

# Rechtshandbuch Leitende Angestellte, Geschäftsführer und Vorstände

Besgen

2., neubearbeitete Auflage 2023  
ISBN 978-3-406-78641-9  
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei  
[beck-shop.de](https://beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://beck-shop.de) steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

[beck-shop.de](https://beck-shop.de) hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird [beck-shop.de](https://beck-shop.de) für sein

umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Besgen, Rechtshandbuch  
Leitende Angestellte, Geschäftsführer und Vorstände

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Rechtshandbuch Leitende Angestellte, Geschäftsführer und Vorstände

Arbeitsrecht, Gesellschaftsrecht, Steuerrecht

herausgegeben von

**Prof. Dr. Nicolai Besgen**

Rechtsanwalt

2., neubearbeitete Auflage, 2023  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



Zitervorschlag:  
Besgen Leitende Angestellte-HdB/Bearbeiter Kap. 1 Rn. 1

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**[www.beck.de](http://www.beck.de)**

ISBN 978 3 406 78641 9

© 2023 Verlag C. H. Beck oHG

Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Westermann Druck Zwickau GmbH

Crimmitschauer Straße 43, 08058 Zwickau

Satz: 3w+p GmbH, Rimpf

Umschlagsgestaltung: Druckerei C.H. Beck Nördlingen



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

## Vorwort

Der Begriff der Führungskräfte ist (arbeits-)rechtlich nicht definiert. Gemeinhin versteht man unter Führungskräften die handelnden und leitenden Personen eines Unternehmens. Neben den rechtlichen Organvertretern (Vorstand und Geschäftsführer) werden aber auch die Leitenden Angestellten in einem Arbeitsverhältnis als Führungskräfte bezeichnet. Arbeitsrechtlich muss wiederum zwischen „echten“ und „unechten“ Leitenden Angestellten weiter differenziert werden. Organe einer Gesellschaft unterliegen hingegen originär nicht dem Arbeitnehmerschutzrecht.

Die Beratung und Betreuung von Führungskräften verlangt damit besondere Sachkenntnisse aus dem Gesellschaftsrecht, dem Arbeitsrecht und auch dem Steuerrecht. Nur die genaue Kenntnis der verschiedenen Rechtsgebiete und ihrer wechselseitigen Auswirkungen ermöglichen die fehlerfreie und rechtssichere Beratung. Diesen Ansatz verfolgt das vorliegende Handbuch. Sämtliche Autoren sind ausgewiesene Experten und erfahrene Rechtsanwälte in der umfassenden Beratung von Unternehmen und Führungskräften.

Zahlreiche Praxishinweise, Fallbeispiele und Formulierungsvorschläge runden die Darstellung ab.

Der Stand der Rechtsprechung wurde bis Oktober 2022 berücksichtigt.

Bonn, im Januar 2023

*Nicolai Besgen*



**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



## Bearbeiterverzeichnis

*Prof. Dr. Nicolai Besgen*  
Rechtsanwalt

*Dr. Karl Brock*  
Rechtsanwalt

*Dr. Stephan Dornbusch*  
Rechtsanwalt

*Dr. Stefan Drewes*  
Rechtsanwalt

*Dr. Martin Geraats*  
Rechtsanwalt

*Christian Hrach*  
Rechtsanwalt

*Mario Knepper*  
Rechtsanwalt

*Martin Lambrecht*  
Rechtsanwalt

*Dr. Florian Langenbucher*  
Rechtsanwalt

*Dr. Marc Liebscher*  
Rechtsanwalt

*David Marcone*  
Rechtsanwalt

*Dr. Andreas Menkel*  
Rechtsanwalt

*Dr. Andreas Nadler*  
Rechtsanwalt

*Dr. Stephan Osnabrügge*  
Rechtsanwalt

*Dr. Christian Velten*  
Rechtsanwalt

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Bearbeiterverzeichnis .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXV
Literaturverzeichnis .....	XXXI

## Teil 1 Grundlagen und Einführung

A. Allgemeines .....	1
I. Begriff der Führungskraft .....	1
II. Arten von Führungskräften .....	1
1. Organwalter .....	1
2. Leitende Angestellte .....	2
a) Betriebsverfassungsgesetz .....	2
b) Kündigungsschutzgesetz .....	5
c) Arbeitsgerichtsgesetz .....	6
III. Allgemeine Gemeinsamkeiten und Unterschiede .....	6
B. „Charakterisierung“ der Führungskräfte .....	7
I. Geschäftsführer .....	7
1. Eigen- und Fremdgeschäftsführung .....	7
2. Anstellungs- und Organverhältnis .....	7
a) Bestellung und Anstellung .....	8
b) Organverhältnis .....	8
c) Anstellungsverhältnis (Überblick) .....	11
3. Weisungsgebundenheit .....	12
4. Aufgaben, Zuständigkeiten und Befugnisse .....	13
a) Aufgaben und Zuständigkeiten .....	13
b) Befugnisse .....	13
5. Haftung (Überblick) .....	17
a) Systematik der Haftungsnormen .....	17
b) Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG .....	17
6. Anwendung des Arbeitsrechts und sozialversicherungsrechtliche Stellung .....	18
a) Arbeitsrecht .....	19
b) Sozialversicherungsrechtliche Stellung .....	20
II. Vorstände .....	21
1. Eigen- und Fremdgeschäftsführung .....	21
2. Anstellungs- und Organverhältnis .....	22
a) Organstellung und Anstellung .....	22
b) Organverhältnis .....	22
c) Anstellungsverhältnis (Überblick) .....	25
3. Unabhängigkeit .....	25
4. Aufgaben, Zuständigkeiten und Befugnisse .....	27
a) Aufgaben und Zuständigkeiten .....	27
b) Befugnisse .....	28
5. Haftung (Überblick) .....	31
6. Anwendung des Arbeits- und Sozialversicherungsrechts .....	31
a) Arbeitsrecht .....	32
b) Sozialversicherungsrechtliche Stellung .....	33

