

# Inhaltsübersicht

|                                    |       |
|------------------------------------|-------|
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> ..... | XXVII |
|------------------------------------|-------|

|                         |   |
|-------------------------|---|
| <b>Einleitung</b> ..... | 1 |
|-------------------------|---|

|   |     |
|---|-----|
| <b>1. Kapitel: Die Unternehmensführung<br/>als Vertragsgegenstand</b> .....                                 | 3   |
| § 1. Vorbemerkung zur methodischen Bestimmung von Vertragstypen.....  | 3   |
| § 2. Unternehmens- und Betriebsbegriff .....  | 5   |
| § 3. Typische Motive für den Abschluss eines<br>Unternehmensführungsvertrags.....                           | 11  |
| § 4. Realtypischer Inhalt von vorgefundenen<br>Unternehmensführungsverträgen.....                           | 18  |
| § 5. Grundstrukturen des Unternehmensführungsvertrags unter<br>Berücksichtigung der Parteiinteressen .....  | 31  |
| <b>2. Kapitel: Pflichtensystem des<br/>Unternehmensführungsvertrags</b> .....                               | 87  |
| § 1. Pflichten in der Vertragsanbahnung.....  | 87  |
| § 2. Hauptleistungspflichten des Unternehmensführers .....  | 98  |
| § 3. Nebenleistungs- und Nebenpflichten<br>des Unternehmensführers .....                                    | 131 |
| § 4. Zahlung des Unternehmensführungsentgelts als<br>Hauptleistungspflicht des Eigentümerunternehmens ..... | 151 |
| § 5. Vollmachtserteilung im Rahmen eines<br>Unternehmensführungsvertrags.....                               | 152 |
| § 6. Nebenleistungs- und Nebenpflichten<br>des Eigentümerunternehmens.....                                  | 166 |

|  |            |
|--|------------|
| § 7. Ansprüche bei Pflichtverletzungen der Parteien .....  | 186        |
| § 8. Vertragsbeendigung und Pflichten bei<br>der Vertragsbeendigung .....  | 207        |
| <b>3. Kapitel: Gesellschaftsrechtliche Grenzen bei<br/>dem Abschluss und der Ausgestaltung des<br/>Unternehmensführungsvertrags.....</b>                       | <b>225</b> |
| § 1. Die Aktiengesellschaft als Rechtsträger des<br>Eigentümerunternehmens .....   | 225        |
| § 2. Die Societas Europaea als Rechtsträger<br>des Eigentümerunternehmens.....   | 289        |
| § 3. Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung als Rechtsträger<br>des Eigentümerunternehmens.....   | 298        |
| § 4. Die Personenhandelsgesellschaft als Rechtsträger<br>des Eigentümerunternehmens .....  | 323        |
| § 5. Der Unternehmensführungsvertrag als Umgehungsinstrument .....   | 342        |
| § 6. Fehlerhafter Unternehmensführungsvertrag .....  | 348        |
| <b>4. Kapitel: Der Einfluss des Unternehmensführungsvertrags<br/>auf bestehende Arbeitsverhältnisse .....</b>  | <b>359</b> |
| § 1. Individualrechtliche Dimension.....   | 359        |
| § 2. Einfluss auf bestehende Tarifverträge.....  | 378        |
| § 3. Einfluss eines Unternehmensführungsvertrags auf die<br>Unternehmensmitbestimmung unter exemplarischer<br>Heranziehung des MitbestG und des DrittelbG..... | 382        |
| § 4. Einfluss eines Unternehmensführungsvertrags<br>auf die betriebliche Mitbestimmung.....  | 389        |
| <b>Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....</b>   | <b>399</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>  | <b>411</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|                                    |       |
|------------------------------------|-------|
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> ..... | XXVII |
|------------------------------------|-------|

|                         |   |
|-------------------------|---|
| <b>Einleitung</b> ..... | 1 |
|-------------------------|---|

