

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XV
1. Der GmbH-Geschäftsführer als Leitungsorgan(-mitglied)	1
1.1. Stellung des GmbH-Geschäftsführers im Organgefüge der GmbH	1
1.1.1. Geschäftsführer als den Gesellschaftern weisungsgebundenes Organ	1
1.1.1.1. Weisungsrecht der Gesellschafter	2
1.1.1.2. Weisungsfreier Mindestbereich?	5
1.1.1.3. Genehmigungspflichtige Geschäfte	7
1.1.1.4. Verbotene, nichtige und rechtswidrige Weisungen	10
1.1.1.5. Haftung(sbefreiung) des Geschäftsführers bei Befolgung von Weisungen	16
1.1.1.6. Vertragliche und satzungsmäßige Weisungsfreistellung	19
1.1.1.7. Der Geschäftsführer und der Mehrheitsgesellschafter	25
1.1.2. Geschäftsführer und Aufsichtsrat	27
1.1.2.1. Aufsichtsratspflichtige GmbHs	28
1.1.2.2. Überwachungsaufgabe des Aufsichtsrates	29
1.1.2.3. Zustimmungspflichtige Geschäfte	32
1.1.2.4. Weisungsrecht des Aufsichtsrates	35
1.1.2.5. Verhältnis zwischen Generalversammlung und Aufsichtsrat	38
1.1.2.6. Belegschaftsvertreter im Aufsichtsrat	40
1.1.3. Geschäftsführer und Beirat	42
1.1.4. Geschäftsführer und Abschlussprüfer	48
1.2. Die Leitungsaufgabe des GmbH-Geschäftsführers	54
1.2.1. Führung des von der Gesellschaft betriebenen Unternehmens	54
1.2.1.1. Wahrung des Unternehmensinteresses	54
1.2.1.2. Berichtspflicht gegenüber Generalversammlung und Aufsichtsrat	58
1.2.1.3. Dokumentation wesentlicher Geschäftsfälle	63
1.2.1.4. Einrichtung eines zeitgemäßen Rechnungswesens	65
1.2.1.5. Einrichtung eines internen Kontrollsystems (IKS)	68
1.2.1.6. Personalmanagement	70
1.2.2. Legalitätspflicht und nützliche Gesetzesverletzung	72
1.2.3. Verpflichtung zur Errichtung einer Compliance- Organisation	79

1.2.4.	Unternehmerische Entscheidungen und Business Judgment Rule	86
1.2.5.	Handhabung von Interessenkonflikten	90
1.2.5.1.	Corporate Opportunities	95
1.2.5.2.	Insichgeschäfte	97
1.2.5.2.1.	Selbstkontrahieren	98
1.2.5.2.2.	Doppelvertretung	100
1.2.5.2.3.	Insichgeschäfte im Konzern	101
1.2.5.3.	Der Geschäftsführer der Zielgesellschaft beim Unternehmenskauf	102
1.2.6.	Verschwiegenheitspflicht des Geschäftsführers	106
1.2.7.	Wettbewerbsverbot	108
1.3.	Der Geschäftsführer als Kollegialorgan	114
1.3.1.	Geschäftsführung und Vertretung	114
1.3.2.	Ressortbildung und Ressortvergabe	118
1.3.3.	Geschäftsordnung für die Geschäftsführung	120
1.3.4.	Verpflichtung zur Koordination und wechselseitigen Überwachung zwischen den Geschäftsführern	121
1.4.	Der Notgeschäftsführer	123
2.	Der GmbH-Geschäftsführer als Arbeitnehmer:	
	Mandat und Anstellungsvertrag	126
2.1.	Das Mandat des Geschäftsführers	126
2.1.1.	Bestellung zum Geschäftsführer	127
