

Rechtsstellung der Führungskräfte im Unternehmen

Begründung, Inhalt, Beendigung

von

Jessica Hansen, Dr. Markus Friedrich Kelber, Dr. Rolf Zeißig, Andreas Breezmann, Manfred Confurius, Dr. Ann Elina Busch, Dr. Martin Düwel

1. Auflage

[Rechtsstellung der Führungskräfte im Unternehmen – Hansen / Kelber / Zeißig / et al.](#)

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](#) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Arbeitsvertrag, Arbeitsentgelt](#)



Verlag C.H. Beck München 2006

Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 406 51667 2

Inhaltsverzeichnis

	Seite
A. Rechtliche Grundlagen	1
I. Begriff der Führungskraft im rechtlichen Sinn	1
II. Arbeitnehmer- und Organ-Führungskräfte	2
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte	2
2. Organ-Führungskräfte	2
3. Mischformen zwischen Organ- und Arbeitnehmer-Führungskräften	3
III. Vertragliche Grundformen	3
IV. Führungskräfte in einem Arbeitsverhältnis	4
1. Allgemeine Rechtsstellung von Arbeitnehmer-Führungskräften	5
2. Unterschiedliche rechtliche Erscheinungsformen der Arbeitnehmer-Führungskraft	6
a) Leitende Angestellte im Rechtssinne	7
b) Leitende Angestellte im betriebsverfassungsrechtlichen Sinn	7
aa) Selbständige Einstellung und Entlassung	9
bb) Generalvollmacht oder Prokura	10
cc) Sonstige unternehmerische Aufgaben	13
dd) Zweifelsregelung	14
ee) Beispiele aus der Rechtsprechung	16
c) Leitende Angestellte im kündigungsrechtlichen Sinn	17
aa) Geschäftsführer und Betriebsleiter	18
bb) Ähnliche leitende Angestellte	18
cc) Selbständige Einstellung oder Entlassung	18
dd) Arbeitnehmer-Führungskräfte ohne Personalkompetenz	20
ee) Beispiele aus der Rechtsprechung	22
d) Prokuristen	22
aa) Begriff der Prokura	22
bb) Arbeitsrechtliche Stellung des Prokuristen	23
e) AT-Angestellte	24
aa) Begriff des AT-Angestellten	24
bb) Arbeitsrechtliche Stellung von AT-Angestellten	25
V. Führungskräfte in einer Organstellung	26
1. Trennung zwischen Organ- und Vertragsebene	27
2. Rechtliche Einordnung der Organebene	27
3. Rechtliche Einordnung der Vertragsebene	28
a) Regelfall: Freies Dienstverhältnis	28
aa) Stand der Diskussion	28
bb) Stellungnahme	30
b) Ausnahmefall: Organ-Führungskraft und Arbeitsverhältnis	31
aa) Beförderung eines Arbeitnehmers zum Organmitglied	31
bb) Beschäftigung von Organmitgliedern vor oder nach der Bestellung	35
cc) Drittanstellung	36
4. Anwendung arbeitsrechtlicher Vorschriften auf Organ-Führungskräfte	38
a) Allgemeine arbeitsrechtliche Vorschriften	38
b) Kündigungsschutz nach dem Kündigungsschutzgesetz für Organ-Führungskräfte	39

Inhaltsverzeichnis

	Seite
5. Möglichkeit der Koppelung von Organ- und Vertragsebene	40
6. Zuständigkeit der Arbeitsgerichte für Klagen von Organmitgliedern	42
a) Geltungsbereich von § 5 Abs. 1 Satz 3 ArbGG	43
b) Zuständigkeit der Arbeitsgerichte bei Klagen gegen die Bestellungs- körperschaft	44
aa) Rechtliche Doppelstellung	45
bb) Arbeitsvertragliche Beziehungen vor oder nach der Bestellung	46
c) Zuständigkeit der Arbeitsgerichte bei Klagen gegen die Anstellungs- körperschaft	46
d) Parteivereinbarung	47
7. Sozialversicherungsrechtliche Einordnung von Organ-Führungskräften	48
a) Beschäftigung im sozialversicherungsrechtlichen Sinn	48
aa) GmbH-Geschäftsführer	49
bb) Vorstandsmitglied einer Aktiengesellschaft	50
cc) Vorstandsmitglied einer Genossenschaft	51
b) Ausnahmetatbestände im Rahmen der gesetzlichen Sozialversicherung	51
aa) Krankenversicherung	51
bb) Pflegeversicherung	51
cc) Arbeitslosenversicherung	51
dd) Unfallversicherung	52
ee) Rentenversicherung	52
VI. Führungskräfte in verbundenen Unternehmen	52
1. Begriffbestimmungen: Unternehmensverbund, Konzern, Unternehmen und Betrieb	53
2. Unternehmensübergreifende Beschäftigung von Führungskräften	54
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte	54
aa) Unternehmenswechsel	55
bb) Gleichzeitige Tätigkeit für mehrere Unternehmen	57
b) Organ-Führungskräfte	59
aa) Unternehmenswechsel	59
bb) Gleichzeitige Tätigkeit für mehrere Unternehmen	61
c) Mischkonstellationen	61
aa) Arbeitsvertrag als Grundlage für Mischkonstellationen	61
bb) Organ-Dienstvertrag als Grundlage für Mischkonstellationen	62
cc) Mehrere Vertragsverhältnisse als Grundlage für Mischkonstellationen	63
3. Besonderheiten bei der Beendigung von unternehmensübergreifenden Vertragverhältnissen	63
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte	63
aa) Betriebsbedingte Kündigung	63
bb) Verhaltensbedingte Kündigung	64
b) Organ-Führungskräfte	65
VII. Führungskräfte bei Betriebsübergang, Unternehmensveräußerung und Unternehmensumwandlung	66
1. Arbeitnehmer-Führungskräfte	67
a) Übergang eines Betriebes oder Betriebsteils	67
aa) Rechtsgeschäft	68
bb) Betrieb oder Betriebsteil	68
cc) Übergang auf einen anderen Inhaber	69
dd) Zuordnung der Arbeitnehmer-Führungskräfte	72
ee) Rechtsfolgen des Betriebsübergangs	73
ff) Unterrichtung der Arbeitnehmer	75
gg) Widerspruchsrecht der Arbeitnehmer	76