III. Leitende Angestellte .....	33
1. Anwendung des Arbeits- und Sozialversicherungsrechts .....	33
a) Arbeitsrecht .....	34
b) Sozialversicherungsrechtliche Stellung .....	34
2. Ausübung von Arbeitgeberfunktionen .....	35
3. Umfang der Vertretungsmacht .....	35
a) Prokura .....	36
b) Handlungsvollmacht .....	38
4. Haftung (Überblick) .....	39
IV. Sonstige Führungskräfte .....	39

## **Teil 2 Begründung und Inhalt des Anstellungsverhältnisses**

A. Anbahnung des Anstellungsverhältnisses .....	41
I. Wettbewerb um Führungskräfte .....	41
1. Eigene Abwerbung durch den Arbeitgeber .....	41
2. Headhunting .....	43
a) Telefonkontakt .....	44
b) Grenzen .....	44
c) Kontaktaufnahme per E-Mail und über soziale Netzwerke .....	44
3. Abwerbung durch Kollegen .....	45
4. Rechtsfolgen unzulässiger Abwerbung .....	45
II. Stellenanzeige/Stellenausschreibung .....	46
1. Grenzen des AGG .....	46
2. Ausnahmen .....	46
3. Schwerbehinderte .....	47
4. Vermutung .....	47
5. Diskriminierung durch Dritte .....	47
6. Recherchen im Internet/Soziale Netzwerke und Datenschutz .....	48
III. Bewerbungsverfahren .....	48
1. Offenbarungspflichten .....	48
a) Arbeitgeber .....	48
b) Bewerber .....	49
2. Fragerecht des Arbeitgebers .....	49
a) Schwerbehinderung .....	50
b) Schwangerschaft .....	51
c) Geschlecht und sexuelle Orientierung .....	51
d) Religionszugehörigkeit und Weltanschauung .....	52
e) Vorstrafen .....	52
f) Gesundheitszustand .....	52
g) Gendiagnostische Untersuchungen .....	53
h) Drogen- und Alkoholkonsum .....	53
i) Wettbewerbsverbote .....	54
j) Gewerkschafts- oder Parteimitgliedschaft .....	54
k) Mitgliedschaft im MfS .....	54
l) Eignungstest .....	54
m) Vermögensverhältnisse .....	55
n) Rechtsfolgen .....	55
IV. Im Besonderen: Anwendbarkeit des AGG auf Organmitglieder .....	55
1. Anwendbarkeit gem. § 6 Abs. 1 oder § 6 Abs. 3 AGG .....	55
2. Reichweite der Verweisung .....	56
V. Rechtsfolgen .....	57

VI. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats, des Sprecherausschusses und der Schwerbehindertenvertretung .....	57
1. Betriebsrat .....	58
a) Arbeitnehmer .....	58
b) Leitende Angestellte .....	58
2. Sprecherausschuss .....	58
3. Schwerbehindertenvertretung .....	59
B. Vertragsschluss .....	60
I. Allgemeines .....	60
1. Vertragspartner/Vertretung .....	60
a) Leitende Angestellte .....	60
b) AG-Vorstand .....	61
c) GmbH-Geschäftsführer .....	63
d) Sonderfall Drittanstellung .....	64
2. AGB-Recht .....	65
3. Der fehlerhafte Anstellungsvertrag .....	66
II. Organschäftliche Bestellung von Geschäftsführern und Vorstandsmitgliedern .....	67
1. GmbH-Geschäftsführer .....	68
a) Bestellung zum Gesellschaftsorgan .....	68
b) Folgen der Bestellung für ein vorhergehendes Arbeitsverhältnis .....	69
c) Bestellungs Voraussetzungen .....	70
d) Fehlerhafte Bestellung .....	73
e) Zuständiges Gericht .....	73
2. Vorstand .....	74
a) Bestellung zum Gesellschaftsorgan .....	74
b) Auswirkungen eines fehlerhaften Beschlusses auf die Bestellung .....	77
c) Folgen des Vertragsschlusses für ein vorhergehendes Arbeitsverhältnis .....	78
C. Gesetzliche Organpflichten .....	80
I. Vorstand .....	80
1. Leitung und Geschäftsführung .....	80
2. Vertretungsbefugnis .....	81
3. Die Leitungsaufgabe des Vorstands .....	82
4. Sorgfaltspflicht .....	83
5. Treuepflichten .....	86
a) Grundsätzliche Anmerkungen .....	86
b) Verschwiegenheitspflicht .....	86
c) Interessenkonflikte und Pflichtenkollisionen .....	88
d) Wettbewerbsverbot .....	89
6. Berichtspflichten gegenüber dem Aufsichtsrat .....	90
7. Buchführungspflicht/Bestandsgefährdung (Compliance) .....	91
8. Pflichten gegenüber der Hauptversammlung .....	92
9. Pflichten in der Unternehmenskrise/Insolvenz .....	93
10. Weitergehende Informations- und Offenlegungspflichten .....	96
II. GmbH-Geschäftsführer .....	97
1. Vertretungsmacht .....	97
2. Geschäftsführungsbefugnis .....	99
3. Leitungsaufgabe .....	101
4. Sorgfaltspflicht .....	102
5. Pflicht zur Ausführung von Weisungen .....	105
6. Anmeldepflichten .....	106

