

---

# Der GmbH-Geschäftsführer

---

Rocco Jula

# Der GmbH- Geschäftsführer

Rechte und Pflichten, Anstellung,  
Vergütung und Versorgung, Haftung,  
Strafbarkeit und Versicherungsschutz

5. Auflage

 Springer

Rocco Jula  
Rechtsanwälte Dr. Jula & Partner mbB  
Berlin, Deutschland

ISBN 978-3-662-59723-1                      ISBN 978-3-662-59724-8 (eBook)  
<https://doi.org/10.1007/978-3-662-59724-8>

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Springer

© Springer-Verlag GmbH Deutschland, ein Teil von Springer Nature 2006, 2007, 2009, 2012, 2019

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Die Wiedergabe von allgemein beschreibenden Bezeichnungen, Marken, Unternehmensnamen etc. in diesem Werk bedeutet nicht, dass diese frei durch jedermann benutzt werden dürfen. Die Berechtigung zur Benutzung unterliegt, auch ohne gesonderten Hinweis hierzu, den Regeln des Markenrechts. Die Rechte des jeweiligen Zeicheninhabers sind zu beachten.

Der Verlag, die Autoren und die Herausgeber gehen davon aus, dass die Angaben und Informationen in diesem Werk zum Zeitpunkt der Veröffentlichung vollständig und korrekt sind. Weder der Verlag, noch die Autoren oder die Herausgeber übernehmen, ausdrücklich oder implizit, Gewähr für den Inhalt des Werkes, etwaige Fehler oder Äußerungen. Der Verlag bleibt im Hinblick auf geografische Zuordnungen und Gebietsbezeichnungen in veröffentlichten Karten und Institutionsadressen neutral.

Springer ist ein Imprint der eingetragenen Gesellschaft Springer-Verlag GmbH, DE und ist ein Teil von Springer Nature.

Die Anschrift der Gesellschaft ist: Heidelberger Platz 3, 14197 Berlin, Germany

---

# Vorwort

Jeder Geschäftsführer wird mit einer Vielzahl von Pflichten konfrontiert. Als leitendem Manager stehen ihm aber auch zahlreiche Gestaltungsinstrumente zur Verfügung. Um seine Aufgaben ordnungsgemäß erfüllen und seine Handlungsspielräume effektiv nutzen zu können, ist für den Geschäftsführer die Kenntnis der rechtlichen Rahmenbedingungen unerlässlich. Die Risiken der zivilrechtlichen Haftung und der persönlichen Strafbarkeit können den Geschäftsführer existenzbedrohend treffen. Die Entwicklung tendiert zu einer Verschärfung der Haftung und Strafbarkeit. Deshalb ist der Geschäftsführer daran interessiert, seine haftungsrechtlichen Risiken zu erkennen und zu minimieren.

Der vorliegende Band stellt in seinem ersten Teil die wichtigsten Aufgaben des Geschäftsführers dar. Ausführlich informiert wird er über die rechtlichen Grundlagen und den Inhalt seiner einzelnen Rechte und Pflichten.

Der zweite Teil dieses Ratgebers betrifft den persönlichen Status des Geschäftsführers. Den Schwerpunkt bildet hierbei der Anstellungsvertrag. Die beim Abschluss und bei der Beendigung des Anstellungsvertrags auftretenden Rechtsfragen werden umfassend erörtert. Hierbei wird auch eine Beratungshilfe für die inhaltliche Gestaltung des Anstellungsvertrags gegeben. Der zweite Teil enthält zudem einen detaillierten Abschnitt zur Versorgung des Geschäftsführers mit entsprechendem Mustervertrag.

Im dritten Teil werden die haftungs- und strafrechtlichen Folgen für den GmbH-Geschäftsführer erörtert. Hierbei wird das Augenmerk insbesondere auch darauf gerichtet, inwieweit die haftungsrechtliche Verantwortung, z. B. durch Versicherungslösungen oder vertragliche Gestaltungen minimiert werden kann.

Dieses Handbuch wendet sich an GmbH-Geschäftsführer, Gesellschafter und ihre Berater.

Bitte bedenken Sie, dass sich Rechtsfragen nicht stets vorhersehbar lösen lassen; jeder Einzelfall muss gesondert gewürdigt werden, selbst gefestigte Rechtsprechung kann sich jederzeit ändern.

Seit der vierten Auflage sind sieben Jahre vergangen. Die fünfte Auflage berücksichtigt die neueste Rechtsprechung sowie die aktuelle Gesetzgebung. Sie wurde um zahlreiche Fallbeispiele erweitert.

