

# Inhaltsübersicht

Vorwort zur 2. Auflage .....	V
Die Bearbeiterinnen und Bearbeiter .....	VII
Im Einzelnen haben bearbeitet .....	IX
Inhaltsverzeichnis .....	XIII
Abkürzungsverzeichnis .....	XLI
Literaturverzeichnis .....	LIII
§ 1 Einleitung .....	1
§ 2 Zusammensetzung .....	35
§ 3 Innere Ordnung .....	95
§ 4 Aufgaben und Kompetenzen .....	215
§ 5 Pflichten und Sanktionen .....	987
§ 6 Vergütung und Auslagenersatz für Aufsichtsratsmitglieder sowie Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	1029
§ 7 Mitbestimmter Aufsichtsrat .....	1111
§ 8 Aufsichtsrat im Konzern .....	1225
§ 9 Aufsichtsräte in anderen Gesellschaftsformen .....	1277
§ 10 Aufsichtsorgane in beaufsichtigten Unternehmen des Finanzsektors .....	1333
§ 11 Datenschutz .....	1371
§ 12 Der Aufsichtsrat in der Corona-Krise .....	1387
Entscheidungsregister .....	1413
Sachverzeichnis .....	1459

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 2. Auflage .....	V
Die Bearbeiterinnen und Bearbeiter .....	VII
Im Einzelnen haben bearbeitet .....	IX
Inhaltsübersicht .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XLI
Literaturverzeichnis .....	LIII

## § 1 Einleitung

I. Aufgaben und Kompetenzen .....	2
1. Überwachungskompetenz .....	2
2. Beratungs- und Einwirkungskompetenz .....	2
3. Personalkompetenz .....	3
4. Vertretungskompetenz .....	4
5. Mitwirkungskompetenz .....	4
II. Pflichten .....	5
1. Sorgfalt und Haftung einschließlich D&O .....	5
a) Grundlagen .....	5
b) Sorgfaltsmaßstab .....	5
c) Pflichten .....	6
d) Schuldhafte Pflichtverletzung und Haftung .....	7
e) Anspruchsverfolgung, Verzicht und Vergleich, D&O Versicherung .....	8
2. Insbesondere: Verschwiegenheitspflicht .....	9
3. Insbesondere: Datenschutz .....	10
4. Insbesondere: Kapitalmarktrechtliche Pflichten .....	10
III. Rechte .....	10
1. Informationsrecht .....	10
2. Teilnahmerecht .....	10
3. Einberufungsverlangen .....	11
4. Vergütung .....	11
5. Kreditgewährung .....	12
6. Budgetrecht des AR? .....	12
IV. Rechtsquellen und Geschichte .....	12
1. AktG .....	12
2. Satzung .....	13
3. Geschäftsordnung .....	13
4. Mitbestimmungsgesetze .....	14
5. HGB .....	14
6. Weitere Gesetze .....	15
7. DCGK .....	15
8. Europäisches Recht .....	18
9. Geschichte des Aufsichtsrats .....	18
V. Grundprinzipien .....	22
1. Unternehmensinteresse .....	22
2. Gleichbehandlung und Gleichberechtigung .....	24
a) Aufsichtsratsmitglieder .....	24
b) Aufsichtsrat und Vorstand .....	25
c) Aktionäre .....	25
3. Persönliche Amtswahrnehmung .....	25
4. Weisungsfreie Amtsführung .....	26
5. Selbstorganisationrecht .....	26
VI. Mitbestimmter Aufsichtsrat .....	27
1. MitbestG .....	27
a) Anwendung des MitbestG .....	27
b) Bildung, Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	28
c) Wahl, Ausscheiden und Schutz der Arbeitnehmervertreter .....	29

# Inhaltsverzeichnis

---

d) Innere Ordnung und Tätigkeit des Aufsichtsrats .....	29
2. DrittelpG .....	30
a) Anwendung des DrittelpG .....	30
b) Besonderheiten nach dem DrittelpG .....	30
VII. Aufsichtsrat in anderen Gesellschaftsformen .....	31
1. KGaA .....	31
2. SE .....	32
3. GmbH .....	33
4. Genossenschaft .....	34
<b>§ 2 Zusammensetzung</b>	
I. Allgemeines .....	37
1. Zusammensetzung .....	37
a) Rechtsgrundlagen .....	37
b) Mitbestimmte Aufsichtsräte .....	40
c) Rechtsfolge bei Verstoß .....	40
2. Geschlechterquote .....	41
a) Zwingende Geschlechterquote (§ 96 Abs. 2, 3 AktG, § 393a AktG) .....	41
b) Festlegung von Zielgrößen für Frauenquote (§ 111 Abs. 5 AktG) .....	42
c) Rechtsfolgen bei Verstoß .....	43
II. Persönliche Voraussetzungen .....	45
1. Gesetzliche Voraussetzungen, § 100 Abs. 1 AktG .....	45
2. Gesetzliche Hinderungsgründe .....	45
a) Nach AktG .....	45
b) Nach anderen Gesetzen .....	50
3. Eignung .....	51
4. Unabhängigkeit .....	53
5. Interessenkonflikt .....	54
6. Persönliche Voraussetzungen in der Satzung .....	55
7. Besondere Voraussetzungen .....	56
a) Arbeitnehmervertreter .....	56
b) Finanzexperten und Sektorenkenntnis, § 100 Abs. 5 AktG .....	56
8. Rechtsfolgen des Fehlens persönlicher Voraussetzungen oder Vorliegens von Hinderungsgründen .....	57
a) Verstoß gegen § 100 Abs. 1, 2 AktG .....	57
b) Verstoß gegen von der Satzung geforderte persönliche Voraussetzungen .....	58
c) Verstoß gegen § 100 Abs. 5 AktG .....	58
d) Verstoß gegen § 105 Abs. 1 AktG .....	59
e) Verstoß gegen Vorgaben in Bezug auf Eignung, Unabhängigkeit, Interessenkonflikt .....	60
f) Besonderheiten für entsandte Mitglieder .....	60
g) Verstoß bei gerichtlicher Bestellung .....	60
9. Ehrenvorsitzende, Ehrenmitglieder .....	61
III. Bestellung .....	61
1. Wahl der Anteilseignervertreter .....	62
a) Wahlvorschlag .....	62
b) Durchführung der Wahl .....	63
c) Wahlabreden .....	65
d) Annahme der Wahl und Amtsbeginn .....	66
e) Erster Aufsichtsrat .....	66
2. Wahl der Arbeitnehmervertreter .....	67
3. Entsendung durch Aktionäre .....	67
a) Einräumung und Ausgestaltung .....	67
b) Entsendungsberechtigter .....	67
c) Ausübung des Entsendungsrechts .....	68
d) Höchstzahl .....	69
4. Gerichtliche Bestellung .....	69
a) Allgemeines .....	69
b) Beschlussunfähigkeit, § 104 Abs. 1 AktG .....	70
c) Unvollständigkeit, § 104 Abs. 2 AktG .....	70