7. Buchhaltungspflicht und Jahresabschluss .....	107
8. Pflichten im Zusammenhang mit einer Krise .....	108

## Teil 3 Inhalt des Anstellungsvertrages und typische Vertragsklauseln

A. Vergütungsfragen .....	109
I. Arbeits- und Dienstvertragsrecht .....	109
1. Allgemeines .....	109
2. Vergütungsbestandteile .....	111
a) Tantiemen .....	111
b) Aktienoptionen .....	113
c) Zielvereinbarungen .....	117
d) Widerrufsvorbehalte .....	122
e) Freiwilligkeitsvorbehalt .....	125
3. Besonderheiten für den AG-Vorstand .....	126
a) Angemessene Vergütung .....	126
b) Herabsetzung in der Krise .....	129
c) Heraufsetzung des Gehalts bei Besserung der Lage? .....	131
d) Anerkennungsprämien .....	132
e) Veröffentlichungspflicht in börsennotierten Gesellschaften .....	132
4. Besonderheiten für den GmbH-Geschäftsführer .....	133
a) Angemessenheit .....	133
b) Analoge Anwendung von § 87 AktG auf GmbH-Geschäftsführer? .....	133
c) Anpassung des Gehalts in der Krise .....	134
II. Steuerrecht .....	135
1. Einkunftsarten .....	135
a) Bedeutung der Unterscheidung .....	135
b) Abgrenzung zwischen selbständiger (gewerblicher) und nichtseltständiger Arbeit .....	136
2. Einkünfte aus Gewerbebetrieb/selbständiger Arbeit .....	138
3. Einkünfte aus nichtseltständiger Arbeit .....	139
a) Grundvergütung .....	139
b) Variable Gehaltsbestandteile .....	141
4. Verdeckte Gewinnausschüttungen .....	146
a) Verdeckte Gewinnausschüttungen dem Grunde nach .....	147
b) Verdeckte Gewinnausschüttungen der Höhe nach .....	148
c) Sonderfälle verdeckter Gewinnausschüttungen .....	150
B. Dienstwagenregelungen .....	154
I. Arbeitsrecht .....	154
1. Allgemeines .....	154
2. Privatnutzung als zusätzliche Sachvergütung .....	154
3. Inhalt und Umfang des Nutzungsrechtes .....	155
a) Inhalt des Nutzungsrechtes .....	155
b) Umfang des Nutzungsrechtes .....	156
4. Herausgabe und Entziehung des Wagens .....	159
a) Kündigung des Mitarbeiters und Änderungen bei Einräumung der privaten Nutzung .....	159
b) Einschränkungen und Widerrufsvorbehalte .....	160
c) Nutzungsentschädigung .....	161
d) Rückabwicklung und Prozessuales .....	161
5. Haftungsfragen .....	162
a) Allgemeine Grundsätze .....	162

b) Leichteste Fahrlässigkeit .....	163
c) Mittlere Fahrlässigkeit .....	163
d) Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit .....	164
e) Sonstige Regelungen .....	164
II. Steuerrecht .....	165
1. Lohnsteuer .....	165
2. Besonderheiten bei Gesellschafter-Geschäftsführern .....	168
C. Arbeitszeit .....	170
I. Arbeitsrecht .....	170
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	170
a) Arbeitnehmer .....	170
b) Leitende Angestellte iSv § 5 Abs. 3 BetrVG .....	171
2. Organ-Führungskräfte .....	173
II. Steuerrecht .....	174
D. Direktionsrecht und Auslandseinsatz .....	176
I. Arbeitsrecht .....	176
1. Allgemeines .....	176
2. Reichweite des allgemeinen Direktionsrechtes .....	177
a) Konkretisierung der Arbeitsleistung .....	177
b) Tätigkeitsbeschreibung .....	177
c) Geringwertige Tätigkeiten .....	178
d) Zuordnung zu Vergütungsgruppen .....	179
e) Versetzungsklauseln und Direktionsrechtserweiterung .....	179
f) Arbeitsverhältnisse im Konzern .....	183
g) Gewissensentscheidungen, Grundrechte .....	185
h) Direktionsrecht hinsichtlich Arbeitszeit und betrieblicher Ordnung .....	186
3. Auslandseinsatz .....	186
a) Einführung .....	186
b) Unterschiedliche Vertragskonstellationen .....	187
c) Internationales Arbeitsrecht .....	188
II. Steuerrecht .....	192
1. Lohnsteuer .....	192
a) Inland .....	192
b) Ausland .....	194
2. Einkommensteuer .....	195
a) DBA-Ausland .....	195
b) Ausland ohne DBA .....	199
E. Altersversorgung .....	200
I. Arbeitsrecht .....	200
1. Altersversorgung im Arbeitsverhältnis .....	200
a) Allgemeines .....	200
b) Anpassungsprüfungspflicht .....	205
c) Widerruf .....	208
d) Übertragung von Anwartschaften .....	212
e) Abfindungsverbot, § 3 BetrAVG .....	213
2. Vorstandsmitglieder .....	214
a) Anwendbarkeit und Grundsätze des BetrAVG .....	215
b) Angemessenheit .....	216
c) Herabsetzung bei Verschlechterung der Gesellschaftsverhältnisse gem. § 87 Abs. 2 AktG .....	217

