

Der GmbH-Geschäftsführer

- » Zivilrecht
- Steuerrecht
- Sozialversicherungsrecht
- Haftung

Von

Michael Daumke, Ltd. Regierungsdirektor a. D.,

Prof. Dr. Jürgen Keßler und

Uwe Perbey, Dipl.-Finanzwirt, StOAR

4. Auflage

INHALTSVERZEICHNIS

Vorwort	5
Literaturverzeichnis	17
Abkürzungsverzeichnis	19

1. WIRTSCHAFTLICHE UND RECHTLICHE GRUNDLAGEN: EIN ÜBERBLICK

	Rdn.	Seite
1.1 Die wirtschaftliche Bedeutung und Risiken der GmbH	■	25
1.2 Die rechtliche Verfassung der GmbH	16	29
1.2.1 Die Rechtsnatur der GmbH	16	29
1.2.2 Der Gesellschaftsvertrag	31	31
1.2.3 Die Gründung der GmbH im Überblick	56	39
1.2.4 Die Organe der GmbH	71	44
1.2.5 Die Kapitalaufbringung bei der GmbH	81	46
1.2.6 Die Kapitalerhaltung bei der GmbH	141	68
1.2.7 Die Insolvenzantragspflicht	161	74
1.2.8 Gesellschafterdarlehen	191	84

2. STELLUNG UND FUNKTION DES GESCHÄFTSFÜHRERS

2.1 Der Geschäftsführer als zwingendes Handlungsorgan	221	90
2.2 Die persönlichen Voraussetzungen	231	92
2.2.1 Gesetzliche Ausschlussstatbestände	231	92
2.2.2 Satzungsmaßige Anforderungen	246	96

J

3. DIE BESTELLUNG DES GESCHÄFTSFÜHRERS

3.1 Bestellung und Anstellungsvertrag	261	99
3.2 Die Bestellungskompetenz	266	101
3.3 Der Bestellungsakt	276	103
3.3.1 Die Bestellung in der Satzung	276	103

Inhalt

	Rdn.	Seite
3.3.2 Die Bestellung durch Gesellschafterbeschluss	281	104
3.3.3 Die Dauer der Bestellung	291	106
3.3.4 Die Durchführung der Bestellung	301	107
3.3.5 Der Widerruf der Bestellung	306	108
3.3.6 Die Abberufung aus wichtigem Grund	331	114
3.3.7 Die Amtsniederlegung	346	117
3.3.8 Die Bestellung des Notgeschäftsführers	351	118
4. DER ANSTELLUNGSVERTRAG		
4.1 Bedeutung und Regelungsgehalt	371	121
4.2 Die Rechtsnatur des Anstellungsvertrags	381	122
4.3 Der Anstellungsvertrag mit einem (früheren) Arbeitnehmer	396	126
4.4 Der Abschluss des Anstellungsvertrags mit der Gesellschaft	406	129
4.5 Der Abschluss des Anstellungsvertrags mit Dritten	416	131
4.6 Die Rangordnung des Anstellungsvertrags	421	132
4.7 Der fehlerhafte Anstellungsvertrag	431	133
4.8 Der Inhalt des Anstellungsvertrags	436	134
4.8.1 Der Vergütungsanspruch	436	134
4.8.2 Die Höhe der Vergütung	446	136
4.8.3 Die Anpassung der Vergütung	456	138
4.8.4 Das Ruhegehalt und die Hinterbliebenenversorgung	466	140
4.8.5 Ersatz von Auslagen	476	142
4.8.6 Der Urlaubsanspruch	481	142
4.8.7 Das Wettbewerbsverbot	486	143
4.8.8 Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot	501	147
4.9 Die Beendigung des Anstellungsvertrags	521	149
4.9.1 Die Beendigungsgründe	521	149
4.9.2 Die ordentliche Kündigung des Anstellungsvertrags	526	149
4.9.3 Die fristlose Kündigung des Anstellungsvertrags	536	152
4.9.4 Die Rechtsfolgen der Kündigung des Anstellungsvertrags	556	157

5. DIE VERTRETUNGS- UND GESCHÄFTSFÜHRUNGSBEFUGNIS DES <u>ORGANWALTERS</u>	Rdn.	Seite
5.1 Die Vertretungsbefugnis	571	159
5.2 Die Geschäftsführungsbefugnis	611	166
6. EINBERUFUNG UND DURCHFÜHRUNG DER GESELLSCHAFTERVERSAMMLUNG		
6.1 Die Einberufung der Gesellschafterversammlung	641	172
6.2 Die Form der Einberufung	651	176
6.3 Die Durchführung der Gesellschafterversammlung	661	179
6.4 Die Beschlussfassung	671	182
6.5 Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse,	691	189
6.5.1 Nichtige Gesellschafterbeschlüsse	691	189
6.5.2 Anfechtbare Gesellschafterbeschlüsse	701	192
<u>7. DAS AUSKUNFTSRECHT DER GESELLSCHAFTER</u>		
7.1 Voraussetzungen und Ausübung des Auskunftsrechts	731	198
7.2 Die Auskunftsverweigerung	746	202
7.3 Das Auskunftserzwingungsverfahren	751	203
8. DIE HAFTUNG DES GESCHÄFTSFÜHRERS		
8.1 Zur Systematik der Haftungstatbestände	761	205
8.2 Die Binnenhaftung gem. §43 GmbHG	771	208
8.2.1 Grundlagen des Haftungstatbestandes	771	208
8.2.2 Die Verletzung der Leitungspflicht	786	211
8.2.3 Die Verletzung von Treuepflichten	811	219
8.2.4 Die Pflicht zur Sicherung des Haftungsfonds	821	222
8.2.5 Freistellung durch Gesellschafteryveisung	826	222
8.2.6 Die Entlastung	831	224
8.2.7 Die gesellschaftsvertragliche Haftungsbeschränkung	846	227

