

Inhaltsverzeichnis

Bibliographie	XXI
---------------------	-----

Kapitel 1: Einleitung	1
-----------------------------	---

A. Einleitung in die Thematik	1
-------------------------------------	---

B. Gang der Untersuchung	1
--------------------------------	---

C. Lektürebegleitende Anmerkungen	2
---	---

Kapitel 2: Der Geschäftsführer der GmbH bzw. der S.A.R.L.	5
---	---

A. Einsatzbereich	5
-------------------------	---

1. Die GmbH	5
-------------------	---

a) Einordnung der GmbH	5
------------------------------	---

b) Arten der GmbH	6
-------------------------	---

c) Struktur	6
-------------------	---

(1) Obligatorische Organe	6
---------------------------------	---

(2) Fakultative Organe	7
------------------------------	---

d) Prozess der Willensbildung: Ablauf der Gesellschafterversammlung	7
--	---

(1) Einberufung	7
-----------------------	---

(2) Durchführung	8
------------------------	---

e) Praktische Relevanz in der Wirtschaft	9
--	---

2. Die S.A.R.L.	10
----------------------	----

a) Einordnung der S.A.R.L.	10
---------------------------------	----

b) Arten der S.A.R.L.	11
----------------------------	----

c) Struktur	11
-------------------	----

(1) Obligatorische Organe	11
---------------------------------	----

(2) Fakultative Organe	12
------------------------------	----

d) Prozess der Willensbildung: Ablauf der <i>assemblée des associés</i>	12
--	----

(1) Einberufung.....	12
(2) Durchführung.....	13
e) Praktische Relevanz in der Wirtschaft.....	15
3. Vergleich	15
B. Übernahme des Mandats	15
1. GmbH-Geschäftsführer.....	15
a) Funktion des Geschäftsführers: Gewährleistung der Handlungsfähigkeit der GmbH	15
b) Dritt-oder Selbstorganschaft	16
c) Persönliche Voraussetzungen	16
d) Übertragung des Geschäftsführermandats	17
(1) Trennungsprinzip	17
(2) Bestellung	18
(3) Anstellung	20
2. S.A.R.L.-Geschäftsführer	21
a) Funktion des Geschäftsführers: Gewährleistung der Handlungsfähigkeit der S.A.R.L.	21
b) Dritt- oder Selbstorganschaft	22
c) Persönliche Voraussetzungen	22
d) Übertragung des Geschäftsführermandats	23
(1) Geltung des Trennungsprinzips?	23
(2) Bestellung	24
3. Vergleich	24
C. Rechtliche Einordnung des Geschäftsführers außerhalb der Organstellung	25
1. GmbH-Geschäftsführer.....	25
a) Mandatsträger und Arbeitnehmer?	25
(1) Ansicht der höchstrichterlichen und europäischen Rechtsprechung.....	25
(a) BGH	25
(b) BAG	26
(c) BSG	27

(d) BFH.....	27
(e) EuGH.....	27
(2) Literatur.....	28
(a) Dem BGH zustimmende Auffassungen.....	28
(b) Den BGH kritisierende Auffassungen.....	29
(3) Stellungnahme.....	31
(4) Ergebnis.....	32
b) Arbeitsvertrag neben Mandatstätigkeit?.....	32
(1) Beförderungsfälle.....	32
(2) Drittanstellungsfälle.....	34
(3) Ergebnis.....	34
2. S.A.R.L.-Geschäftsführer.....	35
a) Mandatsträger und Arbeitnehmer?.....	35
b) Arbeitsvertrag neben Mandatstätigkeit?.....	35
(1) Bedeutung.....	35
(2) Voraussetzungen.....	36
(a) Tatsächlich vorhandener Arbeitsplatz.....	36
(b) Unterordnungsverhältnis.....	36
(c) Deutlich abgrenzbare Tätigkeit.....	37
(3) Indiz: separate Vergütung.....	38
(4) Verfahren.....	38
(a) Obligatorisch: Billigung in der Gesellschafterversammlung.....	38
(b) Fakultativ: Vorab einschätzung von Pôle Emploi.....	39
(5) Rechtsfolgen.....	39
(a) Kumulation liegt vor.....	39
(b) Kumulation liegt nicht vor.....	39
3. Vergleich.....	40
D. Mandatsausübung.....	40
1. GmbH-Geschäftsführer.....	40
a) Aufgaben.....	40