Inhaltsverzeichnis

	Seite
hh) Haftung des bisherigen Betriebsinhabers	77
ii) Kündigungsverbot	77
b) Unternehmensveräußerung	78
aa) Share-Deal	79
bb) Asset-Deal	79
c) Unternehmensumwandlung	79
aa) Verschmelzung	81
bb) Spaltung	83
cc) Vermögensübertragung	86
dd) Formwechsel	86
2. Organ-Führungskräfte	87
a) Übergang eines Betriebes oder Betriebsteils	87
b) Unternehmensveräußerung	88
aa) Organstellung	88
bb) Organ-Dienstvertrag	89
c) Unternehmensumwandlung	89
aa) Organstellung	89
bb) Organ-Dienstvertrag	90
VIII. Grenzüberschreitender Einsatz von Führungskräften	97
1. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	98
a) Kurzzeitige Abordnung	98
b) Längerfristige Entsendung	98
c) Versetzung - Ruhen des Inlandsanstellungsverhältnisses	99
d) Entsenderichtlinien	100
2. Vorbereitung des Auslandseinsatzes	100
3. Anzuwendendes Recht	101
a) Internationale und deutsche Kollisionsregeln	101
b) Betriebsverfassungsrecht/Sprecherausschussgesetz	103
c) Tarifrecht	104
d) Betriebliche Altersversorgung	105
e) Anwendbarkeit von SGB IX, MuSchG und BErzGG	105
f) Kündigungsschutzrecht	106
g) Internationales Verfahrensrecht und Gerichtsstand	107
aa) Internationale Zuständigkeit von Gerichten	107
bb) Gerichtsstandsvereinbarung	108
4. Regelungsinhalte der Entsendevereinbarung	108
a) Vergütung	108
b) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	109
c) Urlaub	109
d) Aufwandserstattung	110
e) Heimreisen	110
f) Unterbringung im Ausland	110
g) Versicherungsschutz	110
h) Rückkehrklausel	111
5. Steuerrechtliche Aspekte des Auslandseinsatzes	111
a) Beibehaltung des Wohnsitzes im Inland	111
aa) Rechtslage bei bestehenden Doppelbesteuerungsabkommen	111
bb) Auslandstätigkeit ohne entsprechende DBA-Regelung	112
b) Aufgabe des inländischen Wohnsitzes/beschränkte Steuerpflicht	112
6. Sozialversicherungsrechtliche Aspekte der Auslandsentsendung	113
a) Allgemeine Bestimmung des anwendbaren Rechts – materielles Sozialrecht und Kollisionsnormen	113

Inhaltsverzeichnis

	Seite
b) Entsendung innerhalb der Europäischen Union	114
aa) Grundsätze der EWG-VO 1408/71	114
bb) Anwendungsbereich der EWG-VO 1408/71	115
cc) Inhalt der EWG-VO 1408/71	115
c) Entsendung in einen Abkommensstaat	116
d) Entsendung in das „vertragslose Ausland“	117
e) Freiwillige Versicherung in der deutschen Sozialversicherung	117
f) Leistungsansprüche entsandter Mitarbeiter	118
aa) Krankenversicherung	118
bb) Pflegeversicherung	118
cc) Rentenversicherung	118
dd) Unfallversicherung	119
ee) Arbeitslosenversicherung	119
IX. Beschäftigung von ausländischen Führungskräften	119
1. Führungskräfte als Arbeitnehmer	119
2. Führungskräfte in Organstellung	121
a) Organ-Dienstvertrag	121
b) Organstellung	121
3. Reform des deutschen Ausländerrechts	122
a) Rechtliche Rahmenbedingungen bis zum 31.12.2004	122
b) Rechtslage seit dem 1.1.2005 - Zuwanderungsgesetz	123
c) Einschlägige öffentlich-rechtliche Regelungen	124
4. Zulassung zum deutschen Arbeitsmarkt	125
a) Grundlagen der Zulassung zum deutschen Arbeitsmarkt	125
aa) Aufenthaltstitel	125
bb) Zustimmung der Bundesagentur für Arbeit	130
cc) Übergangsregelungen	131
b) Führungskräfte aus EU-Mitgliedstaaten und sonstige privilegierte Staatsangehörige	132
c) Führungskräfte aus den Beitrittsstaaten	133
d) Führungskräfte aus Drittstaaten	134
aa) Niederlassungserlaubnis für Hochqualifizierte	134
bb) Zustimmungsfreie Beschäftigung	134
cc) Grundsätzlich zustimmungspflichtige Beschäftigung als Führungskraft	135
dd) Zulassung von im Inland lebenden Ausländern	137
5. Verfahrensrechtliches	137
6. Rechtsfolgen des fehlenden Aufenthaltstitels	138
a) Sanktionen	138
b) Vergütung	138
c) Beendigung des Arbeitsverhältnisses	139
B. Abschluss des Vertrages	141
I. Vertragsanbahnung	141
1. Die Abwerbung von Führungskräften – „Headhunting“	141
a) Rechtliche Grenzen der zulässigen Abwerbung	142
aa) Unlautere Abwerbung	142
bb) Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung	143
cc) Eingriff in das Recht am Unternehmen	143
b) Unzulässige Abwerbung – Fallgruppen in der Praxis	144
aa) Verleiten zum Vertragsbruch	144
bb) Ausnutzen eines Vertragsbruchs	145

