zwischenergebnis.....	61
d) Exkurs: Auswirkungen einer Abwesenheit von Geschäftsführern.....	62
4. Regelung der internen Rechtsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Geschäftsführer .....	62
a) Regelungsbedürfnis.....	62
b) Satzungsregelung .....	63
c) Anstellungsvertrag .....	63
aa) Modalitäten des Vertragsschlusses .....	63
bb) Vertragstypus .....	64
cc) Beendigung.....	65
d) Zwischenergebnis.....	66
5. Relation von Organ- und Anstellungsverhältnis: Trennungstheorie .....	66
a) Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung .....	66
aa) Argumentation der Literatur .....	66
bb) Auffassung des BGH.....	67



cc) Meinung des BAG .....	68
dd) Zwischenergebnis .....	68
b) Wechselwirkungen bei Beendigung der Tätigkeit .....	68
c) Rangverhältnis zueinander .....	69
6. Zwischenergebnis .....	70
IV. Der GmbH-Geschäftsführer – ein Arbeitnehmer? .....	70
1. Eingrenzung der Fragestellung .....	70
2. Fehlen einer gesetzlichen Regelung .....	71
3. Auffassung in Literatur und Rechtsprechung .....	72
a) Sicht der Literatur .....	72
aa) Argumente der Literatur zur Frage der Arbeitnehmereigenschaft .....	72
bb) Bewertung .....	73
b) Auffassung des BGH .....	76
aa) Keine Arbeitnehmereigenschaft des GmbH-Geschäftsführers .....	76
bb) Stellungnahme und Zwischenergebnis .....	76
c) Haltung des BAG .....	77
aa) Rechtswegeröffnung .....	77
bb) Grundsatzentscheidungen aus dem Jahr 1999 .....	78
cc) Folgen und Entscheidungen zu unterschiedlichen Geschäftsführertypen .....	79
dd) Stellungnahme und Zwischenergebnis .....	80
ee) Vergleich mit der Rechtsprechung des EuGH nach <i>Lawrie-Blum</i> und <i>Danosa</i> .....	81
d) Zwischenergebnis .....	82
4. Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzrecht? .....	82
a) Folge der h. M. ....	82
b) Analoge Anwendung von Arbeitnehmerschutzrecht? Grundsätze .....	82
aa) Voraussetzungen einer Analogie im Allgemeinen .....	82
bb) Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur .....	83
cc) Stellungnahme .....	84
c) <i>In concreto</i> : Anwendbarkeit des Sonderkündigungsschutzes gem. § 9 MuSchG? .....	85
aa) Unionsrechtlicher Hintergrund .....	85
bb) Gesetzliche Ausgangslage im MuSchG .....	86
cc) Persönlicher Anwendungsbereich des § 9 MuSchG .....	86

dd) Sachlicher Anwendungsbereich des § 9 MuSchG – Kündigungsverbot nebst Abberufungsverbot?.....	87
ee) Analoge Rechtsanwendung.....	87
ff) Zwischenergebnis .....	88
d) Beendigungsschutz durch das AGG?.....	88
aa) Unionsrechtlicher Hintergrund .....	89
bb) Gesetzliche Ausgangslage.....	89
cc) Bisheriger Meinungsstand in der Literatur zum Kündigungsschutz; Stellungnahme.....	90
dd) Bisherige Meinung der Rechtsprechung – Fall „Köln Kliniken“; Stellungnahme.....	91
ee) Begründbarkeit eines Abberufungsschutzes? .....	92
ff) Stellungnahme und Zwischenergebnis .....	93
V. Zwischenergebnis.....	94
§ 4 GmbH-Geschäftsführer zwischen Arbeits- und Gesellschaftsrecht – Vergleich mit der Rechtslage in Italien.....	
I. Einführung.....	95
II. Arbeitsrechtliche Grundlagen.....	95
1. Arbeitsrecht in Italien .....	95
a) Gesetzliche Ausgangslage.....	95
b) Jüngste Reformen des Arbeitsrechts .....	97
2. Arbeitnehmerbegriff .....	99
a) Gesetzliche Definition des <i>prestatore di lavoro subordinato</i> in Art. 2094 c.c. ....	99
b) Aufteilung der Arbeitnehmer in verschiedene Kategorien durch Art. 2095 c.c. ....	99
c) Bedeutung des Arbeitnehmerbegriffs .....	100
aa) Abgrenzung abhängiger Arbeit ( <i>lavoro subordinato</i> ) zu anderen Beschäftigungsformen.....	100
bb) Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzrecht.....	102
d) Zwischenergebnis und Rechtsvergleich.....	104
3. Bedeutung der Merkmale der gesetzlichen Definition .....	105
a) Auffassung der Rechtsprechung .....	105
aa) Gewichtung der Merkmale des Art. 2094 c.c. ....	105
bb) Bestimmung der <i>subordinazione: indici essenziali</i> .....	105
cc) Ersatzmerkmale ( <i>elementi sussidiari</i> ).....	107

