



## Die Anstellung von Gesellschaftern im MVZ – Auswirkungen der aktuellen BSG- Rechtsprechung

16.09.2022 in Berlin



1

### Unsere Themen

- Urteil des BSG vom 26.01.2022 (B 6 KA 2/21 R)
- Bestandsschutz für erteilte Anstellungsgenehmigungen
- Gestaltungsoptionen:
  - ◆ Fremdgeschäftsführer
  - ◆ GF mit Gesellschaftsanteil < 50%
  - ◆ Umwandlung in Zulassung
- Auswirkung auf Verkaufstransaktionen



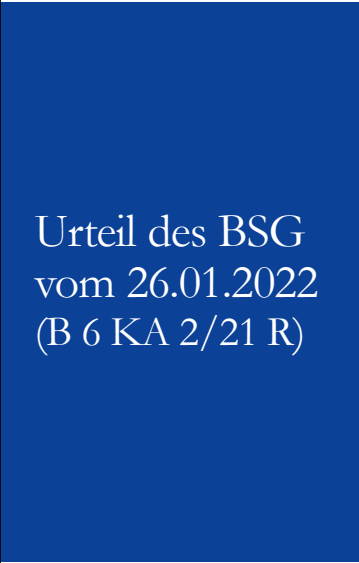

2

Urteil des BSG vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 3

3

Sachverhalt:


MVZ GbR bestehend aus 2 Vertragsärzten (A + B)  
 Kapitalbeteiligung: jeweils hälftig  
 Gewinnbeteiligung: jeweils hälftig  
 Geschäftsführung und Vertretung: A und B  
 gemeinsam  
 Erledigung laufender Geschäfte: jeder allein  
 Gesellschafterbeschlüsse (u.a. zu Anstellungsverträgen): Einstimmigkeit

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 4

4

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)




Sachverhalt:

Anstellungsverträge von MVZ GbR mit A und B:  
40 Wochenstunden  
Festgehalt  
Jahresurlaub  
Entgeltfortzahlung  
Kündigung nur bei Vorliegen von  
Ausschlussgründen aus der MVZ GbR möglich  
Bei Ausscheiden aus der MVZ GbR endet  
Anstellungsvertrag ohne Kündigung

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
5

5

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)



Sachverhalt:


Antrag der MVZ GbR auf Genehmigung der  
Anstellung von A und B  
Zulassungsverzicht von A und B (§ 103 Abs. 4a  
SGB V), aufschiebend bedingt bzgl. Anstellungs-  
genehmigungen (§ 95 Abs. 6 S. 4 SGB V)

ZA + BA lehnen ab  
SG Magdeburg verpflichtet BA, Anstellungen zu  
genehmigen (18.11.2020, S 1 KA 25/18)  
Sprungrevision des BA:  
BSG hebt SG Magdeburg auf und lehnt Klage ab

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
6

6

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)



Entscheidungsgründe:

Anstellungsgenehmigung darf nur erteilt werden, wenn der betreffende Arzt ein **abhängiges Beschäftigungsverhältnis** anstrebt.


Hier:

Wegen hälftiger Kapitalbeteiligung und konkreter Ausgestaltung des GbR-Vertrags und der Anstellungsverträge liegt kein abhängiges Beschäftigungsverhältnis vor.

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
7

7

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)



Entscheidungsgründe:


**Anstellung** iSv § 95 Abs. 2 Satz 7 SGB V:

- nicht weites zivilrechtliches Verständnis des BGH für Anstellungsvertrag von GF (freier Dienstvertrag)
- sondern **abhängige Beschäftigung** iSv § 7 Abs. 1 SGB IV

Wortlaut zwar nicht eindeutig, aber abgeleitet aus Regelungssystematik, Entstehungsgeschichte sowie Regelungszweck

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
8

8



Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)

Entscheidungsgründe:


**abhängige Beschäftigung** eines GmbH-Gesellschafters:

a) zum GF bestellt:

- aber keine Rechtsmacht, durch Einflussnahme auf die Gesellschafterversammlung die Geschicke der Gesellschaft bestimmen zu können, d.h.
  - ♦ weniger als 50% der Gesellschaftsanteile und
  - ♦ laut Gesellschaftsvertrag keine Sperrminorität bzgl. der gesamten Unternehmenstätigkeit

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
9

9



Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)

Entscheidungsgründe:

**abhängige Beschäftigung** eines GmbH-Gesellschafters:

b) nicht zum GF bestellt:


- keine (Sonder-)Rechte über GmbH-Satzung, die Weisungsgebundenheit als Angestellter aufzuheben (also keine Leitungsmacht ggü. GF)

→ als Arzt angestellt in abhängiger Beschäftigung, da Weisungsrecht Teil der gewöhnlichen Geschäftsführung des GF

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
10

10

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)



Entscheidungsgründe:


Prüfungskompetenz und -pflicht des ZA:  
Anstellungsvertrag und Gesellschaftsvertrag  
daraufhin zu prüfen, ob abhängiges  
Beschäftigungsverhältnis vorliegt.

Keine umfassende Prüfungskompetenz im  
Arbeitsrecht und Gesellschaftsrecht, ob alle  
Vertragsbestimmungen zulässig sind, sondern nur  
im Hinblick auf die Erfüllung vertragsrecht-  
licher Vorgaben.

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
11

11

Urteil des BSG  
vom 26.01.2022  
(B 6 KA 2/21 R)



Entscheidungsgründe:

Vorgaben zu abhängigem Beschäftigungsverhältnis  
gelten

- für alle Anstellungsgenehmigungen (Praxis, BAG,  
MVZ) und
- für alle Gesellschaftsformen (insb. GmbH)

Offen gelassen:  
Kann Außen-GbR überhaupt einen Arbeitsvertrag  
mit einem ihrer Gesellschafter schließen?

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
12



12




## Bestandsschutz für erteilte Anstellungsgenehmigungen

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 13

13

ZA muss Anstellungsvertrag und Gesellschaftsvertrag prüfen.

Statusentscheidung des ZA zu Anstellungsgenehmigung entfaltet Tatbestandswirkung bzw. Drittbindungswirkung


→ Status aufgrund wahrheitsgemäßer Angaben, aber unzutreffend erteilter Anstellungsgenehmigung ist von KV als verbindlich hinzunehmen, d.h. z.B. kein Honorarregress (Klarstellung zu BSG, 23.06.2010, B 6 KA 7/09 R)

→ **Bestandsschutz für Vergangenheit**

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 14

14

## Bestandsschutz für erteilte Anstellungs- genehmigungen



BSG, 26.01.2022, juris Rdnr. 51:


„Der Sachverhalt, dass einem Arzt auf der Grundlage wahrheitsgemäßer Angaben ein Status verliehen wird, **dessen Rechtswidrigkeit ihm nicht bekannt ist oder bekannt sein muss**, ist damit [Sachverhalt zum Urteil vom 23.06.2010: Status rechtswidrig durch Täuschung erlangt.] ersichtlich nicht vergleichbar.“

In wieweit wird Kenntnis / Kennenmüssen des Rechtsbestands zugerechnet?

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
15

15

## Bestandsschutz für erteilte Anstellungs- genehmigungen



Entziehung der Anstellungsgenehmigung  
gem. § 95 Abs. 6 S. 1 SGB V i.V.m. §§ 27, 1 Abs. 3 Ärzte-ZV:

Entziehung der Anstellungsgenehmigung, sofern beim angestellten Arzt Gründe entsprechend einer Zulassungsentziehung vorliegen:

- Voraussetzungen für die Anstellungsgenehmigung liegen nicht (mehr) vor;
- kein Verschulden erforderlich.