Ihre kritischen Anregungen sind willkommen und werden dankbar aufgegriffen. Sie können diese über den Verlag oder auch direkt an meine Kanzlei richten (jula@jula-partner.de, Pestalozzistr. 66, 10627 Berlin).

Berlin, Deutschland  
Juni 2019

Rocco Jula

---

## Verzeichnis der abgekürzt verwendeten Literatur

- Baumbach/Hueck* GmbHG, Kommentar, 17. Aufl. 2000  
*Hachenburg* GmbHG, Großkommentar 8. Aufl. 1992 ff.  
*Jula* Der GmbH-Gesellschafter. 2. Aufl. 2003  
*Jula* Der GmbH-Geschäftsführer im Arbeits- und Sozialversicherungsrecht, 2003
- Lutter/Hommelhoff* GmbHG, Kommentar, 16. Aufl. 2004  
*Meyke* Die Haftung des GmbH-Geschäftsführers, 4. Auflage 2004
- Rowedder/Schmidt-Leithoff* GmbH-Gesetz, Kommentar, 4. Aufl. 2002  
*Roth/Altmeyen* GmbHG, Kommentar, 4. Aufl. 2003  
*Scholz* GmbH-Gesetz, Kommentar, 9. Aufl. 2000 (Bd. 1)/2002 (Bd. 2)

---

# Inhaltsverzeichnis

<b>1 Teil Der organschaftliche Status des GmbH-Geschäftsführers . . . . .</b>	<b>1</b>
A. Einleitung . . . . .	1
B. Persönliche Voraussetzungen . . . . .	2
I. Voraussetzungen des § 6 II GmbHG . . . . .	3
1. Geschäftsfähigkeit des Geschäftsführers . . . . .	4
2. Geisteskranke und Betreute . . . . .	4
3. Verurteilung wegen bestimmter Straftaten . . . . .	6
4. Verbot der Berufs- und Gewerbeausübung . . . . .	7
II. Rechtsfolgen . . . . .	9
III. Der ausländische Geschäftsführer . . . . .	11
C. Bestellung des Geschäftsführers . . . . .	12
I. Überblick . . . . .	12
II. Anordnungen im Gesellschaftsvertrag . . . . .	14
III. „Ordentliche“ Bestellung des Geschäftsführers . . . . .	15
1. Einführung . . . . .	15
2. Zuständigkeit . . . . .	16
a. Überblick . . . . .	16
b. Normalfall: Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung . . . . .	17
aa. Ordnungsgemäße Bestellung . . . . .	17
bb. Fehlerhafte Bestellung . . . . .	18
cc. Eintragung des Geschäftsführers . . . . .	19
IV. Bestellung eines Notgeschäftsführers . . . . .	20
D. Kernaufgabe: Leitung des Unternehmens . . . . .	23
I. Überblick . . . . .	23
II. Die Geschäftsführung . . . . .	25
1. Begriff . . . . .	25
2. Übergeordnete Geschäftsführungskompetenz der Gesellschafter . . . . .	27
a. Grundsatz . . . . .	27
b. Satzungsbestimmungen . . . . .	29
c. Gesellschafterbeschlüsse, insbesondere Weisungen . . . . .	29
d. Kompetenzen nach § 46 GmbHG . . . . .	31
e. Außergewöhnliche Geschäfte und Grundlagenentscheidungen . . . . .	32
f. Zustimmungskatalog im Anstellungsvertrag . . . . .	34
3. Gesamt- oder Einzelgeschäftsführungsbefugnis . . . . .	34