d) Rechtsmissbrauchseinwand .....	218
3. Geschäftsführer .....	218
II. Steuerrecht .....	219
1. Betriebliche Altersversorgung nach BetrAVG .....	219
a) Einführung .....	219
b) Besteuerung in der Anwartschaftsphase .....	220
c) Leistungsphase .....	223
d) Übergangsrecht .....	223
2. Pensionszusage .....	225
a) Bilanzielle Behandlung .....	225
b) Pensionszusagen an Gesellschafter-Geschäftsführer .....	226
F. Wettbewerbsverbote .....	235
I. Arbeitsrecht .....	235
1. Wettbewerbsverbote während des Arbeits-/Dienstverhältnisses .....	235
a) Gesetzliche Rechtsgrundlagen .....	235
b) Vertragliche Wettbewerbsverbote .....	236
c) Einwilligungen/Widerrufe .....	236
2. Nachvertragliche Wettbewerbsverbote für Arbeitnehmer .....	237
a) Grundsätze für Arbeitnehmer-Wettbewerbsverbote .....	237
b) Formelle Anforderungen an das Wettbewerbsverbot .....	237
c) Inhaltliche Anforderungen an das Wettbewerbsverbot .....	238
d) AGB-Kontrolle .....	238
e) Inhalte von Wettbewerbsverboten .....	239
f) Folgen bei Rechtsmängeln .....	243
g) Wegfall des Wettbewerbsverbotes .....	245
h) Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot .....	248
3. Besonderheiten für Organe bei nachvertraglichen Wettbewerbsverboten .....	248
a) Prüfungsmaßstab .....	248
b) Interessenabwägung .....	249
c) Karenzentschädigung .....	251
d) Folgen bei Rechtsmängeln .....	253
e) Lossagungsmöglichkeiten bei berechtigter fristloser Kündigung .....	254
f) Verzicht des Dienstberechtigten .....	254
g) Bedingte Wettbewerbsverbote .....	255
h) Wechsel in Organstellung .....	256
4. Formulierungsmuster .....	257
a) Wettbewerbsverbot mit einem Arbeitnehmer .....	257
b) Wettbewerbsverbot mit einem Organ .....	258
II. Steuerrecht .....	259
1. Lohnsteuer .....	259
2. Besonderheiten bei Gesellschafter-Geschäftsführer .....	260
a) Verstoß gegen Wettbewerbsverbot durch Gesellschafter-Geschäftsführer .....	260
b) Geschäftschance .....	261
c) Entschädigungen bei Wettbewerbsverboten nach Beendigung des Dienstverhältnisses .....	262
d) Formulierungsmuster für ein nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	263
G. Verschwiegenheitspflichten .....	265



H. Haftung und D&O-Versicherungen .....	269
I. Arbeitsrecht .....	269
1. Einführung .....	269
a) Grundlagen des Haftungs- und Schadensersatzrechts .....	269
b) Struktur der D&O-Versicherung .....	269
2. Konkrete Ausgestaltung von Versicherungsbedingungen .....	270
a) Selbstbehalt .....	270
b) Anspruchserhebung, Ausschlüsse .....	271
II. Steuerrecht .....	272
1. Haftung .....	272
2. D&O-Versicherung .....	272
I. Kündigungsregelungen .....	274
I. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	274
II. Vorstand .....	275
1. Allgemeines .....	275
2. Vereinbarung eines ordentlichen Kündigungsrechts .....	275
3. Aufzählung außerordentlicher Kündigungsgründe .....	276
4. Kopplungsklauseln .....	277
5. Vereinbarung der Anwendbarkeit des KSchG .....	278
6. Change of Control-Klauseln .....	279
III. Geschäftsführer .....	280
1. Vereinbarung der Geltung des KSchG .....	280
2. Festlegung von Gründen für eine außerordentliche Kündigung .....	281
3. Kopplungsklauseln .....	281
J. Befristungsabreden .....	283
K. Fiktionsklauseln .....	285
L. Rückzahlungsvereinbarungen für Fort- und Weiterbildungskosten .....	287
I. Arbeitsrecht .....	287
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	287
a) Allgemeines .....	287
b) Inhaltskontrolle .....	287
2. Organ-Führungskräfte .....	291
II. Steuerrecht .....	291
1. Lohnsteuer .....	291
a) Steuerliche Behandlung beim Arbeitgeber .....	291
b) Steuerliche Behandlung beim Arbeitnehmer .....	292
2. Besonderheiten bei Gesellschafter-Geschäftsführer .....	293
M. Sonstige Klauseln .....	294
I. Freistellungsklauseln .....	294
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	294
2. Besonderheiten bei Organ-Führungskräften .....	296
II. Vertragsstrafen .....	297
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	297
2. Organ-Führungskräfte .....	300
III. Abfindungsklauseln .....	301
IV. Urlaubsregelungen .....	302
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	302
2. Organ-Führungskräfte .....	304
3. Lohnsteuer .....	306
4. Besonderheiten bei Gesellschafter-Geschäftsführern .....	306

V. Krankheit .....	307
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	307
2. Organ-Führungskräfte .....	309
VI. Freizeitverhaltensklauseln .....	311
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	311
2. Organ-Führungskräfte .....	312
VII. Wohnsitzklauseln und Umzugskosten .....	313
1. Arbeitsrecht .....	313
a) Wohnsitzklausel .....	313
b) Umzugskostenklauseln .....	313
c) Organ-Führungskräfte .....	314
2. Steuerrecht .....	314
a) Werbungskosten/steuerfreie Einnahmen .....	314
b) Besonderheiten bei Gesellschafter-Geschäftsführern .....	315
VIII. Ausschlussklauseln .....	316
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	316
a) Einstufige Ausschlussfrist .....	316
b) Zweistufige Ausschlussfrist .....	318
c) Rechtsfolgen .....	319
2. Organ-Führungskräfte .....	319