Inhaltsverzeichnis

	Seite
cc) Doppelbeschäftigung	146
dd) Abwerbung durch unsachliche Beeinflussung	146
ee) Mitbewerberbehinderung	147
ff) Mitbewerberausbeutung	147
gg) Einsatz von Headhuntern	147
hh) Telefonische Direktansprache	148
c) Rechtsfolgen unzulässiger Abwerbung	149
aa) Abwerbendes Unternehmen	149
bb) Abgeworbene Führungskraft	150
cc) Ansprüche gegen Headhunter	151
dd) Abwerbung durch Mitarbeiter	152
d) Prozessuale Durchsetzung	152
e) Abwerbungsschutz	153
aa) Unternehmensabsprachen	154
bb) Vertragliche Abwerbungsverbote	154
2. Rechte und Pflichten im Vertragsanbahnungsverhältnis	155
a) Vertragsanbahnungsverhältnis als vorvertragliches Schuldverhältnis	155
b) Pflichten des Arbeitgebers/Dienstherrn	156
aa) Aufklärungs- und Informationspflichten	156
bb) Obhutspflichten	159
cc) Rücksichtnahmepflichten	159
dd) Verschwiegenheitspflichten	160
ee) Ersatz von Vorstellungskosten	161
c) Pflichten des Bewerbers	162
aa) Offenbarungspflichten	162
bb) Pflicht zur wahrheitsgemäßen Beantwortung von Fragen	164
cc) Verschwiegenheitspflichten	165
d) Einstellungsuntersuchung und Einstellungstest	166
II. Zustandekommen des Vertrages	167
1. Angebot und Annahme	167
2. Zuständigkeit für Vertragsschluss auf Unternehmensseite	168
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte	168
b) Organ-Führungskräfte	169
aa) GmbH	170
bb) Aktiengesellschaft	171
cc) Genossenschaft	171
3. Beteiligungsrechte von Betriebsrat und Sprecherausschuss bei der Begründung von Arbeitsverhältnissen	171
a) Beteiligung des Betriebsrates bei der Einstellung von nichtleitenden Arbeitnehmer-Führungskräften	172
b) Beteiligungsrechte des Betriebsrates bei der Einstellung von leitenden Angestellten	174
c) Beteiligungsrechte des Sprecherausschusses bei der Einstellung	174
III. Abschlussmängel	175
1. Formerfordernisse	175
a) Abschluss von Arbeitsverträgen	175
aa) Schriftform der Befristungsabrede	175
bb) Schriftform des nachvertraglichen Wettbewerbsverbots	175
cc) Nachweisgesetz	176
b) Abschluss von Organ-Dienstverträgen	177
2. Anfechtung wegen Willensmängeln	177
a) Anfechtungsgründe	178

Inhaltsverzeichnis

	Seite
aa) Erklärungs- oder Inhaltsirrtum	178
bb) Irrtum über verkehrswesentliche Eigenschaften	178
cc) Falsche Übermittlung	179
dd) Widerrechtliche Drohung	179
ee) Arglistige Täuschung	179
b) Anfechtungserklärung	180
c) Anfechtungsfrist	180
3. Sittenwidrigkeit	180
4. Gesetzeswidrigkeit	181
5. Rechtsfolgen bei Abschlussmängeln	182
a) Beendigung des faktischen Vertragsverhältnisses	182
b) Inhalt des faktischen Vertragsverhältnisses	182
C. Rechte und Pflichten von Führungskräften	183
I. Inhalt des Arbeitsvertrages von Arbeitnehmer-Führungskräften	183
1. Einschränkung der Vertragsfreiheit durch die Inhaltskontrolle von Formulararbeitsverträgen nach den §§ 305–310 BGB	183
a) Einbeziehungskontrolle und Überraschungsschutz	186
b) Schutz von unangemessener Benachteiligung (§§ 307–309 BGB)	187
c) Besondere Vertragsklauseln	188
aa) Vertragsstrafen	188
bb) Freiwilligkeitsvorbehalte	190
cc) Widerrufsvorbehalte	190
dd) Aufrechnungsverbote	191
ee) Überstundenabgeltung oder Pauschalierung	191
ff) Versetzungsvorbehalte	191
gg) Ausschlussfristen	192
d) Rechtsfolgen unwirksamer Vertragsklauseln	193
2. Sonstige Einschränkungen der Vertragsfreiheit	193
a) Allgemeine Arbeitnehmerschutzrechte	194
b) Beschränkungen durch Tarifvertrag oder Betriebsvereinbarung	194
3. Verpflichtung zur Arbeitsleistung	194
a) Arbeitsvertragsvertragliche Gestaltung der Leistungsverpflichtung	195
b) Konkretisierung der Hauptleistungspflicht durch Weisung	196
c) Zuweisung anderer Aufgabenbereiche durch Versetzung	198
aa) Zuweisung anderer Tätigkeiten	198
bb) Örtliche Versetzung	200
cc) Beteiligung des Betriebsrats oder Sprecherausschusses	200
d) Entzug vertraglicher Aufgaben	201
e) Erteilung und der Entzug von Prokura und sonstigen Vollmachten	202
aa) Erteilung und Reichweite von Prokura und sonstigen Vollmachten	203
bb) Entzug der Prokura und sonstigen Vollmachten und dessen Rechtsfolgen	205
4. Vertragliche Nebenpflichten	209
5. Konzernbezug des Arbeitsverhältnisses	210
a) Feststellung des Arbeitgebers	210
b) Arbeitsvertrag ohne Konzernbezug	212
c) Gestaltungsmöglichkeiten von Arbeitsverträgen mit Konzernbezug	213
6. Arbeitszeit	213
a) Dauer der regelmäßigen Arbeitszeit	213
b) Beschränkungen des Arbeitszeitumfangs	214