d) Voraussetzungen der Unterbesetzung .....	71
e) Antragserfordernis .....	71
f) Zuständigkeit .....	71
g) Gerichtliche Entscheidung .....	72
h) Rechtsstellung der gerichtlich bestellten Aufsichtsratsmitglieder .....	73
5. Fehlerhafte Bestellung .....	73
IV. Amtszeit .....	75
1. Beginn und Ende der gesetzlichen Amtszeit .....	75
2. Besondere Satzungsregelungen .....	76
3. Wiederbestellung .....	77
4. Sonderfälle .....	77
a) Arbeitnehmervertreter .....	77
b) Entsendete Mitglieder .....	77
c) Gerichtlich bestellte Mitglieder .....	78
d) Erster Aufsichtsrat .....	79
V. Vorzeitige Beendigung .....	79
1. Wegfall persönlicher Voraussetzungen .....	79
2. Abberufung .....	79
a) Von der Hauptversammlung frei gewählte Aufsichtsratsmitglieder, § 103 Abs. 1 AktG .....	80
b) Entsendete Aufsichtsratsmitglieder, § 103 Abs. 2 AktG .....	81
c) Gerichtliche Abberufung, § 103 Abs. 3 AktG .....	82
d) Besonderheiten bei gerichtlich bestellten Mitgliedern .....	85
e) Besonderheiten bei Arbeitnehmervertretern .....	85
3. Amtsniederlegung .....	86
4. Erfolgreiche Anfechtungsklage .....	87
5. Tod .....	88
6. Gesellschaftsbezogene Beendigungsgründe .....	88
7. Zeitweiser Widerruf der Bestellung .....	88
VI. Besonderheiten bei Ersatzmitgliedern .....	89
1. Allgemeines .....	89
2. Bestellung .....	89
3. Nachrücken .....	90
4. Ausscheiden .....	91
VII. Bekanntmachungspflichten hinsichtlich der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	91
1. Bekanntmachungen im Handelsregister .....	91
2. Sonstige Publizitätspflichten .....	92
 § 3 Innere Ordnung	
I. Selbstorganisationsrecht .....	98
1. Autonomiebereich .....	98
2. Satzungsregelungen .....	99
3. Einflussnahme auf die Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	99
a) Diversität und Diversitätskonzept .....	100
b) Ziele für Zusammensetzung und Kompetenzprofil .....	101
II. Aufsichtsratsvorsitzender .....	102
1. Wahl .....	102
a) Wahlverfahren .....	102
b) Gerichtliche Bestellung .....	106
c) Amtszeit .....	106
d) Abberufung .....	107
e) Niederlegung .....	109
2. Mitteilungspflichten der Gesellschaft .....	110
a) Anmeldung zum Handelsregister .....	110
b) Angabe auf Geschäftsbriefen .....	110
3. Besondere Rechte und Pflichten des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	110
a) Leitungsaufgaben .....	111
b) Berichtsempfang und Informationspflichten .....	114
c) Entscheidung über Sitzungsteilnahme von Dritten .....	116
d) Austausch mit Vorstandsvorsitzendem .....	119

# Inhaltsverzeichnis

---

e) Repräsentationsaufgaben .....	119
f) Sonstige Repräsentationsaufgaben .....	122
g) Koordination der Aufsichtsratstätigkeit .....	123
h) Maßnahmen zur Sicherung der Vertraulichkeit .....	123
i) Ausstattung des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	123
j) Hilfsgeschäfte des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	124
k) Hauptversammlung .....	124
l) Registeranmeldungen .....	124
4. Stellvertretender Aufsichtsratsvorsitzender .....	124
a) Wahl .....	125
b) Anzahl der Stellvertreter .....	125
c) Reihenfolge der Stellvertreter .....	125
d) Verhinderungsfall .....	125
e) Befugnisse .....	126
5. Ehrenvorsitzender .....	126
a) Zuständigkeit für die Ernennung .....	126
b) Keine Publizitätspflichten .....	127
c) Rechtliche Stellung .....	127
d) Haftung .....	128
e) Finanzielle Aspekte .....	128
III. Plenum .....	129
1. Autonomiebereich des Plenums .....	129
2. Geschäftsordnung .....	129
a) Zuständigkeit .....	130
b) Regelungsmöglichkeiten .....	130
c) Geltungsdauer .....	131
d) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen die Geschäftsordnung .....	132
3. Selbstbeurteilung .....	132
a) Ziel .....	133
b) Zuständigkeit .....	133
c) Gegenstand .....	133
d) Methodik .....	133
e) Frequenz .....	134
f) Auswertung und Dokumentation .....	134
IV. Ausschüsse .....	134
1. Bildung von Ausschüssen .....	135
a) Aufsichtsratsbeschluss .....	136
b) Größe von Ausschüssen .....	136
c) Dauer .....	136
d) Besetzung von Ausschüssen .....	137
e) Ausschussvorsitz .....	140
2. Beratende und beschließende Ausschüsse .....	140
a) Kompetenzzuweisung .....	140
b) Grenzen der Delegation .....	140
3. Präsidium /Personalausschuss .....	143
4. Vermittlungsausschuss .....	144
5. Prüfungsausschuss .....	145
a) Einrichtung .....	145
b) Aufgabenbereich .....	145
c) Unmittelbares Auskunftsrecht des Prüfungsausschusses .....	151
d) Besetzung des Prüfungsausschusses .....	152
6. Nominierungsausschuss .....	153
7. Sonderausschüsse .....	155
a) Ausschüsse im Finanzsektor .....	155
b) Ausschuss für Geschäfte mit nahestehenden Personen .....	156
c) Compliance-Ausschuss .....	160
d) Beteiligungsausschuss in mitbestimmten Gesellschaften .....	161
e) Projektbezogene Ausschüsse .....	161
8. Innere Ordnung .....	162
a) Regelungszuständigkeit .....	162

