

Das Anstellungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers

von
Dr. Paul Melot de Beauregard

1. Auflage

[Das Anstellungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers – Melot de Beauregard](#)

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[GmbH-Gesetz](#)



Verlag C.H. Beck München 2011

Verlag C.H. Beck im Internet:
www.beck.de

ISBN 978 3 406 59615 5

Melot de Beauregard
Das Anstellungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers

beck-shop.de

beck-shop.de

Das Anstellungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers

beck-shop.de

von

Dr. Paul Melot de Beauregard, LL.M. (LSE)

Rechtsanwalt/Fachanwalt für Arbeitsrecht
München



Verlag C.H. Beck München 2011

beck-shop.de

Verlag C.H. Beck im Internet:
beck.de

ISBN 978 3 406 59615 5

© 2011 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck und Bindung: Nomos Verlagsgesellschaft
In den Lissen 12, 76547 Sinzheim

Satz: Textservice Zink, Schwarzach

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

Für Lucki

beck-shop.de

beck-shop.de

Vorwort

beck-shop.de

Die GmbH ist die am weitesten verbreitete Form der Kapitalgesellschaft. Dieses Buch möchte all denjenigen eine Handreichung sein, welche sich praktisch oder theoretisch mit dem Anstellungsvertrag eines GmbH-Geschäftsführers auseinandersetzen haben. Dabei richtet es sich an den Juristen wie den Betriebswirt, aber auch den Handwerker als Geschäftsführer einer Familiengesellschaft oder den Aufsichtsrat einer Holding-GmbH.

Hauptanliegen des vorliegenden Werkes ist es, den Benutzer auf den aktuellen Stand der jeweils diskutierten Frage zu bringen. Entsprechend lag beim Verfassen ein Hauptaugenmerk auf der Auswertung der in den vergangenen Jahren publizierten Rechtsprechung sowie der hierzu erfolgten Kommentierungen. Beides konnte für die Zeit bis Ende Februar 2011 berücksichtigt werden.

Neben dem Stand der rechtlichen Diskussion haben in dieses Werk auch einige derzeit in politischen Auseinandersetzungen berührten Themen Eingang gefunden. Entsprechend spiegeln insbesondere die Ausführungen zur Corporate Governance und zur Haftung den gegenwärtigen Stand am – so ist zu hoffen – Ende der jüngsten weltweiten Finanz- und Wirtschaftskrise wieder. Inwieweit sich diese nachhaltig in die Rechtsform der GmbH besonders bevorzugenden Mittelstand niederschlägt, wird freilich erst die Zukunft zeigen.

Der Verfasser hat Dank zu sagen. Zu vorderst sind hier meine Partner in der Kanzlei McDermott Will & Emery zu nennen, denen ich viele Anregungen, Hinweise und Ergänzungen verdanke. Das Manuskript wurde durch Frau Verena Kässer vorbildlich betreut. Für die kritische Durchsicht des Manuskripts danke ich meinem Vater, Herrn Rechtsanwalt Paul-Friedrich Melot de Beauregard, und Frau Rechtsanwältin Dr. Anja Kiewitt. Herr Moritz Heile, wissenschaftlicher Mitarbeiter, leistete wertvolle Arbeit bei der Durchsicht der Anlagen. Es tut gut, in einem solchen Team zu arbeiten! Dem Beck-Verlag danke ich schließlich für seinen langen Atem bei der Entstehung dieses Buches.

Anregungen, Kommentare und Verbesserungsvorschläge sind jederzeit herzlich willkommen und werden vom Verfasser unter pbeauregard@mwe.com dankbar entgegengenommen.