## **Teil 4 Beendigung des Anstellungsverhältnisses**

A. Ordentliche Kündigung .....	321
I. Allgemeines .....	321
1. Einleitung .....	321
2. Anzuwendende Vorschriften .....	322
3. Person des Kündigenden .....	323
a) Aktiengesellschaft .....	324
b) GmbH .....	325
c) GmbH & Co. KG .....	326
d) Sonstige Gesellschaftsformen .....	326
4. Form der Kündigung .....	327
a) Gesetzliche Formbestimmungen .....	327
b) Gewillkürte Schriftformerfordernis .....	327
c) Weitere gewillkürte Formerfordernisse .....	329
d) Kündigung durch Abberufung .....	329
5. Inhalt der Kündigungserklärung .....	329
6. Zeit und Ort der Kündigung .....	330
7. Zugang der Kündigung .....	330
8. Kündigungsfristen und Kündigungstermine .....	333
a) Gewillkürte Fristbestimmung .....	333
b) Gesetzliche Kündigungsfrist .....	334
9. Folgen der Kündigung .....	335
10. Abwicklungsvertrag .....	335
II. Besonderheiten der einzelnen Führungskräfte .....	335
1. GmbH-Geschäftsführer .....	335
a) Entschlusszuständigkeit .....	335
b) Vertretungsbefugnis .....	336
c) Formalia der Kündigung .....	337
d) Kündigungsgründe .....	337
e) Kündigungsausschluss .....	338
f) Rechtsfolgen der Kündigung .....	341

2. AG-Vorstand .....	342
3. Leitende Angestellte .....	344
a) Entscheidungszuständigkeit .....	344
b) Vertretungsbefugnis .....	344
c) Formalia .....	346
d) Kündigungsfristen/Kündigungstermine .....	346
e) Kündigungsgründe .....	347
f) Kündigungsausschluss .....	350
g) Kündigungsschutzprozess .....	350
B. Außerordentliche Kündigung .....	354
I. Allgemeines .....	354
1. Praktische Bedeutung .....	354
2. Anwendbare Vorschriften .....	355
3. Regelungen im Anstellungsvertrag .....	355
4. Tat- und Verdachtskündigung .....	357
5. Kündigungskompetenz .....	357
6. Auslegung/Umdeutung .....	358
II. Kündigungsvoraussetzungen .....	358
1. Wichtiger Grund .....	358
2. Ultima Ratio .....	360
3. Interessenabwägung .....	362
4. Anhörung .....	363
5. Ausschlussfrist, § 626 Abs. 2 BGB .....	364
III. Besonderheiten der einzelnen Führungskräfte .....	366
1. GmbH-Geschäftsführer .....	366
a) Wichtiger Grund zum Ausspruch einer fristlosen Kündigung .....	367
b) Ausschlussfrist .....	371
c) Rechtsfolgen der außerordentlichen fristlosen Kündigung .....	372
2. AG-Vorstand/Vorstand einer Genossenschaft .....	373
C. Änderungskündigung .....	375
D. Aufhebungsvertrag .....	378
I. Allgemeines .....	378
1. Einleitung .....	378
2. Praktische Relevanz .....	378
a) Leitende Angestellte mit Arbeitnehmerstatus .....	379
b) Organmitglieder .....	379
3. Formvorschrift .....	380
4. Hinweis- und Aufklärungspflichten .....	381
5. Unwirksamkeitsgründe .....	381
6. Beseitigung des Vertrages .....	383
7. Gleichwohl-Kündigung .....	384
8. Steuer- und Sozialversicherungsrecht .....	385
a) Steuerrecht .....	385
b) Sozialversicherungsrecht .....	385
c) Arbeitsförderungsrecht .....	385
II. Klauseln .....	386
1. Aufhebung des Anstellungsvertrages .....	386
2. Weitere Abwicklung/Freistellung .....	387
3. Tatsachenfeststellung .....	390
4. Abfindung .....	390
5. Turboklausel .....	392

6. Dienstwagen .....	393
7. Boni/Tantieme .....	394
8. Betriebsrentenansprüche .....	395
9. Zeugnis .....	395
10. Herausgabe von Gegenständen .....	397
11. Geheimhaltung .....	397
12. Erledigungsklausel .....	398
E. Befristung und auflösende Bedingung .....	399
I. Organ-Führungskräfte .....	399
1. Keine materiellen Voraussetzungen der Befristungsabrede .....	399
2. Keine formalen Voraussetzungen der Befristungsabrede .....	400
3. Regelungsmöglichkeiten .....	400
II. Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	401
1. Allgemeine Regelungen für wirksame Befristungen .....	402
a) Befristungsarten und -abreden, auflösende Bedingung .....	402
b) Verhältnis zum Kündigungsrecht .....	402
c) Form der Befristungsabrede .....	403
d) Rolle des Sprecherausschusses .....	404
2. Besondere materielle Befristungskontrolle .....	404
a) Sachgrundbefristung .....	405
b) Sachgrundlose Befristung .....	409
c) Ende des befristeten Arbeitsvertrags, Bedingungseintritt und Weiterarbeit .....	411
d) Befristungs- und Bedingungskontrollklage .....	412
F. Typische Regelungsinhalte von Beendigungsvereinbarungen .....	414
I. Allgemeines .....	414
II. Typische Regelungsinhalte von A–Z .....	415
1. Abfindung .....	415
2. Freistellung .....	416
3. Altersversorgung .....	418
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	418
b) Organ-Führungskräfte .....	419
4. Verschwiegenheitspflicht .....	419
5. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	420
a) Allgemeines .....	420
b) Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	422
c) Organ-Führungskräfte .....	425
6. Zeugnis .....	427
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	427
b) Organ-Führungskräfte .....	428
7. Rückgabeklauseln .....	428
8. Urlaubsregelungen .....	429
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	429
b) Organ-Führungskräfte .....	431
9. Klageverzichtsklauseln .....	431
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte .....	431
b) Organ-Führungskräfte .....	432
10. Ausgleichsklauseln .....	432
a) Allgemeines .....	432
b) Besonderheiten bei Organ-Führungskräften .....	434