b)	Geschäftsordnung von Ausschüssen .....	162
c)	Aufgaben des Ausschussvorsitzenden .....	162
d)	Entscheidung über Teilnahme an Ausschusssitzungen .....	164
9.	Berichtspflichten .....	168
10.	Überwachung der Ausschussarbeit .....	169
11.	Informelle Gremien innerhalb des Aufsichtsrats .....	169
12.	Besondere Anforderungen an Ausschussmitglieder .....	170
V.	Einberufung und sonstige Vorbereitung .....	170
1.	Einberufung .....	170
a)	Grundsätzliche Zuständigkeit .....	170
b)	Rechtsnatur .....	171
c)	Form und Frist .....	171
d)	Häufigkeit, Verteilung der Termine, außerordentliche Sitzungen .....	172
e)	Ort, Zeit und Tagesordnung .....	173
f)	Verteilung der Unterlagen .....	175
g)	Einberufungsmängel .....	175
h)	Einberufungsverlangen nach § 110 Abs. 1 AktG .....	176
i)	Selbsthilferecht nach § 110 Abs. 2 AktG .....	177
2.	Sonstige Vorbereitung .....	178
VI.	Beschlussfassung .....	180
1.	Entscheidung/Beschluss .....	180
a)	Begriffe und Rechtsnatur .....	180
b)	Ausdrückliche Beschlussfassung .....	180
c)	Zustandekommen des Beschlusses .....	181
d)	Geheime Abstimmung .....	181
e)	Mehrheitserfordernis .....	182
f)	Stimmrecht und Stimmverbot .....	183
2.	Beschlussfähigkeit .....	184
3.	Stimmabgabe ohne Präsenz .....	185
a)	Schriftliche Stimmabgabe .....	185
b)	Beschlussfassung ohne Sitzung .....	187
4.	Fehlerhafte Beschlüsse .....	189
VII.	Sorgfalts- und Verschwiegenheitspflicht .....	190
1.	Sorgfaltpflicht .....	190
a)	Allgemeiner Maßstab .....	190
b)	Qualifikationsanforderungen .....	191
c)	Besondere Funktionsträger .....	193
d)	Spezifische Sorgfaltpflichten .....	193
2.	Verschwiegenheitspflicht .....	196
a)	Reichweite der Verschwiegenheitspflicht .....	196
b)	Definition der vertraulichen Information .....	197
c)	Entscheidung über Offenlegung .....	198
d)	Verpflichteter Personenkreis .....	200
e)	Informationsempfänger .....	200
f)	Einbeziehung von Beratern .....	201
g)	Einschaltung sonstiger Hilfspersonen .....	202
h)	Sitzungsteilnehmer .....	203
i)	Konzernsachverhalte .....	203
j)	Rechtsfolgen .....	204
k)	Maßnahmen zur Steigerung der Vertraulichkeit in der Praxis .....	205
VIII.	Dokumentation .....	206
1.	Protokoll .....	206
a)	Protokollierungspflicht .....	206
b)	Unterzeichnung der Niederschrift .....	207
c)	Form der Niederschrift .....	207
d)	Inhalt der Niederschrift .....	208
e)	Berichtigung und Widerspruch .....	208
f)	Folgen bei Unzulänglichkeiten .....	209
g)	Abschriften .....	210
h)	Vorlage von Niederschriften .....	210

# Inhaltsverzeichnis

---

2. Aufbewahrung von Unterlagen .....	211
a) Archivierung durch die Gesellschaft .....	211
b) Aufbewahrung durch Aufsichtsratsmitglieder .....	212
c) Rückgabe von Unterlagen .....	213
<b>§ 4 Aufgaben und Kompetenzen</b>	
A. Überwachungskompetenz .....	219
I. Grundlagen der Zuständigkeit des Aufsichtsrats .....	222
1. § 111 Abs. 1 AktG .....	222
2. Bedeutung der Überwachungsaufgabe .....	222
3. Einfluss des Aufsichtsrats .....	222
4. Beratung als Teil der Überwachung .....	223
II. Gegenstand und zeitlicher Umfang .....	223
1. Die Geschäftsführung als Überwachungsgegenstand .....	223
a) Begriff der Geschäftsführung .....	223
b) Überwachung der wesentlichen Leitungsmaßnahmen des Vorstands .....	224
2. Personelle Reichweite der Überwachung .....	224
a) Vorstandsmitglieder .....	224
b) Leitende Angestellte .....	225
3. Sitzungshäufigkeit und zeitliche Anforderungen .....	225
III. Inhalt der Überwachungspflicht .....	227
1. Berichte des Vorstands an den Aufsichtsrat als Grundlage der Überwachung (§ 90 AktG) .....	227
a) Allgemeines .....	227
b) Regelmäßige Berichterstattung durch den Vorstand (§ 90 Abs. 1 AktG) .....	229
c) Berichte auf Verlangen des Aufsichtsrats (§ 90 Abs. 3 AktG) .....	233
d) Ordnungsgemäße Berichterstattung (§ 90 Abs. 4 AktG) .....	236
e) Informationsrecht des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds (§ 90 Abs. 5 AktG) .....	236
f) Verstoß gegen die Berichtspflicht .....	237
2. Sorgfaltsmaßstab bei der Überwachung .....	238
a) Rechtmäßigkeit .....	238
b) Ordnungsmäßigkeit .....	238
c) Wirtschaftlichkeit .....	239
d) Zweckmäßigkeit .....	239
3. Art und Intensität der Überwachung .....	239
a) Normallage .....	240
b) Sonderlage .....	240
4. Vergangenheitsbezogene Überwachung .....	241
a) Ermittlung des Sachverhalts .....	241
b) Beurteilung des Sachverhalts .....	241
c) Unterrichtung des Vorstands .....	241
5. Prüfungs- und Berichtspflicht gem. § 171 AktG .....	242
a) Jahresabschluss .....	242
b) Lagebericht .....	244
c) Vorschlag für die Verwendung des Bilanzgewinns .....	244
d) CSR-Bericht .....	245
e) Berichtspflicht über das Ergebnis schriftlich an die Hauptversammlung .....	246
6. Errichtung eines Risikoüberwachungs- und Risikomanagementsystems durch den Vorstand, § 91 Abs. 2, 3 AktG .....	249
7. Einholung von Rechtsrat und Sachverständigungsgutachten .....	250
a) Beauftragung gem. § 111 Abs. 2 S. 2 AktG .....	250
b) Beauftragung außerhalb von § 111 Abs. 2 S. 2 AktG .....	252
8. Prüfungsausschuss .....	253
a) Allgemein .....	253
b) Aufgaben .....	254
9. Zusammenarbeit mit dem Abschlussprüfer .....	257
IV. Form der Erfüllung der Überwachungsaufgabe durch den Aufsichtsrat .....	257
1. Teilhaberechte und -pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder an der Meinungsbildung im Aufsichtsrat .....	258

2. Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	259
a) Präventive Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	259
b) Reaktive Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	264
V. Compliance Verantwortung und Internal Investigation .....	267
1. Einleitung .....	267
a) Begriff .....	267
b) Zweck .....	267
2. Überwachung der Geschäftsführung nach § 111 AktG .....	268
a) Allgemeine Zuständigkeit des Aufsichtsrats für Überwachung .....	268
b) Organinterne Wahrnehmung .....	268
3. Präventive Compliance-Pflicht des Vorstands .....	268
4. Mindestanforderungen an eine Compliance-Organisation .....	269
a) Prüfungsstandards für eine Compliance Organisation .....	269
b) Zuordnung von Verantwortlichkeiten .....	270
c) Risikoanalyse als Informationsgrundlage .....	272
d) Berichtssystem .....	272
e) Unternehmenskultur und Bewusstsein für Compliance .....	275
5. Compliance im Konzern .....	276
a) Konzernweite Compliance .....	276
b) Die Rolle des Aufsichtsrats bei konzernweiter Compliance .....	277
6. Repressive Compliance-Pflicht des Vorstands .....	278
a) Untersuchungs- und Aufklärungspflicht .....	278
b) Abstellen des Compliance-Verstoßes .....	281
c) Sanktionierung von Fehlverhalten (Arbeitsrechtliche Maßnahmen) .....	281
d) Anspruchsprüfung/-abwehr .....	281
e) Änderung/Verbesserung des Compliance-Systems .....	282
7. Die Überwachungspflicht des Aufsichtsrats .....	282
a) Inhalt .....	282
b) Intensität der Überwachung .....	283
c) Instrumente im Einzelnen .....	284
8. Originäre Compliance-Pflicht des Aufsichtsrats .....	285
a) Personelle Maßnahmen .....	285
b) Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen .....	286
c) Eigene Sachverhaltsermittlung .....	286
9. Aufsichtsratsinterne Compliance .....	289
a) Interessenkollision .....	289
b) Rechtswidrige Beschlüsse .....	289
c) Beraterverträge .....	290
10. Berichtspflicht in der Hauptversammlung .....	290
B. Einwirkungs- und Beratungskompetenz .....	291
I. Ausgangspunkt: Geschäftsführungsverbot, § 111 Abs. 4 S. 1 AktG .....	291
II. Einwirkung durch Beratung .....	292
III. Einwirkung durch Zustimmungsvorbehalte, § 111 Abs. 4 S. 2 AktG .....	293
1. Grundlagen .....	293
2. Begründung von Zustimmungsvorbehalten .....	293
3. Inhaltliche Ausgestaltung .....	296
a) Reichweite und Grenzen von Zustimmungsvorbehalten .....	296
b) Zulässige Gegenstände .....	300
4. Erteilung der Zustimmung .....	302
a) Zuständigkeit .....	302
b) Entscheidung über die Zustimmung .....	302
c) Zeitpunkt der Zustimmung .....	304
d) Reichweite der Zustimmung .....	304
e) Eilbedürftige Geschäfte .....	305
f) Generalzustimmung .....	306
g) Nicht zustimmungspflichtige Geschäfte .....	306
5. Versagung der Zustimmung .....	306
a) Wirkung der Versagung .....	306
b) Ersetzung der Zustimmung durch die Hauptversammlung .....	307

# Inhaltsverzeichnis

---

IV. Exkurs: Zustimmungsvorbehalte bei Related Party Transactions .....	307
1. Geschäfte mit nahestehenden Personen, § 111a Abs. 1 AktG .....	308
a) Geschäft .....	308
b) Nahestehende Person .....	308
c) Ausnahme für reguläre Geschäfte, § 111a Abs. 2 AktG .....	309
d) Ausnahmen im Konzern, § 111a Abs. 3 AktG .....	314
e) Schwellenwert .....	315
2. Rechtsfolgen .....	317
a) Zustimmungsvorbehalt, § 111b Abs. 1 AktG .....	317
b) Zustimmungsverfahren .....	317
c) Veröffentlichungspflicht, § 111c AktG .....	320
3. Bedeutung und Folgen für die Praxis .....	321
C. Personalkompetenz .....	322
I. Organstellung .....	336
1. Bestellung der Vorstandsmitglieder (§ 84 Abs. 1 AktG) .....	336
a) Rechtsnatur der Bestellung .....	336
b) Zwingende Zuständigkeit des Plenums .....	336
c) Vorbereitung der Entscheidung .....	337
d) Entschließungsfreiheit .....	341
e) Zusammensetzung des Vorstands .....	347
f) Persönliche Voraussetzungen .....	365
g) Beschlussfassung im Aufsichtsrat .....	383
h) Befristete und bedingte Bestellung .....	386
i) Begrenzung der Amtszeit .....	390
j) Ermessen .....	392
k) Zuweisung eines Geschäftsbereichs .....	392
l) Annahme der Bestellung .....	393
m) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung) .....	393
n) Datenschutzrechtliche Vorgaben .....	394
2. Wiederbestellung und Verlängerung der Amtszeit (§ 84 Abs. 1 S. 2 AktG) .....	394
a) Entscheidung über die Wiederbestellung .....	395
b) Verbot einer unzulässigen Vorabbindung des Aufsichtsrats .....	395
c) Einvernehmliche vorzeitige Aufhebung der Bestellung und Wiederbestellung .....	397
d) Aufschiebend bedingte oder befristete Wiederbestellung .....	398
e) Zuweisung eines Geschäftsbereichs, Geschäftsleitungsmandate und Nebentätigkeiten, Handelsregister .....	398
3. Automatische Verlängerung der Amtszeit (§ 84 Abs. 1 S. 4 AktG) .....	399
4. Fehlerhafte Bestellung und faktisch wie ein Vorstandsmitglied handelnde Personen .....	400
a) Lehre von der fehlerhaften Organstellung .....	400
b) Faktisch wie ein Vorstandsmitglied handelnde Personen .....	402
c) Fortsetzung der Tätigkeit eines wirksam bestellten Vorstandsmitglieds .....	402
5. Widerruf der Bestellung (§ 84 Abs. 4 AktG) .....	403
a) Wirkung des Widerrufs .....	403
b) Zwingende Zuständigkeit des Plenums .....	403
c) Ad-hoc-Publizitätspflicht .....	403
d) Wichtiger Grund .....	404
e) Kein Beurteilungsspielraum, aber Ermessen .....	417
f) Anhörung? .....	419
g) Benachteiligungsverbot des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes (AGG) .....	419
h) Verwirkung .....	420
i) Entschließungsfreiheit .....	420
j) Beschlussfassung im Aufsichtsrat .....	420
k) Widerrufserklärung, Befristung, Bedingung .....	421
l) Zugang der Widerrufserklärung beim Vorstandsmitglied .....	422
m) Rechtsschutz des Vorstandsmitglieds .....	424
n) Umgang mit einem Schwebezustand .....	430
o) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung) .....	430