München, im März 2011

Paul Melot de Beauregard

beck-shop.de

Inhaltsverzeichnis

beck-shop.de

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXI

§ 1 Einleitung	1
§ 2 Bestellung und Abberufung	3
I. Formale Voraussetzungen der Bestellung	3
1. Person des Geschäftsführers	3
2. Zuständigkeit für die Bestellung	5
3. Form und Dauer der Bestellung	6
4. Fehlerhafte und fehlende Bestellung	7
II. Anmeldung der Bestellung beim Handelsregister	8
III. Die Abberufung	9
IV. Bestellung und Abberufung bei ausländischer Gesellschafterin bzw. ausländischem Geschäftsführer	10
V. Die Amtsniederlegung	11
§ 3 Der Anstellungsvertrag im Allgemeinen	12
I. Rechtsnatur	12
1. Dienst- oder Arbeitsverhältnis?	13
2. Stellungnahme	14
3. Verbrauchereigenschaft?	16
II. Zuständigkeit und Form	16
1. Zuständigkeit für den Abschluss des Anstellungsvertrags	16
2. Form des Gesellschafterbeschlusses	18
3. Änderung und Aufhebung des Anstellungsvertrags	20
III. Zeit und Form des Anstellungsvertrags	20
IV. Klauselkontrolle und Diskriminierungsschutz	21
1. Klauselkontrolle	21
2. Diskriminierungsschutz	23
a) Allgemeiner Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungs- grundsatz	23
b) Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz	23
c) Corporate Governance	25
V. Datenschutz	25

§ 4 Einzelne vertragliche Regelungsfelder	27
I. Präambel	27
II. Aufgabenfelder und Tätigkeit	28
1. Tätigkeitsumfang und Verantwortung	28
a) Allgemeines	28
b) Verweisungsklauseln	30
c) Eigenständige Regelungen	30
2. Sorgfältigkeitsmaßstab	32
3. Tätigkeitsort	32
4. Tätigkeiten in Gruppen-Unternehmen	34
5. Kopplung des Tätigkeitsbeginns an Bestellung	35
6. Regelungen zur Vertretung	36
a) Vertretung der Gesellschaft	36
b) Umfang der Vertretungsmacht	38
c) Inschlagäfte (§ 181 BGB)	40
d) Haftungsfragen	41
III. Arbeitszeit	42
IV. Urlaub	43
1. Anspruch auf Urlaub	43
2. Umfang des Urlaubsanspruchs	44
3. Lage und Gewährung des Urlaubs	44
4. Urlaubsabgeltung	45
V. Bezüge und Gehalt	46
1. Festgehalt	46
2. Variable Vergütung	53
3. Optionen, Genussrechte, Beteiligungen	57
4. Garantierte Abfindung	58
5. Abtretung und Verpfändung	58
6. Besonderheiten bei geschäftsführenden Gesellschaftern	58
VI. Altersversorgung	59
1. Allgemeines	59
a) Anwendbarkeit des BetrAVG?	59
b) Sonstiges	61
2. Einschränkungen durch das BetrAVG	61
3. Altersversorgung außerhalb des BetrAVG	62
4. Wegfall oder Widerruf der betrieblichen Altersversorgung	62
5. Besonderheiten bei geschäftsführenden Gesellschaftern	63
VII. Dienstwagen und sonstige Arbeitsmittel	64
1. Dienstwagen	64
a) Allgemeines	64
b) Nutzung des eigenen Fahrzeugs	65
c) Steuerliche Fragen	65
d) Besonderheiten bei geschäftsführenden Gesellschaftern	65
2. Sonstige Arbeitsmittel	66
a) Allgemeines	66
b) Steuerliche Fragen	67