|   |    |
|---|----|
| <b>1. Kapitel: Die Unternehmensführung<br/>als Vertragsgegenstand</b> .....                         | 3  |
| § 1. Vorbemerkung zur methodischen Bestimmung von Vertragstypen.....                                | 3  |
| § 2. Unternehmens- und Betriebsbegriff.....   | 5  |
| A) Bisherige Begriffsbestimmung in Literatur und Praxis.....  | 5  |
| B) Unternehmensbegriff.....   | 7  |
| C) Betriebsbegriff.....   | 8  |
| D) Objektbezogene Verständnismöglichkeit als<br>maßgeblicher Anknüpfungspunkt.....                  | 9  |
| § 3. Typische Motive für den Abschluss eines<br>Unternehmensführungsvertrags.....                   | 11 |
| A) Ökonomische Motive für den Abschluss eines<br>Unternehmensführungsvertrags.....                  | 11 |
| B) Unternehmerisch-strukturelle Motive für den Abschluss eines<br>Unternehmensführungsvertrags..... | 13 |
| C) Rechtliche Motive für den Abschluss eines<br>Unternehmensführungsvertrags.....                   | 15 |
| I. Arbeitsrechtliche Motive.....  | 15 |
| II. Gesellschaftsrechtliche Motive.....   | 16 |
| III. Steuerrechtliche Motive.....   | 17 |
| D) Zusammenfassung.....   | 18 |
| § 4. Realtypischer Inhalt von vorgefundenen<br>Unternehmensführungsverträgen.....                   | 18 |
| A) Vertragsgegenstand des Unternehmensführungsvertrags.....   | 18 |
| B) Führung des Unternehmens im fremden Namen.....   | 20 |
| C) Fremdnützigkeit der Unternehmensführung.....   | 21 |

|      |  |    |
|------|--|----|
| D)   | Vergütungsmodelle und Unentgeltlichkeit des Vertrags .....   | 22 |
| E)   | Aufwendungsersatzanspruch .....  | 24 |
| F)   | Anspruch auf Herausgabe des erwirtschafteten Gewinns .....   | 24 |
| G)   | Sorgfaltspflichten und Haftungsregelungen .....  | 25 |
| H)   | Einflussrechte des Eigentümerunternehmens .....  | 25 |
|      | I.    Weisungsrechte, unternehmerische Vorgaben<br>und Zustimmungsvorbehalte .....   | 26 |
|      | II.   Informationsrechte .....   | 28 |
| I)   | Ausübung des arbeitsrechtlichen Direktionsrechts<br>durch den Unternehmensführer .....   | 29 |
| J)   | Kündigungsrechte .....   | 29 |
| § 5. | Grundstrukturen des Unternehmensführungsvertrags<br>unter Berücksichtigung der Parteiinteressen .....                            | 31 |
| A)   | Einfluss der Parteiinteressen für die rechtliche Behandlung des<br>Unternehmensführungsvertrags .....                            | 31 |
|      | I.    Betriebswirtschaftliche Chancen-<br>und Risikoverteilung .....   | 32 |
|      | II)   Haftungsrechtliche Risiken .....   | 34 |
|      | III)  Überlassung der Unternehmensführung .....  | 35 |
|      | IV)  Übernahme der unternehmerischen Ressourcen .....  | 35 |
| B)   | Rechtsnatur des Unternehmensführungsvertrags .....   | 36 |
|      | I.    Struktur des Unternehmensführungsvertrags im Rahmen<br>allgemeiner Systematisierungsansätze .....                          | 36 |
|      | 1.  Besondere Charakteristika in der Rechtsbeziehung<br>zwischen den Vertragsparteien .....                                      | 36 |
|      | a)  Personelle Elemente des<br>Unternehmensführungsvertrags .....  | 36 |
|      | aa) Das personelle Element als Systematisierungsansatz .....   | 36 |
|      | bb) Das personelle Element des<br>Unternehmensführungsvertrags<br>und seine Reichweite .....                                     | 41 |
|      | (1) Grundsätzliche Übertragbarkeit .....   | 41 |
|      | (2) Anwendbarkeit des Systematisierungsansatzes<br>nach dem personellen Element auf Kapital- und<br>Personengesellschaften ..... | 42 |

|     |   |    |
|-----|---|----|
| (3) | Reichweite des personellen Elements in<br>die geschäftsführenden Strukturen der<br>Gesellschaft des Unternehmensführers ..... | 45 |
| (4) | Zusammenfassung.....  | 47 |
| b)  | Treuhandcharakter des<br>Unternehmensführungsvertrags .....   | 47 |
| aa) | Historischer Abriss zum klassischen<br>Treuhandbegriff.....   | 48 |
| bb) | Entwicklung zum modernen Treuhandbegriff.....   | 52 |
| cc) | Stellungnahme zum Treuhandbegriff.....  | 54 |
| dd) | Einordnung des Unternehmensführungsvertrags<br>als Treuhandvertrag .....  | 56 |
| 2.  | Leistungsspezifische Charakteristika .....  | 58 |
| a)  | Unternehmensführungsvertrag<br>als Dauerschuldverhältnis .....  | 58 |
| b)  | Leistungsstruktur des<br>Unternehmensführungsvertrags .....   | 61 |
| aa) | Systematisierungsansatz nach der<br>Leistungsstruktur und die Nähe zum Statusbegriff .....                                    | 62 |
| bb) | Leistungsstruktur des<br>Unternehmensführungsvertrags .....   | 63 |
| c)  | Organisationsvertragliche Elemente<br>des Unternehmensführungsvertrags.....   | 64 |
| aa) | Organisationsvertragliche Elemente<br>als Systematisierungsansatz.....  | 64 |
| (1) | Organisationsvertragliche Elemente als<br>gesellschaftsrechtliches Spezifikum.....  | 64 |
| (2) | Allgemeiner Systematisierungsansatz<br>nach der Leistungskoordination.....  | 65 |
| bb) | Organisationsvertragliche Elemente des<br>Unternehmensführungsvertrags .....  | 66 |
| d)  | Kooperative Elemente des<br>Unternehmensführungsvertrags .....  | 68 |
| II. | Zuordnung des Unternehmensführungsvertrags<br>zu gesetzlich ausgestalteten Vertragstypen .....                                | 70 |