2.1.1.1.	Für die Bestellung zuständiges Organ	130
2.1.1.2.	Bestellungsdauer	133
2.1.1.3.	Vorsitzender der Geschäftsführung	134
2.1.2.	Abberufung des Geschäftsführers	135
2.1.2.1.	Für die Abberufung zuständiges Organ	136
2.1.2.2.	Freie Abberufbarkeit als Grundsatz	138
2.1.2.3.	Beschränkung der Abberufung auf wichtige Gründe	138
2.1.2.4.	Gerichtliche Abberufung	141
2.1.2.5.	Anfechtung der Abberufung	143
2.1.3.	Rücktritt des Geschäftsführers und einvernehmliche Beendigung	147
2.1.4.	Sonstige Mandatsbeendigungsgründe	151
2.1.4.1.	Vorläufige Beendigung durch Suspendierung	151
2.1.4.2.	Andere Beendigungsarten	152
2.2.	Der Anstellungsvertrag des Geschäftsführers	153
2.2.1.	Abschluss des Anstellungsvertrages	153
2.2.1.1.	Zuständiges Organ	153
2.2.1.2.	„Drittanstellung“	155
2.2.1.3.	Anstellungsdauer	157
2.2.2.	Auflösung des Anstellungsvertrages	157
2.2.2.1.	Zuständiges Organ	159

2.2.2.2.	Auflösung aus wichtigem Grund	161
2.2.2.3.	Bekämpfung der Beendigung des Anstellungsvertrages	163
2.2.3.	Arbeitnehmereigenschaft von Geschäftsführern	169
2.2.3.1.	Arbeitsvertragsrechtliche Rechtslage	169
2.2.3.2.	Betriebsverfassungsrecht	172
2.2.3.3.	Arbeitszeit- und Arbeitsruhe recht	172
2.2.3.4.	Steuerrechtliches Dienstverhältnis	173
2.2.3.5.	Sozialversicherungsrecht	175
2.2.3.6.	Arbeitnehmerähnlichkeit von Geschäftsführern	177
2.2.4.	Der Inhalt des Anstellungsvertrages	178
2.2.4.1.	Tätigkeitsbeschreibung, Ressort	179
2.2.4.2.	Laufzeit und Beendigung	180
2.2.4.3.	Konzernmandatsklauseln	184
2.2.4.4.	Nebentätigkeiten	187
2.2.4.5.	Entgelt	189
2.2.4.6.	Vertragliche Regelungen von Interessenkonflikten	196
2.2.4.7.	D&O-Versicherung	197
2.2.4.8.	Übernahme von Verwaltungsstrafen und Vertretungs- kosten durch die Gesellschaft	201
2.2.4.9.	Abfertigung	206
2.2.4.10.	Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	209
2.2.4.11.	Retournierung von Unterlagen, Einsichtnahmeklauseln ...	211
2.2.4.12.	Gerichtsstand und Schiedsklauseln	213
3.	Der GmbH-Geschäftsführer und das Firmenbuch	216
3.1.	Allgemeine Informationen zum Firmenbuch	216
3.2.	Einsichtnahmen und Auszüge	218
3.3.	Firmenbuchrechtliche Anmeldepflichten	219
3.4.	Form der Anmeldung	219
3.5.	Vereinfachte Anmeldung und vereinfachte Gründung	220
3.6.	Vertretung bei Anmeldungen zum Firmenbuch	222
3.6.1.	Anmeldungen durch Bevollmächtigte	222
3.6.2.	Anmeldungen durch Prokuristen	222
3.6.3.	Vollmacht für die vereinfachte Anmeldung	224
3.6.4.	Berufen auf die Vollmacht	224
3.7.	Allgemeine Eintragungen bei der GmbH (§ 3 Abs 1 FBG)	224
3.7.1.	Firmenbuchnummer (Z 1)	224
3.7.2.	Firma (Z 2)	225
3.7.3.	Rechtsform (Z 3)	225
3.7.4.	Sitz (Z 4)	226