beck-shop.de

VIII. Auslagen und sonstige Aufwendungen	67
1. Allgemeines	67
2. Vertragliche Regelungen	68
3. Rechts- und Steuerberatung	68
IX. Versicherungen	69
1. Unfallversicherung	69
2. Lebensversicherung	70
3. Rechtsschutz und Vermögensschadenhaftpflicht	70
X. Vertraulichkeit und Information	70
1. Vertraulichkeit	71
a) Gesetzlicher Schutz	71
b) Vertragliche Regelungen	71
c) Absicherung durch Vertragsstrafen	71
2. Informationssicherung durch die Gesellschaft	74
a) Gesetzlicher Schutz	74
b) Vertragliche Regelungen für die Dauer des Anstellungsverhältnisses	74
c) Vertragliche Regelungen für die Beendigung	75
3. Informationserteilung gegenüber dem Geschäftsführer	75
XI. Erfindungen und Geistiges Eigentum	76
1. Allgemeines	76
2. Erfindungen	76
a) Allgemeines	76
b) Vertragliche Regelungen	77
3. Geistiges Eigentum	77
XII. Nebentätigkeits- und Wettbewerbsverbote	78
1. Nebentätigkeitsverbot	78
2. Wettbewerbsverbot	81
3. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	83
a) Gesetzliche Regelungen	83
b) Vertragliche Regelungen	83
4. Abwerbeverbote und Kundenschutzklauseln	88
5. Besonderheiten bei geschäftsführenden Gesellschaftern	89
XIII. Arbeitsunfähigkeit	89
1. Anzeige und Nachweis	89
2. Vergütung	90
3. Dienstwagen	92
XIV. Beendigungsregelungen	92
1. Tätigkeitsbeginn	92
2. Die Befristung	93
3. Die ordentliche Kündigung	96
a) Die ordentliche Kündigung durch die Gesellschaft	96
aa) Kündigungsfristen	96
bb) Allgemeiner Kündigungsgrund und Kündigungsschutz	97

Inhaltsverzeichnis

cc) Zuständigkeit und Form	100
b) Die ordentliche Kündigung durch den Geschäftsführer	101
4. Die außerordentliche Kündigung	104
a) Die außerordentliche Kündigung durch die Gesellschaft	105
aa) Der wichtige Grund	105
bb) Interessenabwägung	109
cc) Form und Frist	110
dd) Besonderheiten bei geschäftsführenden Gesellschaftern	112
b) Die außerordentliche Kündigung durch den Geschäftsführer	113
aa) Der wichtige Grund	113
bb) Interessenabwägung	114
5. Andere Beendigungstatbestände	114
6. Freistellung	115
7. Rückgabe von Gegenständen und Niederlegung von Ämtern	117
a) Rückgabe von Gegenständen	117
b) Niederlegung von Ämtern	118
8. Abfindungen	119
9. Exkurs: Das Zeugnis	119
10. Exkurs: Das ruhende Arbeitsverhältnis	119
XV. Ausschluss	121
XVI. Schlussbestimmungen	122
1. Vollständigkeits- und Aufhebungsklauseln	122
2. Schriftlichkeitsklausel	123
3. Ausschluss Allgemeiner Geschäftsbedingungen	123
4. Anwendbares Recht und Gerichtsstand	124
5. Salvatorische Klausel	125
6. Übergabeklausel	126
7. Datumszeile	126
8. Unterschriftenzeile	127
§ 5 Alternative Vertragsformen	128
I. Der Beratervertrag	128
II. Interimsmanagement	128
III. Der Gesellschaftsvertrag	129
IV. Vertragslose Tätigkeit	130
V. Der faktische Geschäftsführer	130
§ 6 Der Aufhebungsvertrag	132
I. Beendigung	132
II. Freistellung und Urlaub	133
1. Freistellung	133
2. Urlaub	135