III. Die Vertretung der Gesellschaft . . . . .	36
1. Überblick . . . . .	36
2. Unbeschränkbarkeit und Unübertragbarkeit der Vertretungsmacht . . . . .	37
3. Grundsatz der Gesamtvertretung . . . . .	40
a. Bedeutung . . . . .	40
b. Wegfall eines Geschäftsführers . . . . .	42
4. Beteiligung von Prokuristen . . . . .	43
5. Grenzen der Vertretungsmacht . . . . .	43
a. Überblick . . . . .	43
b. Sonderproblem: Missbrauch der Vertretungsmacht . . . . .	45
c. Sonderproblem: Verbot des § 181 BGB . . . . .	49
aa. Überblick . . . . .	49
bb. Anwendungsbereich des § 181 BGB . . . . .	51
cc. Rechtsfolgen . . . . .	52
dd. Gestattung/Befreiung vom Verbot des Selbstkontrahierens . . . . .	53
ee. Besonderheiten bei der Einpersonen-GmbH . . . . .	54
aaa. Voraussetzungen . . . . .	54
bbb. Befreiung und Genehmigung . . . . .	55
ccc. Speziell: Abschluss des Anstellungsvertrags . . . . .	56
ff. Steuerrechtliche Auswirkungen . . . . .	57
IV. Zurechnung . . . . .	58
1. Überblick . . . . .	58
2. Verhaltenszurechnung . . . . .	60
a. Voraussetzungen und Rechtsfolgen . . . . .	60
b. Einzelfragen . . . . .	61
aa. Gesamtvertretung . . . . .	61
bb. Organisationsverschulden . . . . .	63
cc. Verletzung vertraglicher Pflichten . . . . .	64
dd. Verletzung steuerrechtlicher Pflichten . . . . .	64
3. Wissenszurechnung . . . . .	66
a. Überblick . . . . .	66
b. Der Geschäftsführer als Wissensträger . . . . .	67
c. Verarbeitung von eingehenden Informationen . . . . .	68
d. Relevantes Wissen und aktives Auftreten der GmbH . . . . .	70
4. Irrtumszurechnung . . . . .	72
E. Gesellschaftsrechtliche Aufgaben und Pflichten . . . . .	73
I. Der Geschäftsführer als „Hüter des Kapitals“ . . . . .	73
1. System der Kapitalsicherung . . . . .	73
2. Grundsatz der Kapitalerhaltung . . . . .	75
3. Erwerb eigener Geschäftsanteile . . . . .	81
a. Einführung . . . . .	81
b. Verbot bei nicht voll eingezahlten Geschäftsanteilen . . . . .	82
c. Erwerb voll eingezahlter Anteile . . . . .	82
d. Rechtsfolgen eines wirksamen Erwerbs eigener Anteile . . . . .	83

e. Haftung des Geschäftsführers . . . . .	84
II. Organisatorische Aufgaben des Geschäftsführers . . . . .	84
1. Einberufung der Gesellschafterversammlung . . . . .	84
a. Anlass der Einberufung . . . . .	85
b. Zuständigkeit des Geschäftsführers . . . . .	86
c. Formalien der Einberufung . . . . .	87
aa. Inhalt der Einberufung . . . . .	87
bb. Einberufungsfrist . . . . .	89
cc. Folgen von Einberufungs- und Ladungsmängeln . . . . .	91
d. Durchführung der Gesellschafterversammlung . . . . .	92
e. Beschlussfassung im schriftlichen Verfahren . . . . .	92
2. Informations- und Einsichtsrechte der Gesellschafter . . . . .	93
a. Allgemeines . . . . .	93
b. Voraussetzungen . . . . .	94
c. Verweigerung der Auskunft bzw. Einsicht . . . . .	95
3. Pflichten gegenüber dem Handelsregister . . . . .	97
4. Aufgaben beim Wechsel von Gesellschaftern . . . . .	101
a. Genehmigung der Anteilsübertragung . . . . .	101
b. Vollzug von Einziehungs- und Teilungsbeschlüssen . . . . .	103
c. „Registrierung“ der Gesellschafter . . . . .	104
5. Vertretung der Gesellschaft bei Streitigkeiten mit den Gesellschaftern . . . . .	105
III. Treuepflicht, insbesondere das Wettbewerbsverbot . . . . .	105
1. Allgemeines . . . . .	105
2. Wettbewerbsverbot . . . . .	107
a. Reichweite/Umfang . . . . .	107
b. Rechtsfolgen des Wettbewerbsverbots . . . . .	108
c. Verjährung . . . . .	108
3. Geschäftschancenlehre . . . . .	109
4. Befreiung vom Wettbewerbsverbot . . . . .	111
a. Zivilrechtliche Voraussetzungen . . . . .	111
b. Steuerrechtliche Konsequenzen . . . . .	112
5. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot . . . . .	117
a. Voraussetzungen . . . . .	117
b. Verzicht bzw. Lossagungsrecht . . . . .	122
F. Beendigung der Geschäftsführerstellung . . . . .	124
I. Abberufung des Geschäftsführers . . . . .	124
1. Überblick . . . . .	124
2. Zuständigkeit für die Abberufung . . . . .	126
a. Überblick . . . . .	126
b. Abberufung durch die Gesellschafterversammlung . . . . .	126
3. Speziell: Abberufung aus wichtigem Grund . . . . .	128
a. Grundsätzliches . . . . .	128
b. Wichtiger Grund . . . . .	129