|      |   |    |
|------|---|----|
| 1.   | Unternehmensführungsvertrag als Gesellschaftsvertrag .....                                | 70 |
| 2.   | Unternehmensführungsvertrag im Regulationssystem<br>des Geschäftsbesorgungsvertrags ..... | 72 |
| a)   | Weiter Geschäftsbesorgungsbegriff .....   | 73 |
| b)   | Enger Geschäftsbesorgungsbegriff .....  | 74 |
| c)   | Typologische Merkmale der Geschäftsbesorgung .....  | 76 |
| d)   | Einordnung des Unternehmensführungsvertrags .....   | 77 |
| 3.   | Unternehmensführungsvertrag im Regulationssystem<br>des Dienst- und Werkvertrags .....    | 78 |
| a)   | Abgrenzung zwischen Dienst- und Werkvertrag .....   | 78 |
| b)   | Einordnung des Unternehmensführungsvertrags .....   | 83 |
| 4.   | Unternehmensführungsvertrag im<br>Regulationssystem des Auftrags .....                    | 84 |
| III. | Zusammenfassung und Folgen für die Auslegung<br>und Anwendung dieses Vertragstypus .....  | 85 |

## 2. Kapitel: Pflichtensystem des

|      |   |     |
|------|---|-----|
|      | <b>Unternehmensführungsvertrags</b> .....   | 87  |
| § 1. | Pflichten in der Vertragsanbahnung .....  | 87  |
| A)   | Vorvertragliche Aufklärungspflichten .....  | 87  |
| I.   | Allgemeine Voraussetzungen von Aufklärungspflichten .....   | 87  |
| II.  | Aufklärungspflichten in der Anbahnung eines<br>Unternehmensführungsvertrags .....                     | 91  |
| 1.   | Aus der Perspektive des Unternehmensführers .....   | 91  |
| 2.   | Aus der Perspektive des Eigentümerunternehmens .....  | 93  |
| B)   | Minderung des Haftungsrisikos durch Nutzung<br>einer due diligence Prüfung .....                      | 94  |
| § 2. | Hauptleistungspflichten des Unternehmensführers .....   | 98  |
| A)   | Pflichten vor der tatsächlichen Übernahme<br>der Unternehmensführung .....                            | 98  |
| I.   | Vereinbarung von weiteren Hauptleistungspflichten<br>als Annex zu der Unternehmensführung .....       | 98  |
| II.  | Beispiele von vereinbarten Hauptleistungspflichten<br>vor der Übernahme der Unternehmensführung ..... | 100 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| B)   | Führung des Unternehmens .....  | 101 |
| I.   | Maßstab der Unternehmensführung .....   | 101 |
| 1.   | Konkretisierung des Leistungsmaßstabs<br>durch Weisungen und Richtlinien.....   | 101 |
| 2.   | Konkretisierung des Leistungsmaßstabs anhand<br>des Vergleichs mit typischen Dienst- und<br>Geschäftsbesorgungsverhältnissen .....          | 102 |
| a)   | Leistungsmaßstab des Dienstvertrags<br>und des Auftrags .....   | 102 |
| b)   | Vergleich mit typischen<br>Geschäftsbesorgungsverträgen.....  | 104 |
| c)   | Konkretisierung des Leistungsmaßstabs<br>durch Anlehnung an § 93 AktG .....   | 106 |
| aa)  | Struktur des § 93 AktG .....  | 106 |
| bb)  | Übertragung auf den Unternehmensführer .....  | 107 |
| 3.   | Die Rolle der Vertragsauslegung .....   | 111 |
| a)   | Beispiele für einzelne konkretisierte<br>Pflichten des Unternehmensführers.....   | 112 |
| b)   | Qualitative Konkretisierung des<br>Leistungsmaßstabs durch extrapolierte<br>Zielvorgaben im Wege der ergänzenden<br>Vertragsauslegung ..... | 113 |
| 4.   | Vereinbarung von einseitigen<br>Leistungsbestimmungsrechten .....   | 114 |
| II.  | Herausgabepflichten und Verzinsungspflichten .....  | 116 |
| III. | Implementierung von Know-how .....  | 117 |
| 1.   | Schulung von Mitarbeitern.....  | 118 |
| 2.   | Einstellung von Mitarbeitern .....  | 119 |
| 3.   | Überlassung von gewerblichen Schutzrechten .....  | 120 |
| a)   | Patente, Gebrauchsmuster, Design<br>und Urheberrechte.....  | 120 |
| aa)  | Überlassung schon bestehender Rechte .....  | 120 |
| bb)  | Behandlung von durch die Unternehmensführung<br>erworbenen Immaterialgüterrechten.....  | 123 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Überlassung von Marken .....  | 127 |
| 4. Zusammenfassung .....   | 127 |
| IV. Pflicht zur Beteiligung des Eigentümerunternehmens.....  | 128 |
| V. Instandhaltung und Investitionen .....  | 130 |
| VI. Personalleitung .....  | 131 |
| § 3. Nebenleistungs- und Nebenpflichten des Unternehmensführers.....                                       | 131 |
| A) Informationspflichten .....   | 132 |
| I. Informationspflichten aus einer<br>gesellschaftsrechtlichen Perspektive .....                           | 135 |
| II. Informationspflichten unter dem Gesichtspunkt<br>der Principal-Agent-Theorie .....                     | 135 |
| B) Treuepflichten.....   | 136 |