G. Altersteilzeit .....	436
I. Allgemeines .....	436
II. Voraussetzungen einer Altersteilzeit iSd ATZG .....	437
1. Minderung der wöchentlichen Arbeitszeit .....	437
2. Modelle .....	437
3. Sozialversicherungspflicht .....	437
4. Rente im Anschluss .....	438
5. Abweichende individuelle Vereinbarungen .....	438
III. Sonstige Anspruchsgrundlagen .....	438
IV. Insolvenz .....	439
V. Rechtsfolgen der Altersteilzeit für das Arbeitsverhältnis .....	439
1. Pflichten .....	439
2. Störfälle .....	440
VI. Kündigung .....	440

**Teil 5 Die Führungskraft in der Krise des Unternehmens**

A. Krise und Insolvenz .....	443
I. Eröffnungsgründe und -antragspflicht .....	443
1. Eröffnungsgründe .....	444
a) Zahlungsunfähigkeit .....	444
b) Überschuldung .....	446
c) Drohende Zahlungsunfähigkeit .....	447
2. Antragspflichtige Gesellschaftsorgane .....	447
3. Antragsfrist, Antragsinhalt .....	448
4. Instrumente zur Beseitigung von Insolvenzgründen .....	449
5. Handlungsempfehlungen .....	451
II. Haftung wegen Verletzung der Insolvenzantragspflicht .....	451
1. Haftung gegenüber Gläubigern aus § 823 Abs. 2 BGB iVm § 15a Abs. 1 InsO .....	452
a) Haftung gegenüber Neugläubigern .....	452
b) Haftung gegenüber Altgläubigern .....	452
2. Haftung gegenüber Gläubigern aus § 826 BGB .....	452
3. Haftung wegen der Gesellschaft .....	453
4. Verschulden, Exkulpation .....	453
5. Strafrechtliche Haftung .....	453
III. Haftung für Zahlungen nach Eintritt der Insolvenzreife, § 15b InsO .....	454
1. Auszahlungsverbot .....	454
2. Beginn des Auszahlungsverbotes .....	454
3. Auszahlungen .....	455
a) Unbare Zahlungen .....	455
b) Zahlung mit der Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns vereinbar .....	456
c) Fremdgelder .....	456
4. Ersatzanspruch des Insolvenzverwalters .....	457
IV. Weitere Haftungsrisiken für die Geschäftsleiter in der Krise .....	457
1. Verletzung der Krisenvorsorgepflicht .....	457
a) Einberufungspflichten .....	457
b) Risikofrüherkennungs- und -überwachungspflichten .....	457
2. Haftung wegen Insolvenzverursachung .....	459
a) Verstoß gegen Sorgfaltspflichten .....	459
b) Zahlungen an Gesellschafter .....	459
c) Cash-Management-Systeme .....	460

V. Haftungsrisiken bei Gesellschafterstellung .....	460
1. Anwendungsbereich .....	461
2. Gesellschafterstellung .....	461
3. Gesellschaftergleiche Dritte .....	461
4. Sanierungs- und Kleinbeteiligtenprivileg .....	462
5. Rechtsfolgen .....	462
a) Gesellschafterdarlehen .....	462
b) Gesellschafterbesichertes Drittdarlehen .....	463
c) Finanzplankredite .....	463
6. Nutzungsüberlassungen .....	463
VI. Stellung der Führungskraft in der Insolvenz .....	464
1. Das Insolvenzverfahren im Überblick .....	464
a) Eröffnungsverfahren .....	464
b) Eröffnetes Insolvenzverfahren .....	466
2. Die Führungskraft bei Stellung eines Insolvenzantrags über das Vermögen des Arbeitgebers .....	467
a) Unterscheidung zwischen Geschäftsleiter und leitenden Angestellten .....	467
b) Fortgeltung der zugrunde liegenden Rechtsverhältnisse .....	468
c) Auswirkungen der Insolvenzantragstellung auf die Organkompetenzen der Geschäftsleitung .....	469
3. Führungskraft und vorläufiger Insolvenzverwalter: Die Ausgangslage ....	470
a) Auskunftspflicht aller Führungskräfte .....	470
b) Kompetenzenabgrenzung zwischen vorläufigem Insolvenzverwalter und Geschäftsleitung .....	471
c) Motivation des vorläufigen Insolvenzverwalters zur Kündigung von Anstellungs- und Dienstverträgen .....	471
4. Führungskraft und schwacher vorläufiger Insolvenzverwalter mit Zustimmungsvorbehalt .....	472
a) Geschäftsleiter .....	472
b) Leitende Angestellte .....	472
5. Führungskraft und schwacher vorläufiger Insolvenzverwalter mit Einzelermächtigung .....	473
6. Führungskraft und starker vorläufiger Insolvenzverwalter .....	474
a) Geschäftsleiter .....	474
b) Leitende Angestellte .....	474
c) Dienst- oder Anstellungsverhältnis .....	474
7. Klagen im Insolvenzeröffnungsverfahren gegen die Kündigung von Dienst- oder Anstellungsvertrag .....	474
8. Die Führungskraft im eröffneten Insolvenzverfahren .....	475
a) Situation des Geschäftsleiters .....	475
b) Handlungsempfehlung für Geschäftsleiter .....	476
c) Situation der leitenden Angestellten .....	476
d) Sonderkündigungsrecht für Dienst- und Anstellungsvertrag .....	476
e) Sonderfall Eigenverwaltung .....	477
9. Vergütungsansprüche der Führungskraft .....	477
a) Anfechtbarkeit erfolgter Vergütungszahlungen .....	478
b) Vergütungsanspruch als Insolvenzforderung .....	478
c) Vergütungsanspruch als Masseverbindlichkeit .....	479
d) Vergütungsanspruch als Neumasse- bzw. nachrangige Masseverbindlichkeit .....	481
e) Aussonderungsrechte, Zurückbehaltungsrechte der Führungskraft ....	481