III. Finanzielle Ansprüche	136
IV. Abfindung	137
V. Herausgabe	138
VI. Zeugnis	139
VII. Wettbewerbsverbote	139
VIII. Vertraulichkeit und Kommunikation	140
1. Vertraulichkeit	140
2. Kommunikation	141
IX. Erledigung und Entlastung	141
X. Schlussbestimmungen	142
§ 7 Steuerrechtliche Implikationen	143
I. Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers	143
II. Der Fremdgeschäftsführer	143
1. Gehalt	143
2. Dienstwagen	144
3. Mitgliedschaften	144
4. Sonstige Leistungen	145
5. Abfindungen	145
III. Der Gesellschafter-Geschäftsführer	146
§ 8 Sozialversicherungsrechtliche Implikationen	148
I. Sozialversicherungspflichtigkeit des Geschäftsführers	148
1. Der Fremdgeschäftsführer	148
2. Der Gesellschafter-Geschäftsführer	149
II. Umfang der Sozialversicherungspflicht	150
1. Rentenversicherung	150
2. Krankenversicherung	150
3. Pflegeversicherung	151
4. Arbeitslosenversicherung	151
§ 9 Haftung und Compliance	152
I. Grundsätze von Haftung und Compliance	152
II. Gesetzliche Haftung	153
1. Innenhaftung	153
a) § 43 Abs. 2 (Haftung für Obliegenheitsverletzungen)	155
b) § 64 (Haftung für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung)	155
c) § 823 Abs. 2 BGB (Haftung wegen Verstoßes gegen ein Schutzgesetz)	156
d) § 826 BGB (Haftung bei Vernichtung von Liquidationsvermögen)	157

beck-shop.de

Inhaltsverzeichnis

2. Außenhaftung	157
a) §§ 823 ff. BGB (Unerlaubte Handlungen)	157
b) § 179 BGB (Rechtsschein)	158
c) §§ 69, 34 AO (Lohnsteuerhaftung)	158
d) §§ 69, 191 Abs. 1, 25 Abs. 1 AO, § 2 Abs. 2 Nr. 2 UStG (Umsatzsteuerhaftung)	158
e) Weitere Haftungsgrundlagen	158
III. Vertragliche Haftung	159
IV. Strafrechtliche Tatbestände	159
V. Haftungsausschluss, Haftungsbeschränkung und D&O-Versicherung	160
§ 10 Rechtsschutz	162
I. Rechtsweg	162
1. Sachliche Zuständigkeit	162
2. Örtliche Zuständigkeit	163
3. Vertretung und Klagebefugnis	163
4. Beweisfragen	164
II. Mögliche Rechtsbehelfe	165
1. Einstweilige Verfügung	165
2. Leistungsklage	165
a) Gehaltsfragen	166
b) Sonstige Ziele einer Leistungsklage	166
3. Feststellungsklage	166
4. Verfahren der Freiwilligen Gerichtsbarkeit	167
Anhang	169
I. Gesetzestexte (Auszug)	169
II. Verzeichnis der Entscheidungen	175
III. Musterentwürfe	188
1. Beispiel für einen Gesellschafterbeschluss über die Bestellung und die Abberufung eines Geschäftsführers	188
2. Beispiel für die Anzeige der Bestellung gegenüber dem Handelsregister (deutsch/englisch) bei Beglaubigung im Ausland	189
3. Beispiel für einen ausführlichen Geschäftsführer- anstellungsvertrag	192
4. Beispiel für einen ausführlichen Geschäftsführer- anstellungsvertrag (deutsch/englisch)	198
5. Beispiel für eine ausführliche Dienstwagenvereinbarung mit privater Nutzungsmöglichkeit	211
6. Geschäftsordnung für die Geschäftsführung (deutsch/englisch)	216
7. Beispiel für einen Abberufungsbeschluss (deutsch/englisch)	224

8. Beispiel für ein Kündigungsschreiben (ordentliche Kündigung)	227
9. Beispiel für ein Kündigungsschreiben (außerordentliche Kündigung)	228
10. Muster für die innerbetriebliche Kommunikation des Ausscheidens eines Geschäftsführers bei einer einvernehmlichen Trennung	229
11. Musterbeispiel für die innerbetriebliche Kommunikation des Ausscheidens eines Geschäftsführers bei einer außerordentlichen Kündigung	230
Stichwortverzeichnis	231

beck-shop.de