| I. Geheimhaltungspflichten .....   | 137 |
| II. Geschäftschancenlehre.....   | 138 |
| III. Wettbewerbsverbot .....   | 140 |
| 1. Verstoß gegen Art. 101 Abs. 1 AEUV .....  | 140 |
| 2. Verstoß gegen § 1 GWB.....  | 147 |
| 3. Unzulässigkeit eines vereinbarten Wettbewerbsverbots<br>nach § 138 BGB/§ 307 BGB.....                   | 149 |
| § 4. Zahlung des Unternehmensführungsentgelts als<br>Hauptleistungspflicht des Eigentümerunternehmens..... | 151 |
| § 5. Vollmachtserteilung im Rahmen eines<br>Unternehmensführungsvertrags .....                             | 152 |
| A) Die Vollmacht als eigenständiges Prüfungsobjekt .....   | 152 |
| B) Widerruflichkeit der Vollmacht .....  | 155 |
| C) Die Generalvollmacht .....  | 159 |
| D) Widerruflichkeit einer qualifizierten Generalhandlungsvollmacht .....                                   | 163 |
| E) Zusammenfassung.....  | 165 |
| § 6. Nebenleistungs- und Nebenpflichten des Eigentümerunternehmens.....                                    | 166 |
| A) Aufwendungsersatz.....  | 166 |
| I. Aufwendungen.....   | 166 |
| II. Schäden als Aufwendungen.....  | 168 |
| B) Mitwirkungspflichten .....  | 173 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Überlassung des Unternehmens bzw.<br>der Unternehmensbestandteile .....                  | 173 |
| 1.   | Die Unternehmensüberlassung im Falle eines<br>unechten Unternehmensführungsvertrags..... | 175 |
| a.   | Materielle Bestandteile des Unternehmens .....   | 175 |
| b)   | Immaterielle Bestandteile des Unternehmens.....  | 177 |
| aa)  | Firma.....   | 177 |
| bb)  | Überlassung von gewerblichen Schutzrechten.....  | 180 |
| c)   | Überleitung von Vertragsverhältnissen .....  | 181 |
| aa)  | Übergang der Vertragsverhältnisse kraft Gesetzes .....                                   | 181 |
| bb)  | Übergang der Vertragsverhältnisse<br>kraft Vertragsübernahme .....                       | 184 |
| 2.   | Die Überlassung im Falle eines echten<br>Unternehmensführungsvertrags .....              | 185 |
| II.  | Mitwirkungspflichten bei der Vertragsdurchführung .....                                  | 185 |
| § 7. | Ansprüche bei Pflichtverletzungen der Parteien.....                                      | 186 |
| A)   | Pflichtverletzungen des Unternehmensführers .....  | 186 |
| I.   | Verletzung vorvertraglicher Informationspflichten .....                                  | 186 |
| II.  | Nichtleistung .....  | 189 |
| III. | Schlechtleistung.....  | 193 |
| 1.   | Mögliche Rechtsfolgen einer Schlechtleistung .....                                       | 193 |
| 2.   | Haftungserleichterungen zu Gunsten des<br>Unternehmensführers.....                       | 195 |
| a)   | Haftungserleichterung für Arbeitnehmer .....   | 195 |
| b)   | Haftungserleichterung für Organe der<br>Aktiengesellschaft und GmbH.....                 | 197 |
| c)   | Übertragung der Haftungserleichterungen<br>auf den Unternehmensführer.....               | 202 |
| IV.  | Sonstige Nebenpflichtverletzungen .....  | 204 |
| B)   | Pflichtverletzungen des Eigentümerunternehmens.....                                      | 204 |
| I.   | Verletzung vorvertraglicher Informationspflichten .....                                  | 204 |
| II.  | Nichtleistung .....  | 205 |
| III. | Sonstige Pflichtverletzungen .....   | 206 |
| § 8. | Vertragsbeendigung und Pflichten bei der Vertragsbeendigung.....                         | 207 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| A)  | Beendigungstatbestände .....                       | 207 |
| B)  | Pflichten des Unternehmensführers .....            | 211 |
| I.  | Rückübertragung des Unternehmens .....             | 211 |
| II. | Nachvertragliche Treuepflichten .....              | 213 |
| 1.  | Nachvertragliche Geheimhaltungspflichten .....     | 213 |
| 2.  | Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....          | 213 |
| C)  | Pflichten des Eigentümerunternehmens .....         | 216 |
| I.  | Rücknahmepflichten .....                           | 216 |
| II. | Ausgleichspflichten .....                          | 217 |
| 1.  | Die Wertung des § 89b HGB .....                    | 217 |
| 2.  | Entsprechende Anwendung des § 89b HGB .....        | 218 |
| a)  | Vertragshändler .....                              | 218 |
| b)  | Subordinationsfranchisenehmer .....                | 220 |
| c)  | Betriebspacht .....                                | 220 |
| 3.  | Ausgleichspflicht des Eigentümerunternehmens ..... | 222 |