**→ kein Bestandsschutz für Zukunft**

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
16

16



## Bestandsschutz für erteilte Anstellungs- genehmigungen

### Aufhebung der Anstellungsgenehmigung Übergangsregelung?



- Rechtsgedanke aus § 95 Abs. 6 S. 3 SGB V:  
Aufforderung, innerhalb von 6 Monaten Verträge anzupassen, bevor Anstellungsgen. aufgehoben wird.
- gem. § 95 Abs. 5 SGB V i.V.m. §§ 26, 1 Abs. 3 Ärzte-ZV:  
vorübergehendes Ruhen der Anstellungsgenehmigung aus Gründen der Verhältnismäßigkeit, um dem MVZ die Möglichkeit zur Vertragsanpassung zu geben.

16.09.2022

RAin Dr. Berit Jaeger

17

17

## Bestandsschutz für erteilte Anstellungs- genehmigungen

Inzidente Prüfung durch ZA anzunehmen bei:



- Anstellungsgenehmigung für Nachfolger auf Arztstelle und Nachfolger als Gesellschafter i.S.v. § 95 Abs. 6 S. 5 SGB V
- Anteilsübertragung an Nachfolger, der bereits als Angestellter im MVZ genehmigt ist
- Änderung auf Gesellschafterebene

→ kein Bestandsschutz für Nachfolger

16.09.2022

RAin Dr. Berit Jaeger

18



18




## Gestaltungsoption: Fremdgeschäftsführer

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 19

19

BSG, Urteil vom 29.06.2021 (B 12 R 8/19 R)


Ein GmbH-Gesellschafter, der in der Gesellschaft angestellt und nicht zum Geschäftsführer bestellt ist, ist **regelmäßig abhängig beschäftigt**.

„Er besitzt allein aufgrund seiner gesetzlichen Gesellschafterrechte nicht die Rechtsmacht, seine Weisungsgebundenheit als Angestellter der Gesellschaft aufzuheben. Das Weisungsrecht gegenüber den Angestellten der GmbH obliegt - **sofern im Gesellschaftsvertrag nichts anderes vereinbart ist** - nicht der Gesellschafterversammlung, sondern ist Teil der laufenden gewöhnlichen Geschäftsführung. ...

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 20

20

Gestaltungs-  
option:  
Fremd-GF




BSG, Urteil vom 29.06.2021 (B 12 R 8/19 R)

Erst wenn Gesellschafter kraft ihrer gesellschaftsrechtlichen Position letztlich auch die **Leitungsmacht gegenüber der Geschäftsführung** haben, unterliegen sie nicht mehr deren Weisungsrecht.“ (juris, Rdnr. 12)

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
21

21

Gestaltungs-  
option:  
Fremd-GF




**Leitungsmacht** z.B. durch

- Einschränkung der Vertretungsbefugnis des Fremd-GF (§ 37 GmbHG)
- Einschränkung des Weisungsrechts des Fremd-GF gegenüber Angestellten
- Vorbehalt des Weisungsrechts für die Gesellschafterversammlung gegenüber angestelltem Gesellschafter
- Notwendige Mehrheit der Stimmen, um den eine Weisung abwendenden Beschluss der Gesellschafterversammlung herbeizuführen

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
22

22

## Gestaltungsoption: Fremd-GF




### Gestaltungsoption: Fremd-GF

- (-) für **1-Personen-GmbH**, da notwendige Mehrheit der Stimmen vorhanden, um den eine Weisung abwendenden Beschluss der Gesellschafterversammlung herbeizuführen
- bei **Mehr-Personen-GmbH** abhängig von der Verteilung der Kapitalanteile und Stimmrechte sowie in der Satzung vereinbarter Mehrheiten (50% reichen idR. nicht aus)

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
23

23

## Gestaltungsoption: Fremd-GF



### Gestaltungsoption: Fremd-GF


Wieviel Abhängigkeit von Fremd-GF ist für Gesellschafter akzeptabel?

Denn mit dem Ende des Anstellungsvertrags verliert der Gesellschafter voraussichtlich die Berechtigung nach § 95 Abs. 1a, Abs. 6 Sätze 4 und 5 SGB V für seine Gesellschafterstellung.