3.7.5.	Geschäftsanschrift (Z 4, Z 4a)	226
3.7.6.	Geschäftszweig (Z 5)	227
3.7.7.	Zweigniederlassungen (Z 6)	228
3.7.8.	Gesellschaftsvertrag (Z 7)	228

3.7.9.	Vertretungsbefugte Personen – Geschäftsführer (Z 8)	229
3.7.10.	Prokura (Z 9)	232
3.7.11.	Haftungsausschluss nach § 38 Abs 4 UGB (Z 10)	233
3.7.12.	Unternehmensdauer (Z 11)	234
3.7.13.	Abwickler und Liquidatoren (Z 12)	234
3.7.14.	Verfügungsbeschränkungen aus dem Exekutions- und Insolvenzrecht, gesetzliche Vertreter (Z 13)	235
3.7.15.	Eintragungen im Insolvenzverfahren gemäß § 77a Abs 1 IO (Z 14)	236
3.7.16.	Betriebsübertragung (Z 15)	236
3.7.16.1.	Betrieb und Teilbetrieb	236
3.7.16.2.	Eintragungsbeispiele	237
3.7.16.3.	Anmeldung und Verfahren	238
3.7.17.	Sonstige Eintragungen (Z 16)	239
3.7.18.	Anschriften natürlicher Personen (Abs 2) und Eintragung von Internetseiten (Abs 3)	240
3.8.	Besondere Eintragungen nach § 5 FBG	241
3.8.1.	Aufsichtsrat (Z 1)	241
3.8.2.	Stammkapital (Z 2)	241
3.8.3.	Inanspruchnahme der Gründungsprivilegierung (Z 2a)	242
3.8.4.	Einreichung des Jahres- und Konzernabschlusses; Abschlussstichtag (Z 3)	242
3.8.4.1.	Einreichung des Jahresabschlusses	242
3.8.4.2.	Abschlussstichtag	244
3.8.5.	Verschmelzungen, Spaltungen und andere Strukturänderungen (Z 4)	245
3.8.6.	Nichtigerklärung von Gesellschaften oder Beschlüssen (Z 5) ...	246
3.8.7.	Gesellschafter der GmbH (Z 6)	247
3.9.	Zwangsstrafen gegenüber der Geschäftsführung	248
3.9.1.	Allgemeines	248
3.9.2.	Erzwingbare Pflichten	249
3.9.3.	Normadressaten	250
3.9.4.	Grundsatz des gelindesten Zwangsmittels	251
3.9.5.	Zwangstrafen und Verbesserungsverfahren	251
3.9.6.	Unzulässiger Firmengebrauch	252
3.9.7.	Zwangsstrafen in anderen Gesetzen	253
3.10.	Zwangsstrafenverfahren	253
3.10.1.	Allgemeines	253
3.10.2.	Reguläres Verfahren	254
3.10.2.1.	Wiederholte Strafverhängung	254
3.10.2.2.	Strafmaß	255
3.10.2.3.	Rechtsmittelverfahren	256
3.10.2.4.	Veröffentlichung	257
3.10.3.	Die Zwangsstrafverfügung	258

4. Der Geschäftsführer in der Unternehmenskrise	260
4.1. Insolvenzeröffnungsgründe	260
4.1.1. Zahlungsunfähigkeit	260
4.1.1.1. Elemente der Zahlungsunfähigkeit	261
4.1.1.1.1. Bereite Zahlungsmittel	262
4.1.1.1.2. Relevanz des Zahlungswillens?	264
4.1.1.1.3. Geldschulden	264
4.1.1.1.4. Fällige Verbindlichkeiten	264
4.1.1.2. Zahlungsstockung oder Zahlungsunfähigkeit?	266
4.1.1.3. Indizien für Zahlungsunfähigkeit	268
4.1.1.3.1. Zahlungseinstellung	268
4.1.1.3.2. Ansammlung mehrerer Gläubiger	269
4.1.1.3.3. Anhängige Exekutionsverfahren	269
4.1.1.3.4. Andere Anzeichen	270
4.1.1.3.5. Prüfung der Zahlungsunfähigkeit	270
4.1.2. Überschuldung	271