Inhaltsverzeichnis

	Seite
aa) Beschränkungen durch das Arbeitszeitgesetz	214
bb) Arbeitszeitrechtliche Grenzen bei leitenden Angestellten	215
c) Überschreitungen der vertraglichen Arbeitszeit	216
aa) Verpflichtung zur Mehrarbeit	216
bb) Vergütung der Mehrarbeit	216
d) Lage der Arbeitszeit	217
7. Vergütung	218
a) Überblick	218
b) Formen der Vergütung	220
c) Sondervergütungen	221
aa) Rechtsgrundlagen	221
bb) Zweckrichtung der Sondervergütung	223
cc) Ausschluss und Kürzung bei Fehlzeiten	224
dd) Kürzung oder Entfallen der Sondervergütung wegen vorzeitigen Ausscheidens des Arbeitnehmers	225
ee) Rückzahlungsklauseln	225
d) Variable Vergütung nach Zielvereinbarung	226
aa) Rahmenvereinbarung zum Verfahren, Zielerreichung und Entgelt	228
bb) Rahmenvereinbarung zu Leistungsstörungen	230
cc) Vereinbarung eines konkreten Jahresziels	235
e) Variable Vergütung in Form einer Provision	236
f) Variable Vergütung in Form einer Tantieme	240
g) Aktienoptionen	242
aa) Arbeitsrechtliche Beurteilung im Überblick	243
bb) Gleichbehandlung und Bindungs- bzw. Verfallsfristen	244
cc) Gewährung der Aktienoption durch Dritte	245
h) Gehaltsanpassungsklauseln	249
8. Dienstwagenüberlassung	250
a) Nutzungsrechte	251
aa) Umfang der Nutzung	251
bb) Nutzungsrecht während Krankheitszeiten	252
cc) Nutzungsrecht im Urlaub	252
dd) Nutzungsrecht im gekündigten Arbeitsverhältnis	253
ee) Nutzungsentschädigung	254
ff) Instandhaltung	255
b) Entzug des Dienstwagens	256
c) Kostenrisiko	257
d) Gestellung eines Chauffeurs	258
e) Haftung bei Verkehrsunfällen	258
f) Steuerrechtliche Behandlung des Dienstwagens	260
aa) Steuerliche Absetzbarkeit des Dienstwagens für den Arbeitgeber	260
bb) Lohnsteuerrechtliche Behandlung des Dienstwagens	260
g) Sozialversicherungsrechtliche Behandlung des Dienstwagens	261
9. Arbeitnehmerhaftung	261
a) Überblick und Rechtsentwicklung	261
b) Allgemeine Regeln der Haftungserleichterung	263
aa) Definition der Verschuldensmaßstäbe	264
bb) Verteilung der Haftung auf der zweiten Haftungsstufe	264
cc) Haftungsbegrenzung auf der dritten Haftungsstufe	265
c) Haftung der Führungskraft	267
aa) Meinungsstand	267
bb) Persönliche und sachliche Ausnahme bei Führungskräften	268

Inhaltsverzeichnis

	Seite
d) Haftung des Arbeitnehmers Dritten gegenüber	271
e) Vertragliche Vereinbarungen über Arbeitnehmerhaftung	271
aa) Haftungsbegrenzungen im „normalen“ Arbeitsverhältnis	271
bb) Vertragliche Haftungsregelungen im Arbeitsverhältnis mit Führungskräften	272
10. Betriebliche Altersversorgung	272
11. Verschwiegenheitspflicht	276
12. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	276
a) Vereinbarung des nachvertraglichen Wettbewerbsverbotes	277
b) Reichweite des nachvertraglichen Wettbewerbsverbotes	277
c) Berechtigung des nachvertraglichen Wettbewerbsverbotes	279
aa) Berechtigtes geschäftliches Interesse des Arbeitgebers	279
bb) Keine unbillige Erschwerung des beruflichen Fortkommens der Führungskraft	279
cc) Rechtsfolge der Unverbindlichkeit	280
d) Vereinbarung einer Karenzentschädigung	280
aa) Bemessungsgrundlage der Karenzentschädigung	281
bb) Anrechnung anderweitigen Erwerbs	281
cc) Rechtsfolge einer fehlenden oder unzureichenden Karenz- entschädigung	283
e) Form des Wettbewerbsverbotes	283
f) Bedingte Wettbewerbsverbote	283
g) Formularvertragliche Wettbewerbsbeschränkungen	284
h) Verzicht des Arbeitgebers	285
i) Kündigung des Arbeitsverhältnisses und Ablösung des Wett- bewerbsverbotes	286
aa) Außerordentliche Kündigung einer Arbeitsvertragspartei	286
bb) Einschränkungen des Lossagungsrechts des Arbeitnehmers	286
cc) Lossagung des Arbeitgebers	286
j) Einvernehmliche Aufhebung	287
k) Unmittelbarer Eintritt in den Ruhestand	288
l) Verletzung des nachvertraglichen Wettbewerbsverbotes	288
aa) Unterlassungsanspruch	288
bb) Wegfall der Karenzentschädigung und Schadensersatz	288
cc) Vertragsstrafe	289
13. Rechtsfolgen bei Arbeitnehmererfindung	291
a) Diensterfindung	292
b) Freie Erfindung	293
c) Vergütung für Arbeitnehmererfindungen	294
d) Streitigkeiten	295
e) Technische Verbesserungsvorschläge	295
14. Besonderheiten im Urlaubs- und Entgeltfortzahlungsrecht	295
a) Erholungsurlaub	296
aa) Grundzüge des Urlaubsrechts nach dem Bundesurlaubsgesetz	296
bb) Besonderheiten im Arbeitsverhältnis von Führungskräften	299
b) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	301
II. GmbH-Geschäftsführer	303
1. Rechte und Pflichten aus der Organstellung	303
a) Begründung der Organstellung als Geschäftsführer	305
aa) Gesetzliche Eignungsvoraussetzungen	305
bb) Satzungsrechtliche Eignungsvoraussetzungen	309
cc) Zuständigkeit für die Bestellung	310

Inhaltsverzeichnis

	Seite
dd) Bestellung durch Gesellschaftsvertrag	311
ee) Bestellung durch Beschluss der Gesellschafterversammlung	312
ff) Bestellung durch Beschluss des Aufsichtsrates	314
gg) Inhalt der Bestellung	316
hh) Bekanntgabe und Annahme der Bestellung	316
ii) Anmeldung zum Handelsregister	317
jj) Mängel der Bestellung	318
b) Rechte des Geschäftsführers aus der Organstellung	319
aa) Vertretungsbefugnis	319
bb) Geschäftsführungsbefugnis	323
c) Pflichten des Geschäftsführers aus der Organstellung	327
aa) Überblick über die Organpflichten	327
bb) Pflicht zur Leitung der GmbH	328
cc) Pflicht zur Ausführung von Weisungen	329
dd) Pflicht zur Buchführung und Bilanzierung	332
ee) Pflicht zur Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung	332
ff) Pflicht zur Erteilung von Auskünften	337
gg) Anmeldungs-, Mitteilungs- und Anzeigepflichten	338
hh) Pflicht zur Einberufung der Gesellschafterversammlung	339
ii) Pflicht zur Loyalität und Treue, insbesondere Wettbewerbsenthaltung	340
jj) Pflichten in der Krise	341
2. Rechte und Pflichten aus dem Dienstvertrag	342
a) Verhältnis von Gesellschaftsvertrag und Gesetz zum Dienstvertrag	342
b) Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Vorschriften	343
c) Besonderheiten beim Formularvertrag	344
d) Inhalt und Umfang der Beschäftigungspflicht	345
aa) Geschuldete Tätigkeit und Anspruch auf Beschäftigung	345
bb) Umfang der Beschäftigung	346
cc) Dienort	346
dd) Nebentätigkeit	347
e) Vergütung	347
aa) Vergütungsanspruch	347
bb) Bestandteile und Höhe der Vergütung	348
cc) Tantieme	348
dd) Gratifikationen	350
ee) Dienstwagen	351
ff) Herabsetzung der Vergütung	352
gg) Erhöhung der Vergütung	353
hh) Abtretbarkeit	354
ii) Pfändungsschutz	355
jj) Verjährung	355
kk) Steuerliche Behandlung der Geschäftsführervergütung	355
f) Betriebliche Altersversorgung	359
aa) Begründung von Versorgungsansprüchen	360
bb) Arten von Versorgungszusagen	360
cc) Anwendbarkeit des BetrAVG	361
dd) Rechtsfolgen des BetrAVG	362
ee) Widerruf der Versorgungszusage	363
ff) Steuerliche Rahmenbedingungen beim Gesellschafter-Geschäftsführer	364
g) Auslagenersatz	365
h) Erfindungen	366
i) Urlaub	367