(1) Einleitung	40
(2) Vertretung der Gesellschaft	41
(3) Geschäftsführung	41
(a) Definition	41
(b) Grenzen	42
(i) Bestimmte Geschäfte.....	42
(ii) Satzungsbestimmungen.....	42
(iii) Weisungen der Gesellschafter.....	43
(c) Sonstige Pflichten.....	44
b) Organisation der Aufgabenwahrnehmung.....	44
(1) Durch die Gesellschafter.....	44
(2) Durch die Geschäftsführer	45
c) Haftung	45
(1) Gegenüber der GmbH	45
(2) Gegenüber Gesellschaftern und Dritten	46
2. S.A.R.L.-Geschäftsführer	47
a) Aufgaben.....	47
(1) Vertretung der Gesellschaft	47
(2) Geschäftsführung	48
(a) Definition	48
(b) Grenzen	48
(i) Bestimmte Geschäfte.....	48
(ii) Satzungsbestimmungen.....	48
(iii) Weisungen der Gesellschafter.....	49
(3) Sonstige Pflichten	49
b) Organisation der Aufgabenwahrnehmung.....	50
(1) Durch die Gesellschafter.....	50
(2) Durch die Geschäftsführer	51
c) Haftung.....	51
(1) Gegenüber der Gesellschaft.....	51
(2) Gegenüber den Gesellschaftern und Dritten	52
3. Vergleich	52

E.	Beendigung der Geschäftsführertätigkeit	53
1.	GmbH-Geschäftsführer	53
a)	Abberufung (Überblick).....	53
b)	Mandatsniederlegung.....	53
c)	Weitere Beendigungstatbestände.....	54
(1)	Fristablauf	54
(2)	Auflösende Bedingung.....	55
(3)	Sonstige	55
d)	Bedürfnis der separaten Loslösung vom Anstellungsvertrag.....	56
2.	S.A.R.L.-Geschäftsführer	56
a)	Abberufung (Überblick).....	56
b)	Mandatsniederlegung.....	57
(1)	Rechtsnatur und Voraussetzungen	57
(2)	Ausgestaltung in der Satzung.....	57
(3)	Anforderungen an die Erklärung	58
(4)	Problemfälle.....	58
(a)	<i>Démission en blanc/ révocation déguisée</i>	58
(b)	Sonstige	59
c)	Sonstige Beendigungstatbestände.....	59
(1)	Fristablauf	59
(2)	Auflösende Bedingung.....	59
(3)	Sonstige	60
3.	Vergleich	60
F.	Zusammenfassung	60
 Kapitel 3: Die Abberufung/ <i>la révocation</i>		63
A.	Der Grundsatz der freien Abberufung/ <i>libre révocation</i>.....	63
1.	Deutsches Recht.....	63
a)	Rechtsgrundlage § 38 GmbHG und Terminologie.....	63
b)	Grundsatz der freien Abberufung.....	64
c)	Dispositivität	64

(1) § 38 Abs. 1 GmbHG.....	64
(2) § 38 Abs. 2 GmbHG.....	65
d) Bloßer Vertrauensverlust ausreichend?	66
(1) Freie Abberufung gemäß § 38 Abs. 1 GmbHG.....	66
(2) Einschränkung der freien Abberufung gemäß § 38 Abs. 2 GmbHG.....	66
e) Anwendung auf die Geschäftsführer.....	68
2. Französisches Recht.....	68
a) Rechtsgrundlage und Terminologie	68
b) <i>Libre révocation</i>	69
c) Dispositivität.....	70
d) Bloßer Vertrauensverlust ausreichend?	71
e) Anwendung auf die Geschäftsführer.....	71
3. Vergleich	72
B. Die Abberufung des Mehrheitsgesellschafter- geschäftsführers	72
1. Deutsches Recht	72
a) Blockadesituation bei Abberufung gemäß § 38 Abs. 1 GmbHG	72
b) Auflösung der Blockadesituation durch Stimmverbot	73
(1) Stimmverbot des Mehrheitsgesellschafter- Geschäftsführers analog § 47 Abs. 4 GmbHG	73
(a) Einführung	73
(b) Personelle und sachliche Reichweite	74
(c) Anwendung des Stimmverbots bei der Abberufung	75
(i) Analoge Anwendung des § 47 Abs. 4 GmbHG	75
(ii) Anwendung auf die Geschäftsführer	76
(2) Hauptvoraussetzung des Stimmverbotes: der wichtige Grund.....	76
(a) Unzumutbarkeit.....	76

