

Lutz Krauss

**Status und Kündigungsschutz
von arbeitnehmerähnlichen
Vorstandsmitgliedern
der Aktiengesellschaft**

**Eine arbeits- und gesellschafts-
rechtliche Studie über Möglichkeiten
des Kündigungsschutzes von
Vorstandsmitgliedern, die schutzbedürftig
im arbeitsrechtlichen Sinne sind**

B 49410

*Juristische Gesamtbibliothek
der Technischen Hochschule
Darmstadt*



PETER LANG

Frankfurt am Main · Bern · New York · Paris

I n h a l t s v e r z e i c h n i s

Einleitung und Abgrenzung des Themas	1
A. Historische Entwicklung der Aktiengesellschaft und ihrer inneren Organisation	4
I. Entstehung und Entwicklung der Aktiengesellschaft und der für sie geltenden gesetzlichen Vorschriften	4
II. Entwicklung der Vertretungsorgane der Aktiengesellschaft	12
III. Statistische Anmerkungen zur Entwicklung der Aktiengesellschaft und ihres vertretungsberechtigten Organs	18
IV. Begriff und Bild des Vorstandsmitgliedes	22
1. Begriff des Vorstandsmitgliedes	22
2. Bild des Vorstandsmitgliedes	22
V. Einkommensstruktur der deutschen Vorstandsmitglieder	25
VI. Zusammenfassung Teil A	28
B. Abgrenzung der Vorstandsmitglieder zu Arbeitnehmern und Arbeitgebern	30
I. Die Stellung im Gesetz	31
II. Die Meinungen in der Rechtsprechung	39
1. Rechtsprechung des Reichsarbeits- und Reichsgerichts	39
2. Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs	40
3. Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts	41
4. Rechtsprechung des Bundessozialgerichts	42
5. Rechtsprechung des Bundesfinanzhofs	44
6. Rechtsprechung verschiedener Untergerichte	46
III. Meinungen in der Literatur	54
1. Kollektive Interessenkollision	51
2. Individuelle Interessenkollision	53
3. Meinungen zur Unvereinbarkeit von Organstellung und Arbeitnehmereigenschaft	55

IV.	Abgrenzung anhand des Arbeitnehmerbegriffs	60
	1. Definition des arbeitsrechtlichen Arbeitnehmerbegriffs	60
	2. Subsumtion der Vorstandsmitglieder unter den Arbeitnehmerbegriff	63
V.	Abgrenzung anhand des Arbeitgeberbegriffs	72
	1. Definition des Arbeitgeberbegriffs	72
	2. Zuständiges Anstellungsorgan für Arbeitnehmer in der Aktiengesellschaft	72
VI.	Abgrenzung aus den zwischen Vorstandsmitglied und Aktiengesellschaft notwendig bestehenden Rechtsbeziehungen	77
	1. Die Bestellung	79
	a. Rechtsnatur der Bestellung	81
	b. Rechtsfolgen	83
	c. Bestellungsrechtsverhältnis	86
	d. Widerruf der Bestellung	91
	2. Die Anstellung	93
	a. Abschlußvoraussetzungen des Anstellungsvertrages	94
	b. Rechtliche Einordnung des Anstellungsvertrages	95
	c. Zeitliche Erstreckung des Anstellungsvertrages	106
	d. Inhalt des Anstellungsvertrages	108
	e. Kündigung des Anstellungsvertrages	114
	f. Wechselwirkung zwischen Anstellungs- und Bestellungsverhältnis	115
VII.	Verschiedene Kategorien von Vorstandsmitgliedern	123
	1. Kapitalbeteiligte Vorstandsmitglieder	123
	a. Mehrheitlich kapitalbeteiligte Vorstandsmitglieder	126
	b. Minderheitlich kapitalbeteiligte Vorstandsmitglieder	127
	c. Vorstandsmitglieder mit unmaßgeblicher Kapitalbeteiligung	127