6. Amtsniederlegung .....	431
a) Form, Inhalt .....	431
b) Befristung, Bedingung .....	431
c) Zugang .....	431
d) Wichtiger Grund als Wirksamkeitsvoraussetzung? .....	432
e) Unwirksamkeit bei Rechtsmissbrauch .....	433
f) Auswirkungen auf den Anstellungsvertrag .....	434
g) Auswirkungen auf andere Konzernmandate .....	435
h) Pflichten des Aufsichtsrats .....	435
i) Verpflichtung zur Amtsniederlegung? .....	436
7. Einvernehmliche Amtsbeendigung .....	437
a) Zulässigkeit .....	437
b) Verfahren .....	437
c) Entscheidung des Aufsichtsrats .....	437
8. Suspendierung .....	438
a) Einseitige Suspendierung .....	438
b) Einvernehmliche Suspendierung .....	440
c) Verfahren für die einseitige und die einvernehmliche Suspendierung .....	442
d) Zeitliche Grenzen einer zulässigen Suspendierung .....	442
e) Rechtsfolgen einer zulässigen Suspendierung .....	443
f) Entscheidung über die Suspendierung, Pflichten von Aufsichtsrat und Vorstand .....	446
g) Reaktionsmöglichkeiten des Vorstandsmitglieds bei einseitiger Suspendierung .....	446
h) Suspendierung der Ernennung zum Vorstandsvorsitzenden .....	447
9. Einvernehmliche Freistellung/Dienstbefreiung .....	447
a) Inhalt, Zulässigkeit und Voraussetzungen .....	447
b) Verfahren .....	448
c) Rechte und Pflichten des dienstbefreiten Vorstandsmitglieds .....	449
d) Pflichten von Aufsichtsrat und Vorstand .....	449
10. Einseitiges Recht der Vorstandsmitglieder auf zeitweisen Widerruf der Bestellung („Mandatspause“; § 84 Abs. 3 AktG) .....	450
a) Hintergrund und Zweck der Regelung .....	450
b) Anwendungsbereich .....	451
c) Voraussetzungen .....	451
d) Entscheidung des Aufsichtsrats über eine „Mandatspause“ .....	454
e) Folgen der Mandatspause .....	457
f) Änderung der Verhältnisse und Bekanntwerden neuer Umstände .....	460
g) Reaktionsmöglichkeiten des Vorstandsmitglieds bei Verweigerung einer Mandatspause .....	462
h) Weitere Pflichten des Aufsichtsrats .....	462
i) Pflichten des pausierenden Vorstandsmitglieds bei Wiedereintritt .....	463
j) Verhältnis zu Amtsniederlegung, Widerruf der Bestellung, einvernehmlicher Amtsbeendigung, einvernehmlicher Suspendierung und einvernehmlicher Dienstbefreiung .....	463
11. „Teilzeit“; „Job Sharing“ .....	464
12. Vorsitzender des Vorstands (§ 84 Abs. 2 AktG) .....	466
a) Keine zwingende Satzungsvorgabe .....	466
b) Verfahren .....	466
c) Dauer und Verlängerung der Ernennung, aufschiebende Bedingung und Befristung, automatische Verlängerung .....	467
d) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe und Rechnungslegung) .....	468
e) Aufgaben des Vorstandsvorsitzenden .....	469
f) Arbeitsdirektor als Vorstandsvorsitzender? .....	470
g) Zwei Vorstandsvorsitzende? .....	471
h) Beendigung der Ernennung .....	471
i) Stellvertretender Vorsitzender des Vorstands .....	472
j) Vorstandssprecher .....	473
k) SE .....	475
13. Arbeitsdirektor .....	475

# Inhaltsverzeichnis

---

14. Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern (§ 94 AktG) .....	475
a) Begriff, Hintergrund, Ermessen des Aufsichtsrats .....	475
b) Aufgaben und Befugnisse, Bestellung zum Arbeitsdirektor .....	476
c) „Hoch“- und „Herabstufung“ .....	477
d) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriebe, Rechnungslegung) .....	477
15. Aufsichtsratsmitglieder als Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern (§ 105 Abs. 2 AktG) .....	478
a) Normzweck und Anwendungsbereich .....	478
b) Voraussetzungen .....	478
c) Wirkungen der Stellvertretung, Rechte und Pflichten des Stellvertreters .....	481
d) Rechte und Pflichten des vertretenen Vorstandsmitglieds .....	483
e) Rechtsfolgen bei Nicht-Vorliegen der Voraussetzungen für die Bestellung zum Stellvertreter .....	483
f) Entscheidung des Aufsichtsrats .....	484
g) Annahme, Beginn und Ende der Stellvertretung .....	485
h) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriebe, Rechnungslegung, Liste der Aufsichtsratsmitglieder) .....	486
i) Modifikationen oder Ausschluss der Möglichkeit, Aufsichtsratsmitglieder zum Stellvertreter zu bestellen? .....	487
16. Der erste Vorstand (§ 30 Abs. 4 AktG) .....	487
a) Bestellung .....	487
b) Annahme der Bestellung, Dauer der Amtszeit, Widerruf .....	489
c) Aufgaben und Verantwortlichkeit .....	489
d) Vergütung .....	489
17. Gerichtliche Bestellung von Vorstandsmitgliedern (§ 85 AktG) .....	490
a) Regelungszweck und Anwendungsbereich .....	490
b) Bestellungsvoraussetzungen .....	491
c) Verfahren .....	495
d) Besondere Vorstandsmitglieder .....	501
e) Organpflichten, Vertretungs- und Geschäftsführungsbefugnis .....	501
f) Amtsdauer, Befristung .....	502
g) Widerruf der Bestellung .....	503
h) Sonstige Beendigungsgründe .....	506
i) Weitere Bestellung bei fortbestehender Dringlichkeit .....	506
j) Kein Austausch ohne vorherige Aufhebung oder Beendigung der Bestellung .....	506
k) Auslagenersatz und Vergütung (§ 85 Abs. 3 AktG) .....	506
l) Rechtsmittel gegen die gerichtliche Entscheidung über einen Bestellungsantrag .....	508
18. Beschlussvorschläge an die Hauptversammlung zur Entlastung der Vorstands- und Aufsichtsratsmitglieder (§§ 120, 119 Abs. 1 Nr. 4 AktG) .....	509
a) Entlastungsentscheidung der Hauptversammlung .....	509
b) Kein Anspruch auf Entlastung .....	524
c) Informationspflichten .....	525
d) Inhaltliche Bindung der Hauptversammlung .....	532
e) Beschlussvorschlag des Aufsichtsrats für die Entlastungsentscheidung (§ 124 Abs. 3 S. 1 AktG) .....	538
f) Anträge von Aktionären (§§ 122, 126 AktG) .....	543
II. Anstellungsverhältnis .....	544
1. Begriff und Rechtsnatur .....	544
a) Anstellungsvertrag .....	544
b) Abgrenzung zur Bestellung zum Organmitglied .....	544
c) Vorstandsmitglieder als Arbeitnehmer? .....	545
d) Sozialversicherungsrechtliche Behandlung .....	551
2. Begründung des Anstellungsverhältnisses .....	553
a) Vertragsschluss und Zuständigkeit .....	553
b) Vertragsdauer .....	556
c) Schutz des Organmitglieds .....	558
d) Drittanstellung/Drittvergütung .....	561
e) Mängel bei Vertragsschluss und deren Rechtsfolgen .....	565
f) Auswirkung auf ein bereits bestehendes Arbeitsverhältnis .....	566