b) Sicht der Literatur .....	108
aa) Gewichtung der Merkmale des Art. 2094 c.c. ....	108
bb) Entscheidend: Unterordnung i. S. e. <i>subordinazione tecnico-funzionale</i> .....	109
cc) Alternativansatz: <i>subordinazione</i> <i>socio-economica</i> .....	109
c) Zwischenergebnis.....	110
4. Methodik der Bestimmung .....	110
a) <i>Metodo tipologico</i> des Kassationshofs.....	110
b) Kritik der Literatur.....	111
c) Zwischenergebnis und Rechtsvergleich.....	112
5. Die „ <i>pony express</i> “ – Fälle.....	113
6. Rechtsvergleich zum Arbeitnehmerbegriff.....	114
a) Vergleich mit dem Begriff nach deutschem Recht.....	114
b) Vergleich mit dem Begriff nach Unionsrecht .....	116
7. Zwischenergebnis.....	116
III. Der Geschäftsführer im Gesellschaftsrecht.....	116
1. Reform des italienischen Gesellschaftsrechts.....	116
2. Recht der <i>s.r.l.</i> : Gesetzliche Ausgangslage .....	118
3. Der Geschäftsführer und andere Organe der <i>s.r.l.</i> .....	119
a) Höchstes Organ der Gesellschaft:	
Gesellschafterversammlung.....	119
aa) Bedeutung.....	119
bb) Kompetenzen .....	120
b) Geschäftsführer .....	121
aa) Möglichkeiten zur Ausgestaltung der Geschäftsführung.....	122
bb) Geschäftsführertypen.....	123
cc) Kompetenzen und ihre Übertragbarkeit .....	124
dd) Weisungsgebundenheit der Geschäftsführung?.....	125
ee) Vertretungsbefugnis.....	127
c) Weitere Organe: <i>Collegio sindacale/revisore</i> .....	128
d) Fazit und Rechtsvergleich.....	129
4. Begründung und Ausgestaltung des Geschäftsführungsverhältnisses.....	131
a) Bestellung .....	131
b) Keine Ausgestaltung der Geschäftsführertätigkeit durch Vertrag.....	132

aa) Vergütung.....	132
bb) Dauer .....	133
c) Zwischenergebnis und Rechtsvergleich.....	134
5. Exkurs: Rechtsnatur des Verhältnisses zwischen Gesellschaft und Geschäftsführung .....	134
a) Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung .....	134
aa) Teoria contrattuale .....	135
bb) Teoria organica .....	137
cc) Stellungnahme und Zwischenergebnis .....	138
b) Schlussfolgerung: Verortung der Frage nach der Arbeitnehmereigenschaft .....	139
c) Zwischenergebnis.....	140
d) Rechtsvergleich.....	141
6. Beendigung durch Abberufung.....	141
a) Gesetzliche Regelung allein der gerichtlichen Abberufung.....	142
b) Regelung in Satzung oder Gründungsakt .....	143
c) Abberufungsmöglichkeit ohne Regelung – Auffassung der Literatur .....	143
aa) Ablehnung eines Abberufungsrechts .....	143
bb) Abberufungsrecht folgt Bestellungsrecht .....	144
cc) Analoge Anwendung des Art. 2383 Abs. 3 c.c. ....	144
dd) Abhängigkeit vom Geschäftsführungsmodell .....	144
ee) Anwendung auftragsrechtlicher Vorschriften .....	145
ff) Sonderfall: Abberufung bei Bestehen eines Sonderrechts .....	146
gg) Zwischenergebnis .....	146
d) Bestehen eines Abberufungsrechts – Auffassung der Rechtsprechung.....	146
aa) Verhältnis von gerichtlicher zu außergerichtlicher Abberufbarkeit.....	146
bb) Grundsatz: Anwendung des Auftragsrechts.....	147
cc) Bedingung für entsprechende Anwendung des Art. 2383 c.c. ....	148
dd) Zwischenergebnis .....	148
e) Einschränkungen der Abberufbarkeit durch Mutter- und Diskriminierungsschutzrecht? .....	149
f) Zuständigkeit und Verfahren.....	149
g) Zwischenergebnis und Rechtsvergleich.....	150