c. Frist . . . . .	131
d. Probleme bei der Beschlussfassung . . . . .	132
aa. Fremdgeschäftsführer . . . . .	133
bb. Minderheitsgesellschafter-Geschäftsführer . . . . .	134
cc. Mindestens hälftig beteiligter Geschäftsführer . . . . .	135
dd. Gesellschafter-Geschäftsführer mit Sonderrecht zur Geschäftsführung . . . . .	136
ee. Einstweiliger Rechtsschutz bei Abberufung . . . . .	136
II. Amtsniederlegung . . . . .	138
III. Sonstige Beendigungsgründe . . . . .	143
G. Buchführung, Rechnungslegung und Steuern . . . . .	144
I. Pflichten aus dem Rechnungswesen . . . . .	144
II. Pflichten aus dem Steuerrecht . . . . .	149
H. Pflichten aus dem Arbeits- und Sozialversicherungsrecht . . . . .	150
I. Aufgaben bei der Gründung . . . . .	153
I. Überblick . . . . .	153
II. Anmeldung beim Handelsregister . . . . .	155
1. Voraussetzungen . . . . .	155
2. Verfahren . . . . .	156
a. Einzureichende Unterlagen . . . . .	156
b. Versicherungen des Geschäftsführers . . . . .	157
aa. Versicherung nach § 8 II GmbHG . . . . .	158
bb. Versicherung nach § 8 III GmbHG . . . . .	159
J. Aufgaben in der Krise . . . . .	161
I. Erkennen und Bewältigen der Krise . . . . .	161
II. Einberufung der Gesellschafterversammlung . . . . .	163
III. Pflicht zur Stellung des Insolvenzantrags . . . . .	163
1. Überblick über das Insolvenzverfahren . . . . .	164
2. Insolvenzgründe . . . . .	165
a. Drohende Zahlungsunfähigkeit . . . . .	165
b. Zahlungsunfähigkeit . . . . .	166
c. Überschuldung . . . . .	168
<b>2. Teil Der persönliche Status des GmbH-Geschäftsführers . . . . .</b>	<b>173</b>
A. Einführung . . . . .	173
B. Sonderfall: Drittanstellung . . . . .	177
C. Anwendung des Arbeitsrechts . . . . .	178
I. Ausdrückliche Regelungen und Rechtsprechung . . . . .	178
II. Ausgestaltung der Position des Geschäftsführers . . . . .	182
1. Der beherrschende Gesellschafter-Geschäftsführer . . . . .	182
2. Der abhängig beschäftigte Geschäftsführer . . . . .	183
a. Begriffsbestimmung . . . . .	183
b. Analoge Anwendung des Arbeitsrechts . . . . .	184
III. Betriebliche Übung . . . . .	184
IV. Der arbeitsrechtliche Gleichbehandlungsgrundsatz . . . . .	185

V. Drittanstellung und das ruhende Arbeitsverhältnis . . . . .	187
1. Drittanstellung . . . . .	187
2. Ruhendes Arbeitsverhältnis . . . . .	188
D. Sozialversicherungspflicht . . . . .	192
I. Übersicht . . . . .	192
II. Fremdgeschäftsführer . . . . .	192
III. Gesellschafter-Geschäftsführer . . . . .	193
1. Vorliegen eines abhängigen Beschäftigungsverhältnisses . . . . .	193
2. Antrag auf Feststellung der Sozialversicherungspflicht . . . . .	194
IV. Einzelne Versicherungszweige . . . . .	195
1. Kranken- und Pflegeversicherung . . . . .	195
2. Rentenversicherung . . . . .	196
3. Arbeitslosenversicherung . . . . .	197
4. Unfallversicherung . . . . .	197
V. Erstattung von Beiträgen . . . . .	198
E. Abschluss und Änderung des Anstellungsvertrags . . . . .	198
I. Parteien des Anstellungsvertrags . . . . .	198
1. Normalfall: GmbH und Geschäftsführer . . . . .	198
2. Drittanstellung des Geschäftsführers . . . . .	199
a. Praktische Bedeutung . . . . .	199
aa. Gesellschaftsrechtliche und konzernrechtliche Sachverhalte . . . . .	199
bb. Die Vermittlung eines Geschäftsführers durch eine Managementgesellschaft . . . . .	199
b. Zulässigkeit in der nichtmitbestimmten GmbH . . . . .	201
c. Zulässigkeit in der mitbestimmten GmbH . . . . .	201
II. Zuständigkeit für den Abschluss des Anstellungsvertrags . . . . .	202
1. Abschluss und Änderungen des Anstellungsvertrags . . . . .	202
2. Änderung des Anstellungsvertrags . . . . .	204
III. Befristung und Koppelung des Anstellungsvertrags . . . . .	204
1. Befristung aus Sicht der Gesellschafterversammlung . . . . .	205
2. Befristung aus Sicht des Geschäftsführers . . . . .	207
IV. Form des Anstellungsvertrags . . . . .	207
V. Fehlerhafter Anstellungsvertrag . . . . .	207
F. Rechte und Pflichten aus dem Anstellungsvertrag . . . . .	209
I. Motivation des Geschäftsführers . . . . .	209
II. Recht auf Vergütung . . . . .	210
1. Jahresgrundgehalt und Tantieme . . . . .	210
2. Sonderleistungen . . . . .	212
a. Dienstwagen . . . . .	212
b. Unfallversicherung . . . . .	213
c. D & O – Police . . . . .	213
d. Sonstige Zusatzleistungen . . . . .	214
e. Erfindungen und weitere Leistungen des Geschäftsführers . . . . .	214
3. Steuerrechtliche Behandlung von Einkünften des Geschäftsführers . . . . .	216