3.	Vergütung .....	569
a)	Allgemeine Vorschriften .....	569
b)	Gesetzliche Vorgaben zur Vorstandsvergütung .....	571
c)	Vorstandsvergütungssystem .....	584
d)	Sonstige Vorgaben zur Vorstandsvergütung .....	592
e)	Gestaltungsmöglichkeiten .....	613
f)	Vergütung durch Dritte .....	627
g)	Offenlegung der Vorstandsvergütungen .....	628
4.	Wettbewerbs- und Nebentätigkeitsverbote .....	637
a)	Die gesetzlichen Wettbewerbsverbote, § 88 AktG .....	637
b)	Wettbewerbsverbote zwischen Abberufung und Ende des Anstellungsvertrags .....	646
c)	Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	647
d)	Nebentätigkeitsverbote .....	654
5.	Sonstige Rechte und Pflichten .....	656
a)	Auslagen- und Kostenersatz .....	656
b)	Urlaub .....	658
c)	Sabbatical .....	659
d)	Teilzeit .....	660
e)	Job Sharing .....	661
f)	Anspruch auf Zeugniserteilung .....	662
g)	Treuepflicht .....	662
h)	Verschwiegenheitspflicht .....	664
i)	Pflicht zur Weiterarbeit unterhalb der Vorstandsebene .....	664
j)	Vergütung nach Amtsniederlegung .....	665
6.	Beendigung des Anstellungsverhältnisses .....	665
a)	Verhältnis zum Widerruf der Bestellung .....	665
b)	Die Auswirkungen des § 84 Abs. 3 AktG auf Anstellungsverträge von Vorstandsmitgliedern .....	666
c)	Beendigungsgründe .....	667
d)	Abfindung .....	680
e)	Übergangsgeld .....	681
f)	Auskunfts- und Herausgabepflichten .....	682
g)	Ruhegehalt und Ruhegehaltszusage .....	684
III.	Exkurs: Votum der Hauptversammlung zum Vorstandsvergütungssystem und zum Vergütungsbericht (§ 120a AktG) .....	693
1.	Votum zum Vorstandsvergütungssystem (§ 120a Abs. 1 bis 3 AktG, § 119 Abs. 1 Nr. 3 AktG) .....	694
a)	Zwingende regelmäßige Vorlage des Vorstandsvergütungssystems .....	694
b)	Entscheidung der Hauptversammlung .....	699
c)	Lediglich empfehlender Charakter der Entscheidung der Hauptversammlung .....	702
d)	Rechtsfolgen einer Billigung durch die Hauptversammlung .....	703
e)	Rechtsfolgen einer Ablehnung durch die Hauptversammlung .....	704
f)	Auswahlemessen des Aufsichtsrats bei mehreren der Hauptversammlung vorgelegten Vorstandsvergütungssystemen .....	706
g)	Rechtsmittel gegen das Votum der Hauptversammlung? .....	707
h)	Veröffentlichung des Votums der Hauptversammlung (§ 120a Abs. 2 AktG) .....	709
2.	Herabsetzung der Maximalvergütung .....	710
a)	Entscheidung der Hauptversammlung .....	710
b)	Verhältnis zwischen der Billigung des Vorstandsvergütungssystems und der Herabsetzung der Maximalvergütung .....	712
c)	Wirkungen einer Herabsetzung .....	713
d)	Grenzen der Herabsetzung .....	714
e)	Laufende Anstellungsverträge bleiben unberührt .....	715
f)	Aufnahme von Änderungsvorbehalten in Neuverträge? .....	716
g)	Verstöße des Aufsichtsrats gegen die herabgesetzte Maximalvergütung .....	716
h)	Anfechtung eines Herabsetzungsbeschlusses .....	717
i)	Anfechtung der Ablehnung einer Herabsetzung? .....	718
3.	Votum zum Vergütungsbericht (§ 120a Abs. 4 AktG, § 119 Abs. 1 Nr. 3 AktG) .....	718
a)	Erstellung, Prüfung und Vorlage des Vergütungsberichts .....	719
b)	Entscheidung der Hauptversammlung über die Billigung .....	721

# Inhaltsverzeichnis

---

c) Lediglich empfehlender Charakter der Entscheidung der Hauptversammlung .....	722
d) Rechtsmittel gegen das Votum der Hauptversammlung? .....	722
e) Erleichterung für kleine und mittelgroße Gesellschaften – bloße Erörterung des Vergütungsberichts (§ 120a Abs. 5 AktG) .....	723
f) Veröffentlichung des Vergütungsberichts und des Votums zum Vergütungsbericht, handelsrechtliche Offenlegung der Vergütung .....	723
4. Übergangsrecht .....	725
5. Nicht börsennotierte Gesellschaften .....	726
6. Börsennotierte KGaA .....	726
a) Vorstandsvergütungssystem .....	726
b) Vergütungsbericht .....	728
IV. D&O .....	729
1. Entscheidungskompetenz für Abschluss der D&O-Versicherung .....	729
2. Vertretungsbefugnis im Außenverhältnis zum Versicherer .....	731
3. Pflicht zum Abschluss einer D&O-Versicherung .....	731
a) Aufgrund ausdrücklicher Regelung im Dienstvertrag .....	732
b) Aus Fürsorgepflicht oder Treuepflicht gegenüber Organmitglieder .....	732
c) Pflicht zum D&O-Abschluss als Korrelat zur Abschlusskompetenz .....	733
4. Verpflichtung zu fortbestehendem D&O-Versicherungsschutz .....	733
a) Verhältnis zur Nachmeldung .....	733
b) Versicherungsschutz im Insolvenzfall der Versicherungsnehmerin .....	734
c) Inhaltliche Änderungen des D&O-Versicherungsschutzes .....	735
d) Vertragliche Absicherung .....	736
5. Berücksichtigung von D&O-Aspekten im Rahmen der ARAG/Garmenbeck-Doktrin .....	736
a) Erfolgsaussichten hinsichtlich der D&O-Deckung .....	736
b) Entgegenstehende Gründe .....	740
6. Geltendmachung und Sicherung der Deckungsansprüche .....	741
a) Gefahr der Verschlechterung der Rechtsposition gegenüber dem D&O-Versicherer .....	741
b) Umstandsmeldung .....	742
c) Deckungsklage gegen D&O-Versicherer .....	743
d) Direktklagen gegen D&O-Versicherer .....	744
e) Prozessuale und prozesstaktische Aspekte einer Direktklage .....	746
f) Zustimmungserfordernisse und rechtliche Risiken hinsichtlich der Wirksamkeit .....	747
V. Geschäftsordnung für den Vorstand (§ 77 Abs. 2 AktG) .....	748
1. Zuständigkeit .....	748
a) Unentziehbare Primärzuständigkeit des Aufsichtsrats und Subsidiärzuständigkeit des Vorstands .....	749
b) Regelung von „Einzelfragen der Geschäftsordnung“ durch die Satzung .....	750
c) Rechtsfolgen bei fehlender Erlasskompetenz .....	751
2. Pflicht zum Erlass einer Geschäftsordnung? .....	752
3. Verfahren .....	753
a) Erlass durch den Vorstand .....	753
b) Erlass durch den Aufsichtsrat .....	753
4. Formerfordernis .....	754
a) Erlass durch den Vorstand .....	754
b) Erlass durch den Aufsichtsrat .....	755
5. Vorgaben an den Regelungsumfang, Rahmen-Geschäftsordnung .....	755
6. Geltungsdauer .....	756
a) Inkrafttreten der Geschäftsordnung .....	756
b) Rückwirkung von Geschäftsordnungsregelungen? .....	756
c) Außerkrafttreten der Geschäftsordnung .....	756
d) Auswirkungen personeller Veränderungen .....	757
7. Bindungswirkung .....	757
a) Allgemeine Bestimmungen .....	757
b) Personen- und objektbezogene Bestimmungen .....	758
c) Persönliche Verhaltenspflichten der Vorstandsmitglieder .....	758