(b) Zwei – Personen - Gesellschaft.....	77
(c) Verwirkung.....	77
(d) Abgrenzung zum wichtigen Grund des § 626 Abs. 2 BGB	78
(e) Ausgewählte wichtige Gründe	79
(i) Grobe Pflichtverletzung.....	79
(ii) Unfähigkeit	80
(iii) Unheilbare Zerrüttung zwischen Gesellschafter-Geschäftsführern.....	81
(iv) Abberufung des an der Zerrüttung unbeteiligten Geschäftsführers?	82
(3) Feststellung eines wichtigen Grundes.....	83
(a) Zwei-Stufenprüfung	83
(b) Geltung des ultima-ratio Grundsatzes?.....	83
(c) Stellungnahme	84
(4) Stimmverbot bei nicht erwiesenem wichtigen Grund?	85
(a) Problemstellung.....	85
(b) Qualifizierbarer Sachverhalt genügt.....	85
(c) Wichtiger Grund muss erwiesen sein	86
(d) Stellungnahme	86
c) Maßstab bei gerichtlicher Überprüfung	87
(1) Urteil des BGH II ZR 77/16	87
(2) Bewertung	88
d) Zusammenfassung	88
2. Französisches Recht.....	89
a) Blockadesituation bei der Abberufung durch die <i>assemblée des associés</i>	89
b) Auflösung der Blockadesituation durch die gerichtliche Abberufung (<i>révocation judiciaire</i>).....	89
(1) Die <i>révocation judiciaire</i>	89

(2) Voraussetzungen: inamovibilité und cause légitime.....	90
3. Vergleich	91
C. Finanzielle Kompensation der Abberufung	92
1. Deutsches Recht	92
a) § 38 GmbHG?	92
b) § 628 BGB	92
(1) Anwendungsbereich	92
(2) Auflösungsverschulden.....	93
(a) Allgemeine Anforderungen	93
(b) Abberufung als Auflösungsverschulden?.....	94
(c) Abfindungsvereinbarung im Anstellungsvertrag...	95
(d) Abfindungsregeln in der Satzung	96
(e) Zwischenergebnis.....	96
2. Französisches Recht.....	96
a) Gesetzlicher Anspruch auf <i>dommages-intérêts</i>	96
(1) Zentrale Voraussetzung: Fehlen eines <i>juste motif</i>	96
(a) Einordnung und Definition	96
(b) <i>Fautes</i>	97
(i) Definition.....	97
(ii) Beispiele	98
(c) <i>Compromission de l'intérêt social</i>	99
(i) Definition.....	99
(ii) Beispiele	100
(iii) Gegenbeispiele.....	101
(2) Anspruchshöhe	102
(3) Anspruchsgegner	102
b) Entschädigungsanspruch aus der Satzung	102
3. Vergleich	103
D. Rechtsfolgen der Abberufung	104
1. Deutsches Recht	104
a) Unmittelbare Rechtsfolgen.....	104

b) Nachwirkungen	105
2. Französisches Recht.....	106
a) Unmittelbare Rechtsfolgen.....	106
b) Nachwirkungen	107
3. Vergleich	108
E. Sonderfall: Rechtsmissbrauch bei der Abberufung	108
1. Deutsches Recht	108
a) Einführung	108
b) § 138 BGB.....	109
c) § 226 BGB.....	109
d) § 826 BGB.....	110
e) Beispiele	110
f) Rechtsfolgen.....	111
2. Französisches Recht.....	111
a) Einführung	111
b) Verletzung des <i>principe de la contradiction</i>	112
c) <i>Les conditions vexatoires et brutales</i>	113
d) Rechtsfolgen.....	114
3. Vergleich	114
F. Ergebnis	115
G. Zusammenfassung	115
 Kapitel 4: Das Abberufungsverfahren und der Rechtsschutz.....	 119
A. Relevante Aspekte des Abberufungsverfahrens aus beiden Rechtssystemen	119
1. Das Selbsthilferecht der Gesellschafter bei der Einberufung.....	119
a) Deutsches Recht.....	119
b) Französisches Recht	120
c) Vergleich	120