IV. Anwendbarkeit von Arbeitnehmerschutzrecht? .....	151
1. Sonderkündigungsschutz für Schwangere .....	151
a) Gesetzliche Regelung.....	151
b) Decreto legislativo 26 marzo 2001, n. 151 .....	152
aa) Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich.....	152
bb) Sonderkündigungsschutz des Art. 54 T. U.....	153
c) Zwischenergebnis und Rechtsvergleich.....	154
2. Beendigungsschutz durch Diskriminierungsschutzrecht? .....	155
a) Gesetzliche Ausgangslage.....	155
b) <i>Decreto legislativo 11 aprile 2006, n. 198</i> (Gleichbehandlungskodex) .....	157
aa) Persönlicher Anwendungsbereich .....	157
bb) Regelungen zur Gleichbehandlung im Arbeitsleben – Beendigungsschutz? .....	158
cc) Stellungnahme und Zwischenergebnis .....	159
c) Schutz vor diskriminierender Kündigung aufgrund des Geschlechts .....	159
aa) Regelung des Verbots in den Kündigungsschutzgesetzen.....	159
bb) Zwischenergebnis .....	160
d) Allgemeines Verbot geschlechtsbezogener Diskriminierung des Art. 3 T.U. ....	160
aa) Beendigungsschutz? .....	160
bb) Zwischenergebnis .....	161
e) Zwischenergebnis zum Kündigungsschutz.....	161
f) Begründbarkeit eines Abberufungsschutzes? .....	162
g) Rechtsvergleich.....	162
3. Zwischenergebnis.....	163
V. Der <i>s.r.l.</i> -Geschäftsführer – ein Arbeitnehmer?	
Zulässigkeit eines <i>cumulo dei rapporti</i> .....	163
1. Andere Verortung der Frage nach einer Arbeitnehmereigenschaft .....	163
2. Praktischer „Anwendungsbereich“ .....	164
3. Ansätze zur Herleitung der Zulässigkeit eines <i>cumulo</i> .....	164
a) Rechtsgedanke des Art. 2399 Abs. 1 lit. c c.c. ....	165
b) Rechtsgedanke des Art. 2396 c.c. ....	165
c) Zwischenergebnis.....	166

4. Rechtsprechung zur Vereinbarkeit beider Positionen .....	166
a) Voraussetzungen für die Zulässigkeit eines <i>cumulo</i> .....	166
aa) Unterordnung ( <i>subordinazione</i> ).....	166
bb) Wahrnehmung unterschiedlicher Aufgaben.....	167
cc) Beispiele aus der Rechtsprechung.....	168
b) Folgen der Rechtsprechung.....	170
aa) Annahme zweier unabhängiger Rechtsverhältnisse .....	170
bb) Verhältnis beider Rechtsverhältnisse zueinander .....	171
c) Stellungnahme und Zwischenergebnis.....	172
5. Sicht der Literatur .....	172
a) Grundsätzliche Zulässigkeit der Vereinbarkeit beider Positionen.....	172
b) Kritik mangelnder Praktikabilität des Erfordernisses zweier Rechtsverhältnisse.....	173
c) <i>Contratto misto</i> als Alternativansatz.....	173
d) Zweiter Alternativvorschlag: <i>Lavoro parasubordinato</i> .....	174
e) Stellungnahme zu den Alternativansätzen der Literatur .....	175
6. Schlussfolgerungen und Zwischenergebnis.....	176
7. Rechtsvergleich.....	177
VI. Reaktionen auf die Entscheidung Danosa in Italien .....	177
1. Verhältnis Italiens zu europäischem Recht .....	178
2. Vergleichbarkeit der lettischen Gesellschaft mit einer italienischen <i>s.r.l.</i> .....	178
3. Wortlaut der Danosa-Entscheidung .....	179
4. Analyse der Reaktionen der Literatur .....	180
a) Keine Kritik zur Möglichkeit einer unionsrechtlichen Arbeitnehmereigenschaft .....	180
b) Fehlende Problematisierung der Reichweite des Beendigungsschutzes.....	180
c) Zwischenergebnis.....	182
5. Gründe für die fehlende Diskussion der Reichweite des Beendigungsschutzes.....	182
6. Der Geschäftsführer einer italienischen <i>s.r.l.</i> : Arbeitnehmer i. S. v. Danosa? .....	183
7. Zwischenergebnis.....	185