a. Grundsätzliches . . . . .	216
b. Besonderheiten beim Gesellschafter-Geschäftsführer . . . . .	216
aa. Überblick . . . . .	216
bb. Speziell: Gewinn- und Umsatztantieme . . . . .	219
cc. Besonderheiten beim beherrschenden Gesellschafter- Geschäftsführer . . . . .	223
4. Pfändungsschutz für das Einkommen des Geschäftsführers . . . . .	224
5. Vergütung in der Krise und Insolvenz . . . . .	225
a. Verpflichtung zur Anpassung? . . . . .	225
b. Vergütung und Kapitalerhaltung . . . . .	225
III. Urlaub . . . . .	226
IV. Krankheit . . . . .	227
G. Versorgung und soziale Absicherung . . . . .	228
I. Überblick . . . . .	228
II. Gesetzliche Rentenversicherung . . . . .	228
III. Private Vorsorge . . . . .	230
IV. Betriebliche Altersversorgung . . . . .	231
1. Einführung . . . . .	231
2. Pensionszusage . . . . .	233
a. Überblick . . . . .	233
b. Zivilrechtliche Voraussetzungen . . . . .	233
c. Vertragliche Ausgestaltung . . . . .	234
aa. Typischer Inhalt . . . . .	234
bb. Absicherung durch eine Rückdeckungsversicherung . . . . .	237
aaa. Zweck und Ausgestaltung . . . . .	237
bbb. Insolvenzschutz durch Verpfändung . . . . .	239
ccc. Steuerrechtliche Behandlung . . . . .	244
d. Anwendbarkeit des Betriebsrentengesetzes (BetrAVG) . . . . .	244
aa. Überblick . . . . .	244
bb. Unverfallbarkeit der Versorgungszusagen . . . . .	247
aaa. In der Insolvenz der Gesellschaft . . . . .	247
bbb. Beim vorzeitigen Ausscheiden . . . . .	248
cc. Widerruf der Versorgungszusage . . . . .	248
e. Steuerrechtliche und bilanzrechtliche Auswirkungen . . . . .	249
aa. Bildung von Pensionsrückstellungen . . . . .	249
bb. Gefahr verdeckter Gewinnausschüttungen . . . . .	250
aaa. Grundsätze für alle Gesellschafter-Geschäftsführer	251
bbb. Besonderheiten beim beherrschenden Gesellschafter- Geschäftsführer . . . . .	255
ccc. Steuern und Abgaben beim Geschäftsführer . . . . .	256
3. Direktversicherung . . . . .	256
H. Kündigung des Anstellungsvertrags . . . . .	259
I. Ordentliche Kündigung . . . . .	259
1. Kündigung durch die Gesellschaft . . . . .	259