10. Sonstige Ansprüche, insbesondere aus betrieblicher Altersversorgung ....	482
a) Führungskraft ist nicht Unternehmer .....	482
b) Führungskraft ist Unternehmer .....	482
c) Sonstige Ansprüche .....	482
11. Insolvenzgeld .....	483
a) Sozialrechtlicher Arbeitnehmerbegriff .....	483
b) Geschützte Ansprüche .....	484
c) Stellung einer Führungskraft ohne Insolvenzgeldanspruch .....	484
<b>B. Betriebsübergang und Unternehmensumwandlungen .....</b>	<b>485</b>
I. Gesetzlicher Schutz nur für Arbeitnehmer .....	485
II. Betriebsübergang: Voraussetzungen .....	485
1. Rechtsgeschäftlicher Übergang .....	485
2. Inhaberwechsel .....	486
a) Weiterführung der Geschäftstätigkeit .....	486
b) Gesellschafterwechsel/share deal .....	486
c) Zeitpunkt .....	487
d) Betrieb und Betriebsteil .....	487
e) Wirtschaftliche Einheit: 7-Punkte-Katalog .....	487
f) Abgrenzung zur Funktionsnachfolge .....	489
g) Betriebsstilllegung .....	490
III. Rechtsfolgen eines Betriebsübergangs .....	490
1. Übergang der Arbeitsverhältnisse .....	490
2. Kein Übergang von Geschäftsführern und Vorständen .....	491
3. Zuordnung zu Betriebsteilen .....	491
4. Besitzstandswahrung: Einzelfälle .....	491
a) Sonderleistungen .....	491
b) Aktienoptionen .....	492
c) Personalrabatte .....	492
d) Wettbewerbsverbote .....	493
IV. Unterrichtungspflichten und Widerspruchsrecht .....	493
1. Unterrichtungspflichten .....	493
2. Fehlerhafte Unterrichtung .....	494
3. Widerspruchsrecht nach § 613a Abs. 5 BGB .....	494
4. Massenwiderspruch .....	496
V. Besonderheiten bei Unternehmensumwandlungen .....	496
VI. Kündigung und Betriebsübergang .....	497
1. Grundsätze .....	497
2. Kündigung „wegen“ Betriebsübergang .....	497
3. Kündigung aus anderen Gründen .....	498
VII. Nachteilige Vereinbarungen anlässlich Betriebsübergang .....	498
VIII. Sonderkündigungsschutz beim Betriebsübergang .....	498
IX. Prozessuale Fragen .....	498
X. Wiedereinstellungs-/Vertragsfortsetzungsansprüche .....	499
XI. Besonderheiten bei Organ-Führungskräften .....	499
1. Keine Anwendung § 613a BGB .....	499
2. Vereinbarungen nach Betriebsübergang .....	499
3. Veräußerung .....	500
4. Unternehmensumwandlungen .....	500
<b>Teil 6 Compliance und Datenschutz</b>	
I. Einführung .....	503
1. Begriffsbestimmung .....	503

2. Vorteile von Compliance und Risiken von Non-Compliance .....	504
II. Rechtsgrundlagen .....	506
1. Gesetzliche Grundlagen .....	506
a) Nationale Gesetze .....	506
b) Internationale Gesetze .....	507
2. Deutscher Corporate Governance Standard und Prüfungsstandards .....	507
3. Rechtsprechung .....	508
III. Verantwortlichkeit, Haftungsrisiken .....	509
1. Verantwortlichkeit des Unternehmens .....	509
2. Verantwortlichkeit der Organe und Mitarbeiter .....	509
IV. Compliance-Organisation .....	510
1. Compliance Kultur .....	510
2. Ziele von Compliance .....	511
3. Risikoanalyse .....	511
4. Aufbau eines Compliance Managementsystems .....	512
a) Kommunikation .....	513
b) Richtlinien .....	513
c) Schulungen .....	513
d) Helpdesk .....	514
e) Hinweisgebersystem .....	514
f) Interne Ermittlungen .....	515
g) Compliance Officer .....	516
V. Grundlagen .....	517
1. Bedeutung der DSGVO .....	517
2. Pflicht zur Einführung einer Datenschutz-Compliance .....	518
3. Grundbegriffe des Datenschutzrechts .....	518
a) Verantwortlicher – Gemeinsam Verantwortlicher – Auftragsverarbeiter .....	518
b) Personenbezug von Daten .....	519
4. Grundsätze des Datenschutzes .....	521
a) Erforderlichkeit einer Rechtsgrundlage .....	521
b) Zweckbindung .....	521
c) Erforderlichkeit und Datensparsamkeit .....	522
d) Richtigkeit der Daten .....	522
e) Speicherbegrenzung .....	522
f) Gewährleistung der Datensicherheit .....	522
g) Rechenschaftspflicht .....	523
5. Rollen und Aufgaben – die Datenschutzorganisation .....	524
a) Geschäftsführung .....	524
b) Fachverantwortliche .....	524
c) Datenschutzbeauftragte .....	525
d) Datenschutz-Koordinatoren – Datenschutz-Team .....	525
e) Compliance-Abteilung und interne Revision .....	526
VI. Anforderungen an die Umsetzung des Datenschutzes .....	527
1. Interne organisatorische Maßnahmen .....	527
a) Erarbeitung von Richtlinien – interne Vorgaben .....	527
b) Zuweisung von Verantwortlichkeiten – RACI-Matrix .....	527
c) Einführung von Wirksamkeitskontrollen .....	528
d) Vorgaben zum Risikomanagement .....	529
2. Gewährleistung von Datenschutzprozessen .....	530
a) Bestellung eines Datenschutzbeauftragten .....	530
b) Vertraulichkeitsverpflichtung Mitarbeiter .....	530
c) Schulungen im Datenschutz .....	531