III

2. Vorstandsmitglieder ohne Kapitalbeteiligung	130
3. Vorstandsmitglieder im konzernabhängigen Unternehmen	133
a. Vorstandsmitglieder im Vertragskonzern	133
b. Vorstandsmitglieder im faktischen Konzern	141
c. Vorstandsmitglieder der eingegliederten Aktiengesellschaft	143
d. Vorstandsmitglieder des Konzerns im Konzern	143
4. Drittangestellte Vorstandsmitglieder	147
a. Rechtliche Stellung zur Bestellungsgesellschaft	148
b. Rechtliche Stellung zur Anstellungsperson	148
c. Drittanstellung im Konzern	154
d. Drittanstellung durch "fremden Dritten" (Treugeber)	158
e. Drittanstellung zwischen zwei Gesellschaften	161
f. Einfluß der Zuständigkeit des Aufsichtsrates bezüglich der Organmitgliedschaft	163
g. Probleme bei der mitbestimmten Aktiengesellschaft	167
h. Resümee	171
5. Vorstandsmitglieder kraft faktischer Rechtsbeziehungen	173
6. Zusammenfassung Teil B. VII.	174
VIII. Das arbeitnehmerähnliche Vorstandsmitglied	176
1. Vergleich der Vorstandsmitglieder mit arbeitnehmerähnlichen Personen	176
2. Statistische Anmerkungen	184
3. Definition des arbeitnehmerähnlichen Vorstandsmitgliedes	187
C. Anwendbare Schutzvorschriften	193
I. Möglichkeiten ordentlicher Kündigung	195
1. Behandlung von Vorstandsmitgliedern mit vorausgegangenem Arbeitsverhältnis	203

2. Fälle nachträglich entstehender Arbeitsverhältnisse	208
a. Folgen bei vorzeitigem Widerruf	208
b. Folgen bei der Beendigung des mit der Bestellung nicht synchron laufenden Anstellungsverhältnisses	217
II. Schutz durch das Aktiengesetz	221
1. Vertragsdauer des Anstellungsvertrages	221
2. Schutz durch § 84 Abs. 3 S. 1 AktG (wichtiger Grund)	222
III. Schutz durch die allgemeinen Vorschriften des BGB	225
1. Geltung allgemeiner Vorschriften und Institute	225
a. Geltung der Grundsätze der allgemeinen Fürsorge- pflicht (§ 242 BGB)	225
aa. Die Fürsorgepflicht	225
bb. Die Gleichbehandlungspflicht	228
b. Geltung der §§ 323 ff. BGB	229
aa. Verhältnis der §§ 611 ff. BGB zu den §§ 323 ff. BGB	230
bb. Vorübergehende Verhinderung (§ 616 BGB)	230
cc. Leistungsstörung und Betriebsrisiko	234
dd. Verschlechterung der wirtschaftlichen Ver- hältnisse	235
ee. Schlechterfüllung und Schadensersatz	235
ff. Annahmeverzug (§ 615 BGB)	238
2. Anzuwendende Kündigungsfristvorschriften	239
3. Kündigungsschutz bei Betriebsübergang (§ 613 a BGB)	246
4. Folgen bei Gesamtrechtsnachfolge (Verschmelzung, Umwandlung von Unternehmen)	249
5. Stillschweigende Verlängerung des Dienstverhält- nisses (§ 625 BGB)	251
6. Fristlose Kündigung bei Vertrauensstellung (§ 627 BGB)	255
7. Sonstige mittelbare Schutzzatbestände im Rahmen der Kündigung	255
a. Anspruch auf Freizeit zur Stellungsuche (§ 629 BGB)	255

b. Anspruch auf Zeugniserteilung (§ 630 BGB)	257
8. Die außerordentliche Kündigung (§ 626 BGB)	258
IV. Geltung des Gesetzes über die Fristen für die Kündigung von Angestellten	270
V. Geltung des Kündigungsschutzgesetzes	273
VI. Andere kündigungsschutzähnliche Regelungsmechanismen	276
1. Heranziehung der Grundsätze der Änderungskündigung	276
2. Die Lehre von der Geschäftsgrundlage	281
3. Zweckfortfall und Zweckvereitelung	287
4. Die Teilkündigung	290
VII. Heranziehung einzelner kündigungsschutzgesetzlicher Kriterien auf die vertraglich vereinbarte ordentliche Kündigung von Vorstandsmitgliedern	295
VIII. Geltung des Betriebsverfassungsgesetzes	290
IX. Geltung des Schwerbehindertengesetzes	297
X. Geltung des Gesetzes zum Schutze der erwerbstätigen Mutter	301
1. Arbeitsverhältnis iSd. § 1 Mutterschutzgesetz	301
2. Sinn und Zweck des Mutterschutzgesetzes	303
3. Anwendung des Mutterschutzgesetzes auf weibliche Vorstandsmitglieder	304
XI. Schutzrechte im Konkurs	308
1. Kündigung und Fristen gem. §§ 22, 23 KO	308
2. Schutz der Gehaltsansprüche gem. § 61 KO	312
Zusammenfassung der Ergebnisse	314
Schlußbemerkung	324
Anhang	328