a. Voraussetzungen . . . . .	259
b. Rechtsfolgen der Kündigung . . . . .	264
2. Kündigung durch den Geschäftsführer . . . . .	266
II. Außerordentliche Kündigung . . . . .	266
1. Außerordentliche Kündigung durch die Gesellschaft . . . . .	266
a. Zuständigkeit . . . . .	266
b. Voraussetzungen . . . . .	267
c. Wichtiger Grund . . . . .	268
d. Kündigungsfrist . . . . .	272
2. Außerordentliche Kündigung durch den Geschäftsführer . . . . .	275
III. Befristung, Aufhebung und sonstige Beendigung . . . . .	277
1. Überblick . . . . .	277
2. Aufhebungsvertrag . . . . .	278
<b>3. Teil Haftung und Strafbarkeit . . . . .</b>	<b>281</b>
A. Einführung . . . . .	281
B. Grundlagen der Haftung und strafrechtlichen Verantwortung . . . . .	282
I. Systematischer Überblick . . . . .	282
II. Grundsatz der Gesamtverantwortung . . . . .	284
III. Der faktische GmbH-Geschäftsführer . . . . .	287
C. Außenhaftung . . . . .	291
I. Überblick . . . . .	291
II. Haftung aus unerlaubter Handlung (deliktische Haftung) . . . . .	291
1. § 823 I BGB . . . . .	295
a. Grundlagen . . . . .	295
b. Unterlassen und Garantenstellung des Geschäftsführers . . . . .	296
2. § 823 II BGB i.V.m. einem Schutzgesetz . . . . .	303
a. § 823 II BGB i.V.m. § 246 StGB (Unterschlagung) . . . . .	304
b. § 823 II BGB i.V.m. § 263 StGB (Betrug) . . . . .	304
c. § 823 II BGB i.V.m. § 266 StGB (Untreue) . . . . .	304
aa. Überblick . . . . .	304
bb. Untreue zu Lasten der GmbH . . . . .	306
cc. Untreue zu Lasten Dritter . . . . .	309
d. § 823 II BGB i.V.m. § 264 StGB (Subventionsbetrug) . . . . .	310
e. § 823 II BGB i.V.m. § 1 I des Gesetzes zur Sicherung von Bauforderungen (BauFordSiG) . . . . .	311
f. Sonstige Schutzgesetze . . . . .	315
3. § 826 BGB (vorsätzliche sittenwidrige Schädigung) . . . . .	316
4. Verjährung . . . . .	318
III. Haftung für Eingriffe in fremde Immaterialgüterrechte bzw. für Wettbewerbsverstöße . . . . .	319
IV. Haftung „aus Vertrauen“ . . . . .	321
1. Rechtsscheinhaftung bei Weglassen des GmbH-Zusatzes . . . . .	321
2. Haftung aus Verschulden bei Vertragsverhandlungen ( <i>culpa in       contrahendo</i> ) . . . . .	324

a. Besonderes persönliches Vertrauen . . . . .	325
b. Eigenes wirtschaftliches Interesse am Vertragsschluss . . . . .	327
3. Haftung aus den Grundsätzen der Sachwalterhaftung . . . . .	327
4. Prospekthaftung . . . . .	328
D. Innenhaftung (§ 43 GmbHG) . . . . .	329
I. Überblick . . . . .	329
II. Pflichtverletzung des Geschäftsführers . . . . .	331
1. Grundsätzliches . . . . .	331
2. Fallgruppen . . . . .	332
a. Einzelne gesetzlich geregelte Pflichten . . . . .	332
aa. Kapitalerhaltung . . . . .	332
bb. Weitere gesetzliche Pflichten . . . . .	333
b. Folgepflicht gegenüber der Gesellschafterversammlung . . . . .	333
c. Missachtung von Zustimmungsvorbehalten der Gesellschafterversammlung . . . . .	335
d. Grundsätze anerkannter Unternehmensleitung und business- judgement-rule . . . . .	337
e. Einzelfälle . . . . .	339
aa. Risikoreiche Geschäfte, insbesondere Spekulationsgeschäfte	339
bb. Außerachtlassung von üblichen Sicherungsmöglichkeiten . .	340
cc. Abschluss nachteiliger Geschäfte . . . . .	340
dd. Kontrolle des Zahlungsverkehrs . . . . .	341
ee. Eigengeschäfte des Geschäftsführers . . . . .	341
III. Kausaler Vermögensschaden . . . . .	342
IV. Verschulden . . . . .	344
V. Beweislastverteilung . . . . .	346
VI. Verjährung . . . . .	349
VII. Instrumente zum Ausschluss und zur Minimierung der Haftung . .	350
1. Haftungsentlastende Weisung . . . . .	351
2. Entlastung . . . . .	351
3. Haftungsausschließende Vereinbarung/Verkürzung der Verjährungsfrist . . . . .	351
4. Verzicht, Vergleich und Generalbereinigung . . . . .	353
5. Kapitalerhaltung als Grenze . . . . .	353
VIII. Gesamtschuldnerische Haftung . . . . .	354
IX. Fallstudien . . . . .	354
1. „Kalkulationsfehler“ . . . . .	354
2. „Unzureichender Versicherungsschutz“ . . . . .	355
3. „Verjährung von Forderungen“ . . . . .	355
4. „Fehlerhafte Bewertung einer Rechtslage“ . . . . .	356
5. „Mündliche Abreden“ . . . . .	356
6. „Ungünstiger Beratungsvertrag“ . . . . .	357
7. „Entgangene Subventionen“ . . . . .	357