Inhaltsverzeichnis

	Seite
j) Entgeltfortzahlung	367
k) Verschwiegenheitspflicht	368
l) Wettbewerbsverbot während der Amtszeit	368
m) Zeugnis	368
n) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	369
aa) Gesetzlicher Kontrollmaßstab für die Überprüfung des Wettbewerbsverbotes	370
bb) Berechtigtes Schutzinteresse der Gesellschaft	370
cc) Gegenständliche Reichweite	371
dd) Räumliche Reichweite	372
ee) Zeitlicher Umfang des Wettbewerbsverbotes	373
ff) Karenzentschädigung	373
gg) Geltungserhaltende Reduktion und salvatorische Klauseln	375
hh) Lösung, Verzicht und bedingtes Wettbewerbsverbot	376
ii) Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das nachvertragliche Wettbewerbsverbot	378
3. Überblick über die Haftung des Geschäftsführers	379
4. Haftung des Geschäftsführers gegenüber der Gesellschaft	380
a) Sorgfaltsmaßstab	381
aa) Objektiver Verhaltensmaßstab	382
bb) Verschulden anderer	382
cc) Mehrere Geschäftsführer	382
b) Einzelne Haftungstatbestände	383
aa) Gesetzwidriges Verhalten	383
bb) Verstoß gegen Weisungen	383
cc) Risikogeschäfte	384
dd) Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot	386
ee) Verletzung weiterer Treuepflichten	386
ff) Verstoß gegen Kapitalerhaltungsvorschriften	387
gg) Verstoß gegen das Auszahlungsverbot	387
hh) Verbot des Erwerbes eigener Anteile	388
ii) Eigenkapitalersetzende Leistungen	389
jj) Verfrühter Insolvenzantrag und Sanierungspflicht	390
kk) Insolvenzverschleppung und Zahlungen nach Insolvenzreife	390
c) Entlastung	395
d) Generalbereinigung	397
e) Haftungsbeschränkung	397
f) Verjährung	398
g) Geltendmachung von Ansprüchen	399
aa) Gesellschafterbeschluss	399
bb) Darlegungs- und Beweislast	400
5. Haftung des Geschäftsführers gegenüber den Gesellschaftern	401
6. Haftung des Geschäftsführers gegenüber Dritten	402
a) Haftung aus Vertrag	402
aa) Rechtsscheinhaftung	402
bb) Vertretung ohne Vertretungsmacht	402
cc) Haftung aus Verschulden bei Vertragsschluss	403
b) Deliktische Haftung	404
aa) Haftung aus § 823 Abs. 1 BGB, insbesondere Organisationsverschulden	404
bb) Deliktische Haftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB	405
cc) Deliktische Haftung gemäß § 826 BGB	405
c) Haftung für fehlerhafte Produkte	407

Inhaltsverzeichnis

	Seite
d) Haftung wegen Wettbewerbsverstößen	409
e) Haftung wegen Vorenthaltung von Sozialversicherungsbeiträgen	410
f) Steuerrechtliche Haftung des GmbH-Geschäftsführers	413
g) Haftung wegen Verzögerung des Insolvenzantrages	417
7. Haftung im Gründungsstadium	422
a) Vorgründungsgesellschaft	422
b) Vorgesellschaft	423
8. Versicherungsschutz für Haftungsrisiken des Geschäftsführers	424
a) Gegenstand der D & O-Versicherung	424
b) Versicherungsvertrag	424
c) Zeitlicher Schutz der D & O-Versicherung	425
d) Ausreichender Versicherungsschutz	425
e) Ausschlussstatbestände	426
f) Steuerliche Behandlung	426
III. Vorstand Aktiengesellschaft	427
1. Rechte und Pflichten aus der Organstellung	428
a) Bestellung	428
aa) Beschluss und Annahme	428
bb) Formelle Voraussetzungen	429
cc) Persönliche Voraussetzungen	430
dd) Fehlerhafte Bestellung	430
ee) Besondere Vorstandsmitglieder	432
b) Eigenverantwortlichkeit	433
aa) Duales Verwaltungssystem	433
bb) Gesamtvertretung	434
c) Unternehmensleitung	436
aa) Planung, Steuerung, Kontrolle	437
bb) Unternehmerisches Ermessen	438
cc) Vorstandsentscheidungen im M&A-Bereich	442
dd) Mindestzuständigkeiten, Geschäftsverteilung, Delegation	442
d) Dokumentations-, Informations- und Berichtspflichten	444
aa) Berichtspflicht gegenüber dem Aufsichtsrat	444
bb) Buchführungspflicht	446
cc) Pflichten bei Verlust, Überschuldung und Zahlungsunfähigkeit	447
dd) Vorbereitung und Ausführung der Hauptversammlungsbeschlüsse	448
ee) Vorlage- und Berichtspflichten gegenüber der Hauptversammlung	449
ff) Sonstige Mitteilungs-, Bekanntmachungs- und Berichtspflichten	449
e) Treuepflicht	450
aa) Loyalität	451
bb) Vertraulichkeit	451
cc) Wettbewerbsverbot	452
f) Haftung des Vorstandes	454
aa) Haftung gegenüber der Gesellschaft	456
bb) Außenhaftung	457
cc) Haftung wegen Einflussnahme auf die Gesellschaft	459
dd) Haftung im Konzern	460
2. Rechte und Pflichten aus dem Organ-Dienstvertrag	460
a) Besonderheiten	460
aa) Dienstvertrag	460
bb) Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Grundsätze	461
cc) Abschluss und Dauer des Vertrages	461
dd) Mängel des Angestelltenverhältnisses	463