8. Geschäftsverteilung .....	758
a) Grenzen der Geschäftsverteilung .....	759
b) Verantwortlichkeit und Haftung der Vorstandsmitglieder .....	764
c) Voraussetzungen einer wirksamen Geschäftsverteilung .....	766
d) Bezeichnung der Geschäftsbereiche .....	768
e) Geschäftsverteilungsplan .....	768
f) Gestaltungsformen der Geschäftsverteilung und Entscheidung des Aufsichtsrats .....	768
g) Änderung der Geschäftsverteilung .....	769
h) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen gesellschaftsrechtliche oder anstellungsvertragliche Vorgaben .....	770
9. Mögliche weitere Regelungsgegenstände .....	772
a) Geschäftsführungsbefugnis, Zuständigkeit des Gesamtvorstands .....	772
b) Vertretungsbefugnis .....	773
c) Vorstandssitzungen .....	774
d) Beschlussfähigkeit .....	774
e) Beschlussteilnahme abwesender Vorstandsmitglieder .....	776
f) Mehrheitserfordernisse .....	777
g) Form der Beschlussfassung .....	778
h) Vorstandsvorsitzender, „Vorstandssprecher“ .....	778
i) Stichentscheid .....	778
j) Vetorecht .....	779
k) Vorstandsausschüsse .....	781
l) Berichte des Vorstands (§ 90 AktG) .....	781
m) Umsetzung von Vorgaben des DCGK .....	781
n) „Programmsätze“, Wiedergabe und Konkretisierung gesetzlicher Pflichten .....	782
o) Zustimmungsvorbehalte zugunsten des Aufsichtsrats .....	782
10. Auslegung der Geschäftsordnung .....	782
11. Änderung und Durchbrechung der Geschäftsordnung .....	783
a) Änderung und Durchbrechung durch den Vorstand .....	783
b) Änderung durch den Aufsichtsrat .....	783
12. Verstöße gegen die Geschäftsordnung .....	784
13. Offenlegung der Geschäftsordnung .....	784
<b>VI. Abschlussprüfer .....</b>	<b>784</b>
1. Einleitung: Funktion des Abschlussprüfers, zwingende und freiwillige Prüfungen .....	784
a) Jahresabschluss, Lagebericht, Konzernabschluss, Konzernlagebericht .....	785
b) Halbjahresfinanzberichte, unterjährige Finanzinformationen .....	786
c) Berichterstattung zur Corporate Social Responsibility .....	787
d) Vergütungsbericht .....	787
2. Verfahrensablauf zur Bestellung und Beauftragung des Abschlussprüfers .....	787
3. Auswahl des Abschlussprüfers .....	787
a) Zuständigkeit des Prüfungsausschusses .....	787
b) Geeignete Abschlussprüferkandidaten .....	787
4. Bei der Auswahl zu berücksichtigende Besonderheiten für Unternehmen von öffentlichen Interesse (PIEs) .....	791
a) PIE .....	791
b) Einschränkung von Nichtprüfungsleistungen (Art. 5 Abschlussprüfer-VO) .....	791
c) Auswahl des Abschlussprüfers des PIEs .....	795
d) Zeitliche Grenzen der Bestellung desselben Abschlussprüfers bei PIEs (Zwang zur externen Rotation) .....	797
e) Interne Rotation .....	798
5. Vorschlag des Prüfungsausschusses .....	798
6. Wahlvorschlag des Aufsichtsrats an die Hauptversammlung .....	798
7. Beauftragung des Abschlussprüfers .....	799
8. Haftung des Abschlussprüfers, Abberufung .....	800
<b>D. Vertretungskompetenz .....</b>	<b>801</b>
I. Reichweite des § 112 AktG .....	802
1. Einleitung .....	802
a) Inhalt und Zweck .....	802
b) Normcharakter .....	803

# Inhaltsverzeichnis

---

c) Umfang .....	803
d) Konkurrenz zu anderen Vorschriften .....	803
2. Anwendungsbereich .....	805
a) Persönlicher Anwendungsbereich .....	805
b) Sachlicher Anwendungsbereich .....	812
c) Wissenszurechnung .....	814
3. Ausübung der Vertretungsmacht .....	815
a) Willensbildung .....	815
b) Willensäußerung .....	816
c) Nachweis .....	818
4. Mängel der Vertretungsmacht .....	818
a) Prozessuale Folgen .....	818
b) Materiell-rechtliche Folgen .....	820
II. Anspruchsverfolgung gegenüber Vorstandsmitgliedern .....	821
1. Kompetenz des AR in Abgrenzung zu HV und Vorstand .....	821
a) § 93 Abs. 4 AktG .....	821
b) §§ 147, 148 AktG .....	823
c) Initiativrecht der Hauptversammlung zur Herbeiführung eines Vergleichs/Verzichts analog § 83 AktG? .....	825
d) Besonderer Vertreter .....	826
e) Vertretungskompetenz gegenüber aktiven und ehemaligen Vorstandsmitgliedern .....	827
f) Witwen und Waisen .....	827
g) Fehlerhafte Bestellung und Haftung .....	827
2. Objektiver Pflichtverstoß .....	827
a) Sorgfalts- und Treuepflicht .....	828
b) Tun oder Unterlassen .....	829
c) Organisation, Ressortprinzip, Delegation und Überwachung .....	829
d) Compliance-System .....	831
e) Konsensprinzip und Mehrheitsbeschlüsse, Folgen für Haftung .....	832
f) Beobachtungs- und Prüfungspflicht, insbes. Legalitätspflicht und „Business Judgment Rule“ .....	833
g) Kapitalschutz .....	836
h) Massesicherungs- und Insolvenzantragspflicht .....	836
i) Transparente Information im Vorstand und gegenüber dem Aufsichtsrat .....	838
j) Kompetenzverstoß .....	839
3. Verschulden .....	839
a) Maßstäbe, auch wg D&O .....	840
b) Haftungsreduzierung? .....	841
c) Tatsachen- und Rechtsirrtum .....	841
d) Einholung von (Rechts)Rat (ISION) .....	842
4. Schaden .....	842
a) Vermögensschaden .....	843
b) Bußgeld als Schaden .....	843
c) Schmiergeldzahlungen .....	844
d) Soziale Aufwendungen .....	845
e) Schädigung einer Tochtergesellschaft .....	845
f) Vorteilsausgleich .....	846
5. Kausalität .....	847
a) Ursachenzusammenhang .....	847
b) Rechtmäßiges Alternativverhalten .....	847
c) Kollegialentscheidungen .....	847
d) Kompetenzverstoß und Kausalität .....	848
6. Darlegungs- und Beweislast .....	848
a) Grundsatz .....	848
b) Auch bei Witwen und Waisen und Rechtsnachfolge? .....	849
c) Dokumenten-Zugang für Vorstandsmitglied bei Inanspruchnahme .....	849
7. ARAG/Garmenbeck-Doktrin .....	849
8. Gesamtschuld .....	852
a) Grundlagen .....	852