### **3. Kapitel: Gesellschaftsrechtliche Grenzen bei dem Abschluss und der Ausgestaltung des Unternehmensführungsvertrags.....225**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 1. | Die Aktiengesellschaft als Rechtsträger des Eigentümerunternehmens .....   | 225 |
| A)   | Prüfungsmaßstab und Prüfungsobjekt der gesellschaftsrechtlichen Zulässigkeit von Unternehmensführungsverträgen ..... | 225 |
| I.   | Von der Gesamtabwägung zur Prüfung der Organisationsverfassung .....   | 226 |
| II.  | Das Aktiengesetz als materielle Werteordnung und der Grundsatz der Satzungsstrenge .....                             | 227 |
| B)   | Eingriff in die Organisationsverfassung der Aktiengesellschaft .....   | 229 |
| I.   | Eingriff in die Organisationsverfassung nach Veelken .....   | 229 |
| 1.   | Eingriff in die Rechtsstellung des Vorstands .....   | 229 |
| 2.   | Eingriff in die Rechtsstellung des Aufsichtsrats .....   | 230 |
| 3.   | Eingriff in die Rechtsstellung der Hauptversammlung .....  | 232 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| II.  | Beurteilung des Eingriffs in die Organisationsverfassung<br>nach Maßgabe des Einzelfalls.....                                 | 233 |
| III. | Das Weisungsrecht als maßgeblicher Indikator für<br>den Einflussgrad des Eigentümerunternehmens .....                         | 236 |
| IV.  | Fallkonstellation des einflussfreien<br>Unternehmensführungsvertrags.....   | 240 |
| 1.   | Typenbildung .....  | 240 |
| 2.   | Rechtfertigung des Eingriffs durch die<br>Anwendung der §§ 291 ff. AktG .....   | 241 |
| a)   | Die Legitimationskraft der §§ 291, 292 AktG .....   | 242 |
| b)   | Vergleich mit der Dogmatik der<br>Holzmüller-Doktrin des BGH .....  | 251 |
| aa)  | Wesentliche Aussagen der Holzmüller<br>und Gelatine Entscheidung des BGH.....   | 251 |
| bb)  | Vereinbarkeit der Legitimationsthese<br>mit der Holzmüller-Doktrin .....  | 252 |
| c)   | Direkte Anwendung der Regelungen<br>der §§ 291 f. AktG auf den einflussfreien<br>Unternehmensführungsvertrag .....            | 253 |
| d)   | Legitimation des einflussfreien<br>Unternehmensführungsvertrags durch<br>die Kombination mit einem Beherrschungsvertrag ..... | 256 |
| e)   | Analoge Anwendung der Regelungen<br>der §§ 291 f. AktG auf den einflussfreien<br>Unternehmensführungsvertrag .....            | 261 |
| aa)  | Planwidrige Regelungslücke .....  | 261 |
| bb)  | Vergleichbare Interessenlage.....   | 263 |
| 3.   | Ergebnis hinsichtlich der Zulässigkeit des<br>einflussfreien Unternehmensführungsvertrags .....                               | 266 |
| V.   | Fallkonstellation des einflussgeminderten<br>Unternehmensführungsvertrags.....  | 267 |
| 1.   | Typenbildung und Eingriff in<br>die Organisationsverfassung .....   | 267 |
| 2.   | Legitimation des einflussgeminderten<br>Unternehmensführungsvertrags .....  | 268 |
| 3.   | Unantastbare Kernbereiche der Unternehmensführung .....   | 270 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 4.   | Ergebnis hinsichtlich der organisationsrechtlichen Zulässigkeit eines einflussgeminderten Unternehmensführungsvertrags .....                          | 271 |
| 5.   | Voraussetzungen des Verfahrens der §§ 293 ff. AktG.....   | 271 |
| VI.  | Modifikation der gefundenen Ergebnisse für die Fallkonstellation eines Teilunternehmensführungsvertrags.....  | 273 |