2.	Die Gestaltung der Tagesordnung	121
a)	Deutsches Recht.....	121
b)	Französisches Recht	122
c)	Vergleich	122
3.	Qualifikation der Beschlussquoren	123
a)	Deutsches Recht.....	123
b)	Französisches Recht	124
c)	Vergleich	124
B.	Ausgewählte Fragestellungen zum Abberufungsverfahren eines Rechtssystems	125
1.	Der Gesellschafter-Geschäftsführer als Versammlungsleiter im deutschen Recht.....	125
a)	Inkompatibilität bei Interessenkonflikt	125
b)	Kompatibilität auch bei Interessenkonflikt	126
c)	Stellungnahme.....	126
d)	Überlegungen zur Handhabung im französischen Recht.....	127
2.	Die spontane Abberufung (<i>l'incident de séance</i>) im französischen Recht	128
a)	Situation des <i>incident de séance</i>	128
b)	Überlegungen zur Handhabung im deutschen Recht.....	128
3.	Verteidigungsrechte im französischen Recht	129
a)	Die Verteidigungsrechte des S.A.R.L.- Geschäftsführers	129
(1)	Inhalt	129
(2)	Reichweite	130
b)	Überlegungen zur Handhabung im deutschen Recht.....	131
C.	Rechtsschutz	132
1.	Rechtsschutz im deutschen Recht.....	132
a)	Das Rechtsschutzsystem auf Organebene	132
(1)	Allgemeine Vorbemerkungen.....	132
(2)	Hauptsache	132

(a) Fremdgeschäftsführer	132
(b) Gesellschafter-Geschäftsführer	133
(3) Im einstweiligen Rechtsschutz	133
(a) Vorbeugender einstweiliger Rechtsschutz	133
(b) Nachträglicher einstweiliger Rechtsschutz	134
(i) Gesellschafter-Geschäftsführer	134
(ii) Fremdgeschäftsführer.....	134
b) Exkurs: Rechtsschutz auf Anstellungsebene	134
(1) Interesse an der Arbeitsgerichtsbarkeit.....	134
(2) Gesetzeslage zum Zugang zur Arbeitsgerichtsbarkeit	135
(3) Aktuelle Entwicklungen	136
(4) Zuständigkeit bei Prorogation und weiterer Rechtsbeziehung.....	136
c) Ergebnis	137
2. Rechtsschutz im französischen Recht	137
a) Allgemeine Vorbemerkungen	137
b) Die <i>action en nullité</i> in der Hauptsache	138
(1) Zulässigkeitsvoraussetzungen, insbesondere Klagebefugnis	138
(2) Begründetheit: <i>Nullité</i>	138
(3) Wirkung.....	139
c) Der einstweilige Rechtsschutz	139
3. Vergleich	140
D. Zusammenfassung	141
 Kapitel 5: Zusammenfassung der Ergebnisse und Ausblick	
145	
A. Unterschiedliche Mandatsstruktur: Weisungsgebundenheit und Trennung von Bestellung und Anstellung im deutschen Recht.....	145

1.	Weisungsgebundenheit des Geschäftsführers im deutschen Recht.....	145
2.	Anstellung nur im deutschen Recht.....	145
3.	Diskussion um die Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers im deutschen Recht.....	146
4.	Kumulation von Mandat und Arbeitsvertrag im französischen Recht.....	146
B.	Die Konzeption der Abberufung.....	147
1.	Gemeinsames Grundprinzip der freien Abberufung.....	147
2.	Unterschiedlicher Umgang mit Blockadesituation bei Abberufung des Mehrheitsgesellschafter-Geschäftsführers.....	147
3.	Unterschiedliche Ausgestaltung der finanziellen Kompensation im Abberufungsfall.....	148
C.	Konturiertere Ausformung und deutlichere Präsenz der missbräuchlichen Abberufung im französischen Recht	149
D.	Unterschiede bei der Abberufung durch Gesellschafterbeschluss	150
1.	Einberufung und Tagesordnung.....	150
2.	Verteidigungs- und Anhörungsrechte.....	150
3.	Versammlungsleitung bei Abberufungsentscheidung.....	150
4.	Abstimmung: Stimmrechte und Beschlussquoten.....	151
E.	Differenzierterer Rechtsschutz im deutschen Recht	151
	Kapitel 6: Fazit	153