Inhaltsverzeichnis

	Seite
b) Vergütung	464
aa) Vergütungsgrundsätze	464
bb) Tantieme	467
cc) Aktienoptionen	468
dd) Entgeltzahlung ohne Arbeitsleistung	469
ee) Altersversorgung	469
c) Besondere vertragliche Regelungen und Pflichten	471
aa) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	471
bb) Change-of-Control-Klauseln	473
cc) Auskunfts- und Herausgabepflichten	474
IV. Vorstand Genossenschaft	474
1. Organstellung	474
a) Begründung der Organstellung	475
aa) Zuständiges Organ	475
bb) Persönliche Voraussetzungen für die Bestellung	475
cc) Vollzug der Bestellung	476
b) Rechte und Pflichten aus der Organstellung	476
aa) Eigenverantwortliche Leitung der Genossenschaft	477
bb) Vertretung der Genossenschaft	478
cc) Sorgfaltpflicht	479
dd) Verschwiegenheitspflicht	479
ee) Buchführungspflicht	480
ff) Auskunftspflicht gegenüber dem Aufsichtsrat	480
gg) Pflicht zur Einberufung der Generalversammlung	480
hh) Auskunftspflicht gegenüber Genossen	481
ii) Pflichten in der Krise der Genossenschaft	481
jj) Sonstige Pflichten	482
2. Organ-Dienstvertrag	482
a) Abschluss des Organ-Dienstvertrages	482
b) Rechte und Pflichten aus dem Organ-Dienstvertrag	482
aa) Inhalt und Umfang der Tätigkeit	482
bb) Vergütung	483
cc) Erholungsurlaub	484
dd) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall	484
ee) Aufwendungsersatz	485
ff) Ruhegeld	485
gg) Konkurrenzverbot während und nach der Laufzeit des Organ-Dienstvertrages	485
3. Haftung des Vorstandes	485
a) Haftung von Vorstandsmitgliedern gegenüber der Genossenschaft	485
aa) Objektive Pflichtverletzung	486
bb) Sorgfaltsmaßstab	487
cc) Verschulden	488
dd) Beweislast	490
ee) Umfang der Haftung	490
ff) Ausschluss eines Schadensersatzanspruchs	490
gg) Entlastung	491
hh) Verjährung	491
b) Haftung gegenüber Genossen	491
c) Außenhaftung	492

	Seite
D. Beendigung der Rechtsstellung von Führungskräften	493
I. Allgemeine Grundsätze der rechtsgeschäftlichen Beendigung von Vertrags- verhältnissen mit Führungskräften und nachvertragliche Pflichten	493
1. Kündigung	493
a) Bestimmtheit	494
aa) Beendigungswille	494
bb) Bedingungsfeindlichkeit	494
cc) Angabe des Kündigungsgrundes	495
dd) Nachträgliche Mitteilungspflichten	495
b) Form	495
aa) Arbeitsverträge	495
bb) Freie Dienstverträge	496
c) Zugang	496
aa) Zugang unter Anwesenden	497
bb) Zugang unter Abwesenden	497
d) Rechtsgeschäftliche Vertretung	499
aa) Kündigung von Arbeitnehmer-Führungskräften durch Bevollmächtigte	499
bb) Kündigung von Organ-Führungskräften durch Bevollmächtigte	501
2. Befristung und auflösende Bedingung	502
a) Arbeitnehmer-Führungskräfte	502
b) Organ-Führungskräfte	502
3. Anfechtung von Vertragsverhältnissen	503
4. Aufhebungsvereinbarung	503
a) Zustandekommen und Form	503
aa) Arbeitnehmer-Führungskräfte	503
bb) Führungskräfte in Organstellung	504
b) Hinweispflichten des Arbeitgebers/Dienstherrn	504
c) Anfechtung von Aufhebungsvereinbarungen	505
5. Nachvertragliche Pflichten	505
a) Verschwiegenheitspflicht	505
aa) Arbeitnehmer-Führungskräfte	505
bb) Organ-Führungskräfte	507
b) Herausgabeansprüche	507
c) Zeugnis und Erteilung von Auskünften	509
II. Beendigung des Vertragsverhältnisses einer Arbeitnehmer-Führungskraft	512
1. Beendigung durch Kündigung	512
a) Beendigung durch ordentliche Arbeitnehmer-Kündigung	513
aa) Ausschluss der ordentlichen Kündbarkeit	513
bb) Verstoß gegen Treu und Glauben	513
b) Beendigung durch außerordentliche Arbeitnehmer-Kündigung	514
aa) Ausschluss der außerordentlichen Kündbarkeit	514
bb) Wichtiger Grund	514
cc) Kündigungserklärungsfrist	517
dd) Schadensersatz bei arbeitgeberseitigem Auflösungsver schulden	517
ee) Rechtsfolgen bei unwirksamer außerordentlicher Arbeitnehmer- Kündigung	518
c) Beendigung durch ordentliche Arbeitgeber-Kündigung	519
d) Anwendung des Kündigungsschutzes auf Arbeitnehmer-Führungskräfte	520
aa) Allgemeine Voraussetzungen für die Anwendung des Kündigungsschutzgesetzes	520
bb) Besondere Fallkonstellationen zur Anwendung des Kündigungsschutzgesetzes auf Führungskräfte	520