d)	Dokumentation von Verfahren nach Art. 30 DSGVO .....	531
e)	Erstbewertung von Verfahren – Datenschutz-Vorprüfung .....	532
f)	Prozess zur Durchführung einer Datenschutz-Folgenabschätzung ....	532
g)	Umsetzung von Betroffenenrechten .....	533
h)	Umsetzung von Art. 25 DSGVO .....	536
i)	Einführung eines Archivierungs- und Löschkonzeptes .....	537
j)	Gewährleistung der IT-Sicherheit .....	538
k)	Umgang mit Datenpannen .....	538
l)	Zusammenarbeit mit Dienstleistern .....	539
m)	Internationaler Datentransfer .....	541
VII.	Sanktionierung von Datenschutzverstößen .....	544
1.	Allgemeine Abhilfebefugnisse von Aufsichtsbehörden .....	544
2.	Verhängung von Bußgeldern .....	545
a)	Ablauf von Bußgeldverfahren .....	545
b)	Haftung des Unternehmens für Datenschutzverstöße .....	546
c)	Exzesse von Mitarbeitern .....	547
3.	Schadensersatzansprüche Betroffener .....	548
a)	Voraussetzungen des DSGVO-Schadensersatzanspruchs .....	548
b)	Durchsetzung der Ansprüche .....	552
c)	Klageverfahren .....	552
4.	Aktivitäten sonstiger Organisationen und Verbände .....	554
a)	Verbände zur Wahrung der Verbraucherinteressen .....	554
b)	Weitere Organisationen zur Durchsetzung des Datenschutzes .....	554
c)	Massenverfahren auch im Datenschutzrecht denkbar .....	554
5.	Regress des Unternehmens wegen Datenschutzverstößen .....	555
a)	Regress bei Geschäftsleitung .....	555
b)	Regress beim Dienstleister .....	556
c)	Regress im Falle Gemeinsamer Verantwortlichkeit .....	557
<b>Teil 7 Haftung der Führungskräfte</b>		
A.	Zivilrechtliche Haftung .....	559
I.	Konzentration auf die Binnenhaftung .....	559
II.	Außenhaftung .....	560
1.	Verschulden bei Vertragsverhandlungen .....	561
2.	Außenhaftung nach spezialgesetzlichen Normen .....	561
3.	Deliktische Außenhaftung .....	562
4.	Gläubigerzugriff auf die Innenhaftung .....	563
III.	Organhaftung in den verschiedenen Unternehmensphasen .....	563
1.	Gründungshaftung .....	563
a)	„Vorgründungsphase“: Haftung nach allgemeinen Grundsätzen .....	563
b)	Vor-Gesellschaft: Spezielle Haftungsregelungen .....	565
2.	Die Binnenhaftung ab Eintragung der Gesellschaft .....	576
a)	Haftungsbegründender Tatbestand .....	576
IV.	Haftungsprivilegierungen und Möglichkeiten der Haftungsfreistellung/Enthaftung .....	629
1.	Haftungsbeschränkungen im Voraus .....	629
2.	Nachträgliche Haftungsfreistellung durch die Gesellschaft .....	630
a)	Zuständiges Gremium .....	630
b)	Arten der nachträglichen Enthaftung .....	631
3.	Ökonomische Entlastung durch Versicherungsschutz – Directors & Officers-Versicherung .....	634
4.	Haftungsbefreiung durch Befolgung von Weisung oder Beschlüssen: ....	636

5. Arbeitsrechtliche Haftungsprivilegien und Freistellungsansprüche .....	638
6. Haftungsbeschränkung als Ausfluss der gesellschaftsrechtlichen Treuepflicht .....	638
7. Ressortverteilung als Enthaltungsinstrument .....	639
8. Business Judgment Rule als „safe Harbour“ .....	641
9. Verjährung .....	641
V. Sonstiges zur Durchsetzung der Binnenhaftung .....	642
B. Haftung für Steuern .....	645
I. Haftung für betriebliche Steuern nach §§ 34, 69, 191 AO .....	645
1. Mittelvorsorgepflicht .....	646
2. Grundsatz der anteiligen Tilgung .....	646
3. Besonderheiten bei einzelnen Steuerarten .....	646
a) Umsatzsteuer .....	646
b) Besonderheiten Lohnsteuer und Abzugssteuern .....	651
c) Verdeckte Gewinnausschüttung .....	653
4. Verschuldensabhängigkeit und Ermessen nach §§ 34, 69, 191 AO .....	654
a) Qualifizierter Sorgfaltsverstoß und Auswahlermessen .....	654
b) Ressortverteilung als steuerliches Enthaltungs- und Ermessensmerkmal .....	655
II. Steueroptimierte Gestaltungen als Entscheidungen iSd Business Judgment Rule .....	656
<b>Teil 8 Verfahrensrecht</b>	
I. Organmitglieder .....	659
1. Rechtsschutzmöglichkeiten im Falle der Abberufung .....	659
a) Allgemeines .....	659
b) Klageverfahren .....	659
2. Einstweiliger Rechtsschutz des Organmitglieds .....	661
a) Einstweiliger Rechtsschutz vor dem Abberufungsbeschluss .....	662
b) Einstweiliger Rechtsschutz nach dem Abberufungsbeschluss .....	662
3. Vergütungsklage im Urkundenprozess .....	663
a) Statthaftigkeit des Urkundenprozesses .....	663
b) Beweismittel .....	664
c) Klageverteidigung .....	664
d) Entscheidung .....	665
II. Leitende Angestellte .....	665
Stichwortverzeichnis .....	667