§ 5 Analyse und Bewertung der Einflüsse der	
Danosa-Entscheidung auf deutsches Recht.....	187
I. Einführung.....	187
II. Folgen für die Bestimmung der Arbeitnehmereigenschaft .....	187
1. Einfluss auf den Arbeitnehmerbegriff als solchen .....	187
a) Keine unmittelbare Änderung des	
Begriffsverständnisses .....	187
b) Auswirkungen durch unionsrechtliche Auslegung .....	188
aa) Pflicht zur unionsrechtlichen Auslegung: Grundsatz	
und Grenzen.....	188
bb) Besonderheit bei richtlinienkonformer Bestimmung	
des Arbeitnehmerbegriffs .....	189
2. Zukunft des einheitlichen Arbeitnehmerbegriffs .....	190
3. Verunsicherung des Rechtsanwenders durch Danosa .....	190
III. Auswirkungen des Merkmals der jederzeitigen,	
einschränkungslosen Abberufbarkeit .....	192
1. Aufspaltung des potentiellen	
Arbeitnehmergeschäftsführer-Personenkreises.....	192
a) Nicht frei abberufbare Geschäftsführer .....	193
b) Mittelbare Auswirkung auf die Gruppe der Geschäftsführer	
mit Einflussmöglichkeit .....	193
2. Fazit und Zwischenergebnis: Nur kleiner	
„arbeitnehmertauglicher“ Personenkreis .....	194
IV. Kündigungsschutz für schwangere Geschäftsführerinnen? .....	196
1. Kündigungsschutz aus § 9 MuSchG? .....	196
a) Anwendbarkeit auf GmbH-Geschäftsführerinnen	
durch unionsrechtliche Auslegung.....	196
b) „Nebenwirkungen“ eines Sonderkündigungsschutzes.....	197
2. Kündigungsverbot schwangerer Geschäftsführerinnen	
durch das AGG? .....	198
a) Übertragbarkeit des Arbeitnehmerbegriffs	
der Danosa-Entscheidung .....	198
b) Kündigungsschutz aus §§ 2 Abs. 1 Nr. 2 i. V. m. 7	
Abs. 1, 6 Abs. 1 Nr. 1 AGG .....	199
3. Weitere Begründungsansätze .....	199
4. Zwischenergebnis.....	200
V. Abberufungsschutz für schwangere Geschäftsführerinnen? .....	200
1. Erforderlichkeit eines Abberufungsschutzes.....	200

a) Übertragung der Rechtsgedanken der Artt. 2383 Abs. 3 und 1725 Abs. 2 c.c. – Abberufung bei Pflicht zur Leistung eines Schadensersatzes? .....	200
b) Übertragung des Rechtsgedankens des Art. 1725 Abs. 2 c.c. – fristgebundene Abberufung?.....	201
2. Meinungsstand zur Annahme eines Abberufungsverbots durch Danosa.....	202
a) Kritik der deutschen Literatur .....	202
b) Stellungnahme .....	203
3. Zwischenergebnis .....	204
VI. Normative Begründbarkeit und Inhalt eines Abberufungsverbots zugunsten der schwangeren Geschäftsführerin.....	204
1. Begründbarkeit .....	204
a) Abberufungsschutz durch unionsrechtliche Auslegung von § 9 MuSchG .....	204
b) Abberufungsschutz durch unionsrechtliche Auslegung von § 38 GmbHG .....	205
c) Abberufungsschutz durch unionsrechtliche Auslegung des AGG .....	206
d) Abberufungsschutz durch in Richtlinien konkretisiertes Primärrecht .....	208
e) Zwischenergebnis.....	209
2. Reichweite, Inhalt und Folgen des Abberufungsverbots .....	209
a) Zeitlicher Umfang .....	209
b) Erfordernis einer Vermutung der schwangerschaftsbedingten Abberufung.....	210
c) Folge: Ungeschriebene Voraussetzungen der Abberufung kraft unionsrechtskonformer Auslegung des deutschen Gesellschaftsrechts .....	211
3. Zwischenergebnis .....	212
VIII. Handlungsblockaden bei verbotener Abberufung der schwangeren Geschäftsführerin.....	213
1. Gefahr der Handlungsblockade bei Erfordernis höchstpersönlichen Handelns .....	213
2. Lösungsvorschläge .....	214
a) Pflicht zur Bereitschaft trotz Mutterschutz.....	214
b) Analoge Anwendung von § 29 BGB – Bestellung eines Notgeschäftsführers.....	215



c) Übertragung des Rechtsgedankens von Art. 2476	
Abs. 3 <i>c.c.</i> – Möglichkeit der gerichtlichen Abberufung	
im Wege des einstweiligen Rechtsschutzes.....	217
3. Zwischenergebnis .....	219
IX. Zukunft der Trennungstheorie – Erkenntnisse	
aus dem italienischen Recht .....	220
X. Sinnhaftigkeit einer Kodifikation des	
Arbeitnehmerbegriffs im BGB .....	222
§ 6 Zusammenfassung in Thesen .....	223
Abkürzungsverzeichnis.....	XXV
Abkürzungsverzeichnis allgemein .....	XXV
Abkürzungsverzeichnis italienisch .....	XXIX
Literaturverzeichnis .....	XXXIII
Sachregister .....	LI