E. Haftung des Geschäftsführers bei Gründung . . . . .	358
I. Grundlagen . . . . .	358
II. Vertretung der GmbH i.G. durch den Geschäftsführer . . . . .	358
III. Vorbelastungshaftung der Gesellschafter . . . . .	358
IV. Die Handelndenhaftung gemäß § 11 II GmbHG . . . . .	359
1. Überblick . . . . .	359
2. Begriff des Handelnden . . . . .	360
3. Handeln im Namen der Gesellschaft . . . . .	360
4. Rechtsfolge: Einstandspflicht für alle rechtsgeschäftlich begründeten Verbindlichkeiten . . . . .	362
5. Ausschluss der Handelndenhaftung . . . . .	363
6. Rückgriff gegen die Gesellschafter bzw. die GmbH nach Inanspruchnahme . . . . .	363
V. Haftung des Geschäftsführers für falsche Angaben (§ 9 a I GmbHG)	364
F. Haftung in der Krise . . . . .	367
I. Überblick . . . . .	367
II. Haftung wegen Insolvenzverschleppung . . . . .	368
1. Grundlagen . . . . .	368
2. § 823 II BGB i.V.m. § 15a I InsO . . . . .	370
a. Überblick . . . . .	370
b. Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung . . . . .	372
c. Frist . . . . .	373
d. Verschulden . . . . .	374
e. Beweislast . . . . .	375
f. Rechtsfolgen . . . . .	376
g. Geltendmachung des Anspruchs . . . . .	379
h. Verjährung . . . . .	380
III. Haftung wegen Masseschmälerung und Zahlungen an Gesellschafter (§ 64 GmbHG) . . . . .	380
1. Überblick . . . . .	380
2. Voraussetzungen der Haftung wegen Masseschmälerung . . . . .	382
a. Zahlungen nach Insolvenzreife . . . . .	382
b. Verschulden . . . . .	386
3. Rechtsfolgen der Haftung wegen Masseschmälerung . . . . .	386
4. Haftung wegen Zahlungen an Gesellschafter . . . . .	387
5. Verjährung . . . . .	391
IV. Die Haftung für Steuerschulden der Gesellschaft . . . . .	391
1. Überblick . . . . .	391
2. Grundsatz der Gesamtverantwortung . . . . .	394
3. Amtsniederlegung und Haftung . . . . .	395
4. Haftungsvoraussetzungen im Einzelnen . . . . .	397
a. Pflichtverletzung des Geschäftsführers und Grundsatz der anteiligen Tilgung . . . . .	397
b. Durch die Pflichtverletzung eingetretener Haftungsschaden . . . .	401

c. Verschulden . . . . .	401
5. Besonderheiten bei der Lohnsteuer . . . . .	402
6. Haftung wegen Steuerhinterziehung . . . . .	403
7. Abzugsfähigkeit als Werbungskosten . . . . .	404
V. Haftung für nicht abgeführte Sozialversicherungsbeiträge des Arbeitnehmers . . . . .	405
1. Grundlagen . . . . .	405
2. Grundsatz der Gesamtverantwortung . . . . .	410
3. Einzelne Voraussetzungen der Haftung aus § 823 II BGB i.V.m. § 266a I StGB . . . . .	411
a. Vorenthalten von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung . . . . .	411
b. Möglichkeit der Abführung der geschuldeten Beiträge . . . . .	412
c. Vorsatz des Geschäftsführers . . . . .	416
d. Durch die Verletzung des Schutzgesetzes entstandener Schaden . . . . .	417
e. Verjährung . . . . .	418
f. Abzugsfähigkeit als Werbungskosten . . . . .	419
G. Verantwortlichkeit des Geschäftsführers nach Straf- und Ordnungswidrigkeitenrecht . . . . .	419
I. Grundlagen der Verantwortlichkeit . . . . .	419
1. Überblick . . . . .	419
2. Grundsatz der Gesamtverantwortung . . . . .	420
3. Begehung durch ein Tun oder Unterlassen . . . . .	422
4. Verbotsirrtum . . . . .	423
II. Verantwortlichkeit bei Verletzung allgemeiner Straftatbestände . . . . .	424
III. Verletzung der für das Unternehmen geltenden Sonderdelikte . . . . .	424
1. Überblick . . . . .	424
2. Strafbarkeit wegen Bankrotts und Gläubigerbegünstigung . . . . .	425
IV. Sonderdelikte speziell für den Geschäftsführer . . . . .	431
1. Verletzung der Buchführungspflicht (§ 283b StGB) . . . . .	431
2. Straftaten nach den §§ 82, 84, 85 GmbHG und 15a IV, V InsO . . . . .	432
a. Falsche Angaben (§ 82 GmbHG) . . . . .	432
b. Unterlassene Verlustanzeige (§ 84 GmbHG) und Insolvenzverschleppung (§ 15a IV, V InsO) . . . . .	433
c. Verletzung der Geheimhaltungspflicht (§ 85 GmbHG) . . . . .	434
V. Besonderheiten im Ordnungswidrigkeitenrecht . . . . .	437
1. Verantwortlichkeit des Geschäftsführers . . . . .	437
2. Verantwortlichkeit der Gesellschaft „ <i>Verbandsstrafe</i> “ . . . . .	438
H. Versicherungslösungen . . . . .	441
I. Grundlagen . . . . .	441
1. Haftpflichtversicherungsschutz im Unternehmensbereich . . . . .	442
2. Der Geschäftsführer als Mitversicherter in der Betriebshaftpflichtversicherung . . . . .	443
II. Die Vermögensschadens-Haftpflichtversicherung (D & O – Deckung) . . . . .	444
1. Überblick . . . . .	444

