

## Ledelse af anpartsselskabet

### 1. Udnævnelse af den administrerende direktør

Den administrerende direktør skal være en fysisk person. En person, der bor permanent i udlandet kan også blive udnævnt som administrerende direktør. På samme måde kan en fysisk anpartshaver blive udnævnt som administrerende direktør (betegnes på tysk så som: Gesellschaftergeschäftsführer).

Den administrerende direktør behøver i princippet ikke at besidde nogen specielle kvalifikationer. Hvis anpartsselskabets aktiviteter kræver en særlig kvalifikation (f.eks. håndværk: mestertitel), kan kun en person med denne kvalifikation udpeges som administrerende direktør. Kun en ubegrænset myndig fysisk person kan blive udpeget som administrerende direktør, forudsat at personen ikke er forbudt at udøve erhverv eller handel i relation til anpartsselskabets formål.

Yderligere udelukkelsesgrunde til valg som administrerende direktør er en retsgyldig dom angående insolvensforhaling (Insolvenzverschleppung), angående fejlagtige oplysninger i overensstemmelse med § 82 GmbHG eller § 399 AktG, på grund af ukorrekt fremstilling i henhold til § 400 AktG, § 331 HGB, § 313 UmwG, § 17 PubG, såvel som en retsgyldig dom på grundlag af almindelige kriminelle handlinger i forbindelse med virksomheden (§§ 263 til 264a og §§ 265b til 266a StGB).

(GmbHG = GmbH-Gesetz; AktG = Aktiengesetz; HGB = Handelsgesetzbuch; UmwG = Umwandlungsgesetz; PubG = Publizitätsgesetz; StGB = Strafgesetzbuch).

Den administrerende direktør kan gennem det i selskabets vedtægter fastsatte organ (f.eks. generalforsamlingen eller bestyrelse) til hver en tid og uden varsel afmeldes som direktør. Afmeldelsen (Abberufung) sker ved organets beslutning herom foran en notar, som sørger for afmeldelsen i handelsregisteret.

### 2. Direktørens stilling

Udover den selskabsretlige udnævnelse som direktør, bliver direktøren oftest også ansat i henhold til ansættelseskontrakt. Dette gælder ikke mindst i de tilfælde, hvor direktøren skal have løn.

Som hovedregel er den administrerende direktørs ansættelseskontrakt en kontrakt mellem en selvstændig erhvervsdrivende og selskabet (dvs. der er som udgangspunkt ikke tale om en arbejdskontrakt). Dette er tilfældet ved direktør, som også er anpartshaver (på tysk: geschäftsführenden Gesellschafter), hvis han udøver den økonomiske magt i selskabet på en afgørende måde. Sidstnævnte gælder især, hvis han har en majoriteten af anparterne i selskabet.

Men også en direktør, der er anpartshaver med en andel på mindre end 50 % af indskudskapitalen, betragtes som selvstændig erhvervsaktiv, hvis han ikke er underlagt nogen instruktioner. Selvstændig erhvervsdrivende er i Tyskland normalt ikke socialforsikringspligtig (pensionsforsikring, sygeforsikring og arbejdsløsforsikring), dvs. selskabet skal ikke betale bidrag til social sikring, hvilket ellers er en arbejdsgivers pligt ved ansatte, som er ansat i henhold til en almindelig arbejdskontrakt. Det er muligt for en tidligere ansat at fortsætte i den lovpligtige sygeforsikring, skulle denne blive udnævnt som direktør. Desuden er der mulighed for at ansøge om obligatorisk eller frivillig forsikring i henhold til den lovpligtige pensionsforsikring. I nogle sektorer er en erhvervsdrivende forsikringspligtig til den lovpligtige ulykkesforsikring (via brancheforening), hvis han ikke har nogen ansatte. En frivillig forsikring er muligt for dem, der ikke er forsikringspligtige. En anpartshaver, der er administrerende direktør, bliver skattemæssigt betragtet som selvstændig.

Er der ved direktøren imidlertid tale om en direktør, som ikke samtidig er anparthaver og som er underlagt generalforsamlingen/anparthaverens/eller en bestyrelses instruktioner, vil der som hovedregel skulle indgås en arbejdskontrakt med direktøren (Fremdgeschäftsführer). I dette tilfælde er han socialforsikringspligtig og selskabet må betale bidrag til pensions-, syge- og arbejdsløshedsforsikring. I disse tilfælde er direktøren også lønindkomstskattepligtig (Lohnsteuerpflichtig) og selskabet må indeholde skatten.