| VII. | Modifikation der Ergebnisse für den Fall des unechten Unternehmensführungsvertrags.....   | 275 |
| C)   | Eingriff in die Finanzverfassung durch Unternehmensführungsverträge .....   | 277 |
| I.   | Eingriff in die Finanzverfassung durch die kodifizierten Unternehmensverträge und die vorgesehenen Kompensationsmechanismen für diesen Eingriff ..... | 277 |
| 1.   | Der Gewinnabführungsvertrag und der Geschäftsführungsvertrag.....   | 277 |
| 2.   | Der Teilgewinnabführungsvertrag und die Gewinngemeinschaft.....   | 279 |
| II.  | Vergleich mit den realtypischen Vergütungsstrukturen des Unternehmensführungsvertrags .....   | 282 |
| III. | Die Höhe der Vergütung und deren Einfluss auf die Finanzverfassung.....   | 286 |
| E)   | Zusammenfassung.....  | 288 |
| § 2. | Die Societas Europaea als Rechtsträger des Eigentümerunternehmens .....   | 289 |
| A)   | Verhältnis des Normsystems der SE zu dem nationalen Normsystem .....  | 289 |
| B)   | Eingriff in die Organisationsstruktur durch den Unternehmensführungsvertrag .....   | 290 |
| I.   | Eingriff in die Organisationsstruktur der SE nach Maßgabe des Weisungsrechts.....   | 290 |
| II.  | Eingriff in die Organisationsstruktur der SE durch einen unechten Unternehmensführungsvertrag.....  | 292 |
| C)   | Legitimation des Eingriffs in die Organisationsstruktur durch die Anwendung des nationalen Konzernrechts.....   | 292 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| I.   | Anwendbarkeit und Legitimationswirkung der<br>§§ 291 ff. AktG im Recht der SE.....                                      | 292 |
| II.  | Teleologische Reduktion des Art. 39 Abs. 1<br>SE-VO bzw. Art. 43 Abs. 1 SE-VO .....                                     | 294 |
| III. | Analoge Anwendung der §§ 291 ff. AktG auf die SE.....   | 295 |
| D)   | Kompetenz zum Abschluss eines echten weisungsgebundenen<br>Unternehmensführungsvertrags bei einer monistischen SE ..... | 295 |
| E)   | Eingriff in die Finanzverfassung der SE und Legitimation<br>durch die konzernrechtlichen Vorschriften .....             | 297 |
| § 3. | Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung als<br>Rechtsträger des Eigentümerunternehmens .....                          | 298 |
| A)   | Wesentliche relevante Strukturmerkmale<br>der GmbH im Vergleich zur AG .....  | 298 |
| B)   | Auswirkung der verschiedenen Unternehmensvertragstypen<br>auf die Struktur der GmbH.....                                | 299 |
| C)   | Legitimation und Anforderungen an den Abschluss<br>des Unternehmensführungsvertrags.....                                | 300 |
| I.   | Der weisungsgebundene Unternehmensführungsvertrag.....  | 300 |
| II.  | Der einflussgeminderte Unternehmensführungsvertrag.....   | 302 |
| 1.   | Legitimation und Anforderungen an den<br>Abschluss eines einflussgeminderten<br>Unternehmensführungsvertrags .....      | 302 |
| a)   | Kapitalistisch organisierte GmbH.....   | 302 |
| aa)  | Erfordernis eines einstimmigen<br>Zustimmungsbeschlusses.....   | 303 |
| bb)  | Entsprechende Anwendung der §§ 293 ff. AktG .....   | 306 |
| bb)  | Personalistisch organisierte GmbH.....  | 309 |
| 2.   | Wirksamkeitsvoraussetzung für den<br>einflussgeminderten Unternehmensführungsvertrag .....                              | 311 |