---

2. Vertragliche Gestaltung der Vermögensschadens- Haftpflichtversicherung . . . . .	445
3. Einzelheiten und Einschränkungen des Versicherungsschutzes . . .	450
a. Umfang der Deckung . . . . .	450
b. Anspruchserhebungsprinzip und Rückwärtsdeckung . . . . .	452
c. Ausschlüsse . . . . .	452
d. Weitere Einzelheiten . . . . .	458
4. Vor- und Nachteile der Haftpflichtversicherung . . . . .	461
III. Rechtsschutz für Geschäftsführer . . . . .	461
IV. Prozessuales . . . . .	462
<b>Anhang</b> . . . . .	467
<b>Stichwortverzeichnis</b> . . . . .	491

---

# Abkürzungsverzeichnis

Abs.	Absatz
AG	Aktiengesellschaft
AGG	Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz
AktG	Aktiengesetz
AO	Abgabenordnung
AP	Nachschlagewerk des Bundesarbeitsgerichts (Entscheidungsnummer und Gesetzesstelle)
BAG	Bundesarbeitsgericht
BB	Der Betriebsberater (Jahr, Seite)
BeckRS	Rechtsprechungssammlung bei beck-online.de
BetrAVG	Betriebsrentengesetz (= Gesetz zur Verbesserung der betrieblichen Altersversorgung)
BetrVG	Betriebsverfassungsgesetz
BFH	Bundesfinanzhof
BFH/NV	Bundesfinanzhof, Sammlung nicht amtlich veröffentl. Entsch.
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGH	Bundesgerichtshof
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen (Band, Seite)
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen (Band, Seite)
BSG	Bundessozialgericht
BStBl.	Bundessteuerblatt (Jahr, Teil, Seite)
bzw.	beziehungsweise
cic	culpa in contrahendo
d. h.	das heißt
DB	Der Betrieb (Jahr, Seite)
DStR	Deutscher Steuerrecht (Jahr/Seite)
FG	Finanzgericht
GenG	Genossenschaftsgesetz
ggf.	gegebenenfalls
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung
GmbHR	GmbH-Rundschau (Jahr, Seite)
HGB	Handelsgesetzbuch

---

i.V.m.	in Verbindung mit
InsO	Insolvenzordnung
juris.de	Juristische Datenbank
LAG	Landesarbeitsgericht
LG	Landgericht
MitbestG	Mitbestimmungsgesetz
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NJW-RR	NJW-Rechtsprechungs-Report Zivilrecht
NStZ	Neue Zeitschrift für Strafrecht (Jahr, Seite)
NZA	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht
NZA-RR	Rechtsprechungs-Report Arbeitsrecht
NZG	Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht
OLG	Oberlandesgericht
OWiG	Gesetz über Ordnungswidrigkeiten
sog.	so genannt
StGB	Strafgesetzbuch
wistra	Zeitschrift für Wirtschaft, Steuern
WM	Wertpapier-Mitteilungen (Jahr, Seite)
z.B.	zum Beispiel
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht (Jahr, Seite)
zr-report.de	Juristische Datenbank/OLG- und BGH-Entscheidungen