Inhaltsverzeichnis

	Seite
c) Kündigungsschutzrechtliche Sonderstellung von Arbeitnehmer-Führungskräften	523
f) Soziale Rechtfertigung der ordentlichen Arbeitgeberkündigung nach dem Kündigungsschutzgesetz im Überblick	525
g) Betriebsbedingte Kündigung	525
aa) Betriebsbedingte Kündigungslage	526
bb) Fehlende Weiterbeschäftigungsmöglichkeit	529
cc) Soziale Auswahl	531
dd) Interessenausgleich mit Namensliste	534
h) Verhaltensbedingte Kündigung	535
aa) Vertragswidriges Verhalten des Arbeitnehmers	536
bb) Notwendigkeit einer vorangegangenen Abmahnung	538
cc) Interessenabwägung	539
dd) Verdachtskündigung	539
ee) Fallgruppen der verhaltensbedingten Kündigung bei Führungskräften	540
i) Personenbedingte Kündigung	543
aa) Krankheitskündigung	544
bb) Kündigung wegen Alkohol- und Drogenkonsums	549
cc) Kündigung wegen Vertrauensverlustes	550
dd) Kündigung wegen mangelnder Eignung	550
j) Druckkündigung	551
k) Änderungskündigung	553
l) Beendigung durch außerordentliche Kündigung des Arbeitgebers	554
aa) Wichtiger Grund	555
bb) Kündigungserklärungsfrist	557
cc) Schadensersatz wegen Auflösungsverschulden des Arbeitnehmers	559
m) Ordnungsgemäße Beteiligung von Betriebsrat und Sprecherausschuss	560
aa) Anhörungsverfahren	560
bb) Inhalt der Anhörung	561
cc) Handlungsmöglichkeiten des Betriebsrats	563
n) Besonderer Kündigungsschutz	564
2. Rechte und Pflichten im gekündigten Arbeitsverhältnis	564
a) Rechtslage vor Ablauf der Kündigungsfrist	566
aa) Beschäftigungsanspruch des Arbeitnehmers im Grundsatz	566
bb) Beschäftigungsanspruch des leitenden Angestellten mit Personalkompetenz	567
cc) Beschäftigungsanspruch anderer Führungskräfte	567
dd) Durchsetzung des materiellen Anspruches auf Beschäftigung	569
ee) Inhalt des Beschäftigungsanspruches	570
ff) Gegenleistungsansprüche der Führungskraft	573
gg) Besondere Ansprüche des Arbeitnehmers im gekündigten Arbeitsverhältnis	573
b) Rechtslage nach Ablauf der Kündigungsfrist	574
aa) Weiterbeschäftigungsanspruch nach Ablauf der Kündigungsfrist	574
bb) Annahmeverzugsrisiko des Arbeitgebers	577
cc) Konkurrenztaetigkeit des Arbeitnehmers während des Kündigungsschutzprozesses	578
dd) Angebot zum Abschluss eines zweckbefristeten Arbeitsverhältnisses	580
3. Beendigung des Arbeitsverhältnisses durch gerichtliche Auflösung	583
a) Die Auflösung nach §§ 9, 10 KSchG im Überblick	584
b) Der Auflösungsantrag des Arbeitnehmers	585

	Seite
aa) Zulässigkeit des Arbeitnehmerantrages	585
bb) Begründetheit des Arbeitnehmerantrages	587
c) Auflösungsantrag des Arbeitgebers	590
aa) Zulässigkeit des Arbeitgeberantrages	590
bb) Begründetheit des Arbeitgeberantrages	591
cc) Sonderfall des leitenden Angestellten nach § 14 Abs. 2 KSchG	593
d) Beiderseitiger Auflösungsantrag	594
e) Gerichtliche Entscheidung und deren Anfechtbarkeit	594
aa) Auflösung des Arbeitsverhältnisses	594
bb) Verurteilung zur Abfindungszahlung	595
cc) Anfechtbarkeit der gerichtlichen Auflösung und Verurteilung zur Abfindungszahlung	597
4. Beendigung des Arbeitsverhältnisses durch Befristung	597
a) Begriff des befristet Beschäftigten	599
b) Form der Befristungsabrede	599
aa) Anwendungsbereich	600
bb) Wahrung der Schriftform	600
cc) Formverstoß	601
c) Sachgrundbefristung	601
aa) Projektbefristung	603
bb) Vertretung eines anderen Arbeitnehmers	605
cc) Erprobung	606
dd) Altersgrenze	607
ee) Vorübergehende Übertragung höherwertiger Tätigkeiten	608
ff) Exkurs: Verschleißatbestand bei der Befristung von Fußball- trainerverträgen	609
d) Sachgrundlose Befristung	614
aa) Befristung ohne Sachgrund bei Neueinstellungen	615
bb) Befristung ohne Sachgrund bei Unternehmensgründungen	616
cc) Befristung ohne Sachgrund bei älteren Arbeitnehmern	617
e) Beendigung und Fortsetzung des befristeten Arbeitsverhältnisses	618
aa) Beendigung durch Befristungsabrede	619
bb) Vorzeitige Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses	619
cc) Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses über das Befristungsende hinaus	620
f) Folgen unwirksamer Befristung	620
g) Gerichtliche Kontrolle von Befristungsabrede	621
aa) Gegenstand der gerichtlichen Kontrolle	621
bb) Klagefrist	621
5. Beendigung durch auflösende Bedingung	622
a) Schriftformerfordernis	622
b) Sachlicher Grund bei auflösend bedingten Arbeitsverträgen	623
aa) Tauglichkeitsmängel	623
bb) Gesundheitliche Mängel	623
cc) Exkurs: Abstiegsklauseln in Fußballtrainerverträgen	623
c) Beendigung des auflösend bedingten Arbeitsvertrages	625
6. Beendigung durch Aufhebungsvertrag	625
a) Zustandekommen und Form des Aufhebungsvertrages	626
b) Hinweispflichten des Arbeitgebers	628
c) Anfechtung von Aufhebungsvereinbarungen	628
d) Rücktritt, Widerruf und Wegfall der Geschäftsgrundlage	629
e) Überholende Kündigung	630