| III. | Der einflussfreie Unternehmensführungsvertrag.....  | 312 |
| 1.   | Die Holiday-Inn Entscheidung .....  | 313 |
| 2.   | Übertragbare Wertungen auf die GmbH .....   | 314 |
| IV.  | Der unechte Unternehmensführungsvertrag .....   | 316 |
| V.   | Eingriff in die Finanzverfassung der GmbH<br>durch Unternehmensführungsverträge .....                                   | 316 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Besonderheiten bei dem Abschluss eines Gewinnabführungsvertrags mit einer GmbH als abführendes Unternehmen .....                    | 317 |
| 2.   | Besonderheiten bei dem Abschluss eines Teilgewinnabführungsvertrags mit einer GmbH als abführendes Unternehmen .....                | 319 |
| VI.  | Modifikation der Anforderungen an den Abschluss eines wirksamen Unternehmensführungsvertrags durch die Satzung .....                | 321 |
| 1.   | Statuarische Ermächtigungsklausel .....   | 321 |
| 2.   | Modifikation des Mehrheitserfordernisses .....  | 322 |
| § 4. | Die Personenhandelsgesellschaft als Rechtsträger des Eigentümerunternehmens .....   | 323 |
| A)   | Wesentliche relevante Strukturprinzipien der Personenhandelsgesellschaft .....  | 323 |
| B)   | Rechtliche Einordnung der Unternehmensvertragstypen im Verhältnis zur Organisationsverfassung der Personenhandelsgesellschaft ..... | 325 |
| I.   | Der weisungsgebundene Unternehmensführungsvertrag .....   | 325 |
| II.  | Der einflussgeminderte und der einflussfreie Unternehmensführungsvertrag .....  | 327 |
| 1.   | Konfliktpotential mit den Grundsätzen der Selbstorganschaft und des Abspaltungsverbots .....  | 327 |
| 2.   | Eingriff und Legitimation bei dem Abschluss eines einflussgeminderten/einflussfreien Unternehmensführungsvertrags .....             | 330 |
| III. | Der unechte Unternehmensführungsvertrag .....   | 331 |
| IV.  | Modifikation der Zustimmungserfordernisse durch den Gesellschaftsvertrag .....  | 331 |
| 1.   | Kernbereichslehre .....   | 331 |
| 2.   | Bestimmtheitsgrundsatz .....  | 334 |
| C)   | Wirksamkeitsvoraussetzungen bei dem Abschluss von Unternehmensführungsverträgen mit einer Personenhandelsgesellschaft .....         | 337 |
| D)   | Teilunternehmensführungsverträge mit einer Personenhandelsgesellschaft .....  | 339 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| E)   | Eingriff in die Finanzverfassung durch Unternehmensführungsverträge .....                               | 339 |
| § 5. | Der Unternehmensführungsvertrag als Umgehungsinstrument .....   | 342 |
| A)   | Folgen einer Umgehung eines Beherrschungsvertrags .....   | 342 |
| B)   | Problematische Konstellationen von Unternehmensführungsverträgen .....                                  | 346 |
| C)   | Abgrenzung nach der Fremdinteressenwahrnehmung .....  | 347 |
| § 6. | Fehlerhafter Unternehmensführungsvertrag .....  | 348 |
| A)   | Rechtliche Behandlung von unwirksamen, aber faktisch durchgeführten Unternehmensführungsverträgen ..... | 350 |
| I.   | Anwendung der Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft .....  | 350 |
| II.  | Anwendung allgemeiner zivilrechtlicher Regelungen .....   | 352 |
| III. | Die Behandlung der Vollmacht .....  | 354 |
| B)   | Haftungsfragen im Fall eines unwirksamen Unternehmensführungsvertrags .....                             | 354 |