Inhalt

	Rdn.	Seite
8.2.8 Die Darlegungs- und Beweislast	856	229
8.2.9 Die Verjährung	866	231
8.3 Die Außenhaftung des Geschäftsführers	871	232
8.3.1 Gründerhaftung und Handelndenhaftung gem. § 11 Abs. 2 GmbHG	871	232
8.3.2 Die Verletzung der Insolvenzantragspflicht	896	242
8.3.3 Die Haftung aus Verschulden bei Vertragsschluss	931	252
8.3.4 Die Haftung wegen Verletzung von Organisationspflichten	941	254
8.3.5 Die Haftung des Geschäftsführers für Sozialabgaben der Arbeitnehmer	956	258
8.3.6 Die umweltrechtliche Verantwortung	971	262
8.4 Die versicherungstechnische Abdeckung von Haftungsrisiken	981	264
9. DER GMBH-GESCHÄFTSFÜHRER IM EINKOMMEN- UND KÖRPERSCHAFTSTEUERRECHT		
9.1 Einkunftsart des GmbH-Geschäftsführers	1011	270
9.2 Umfang des Arbeitslohnes	1031	275
9.2.1 Allgemeines	1031	275
9.2.2 Gestellung eines Kraftfahrzeuges durch den Arbeitgeber	1032	276
9.2.3 Zufluss von Arbeitslohn beim Gesellschafter-Geschäftsführer (hier: Weihnachtsgeld)	1071	283
9.2.4 Nutzung von Fernsprechanlagen (Telekommunikationsgeräten)	1076	285
9.2.5 Freie oder verbilligte Zurverfügungstellung von Wohnung oder Unterkunft durch den Arbeitgeber	1091	287
9.2.6 Lohnsteuerliche Behandlung der D&O-Versicherung	1111	289
9.3 Das Arbeitszimmer des GmbH-Geschäftsführers	1116	291
9.3.1 Neuere gesetzliche Entwicklung	1116	291
9.3.2 „Neue“ Rechtslage ab VZ 2007	1121	291
9.3.2.1 Allgemeines	1121	291
9.3.2.2 Definition des häuslichen Arbeitszimmers	1123	293
9.3.3 Gestaltungsüberlegungen	1131	294

9.3.4	Exkurs: Vorsteuerabzug bei umsatzsteuerpflichtiger Vermietung von Büroräumen des GmbH-Gesellschafter-Geschäftsführers an „seine“ GmbH	1151	298
9.4	Steuerfreiheit von Zuschlägen für Sonntags-, Feiertags- oder Nacharbeit/Vergütung von Überstunden	1161	300
9.4.1	Überstundenvergütungen bei Gesellschafter-Geschäftsführern	1162	300
9.5	Steuerfreiheit von Zukunftssicherungsleistungen für Gesellschafter-Geschäftsführer	1181	303
9.5.1	Bindung der Finanzbehörden an die sozialversicherungsrechtliche Beurteilung von Arbeitsverhältnissen	1191	304
9.5.2	Wegfall der vermeintlichen Sozialversicherungspflicht bei beherrschenden Gesellschafter-Geschäftsführern	1201	305
9.6	Abfindungen	1211	307
9.6.1	Rechtslage bis einschließlich VZ 2005	1211	307
9.6.2	Rechtslage ab VZ 2006	1221	308
9.7	Verdeckte Gewinnausschüttung	1236	310
9.7.1	Allgemeines	1236	310
9.7.1.1	Arten der Gewinnausschüttung	1236	310
9.7.1.2	Begriff VGA	1241	311
9.7.1.3	VGA und Unternehmensteuerreform	1247	312
9.7.2	Praxisproblem: Änderbarkeit der ESt-Bescheide – noch korrigierbar?	1251	316
9.7.2.1	Entwicklung	1251	316
9.7.2.2	Die Einführung der Änderungsnorm § 32a KStG	1261	318
9.7.3	Private Nutzung eines betrieblichen PKWs und vGA	1301	324
9.7.4	Nahe stehende Personen	1316	328
9.7.5	Wirksamkeitsvoraussetzungen des Anstellungsvertrages	1326	328
9.7.6	Höhe der Gesamtausstattung und die regelmäßige Zahlung	1341	332
9.7.7	VGA als freigebige Zuwendung	1371	341
9.7.8	Befreiung vom Selbstkontrahierungsverbot	1376	342
9.7.9	Gehaltsstundung und Gehaltsverzicht	1386	343
9.7.10	Tantieme	1401	345