→ Ausschluss der ordentlichen Kündigung des Anstellungsvertrags?

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
24



24




Gestaltungsoption:  
GF mit Gesellschaftsanteil < 50%

16.09.2022 RÄin Dr. Berit Jaeger 25

25


BSG, Urteil vom 07.07.2020, B 12 R 17/18 R

Fehlt dem Geschäftsführer einer Berufsausübungsgesellschaft in Form einer GmbH die gesellschaftsrechtlich eingeräumte Rechtsmacht, ihm nicht genehme Weisungen der Gesellschafterversammlung zu verhindern, ist er **abhängig beschäftigt**, auch wenn er eine freiberufliche, fachlich weisungsunabhängige Tätigkeit für die GmbH ausübt.

16.09.2022 RÄin Dr. Berit Jaeger 26

26

Gestaltungs-  
option:  
GF mit  
Gesellschafts-  
anteil < 50%




BSG, Urteil vom 07.07.2020, B 12 R 17/18 R

„Eine solche **Rechtsmacht** ist bei einem Gesellschafter gegeben, der **mehr als 50%** der Anteile am Stammkapital hält. Ein Geschäftsführer, der nicht über diese Kapitalbeteiligung verfügt und damit als Mehrheitsgesellschafter ausscheidet, ist dagegen grundsätzlich abhängig beschäftigt. ...

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
27

27

Gestaltungs-  
option:  
GF mit  
Gesellschafts-  
anteil < 50%



BSG, Urteil vom 07.07.2020, B 12 R 17/18 R


... Er ist ausnahmsweise nur dann als **Selbstständiger** anzusehen, wenn er

- **exakt 50%** der Anteile am Stammkapital hält oder
- ihm bei einer geringeren Kapitalbeteiligung nach dem Gesellschaftsvertrag eine umfassende ("echte" oder "qualifizierte"), **die gesamte Unternehmenstätigkeit erfassende Sperrminorität** eingeräumt ist. ...

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
28

28

Gestaltungsoption:  
 GF mit  
 Gesellschaftsanteil < 50%




BSG, Urteil vom 07.07.2020, B 12 R 17/18 R

... Denn der **selbstständig** tätige Gesellschafter-Geschäftsführer muss eine Einflussmöglichkeit auf den Inhalt von Gesellschafterbeschlüssen haben und **zumindest ihm nicht genehme Weisungen der Gesellschafterversammlung verhindern können**. Demgegenüber ist eine "unechte", auf bestimmte Gegenstände begrenzte Sperrminorität nicht geeignet, die erforderliche Rechtsmacht zu vermitteln.“ (juris, Rdnr. 17)

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
29

29

Gestaltungsoption:  
 GF mit  
 Gesellschaftsanteil < 50%




Abhängige Beschäftigung (+)

- Gesellschafter(-Geschäftsführer) mit < 50% Gesellschaftsanteil und
- ohne besondere Rechte laut Satzung (echte / qualifizierte Sperrminorität bezogen auf gesamte Unternehmenstätigkeit)


Gesetzliche Gesellschafterstellung allein verleiht keine Rechtsmacht, durch Einflussnahme auf die Gesellschafterversammlung die Geschicke der Gesellschaft bestimmen zu können.

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
30

30



Gestaltungsoption:  
GF mit  
Gesellschafts-  
anteil < 50%



Gestaltungsoption:  
GF mit Gesellschaftsanteil < 50%

Wieviel Abhängigkeit von anderen Gesellschaftern ist für GF-Gesellschafter im Hinblick auf sein eigenes Anstellungsverhältnis akzeptabel?