|   |            |
|---|------------|
| <b>4. Kapitel: Der Einfluss des Unternehmensführungsvertrags auf bestehende Arbeitsverhältnisse .....</b> | <b>359</b> |
| § 1. Individualrechtliche Dimension .....   | 359        |
| A) Gespaltener und funktioneller Arbeitgeberbegriff .....   | 359        |
| I. Aufspaltung der Arbeitgeberstellung .....  | 359        |
| II. Funktionaler Arbeitgeberbegriff .....   | 360        |
| B) Einfluss auf die bestehenden Arbeitsverhältnisse .....   | 363        |
| I. Vorliegen eines Betriebsübergangs nach § 613a BGB .....  | 363        |
| 1. Tatbestandsvoraussetzungen des Betriebsübergangs .....   | 363        |
| 2. Fallkonstellation eines echten Unternehmensführungsvertrags .....                                      | 366        |
| a) Übergang der Arbeitsverhältnisse des Unternehmensführers .....   | 366        |
| b) Übergang der Arbeitsverhältnisse des Eigentümerunternehmens .....                                      | 367        |
| 3. Fallkonstellation eines unechten Unternehmensführungsvertrags .....                                    | 368        |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| a)   | Übergang der Arbeitsverhältnisse<br>des Unternehmensführers.....  | 368 |
| b)   | Übergang der Arbeitsverhältnisse<br>des Eigentümerunternehmens.....   | 369 |
| II.  | Vorliegen einer Arbeitnehmerüberlassung .....   | 369 |
| 1.   | Voraussetzungen der Arbeitnehmerüberlassung .....   | 369 |
| 2.   | Überlassung der Arbeitnehmer<br>des Unternehmensführers.....  | 371 |
| 3.   | Überlassung der Arbeitnehmer<br>des Eigentümerunternehmens.....   | 372 |
| III. | Gespaltene Arbeitgeberstellung aus<br>allgemeinen Schutzerwägungen.....   | 372 |
| 1.   | Verstrickung des jeweiligen Vertragspartners in den<br>fremden arbeitsvertraglichen Haftungsverband.....  | 372 |
| 2.   | Haftung bei rechtsmissbräuchlicher Verwendung<br>des Unternehmensführungsvertrags.....  | 376 |
| a)   | Normativer Anknüpfungspunkt für eine Haftung.....   | 376 |
| b)   | Beispiele für die sittenwidrige Verwendung<br>von Unternehmensführungsverträgen zur<br>Benachteiligung der Arbeitnehmer.....                              | 377 |
| § 2. | Einfluss auf bestehende Tarifverträge.....  | 378 |
| A)   | Fallkonstellation eines echten Unternehmensführungsvertrags.....  | 378 |
| B)   | Fallkonstellation eines unechten Unternehmensführungsvertrags .....   | 380 |
| § 3. | Einfluss eines Unternehmensführungsvertrags auf die<br>Unternehmensmitbestimmung unter exemplarischer<br>Heranziehung des MitbestG und des DrittelbG..... | 382 |
| A)   | Überblick über die Grundstrukturen der<br>Unternehmensmitbestimmung.....  | 382 |
| B)   | Einfluss auf die Unternehmensmitbestimmung<br>des Unternehmensführers.....  | 384 |
| C)   | Einfluss auf die Unternehmensmitbestimmung<br>des Eigentümerunternehmens.....   | 388 |
| § 4. | Einfluss eines Unternehmensführungsvertrags<br>auf die betriebliche Mitbestimmung.....  | 389 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| A)   | Berücksichtigung der Arbeitnehmer des Eigentümerunternehmens bei der betrieblichen Mitbestimmung des Unternehmensführers..... | 391 |
| I.   | Zuordnung nach Maßgabe des jeweiligen Arbeitsverhältnisses .....  | 391 |
| II.  | Vorliegen eines gemeinsamen Betriebs.....   | 391 |
| III. | Vorliegen eines unechten Unternehmensführungsvertrags.....  | 394 |
| IV.  | Bildung eines Gesamtbetriebsrats .....  | 394 |
| B)   | Berücksichtigung der Arbeitnehmer des Unternehmensführers bei der betrieblichen Mitbestimmung des Eigentümerunternehmens..... | 395 |
| C)   | Besonderheiten bei einem Wirtschaftsausschuss.....  | 396 |
| I.   | Bildung eines Wirtschaftsausschusses .....  | 396 |
| II.  | Beteiligung der Wirtschaftsausschüsse vor dem Abschluss eines Unternehmensführungsvertrags.....                               | 397 |
| III. | Beteiligung des Wirtschaftsausschusses bei Durchführung eines Unternehmensführungsvertrags.....                               | 398 |

|   |            |
|---|------------|
| <b>Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse.....</b> | <b>399</b> |
|---|------------|

|                                   |            |
|-----------------------------------|------------|
| <b>Literaturverzeichnis .....</b> | <b>411</b> |
|-----------------------------------|------------|