Inhalt

	Rdn.	Seite	
9.7.10.1	Umsatztantieme	1401	346
9.7.10.2	Gewinntantieme	1411	348
9.7.11	Wettbewerbsverbot	1431	354
9.7.12	Pensionszusage	1451	359
9.7.12.1	Allgemeines	1451	359
9.7.12.2	Formelle Voraussetzungen für die Bildung einer Pensionszusage	1461	361
9.7.12.3	Checkliste: Erlaubt die Pensionszusage die Bildung einer Rückstellung (§ 6a EStG)?	1476	363
9.7.12.4	Weitere Voraussetzungen für die Erteilung der Pensionszusage	1477	364
9.7.12.5	Weitere BFH-Rechtsprechung zur' Finanzierbarkeit von Pensionszusagen	1511	371
9.7.12.6	Einheitlichkeit der Pensionszusage	1516	372
9.7.12.7	Bilanzsprungrisiko	1521	372
9.7.12.8	Prüfungszeitpunkt	1526	373
9.7.12.9	Verzicht auf eine Pensionszusage	1551	376
9.7.12.10	Rechtsfolgen bei der Verletzung der Regeln für die Erteilung einer Pensionszusage	1556	377
9.7.12.11	Checkliste für Pensionszusagen an Gesellschafter-Geschäftsführer	1566	379
9.8	GmbH-Geschäftsführer und Sonderausgabenabzug	1581	379
9.8.1	Rechtslage bis einschließlich VZ 2007	1581	379
9.8.2	Rechtslage ab VZ 2008	1586	381
9.9	Darlehensgewährung der GmbH an den Gesellschafter-Geschäftsführer	1601	383
9.10	GmbH-Geschäftsführer und Arbeitszeitkonten	1616	385
9.11	Abgeltungsteuer	1646	387
9.11.1	Allgemeines	1646	388
9.11.2	Erweiterung des § 20 EStG	1648	388
9.11.3	§ 32d EStG-die neue Zentralnorm-für die Abgeltungsteuer	1650	389
9.11.4.	Ausnahmen von der Abgeltungsteuer	1658	390
9.11.5	Günstigerprüfung	1662	391
9.11.6	Teileinkünfteverfahren	1664	391
9.11.7	GmbH-Geschäftsführer und Abgeltungsteuer	1666	392

	Rdn.	Seite
9.12 GmbH-Geschäftsführer und § 17 EStG	1691	393
9.12.1 Allgemeines	1691	393
9.12.2 Anschaffungskosten bei § 17 EStG	1696	393
9.13 Rangrücktrittsvereinbarung	1726	394
9.14 Veräußerung von GmbH-Anteilen	1751	399
9.15 Steuerrechtliche Haftung des GmbH-Geschäftsführers	1761	400

10 GMBH-GESCHÄFTSFÜHRER UND UMSATZSTEUER

10.1 GmbH-Geschäftsführer als Unternehmer	1791	405
10.2 Aktuelle BFH- und EuGH-Rechtsprechung	1801	406
10.2.1 Kein Vorsteuerabzug aus Strafverteidigungskosten	1801	406
10.2.2 Vorsteuerabzug für Herstellungskosten bei unentgeltlicher Überlassung von Gebäuden an Geschäftsführer	1802	408
10.2.3 GmbH-Geschäftsführer und Vorsteuerabzug bei Pkw-Vermietung	1804	409

11. DER GMBH-GESCHÄFTSFÜHRER UND SOZIALVERSICHERUNG

11.1.1 Fallgruppe: Geschäftsführer mit Mehrheitsbeteiligung	1821	412
11.2 2. Fallgruppe: Geschäftsführer mit Minderheitsbeteiligung	1836	414
11.3 3. Fallgruppe: Geschäftsführer ohne Kapitalbeteiligung	1851	417
11.4 Aktuelle Rechtsprechung	1871	421
11.4.1 Keine Familienversicherung für als Alleingesellschafter-Geschäftsführer hauptberuflich selbständig tätigen Angehörigen	1871	421
11.4.2 Fremdgeschäftsführer einer Familiengesellschaft als abhängig Beschäftigter	1872	421
11.4.3 Abgrenzung der abhängigen Beschäftigung zur selbständigen Tätigkeit bei einem GmbH-Geschäftsführer	1873	422
11.4.4 Sozialversicherungspflicht GmbH-Geschäftsführer ohne Kapitalbeteiligung	1874	422

	Rdn.	Seite
11.4.5 Einbeziehung eines Gesellschafter-Geschäftsführers in die Winterbeschäftigungsumlage des Baugewerbes	1875	423
11.4.6 Exkurs: Unfallversicherung und Künstlersozialversicherung	1876	423
11.4.7 Keine Bindungswirkung der Statusfeststellungsentscheidung für Unfallversicherungspflicht des Gesellschafter-Geschäftsführers einer GmbH	1896	428
Stichwortverzeichnis		431