4.1.3. Drohende Zahlungsunfähigkeit	272
4.2. Krisenverantwortung der Geschäftsführer	272
4.2.1. Zivilrechtliche Haftung der Geschäftsführer	273
4.2.1.1. Pflichten der Geschäftsführer in der Krise	274
4.2.1.2. Pflichten der Geschäftsführer nach Eintritt der materiellen Insolvenz	277
4.2.1.2.1. Verletzung der Insolvenzantragspflicht	277
4.2.1.2.2. Zahlungsverbot	281
4.2.2. Vorvertragliche Aufklärungspflichten	283
4.2.3. Strafrechtliche Verantwortung der Geschäftsführer	285
4.2.3.1. Kridadelikte	285
4.2.3.1.1. § 156 StGB — Betrügerische Krida	286
4.2.3.1.2. § 159 StGB – Grob fahrlässige Beeinträchtigung von Gläubigerinteressen	286
4.2.3.1.3. § 158 StGB – Begünstigung eines Gläubigers	287
4.2.3.1.4. Weitere relevante Straftatbestände	288
4.2.4. Haftung der Geschäftsführer für Abgaben in der Krise	290
4.2.5. Haftung der Geschäftsführer für Sozialversicherungs- beiträge in der Krise	291
4.2.6. Haftung der Geschäftsführer für Verfahrenskosten	292
4.3. Rechte und Pflichten der Geschäftsführer im Insolvenzverfahren	293
4.4. Exkurs: Geschäftsführermandat und Anstellungsvertrag in der Insolvenz	293
5. Die Haftung des GmbH-Geschäftsführers	296
5.1. Haftung gegenüber der Gesellschaft (Innenhaftung)	296
5.1.1. Schaden	301
5.1.2. Rechtswidriges Handeln (Tun oder Unterlassen)	303
5.1.3. Kausalität, Adäquanz, rechtmäßiges Alternativverhalten ...	309
5.1.4. Verschulden	310

5.1.5.	Beweislastverteilung	312
5.1.6.	Geltendmachung der Haftung	324
5.1.7.	Verzicht und Vergleich	326
5.1.8.	Wirkung der Entlastung	328
5.1.9.	Haftungsbeschränkung und Anwendung des Dienstnehmerhaftpflichtgesetzes	331
5.1.10.	Verjährung	333
5.2.	Haftung gegenüber Dritten (Außenhaftung)	335
5.2.1.	Haftung wegen Falschangaben über den Haftungsfonds der Gläubiger	335
5.2.1.1.	Falschinformation bei Kapitalherabsetzung	335
5.2.1.2.	Falschinformation bei Einzahlung von Stammeinlagen	336
5.2.2.	Haftung aus Verletzung vorvertraglicher Schutz- und Aufklärungspflichten	336
5.2.3.	Sittenwidrige Schädigung	338
5.2.4.	Wettbewerbsverstöße	339
5.2.5.	Direkthaftung wegen Vermögens- und Sphärenvermischung	340
5.2.6.	Weitere Direkthaftungen (Verweise)	341
5.2.7.	Haftung aus Schutzgesetzverletzung	341
5.2.7.1.	Weitere Beispiele für Schutzgesetze und ihre Rechtsfolgen ...	343
5.2.7.1.1.	Abschlussprüfungsvorschriften	343
5.2.7.1.2.	Bezeichnungsschutz	344
5.2.7.1.3.	Insolvenzantragspflicht	344
5.2.7.1.4.	Nichtbeachtung des Verfügungsverbot in der Exekution	344
5.2.7.2.	Die Außenhaftung des gewerberechlichen Geschäftsführers wegen Schutzgesetzverletzung	345
5.2.8.	Haftung für Abgaben (§§ 9, 80 BAO)	350
5.2.9.	Haftung für Sozialversicherungsbeiträge	354