Inhaltsverzeichnis

	Seite
f) Inhalt eines Aufhebungsvertrages	630
aa) Zeitpunkt der Beendigung	631
bb) Abfindung	631
cc) Vergütung	632
dd) Freistellung von der Arbeitsleistung	634
ee) Wettbewerbsverbot	634
ff) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	635
gg) Zeugnis	636
hh) Dienstwagen	637
ii) Anschlussklauseln	638
g) Steuerliche Behandlung von Abfindungen	639
aa) Steuerfreiheit nach § 3 Ziffer 9 EStG	639
bb) Steuerbegünstigung nach §§ 24 Nr. 1, 34 EStG	642
h) Sozialrechtliche Konsequenzen im Überblick	643
aa) Verhängung einer Sperrzeit	644
bb) Ruhen des Arbeitslosengeldanspruches	646
cc) Erstattungspflicht durch den Arbeitgeber	648
III. Beendigung der Rechtsstellung als GmbH-Geschäftsführer	651
1. Beendigung der Organstellung	651
a) Beendigung der Organstellung durch Abberufung	652
aa) Grundsatz der freien Abberufbarkeit	653
bb) Sonderregelungen für die mitbestimmte GmbH	655
cc) Einschränkungen durch den Gesellschaftsvertrag	655
dd) Einschränkungen durch schuldrechtliche Absprachen	657
ee) Abberufung aus wichtigem Grund	657
ff) Zuständigkeit für die Abberufung	663
gg) Abberufungsbeschluss	664
hh) Abberufungserklärung	666
ii) Anmeldung der Abberufung zum Handelsregister	666
jj) Rechtslage und Rechtsschutz bei streitiger Abberufung	667
kk) Prozessuales	671
ll) Rechtsfolgen der Abberufung	673
b) Zeitweilige Amtsenthebung	675
c) Beendigung der Organstellung durch Amtsniederlegung	675
aa) Wirksamkeit der Amtsniederlegung	675
bb) Erklärung der Amtsniederlegung	676
cc) Anmeldung der Amtsniederlegung zum Handelsregister	677
dd) Rechtsfolgen der Amtsniederlegung	678
d) Beendigung der Organstellung aus sonstigen Gründen	679
aa) Einvernehmliche Aufhebung der Organstellung	679
bb) Zeitablauf im Falle befristeter Bestellung	679
cc) Wegfall einer gesetzlichen Eignungsvoraussetzung	680
dd) Tod des Geschäftsführers	680
ee) Erlöschen und Umwandlung der GmbH	680
2. Beendigung des Dienstvertrages des GmbH-Geschäftsführers	681
a) Beendigung des Dienstverhältnisses durch Befristungsablauf	681
b) Beendigung des Dienstverhältnisses durch ordentliche Kündigung der Gesellschaft	683
aa) Zuständigkeit für die Kündigung	683
bb) Willensbildung durch Beschluss	683
cc) Abgabe der Kündigungserklärung	684
dd) Kündigungsfrist	684

Inhaltsverzeichnis

	Seite
ce) Kein Kündigungsgrund	686
ff) Rechtsschutzmöglichkeiten des Geschäftsführers	687
c) Beendigung des Dienstvertrages durch Kündigung der Gesellschaft aus wichtigem Grund	687
aa) Wichtiger Grund	688
bb) Kündigungsklärungsfrist	692
cc) Formelle Voraussetzungen	695
dd) Nachschieben von Kündigungsgründen	695
ee) Rechtsschutzmöglichkeiten des Geschäftsführers	695
d) Beendigung des Dienstverhältnisses durch Kündigung des Geschäfts- führers	696
aa) Ordentliche Kündigung	696
bb) Außerordentliche Kündigung	696
cc) Form und Abgabe der Kündigungserklärung	697
dd) Rechtsfolgen	697
e) Beendigung des Dienstverhältnisses aufgrund Beendigung der Organ- stellung bei Koppelungsklausel	699
f) Beendigung des Dienstverhältnisses durch Aufhebungsvertrag	699
aa) Zustandekommen und Form des Aufhebungsvertrages	700
bb) Typische Inhalte	700
cc) Abfindung	701
dd) Betriebliche Altersversorgung	703
ee) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	704
ff) Erledigungsklausel und Haftungsvorbehalte	705
g) Sonstige Beendigungsgründe	706
h) Nachvertragliche Pflichten	707
IV. Beendigung der Rechtsstellung des Vorstands einer Aktiengesellschaft	708
1. Beendigung der Organstellung	708
a) Widerruf der Bestellung	708
aa) Zuständigkeit	708
bb) Wichtiger Grund	708
cc) Zeitpunkt, Fristen	710
dd) Rechtsschutz des Vorstandes	711
ee) Suspendierung des Vorstandes	712
b) Sonstige Beendigungsgründe	712
2. Beendigung des Dienstvertrages	713
a) Kündigung des Dienstvertrages durch die Aktiengesellschaft	713
aa) Verhältnis von Kündigung und Abberufung	713
bb) Zuständigkeit	714
cc) Ordentliche Kündigung	714
dd) Außerordentliche Kündigung	715
b) Kündigung durch das Vorstandsmitglied	719
c) Koppelungsklauseln	719
d) Aufhebungsvertrag	720
e) Weitere Beendigungsgründe	721
V. Beendigung der Rechtstellung als Vorstand einer Genossenschaft	722
1. Beendigung der Organstellung	722
a) Dauerhafte Beendigung der Organstellung	722
aa) Niederlegung durch das Vorstandsmitglied	722
bb) Widerruf der Bestellung durch die Genossenschaft	723
cc) Sonstige Beendigungsgründe	724
b) Einstweilige Enthebung des Vorstands	724

Inhaltsverzeichnis

	Seite
2. Beendigung des Organ-Dienstvertrages	725
a) Ordentliche Kündigung durch die Genossenschaft	725
aa) Zulässigkeit der ordentlichen Kündigung	726
bb) Koppelungsklauseln	726
cc) Zuständigkeit	726
dd) Beschlussfassung	727
ee) Kündigungserklärung	727
b) Außerordentliche Kündigung durch die Genossenschaft	727
aa) Zuständigkeit	727
bb) Beschlussfassung	727
cc) Kündigungserklärung	731
dd) Wichtiger Grund	731
ee) Kündigungserklärungsfrist	732
c) Kündigung durch das Vorstandsmitglied	733
d) Befristung	733
e) Aufhebungsvereinbarung	733
aa) Zuständigkeit	733
bb) Abschluss und Inhalt der Aufhebungsvereinbarung	733
f) Nachvertragliche Pflichten	734
Sachverzeichnis	735