Hvorvidt der er tale om en den ene eller anden form for ansættelse og om der foreligger en socialforsikringspligt må altid undersøges og vurderes konkret. Ovenstående kan ikke erstatte den konkrete vurdering.

### 3. Direktørens bemyndigelse

Direktørerne er forpligtet til at udføre instruktionerne fra anpartshavererne og er således underlagt en intern bemyndigelse, som kan være begrænset. De driver anpartsselskabet i det interne forhold og repræsenterer selskabet udadtil. Er der flere direktører udnævnt, gælder principielt en kollektiv ledelse (Gesamtgeschäftsführung), medmindre der er foreskrevet noget andet i vedtægterne (dette er dog ofte tilfældet).

### 4. Direktørens tegningsret

Direktøren repræsenterer/tegner selskabet udadtil. Tegningsretten (Vertretungsmacht) kan ikke begrænses i relation til tredjemand.

### 5. Direktørens ansvar

Direktøren er ansvarlig for ledelsen af selskabet. I denne forbindelse skal han værne om selskabets økonomiske interesser (Vermögensinteressen) samt sørge for en gnidningsfri, effektiv og profitbaseret drift. Den administrerende direktør er underlagt forskellige ansvarsrisici (Haftungsrisiken).

Nogle af de vigtigste er følgende:

a.

Tillidshæftelse og hæftelse ved repræsentation

Baseret på den administrerende direktørs særlige tillidsstilling kan der opstå erstatningsansvar over for selskabet f.eks. ved spekulationshandler.

b.

Hæftelse i forbindelse med skatter og bogføring.

En af de vigtigste opgaver for den administrerende direktør er korrekt bogføring og regnskabsopstilling. Foreligger en overtrædelse af denne forpligtelse, hæfter den administrerende direktør personligt i forhold til virksomheden og kreditorer for tab, og dette kan endda medføre straf.

Hvis anpartsselskabet ansætter medarbejdere, overtager den administrerende direktør opgaven som arbejdsgiver til at foretage månedlig indberetning af a-skatter og omsætningsafgiften (Lohnsteuer- und Umsatzsteuervoranmeldungen) og til at indeholde a-skatterne og betale dem til skattevæsenet (Finanzamt). Det samme gælder for omsætningsafgiften. Hvis disse forpligtelser overtrædes, risikerer den direktøren personlig hæftelse i overensstemmelse med §§ 69 ff i den tyske afgiftslov, (Abgabenordnung, forkortet AO, samt konsekvenserne i henhold til straffeloven i overensstemmelse med § 370 eller § 378 AO.

c.

Hæftelse i forbindelse med socialforsikringslovgivningen

Den administrerende direktør har også forpligtelser i henhold til socialforsikringsloven. De ansatte i anpartsselskabet skal være registreret hos sygeforsikringen, og det af selskabet af lønnen indeholdte beløb, der vedrører syge-, pensions- og arbejdsløshedsforsikringen skal udbetales til den tilsvarende sygekasse. Den administrerende direktør er personligt ansvarlig for indeholdte og ikke-betalte arbejdstagerandele i socialforsikringsbidrag – i det tilfælde gør han sig også strafbar.

d.

Hæftelse i tilfælde af insolvens

I tilfælde af umiddelbar truende insolvens, dvs. i tilfælde af selskabet a) er forgældet eller b) har manglende evne til at betale forfaldne gældsposter (selskabet er illikvid), er den administrerende direktør forpligtet til inden for tre uger ved byretten (Amtsgericht) at indgive begæring om indledning af insolvensbehandling (Insolvenzverfahren). Hvis han undlader at indgive en sådan begæring inden for denne tid, risikerer han strafferetslige konsekvenser i overensstemmelse med § 84 i nr. 2 GmbH-loven.

Hvis den administrerende direktør fortsætter med at foretage betalinger efter 3 ugers fristen, hæfter han personligt for sådanne betalinger.

I disse situationer må ventes, at anklagemyndigheden og konkursretten forhold, der kan begrunde straf på grund af bedrageri og insolvensforseelser.

e.

Hæftelsesfremrykkelse (på tysk: vorverlagerte Haftung)

Siden reformen af GmbH-loven i 2008 gælder der også et personligt ansvar for direktøren, hvor denne foretager udbetalinger til anpartshaverne, hvis dette medfører illikviditet i selskabet, medmindre det ikke var identificerbart for en omhyggelig administrerende direktør.

Kurfürstendamm 57  
D 10707 Berlin

Fon + 49 (0) 30 3151 8969 0  
Fax + 49 (0) 30 3151 8969 9

[www.advokatfirma.de](http://www.advokatfirma.de)