6.	GmbH-Geschäftsführer und Strafrecht	356
6.1.	Individuelle Verantwortung und Unternehmensstrafrecht	356
6.2.	Gerichtliches Strafrecht	357
6.2.1.	Unvertretbare Darstellung wesentlicher Informationen und unvertretbare Berichte von Prüfern bestimmter Verbände (§§ 163a – 163d StGB)	358
6.2.2.	Untreue (§ 153 StGB)	361
6.2.3.	Korruptionsstrafrecht	366
6.2.3.1.	Geschenkannahme durch Machthaber (§ 153a StGB)	366
6.2.3.2.	Bestechung (§ 307 StGB)	367
6.2.3.3.	Vorteilszuwendung (§ 307a StGB)	367
6.2.3.4.	Vorteilszuwendung zur Beeinflussung (§ 307b StGB)	368
6.2.3.5.	Verbotene Intervention (§ 308 StGB)	368
6.2.3.6.	Geschenkannahme und Bestechung von Bediensteten oder Beauftragten (§ 309 StGB)	369
6.2.4.	Grob fahrlässige Beeinträchtigung von Gläubigerrechten ...	370

7. GmbH-Geschäftsführer und Verwaltungsstrafrecht	373
7.1. Regelungsgegenstand des § 9 VStG	374
7.1.1. Zurechenbarkeit der Straftat	375
7.1.2. Personenkreis: Juristische Person und eingetragene Personengesellschaft	376
7.2. Verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit der Geschäftsführer (§ 9 VStG)	377
7.2.1. Grundlagen	377
7.2.1.1. Rechtsprechung zu Abgrenzungsfragen	378
7.2.2. Haftung mehrerer Personen, Ressortverteilung	379
7.2.3. Subsidiarität von § 9 Abs 1 VStG	382
7.2.3.1. Sonderfall „Gewerberechtlicher Geschäftsführer“	382
7.2.3.1.1. Reichweite der Haftung	383
7.2.3.1.2. Abgrenzung	384
7.3. Die Bestellung verantwortlicher Beauftragter (§ 9 Abs 2–4 VStG)	384
7.3.1. Allgemeines (§ 9 Abs 2 VStG)	384
7.3.2. Vereinbarung der Bestellung	385
7.3.3. Formfreiheit der Bestellung	387
7.3.4. Nachweis der Bestellung	387
7.3.5. Sachliche Voraussetzungen der Bestellung	388
7.3.6. Sonderbestimmungen	389
7.4. Verwaltungsstrafverfahren	390
7.4.1. Ermittlungsverfahren	390
7.4.2. Verfolgungsverjährung	391
7.5. Die einzelnen Fälle verantwortlicher Beauftragter	391
7.5.1. Bestellung vertretungsbefugter Organe als verantwortliche Beauftragte	391
7.5.2. Bestellung „anderer Personen“ als verantwortliche Beauftragte	392
7.5.2.1. Übernahme der verwaltungsstrafrechtlichen Verantwortlichkeit	393
7.5.2.2. Klar abgegrenzter Bereich	394
7.5.2.3. Anordnungsbefugnis	394
7.6. Verwaltungsrechtliche Strafbarkeit in allen Fällen des § 9 Abs 1–3 VStG	395
7.6.1. Grundlagen	395
7.6.2. Compliance	396
7.6.3. Strafbefreiung durch ein wirksames Regel- und Kontrollsystem	398
7.7. Besondere Verantwortlichkeiten	400
7.7.1. Haftung bei Weisung gemäß § 9 Abs 5 VStG	400
7.7.2. Vorsätzliche Nichtverhinderung einer Straftat gemäß § 9 Abs 6 VStG	401
7.8. Solidarhaftung der Gesellschaft gemäß § 9 Abs 7 VStG	402
Stichwortverzeichnis	403