- Ausschluss der ordentlichen Kündigung des Anstellungsvertrags?
- Schuldrechtliche Vereinbarung (z.B. Stimmbindungsabreden, Veto-Rechte) stehen Einordnung als abhängiger Beschäftigung nicht entgegen (wg. Grundsatz der Vorhersehbarkeit sozialversicherungsrechtlicher Tatbestände)

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 31

31





Gestaltungsoption:  
Umwandlung in Zulassung

16.09.2022 RAin Dr. Berit Jaeger 32

32



Gestaltungs-  
option:  
Umwandlung in  
Zulassung



Umwandlung der Arztstelle in eine Zulassung  
gem. § 95 Abs. 9b SGB V:

- (+) bei 0,5 / 0,75 / 1,0-Arztstelle
- (-) bei 0,25-Arztstelle


16.09.2022

RAin Dr. Berit Jaeger

33

33

Gestaltungs-  
option:  
Umwandlung in  
Zulassung



Für Tätigkeit als Vertragsarzt im MVZ:

- Vorgaben von BSG, Urteil vom 29.11.2017 (B 6 KA 31/16 R) zu beachten, u.a. mit Verweis auf § 23a MBO für Gesellschaftsstruktur
- Tätigkeit in freier Praxis, aber innerhalb des MVZ
- Struktur der Gesellschaft muss einen bestimmenden Einfluss der in ihr tätigen Vertragsärzte sicherstellen.

16.09.2022

RAin Dr. Berit Jaeger

34



34




## Auswirkung auf Transaktionen zum Praxisverkauf

16.09.2022 RÄin Dr. Berit Jaeger 35

35

Beispiel:  
BAG (mit Angestellten) beabsichtigt Verkauf an Nicht-Arzt

Bisherige Möglichkeit:


- vorherige Gründung der MVZ GmbH durch Verkäufer (ggfls. durch Formwechsel der BAG)
- Zulassungsverzicht der Verkäufer gem. § 103 Abs. 4a SGB V **zur Anstellung** (ggfls. Ausschreibungsverfahren wegen Arztstellen) und Einbringung der Praxis in MVZ GmbH
- Verkauf der GmbH-Anteile

Auswirkung auf  
Transaktionen  
zum  
Praxisverkauf

16.09.2022 RÄin Dr. Berit Jaeger 36

36

Auswirkung auf  
Transaktionen  
zum  
Praxisverkauf



**Sofern Voraussetzungen für Anstellung der Verkäufer nicht vorliegen:**


Möglichkeit 1:

- Verkäufer gründen MVZ GmbH (ggfls. durch Rechtsformwechsel)
- Einbringung der Praxis in MVZ GmbH und Tätigkeit der Verkäufer als Vertragsärzte im MVZ
- Verkauf der GmbH-Anteile an Käufer im Zeitpunkt der Anstellung aufgrund Zulassungsverzicht gem. § 103 Abs. 4a SGB V

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
37

37

Auswirkung auf  
Transaktionen  
zum  
Praxisverkauf



Möglichkeit 2:

- Käufer gründet MVZ GmbH
- Zulassungsverzicht der Verkäufer gem. § 103 Abs. 4a SGB V zur Anstellung (ggfls. Ausschreibungsverfahren wegen Arztstellen)
- Verkauf der Praxis an die MVZ GmbH im Zeitpunkt der Anstellung

16.09.2022
RAin Dr. Berit Jaeger
38

38

## Auswirkung auf Transaktionen zum Praxisverkauf

### Möglichkeit 3:

- Verkäufer und Käufer gründen MVZ GmbH (Voraussetzungen von HBKG und BO beachten); Verkäufer mit Anteil < 50%
- Zulassungsverzicht der Verkäufer gem. § 103 Abs. 4a SGB V zur Anstellung (ggfls. Ausschreibungsverfahren wegen Arztstellen) und Einbringung der Praxis in MVZ GmbH
- Verkauf der GmbH-Anteile



16.09.2022

RAin Dr. Berit Jaeger

39

39

**BOLD JAEGER**  
Rechtsanwälte Medizinrecht



Herzlichen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!

BOLD JAEGER  
Friedrich-List-Straße 42  
70771 Leinfelden-Echterdingen  
Tel.: 0711 – 99 77 820  
jaeger@boldjaeger.de

40