b) Innenausgleich .....	853
c) „Kreiselregress“ .....	853
9. Verjährung .....	854
a) Beginn .....	854
b) Hemmung der Verjährung – andere Sicherungsmaßnahmen .....	855
c) Verjähren lassen? .....	856
10. Verzicht und Vergleich (§ 93 Abs. 4 S. 3 AktG) .....	856
11. Andere Anspruchsgrundlagen als § 93 AktG .....	858
<b>E. Mitwirkungskompetenz .....</b>	<b>859</b>
<b>I. Entsprechenserklärung und DCGK .....</b>	<b>861</b>
1. Entsprechenserklärung, § 161 AktG .....	861
a) Allgemeines .....	861
b) Beschlusskompetenz .....	862
c) Beschlussfassung .....	863
d) Erklärungsinhalt .....	864
2. Folgen fehlerhafter Beschlüsse .....	866
a) Gründe für die Fehlerhaftigkeit .....	866
b) Anfechtbarkeit von Beschlüssen .....	866
c) Haftung .....	868
d) Ordnungswidrigkeiten und Strafbarkeitsrisiken .....	869
3. DCGK .....	869
a) Zweck und Ziel .....	869
b) Rechtsnatur .....	870
c) Inhalt .....	870
d) Erhöhte Anforderungen durch Novellen .....	871
e) Bedeutung für Zugehörigkeit zu Dax-Indizes .....	874
II. Anmeldungen durch den Aufsichtsrat .....	874
1. Keine originären Anmeldepflichten .....	874
2. Mitwirkungspflichten .....	874
a) Kapitalerhöhungen .....	875
b) Kapitalherabsetzungen .....	876
3. Rechtsfolgen bei Verstößen .....	876
III. Aufgaben, sonstige besondere Aufgaben, Hauptversammlungsleitung .....	876
1. Erfordernis und Bestimmung des Versammlungsleiters .....	876
2. Abwahl des Versammlungsleiters, Niederlegung des Amtes .....	878
a) Durch die Hauptversammlung gewählter Versammlungsleiter .....	878
b) Durch die Geschäftsordnung bestimmter Versammlungsleiter .....	878
c) Satzungsmäßig bestimmter Versammlungsleiter .....	878
d) Gerichtlich bestimmter Versammlungsleiter .....	879
e) Abstimmung über die Abwahl .....	879
f) Niederlegung der Versammlungsleitung .....	880
3. Die Aufgaben und Kompetenzen des Versammlungsleiters sowie die von ihm bei deren Wahrnehmung zu beachtenden Grundsätze .....	880
4. Aufgaben vor der Hauptversammlung .....	881
5. Aufgaben in und Ablauf der Hauptversammlung sowie deren Abbildung im Leitfaden (Überblick) .....	882
a) Typischer Ablauf der Hauptversammlung .....	882
b) Bestimmung und Einhaltung des Zeitrahmens .....	883
c) Teilnehmerverzeichnis .....	883
d) Unterbrechung der Hauptversammlung .....	883
6. Besondere Aufgaben in der (General-)Debatte .....	884
a) Bestimmung der Reihenfolge der Behandlung der Tagesordnungspunkte und der Redner in der Debatte .....	884
b) Maßnahmen zur Beschleunigung der Debatte .....	884
c) Umgang mit Anträgen von Aktionären .....	886
7. Aufgaben im Zusammenhang mit der Abstimmung und der Ergebnisverkündung mit Beschlussfeststellung .....	888
a) Festlegung der vorzunehmenden Abstimmungen .....	888
b) Abstimmungsverfahren .....	889

# Inhaltsverzeichnis

---

c) Abstimmungsreihenfolge .....	889
d) Ergebnisermittlung .....	890
e) Ergebnisverkündung, Beschlussfeststellung .....	891
8. Schließung der Hauptversammlung .....	891
9. Ordnungsmaßnahmen .....	891
10. Mögliche Aufgaben des Versammlungsleiters nach der Hauptversammlung (Unterzeichnung der Niederschrift) .....	892
11. Haftung des Versammlungsleiters .....	892
12. Besondere Aufgaben des Versammlungsleiters in der virtuellen Hauptversammlung nach dem Gesetz zur Einführung virtueller Hauptversammlungen von Aktiengesellschaften .....	893
a) Dauerhafte Ermöglichung virtueller Hauptversammlungen .....	893
b) Zahlreiche Besonderheiten der virtuellen Hauptversammlung .....	893
c) Teilnahme des Versammlungsleiters .....	894
d) Besondere Aufgaben des Versammlungsleiters .....	894
e) Besondere Kompetenzen des Versammlungsleiters .....	894
IV. Mitwirkung des Aufsichtsrats an gerichtlichen Verfahren .....	895
1. Verfahren über Anfechtungs- und Nichtigkeitsklagen und damit zusammenhängende Freigabeverfahren .....	896
2. Verfahren über die Bestellung oder Auswechselung eines Sonderprüfers .....	897
3. Verfahren durch oder gegen vom Aufsichtsrat eingeschaltete (Hilfs-)Personen und über entsprechende Hilfsgeschäfte .....	897
V. Mitwirkung an Kapitalerhöhungen aus genehmigtem Kapital .....	898
1. Zustimmung über das „Ob“ der Kapitalerhöhung .....	898
2. Zustimmung über das „Wie“ der Kapitalerhöhung .....	898
VI. Mitwirkung an Satzungsänderungen .....	900
VII. Gespräche mit Investoren .....	901
1. Rechtlicher Rahmen .....	901
a) Aktienrechtliche Kompetenzordnung .....	902
b) Zulässige Gesprächsinhalte .....	903
c) Insiderrecht .....	904
d) Verschwiegenheitspflicht .....	904
e) Gleichbehandlungsgrundsatz .....	904
f) Nachinformationsanspruch nach § 131 Abs. 4 AktG .....	905
2. Einbindung des Vorstands .....	906
3. Unterrichtung des Aufsichtsrats .....	906
F. Sonderprüfer .....	907
I. Allgemeines .....	908
1. Überblick .....	908
2. Prüfungsgegenstand .....	909
3. Abgrenzung von anderen Prüfungen .....	910
a) Informelle „Sonderprüfung“ .....	910
b) Insolvenzverwaltung .....	911
c) Besonderer Vertreter .....	911
d) Abschlussprüfung .....	912
II. Bestellung des Sonderprüfers .....	912
1. Bestellung durch Hauptversammlungsbeschluss, § 142 Abs. 1 AktG .....	912
a) Ankündigung in der Tagesordnung und Beschlussvorschlag .....	912
b) Antrag und Beschlussfassung .....	913
c) Stimmverbote .....	914
d) Beschlussinhalt .....	916
e) Rechtsfolgen fehlerhafter Beschlüsse .....	917
2. Gerichtliche Bestellung auf Antrag einer Minderheit, § 142 Abs. 2 AktG .....	918
a) Formelle Voraussetzungen .....	918
b) Materielle Voraussetzungen .....	919
c) Verfahren und Entscheidung des Gerichts .....	925
3. Gerichtliche Bestellung eines anderen Sonderprüfers, § 142 Abs. 4 AktG .....	926
a) Formelle Voraussetzungen .....	926
b) Materielle Voraussetzungen .....	927

c) Verfahren und Entscheidung des Gerichts .....	928
4. Neubestellung bei nachträglichem Wegfall des Sonderprüfers .....	928
a) Von der Hauptversammlung bestellter Sonderprüfer .....	928
b) Vom Gericht bestellter Sonderprüfer .....	930
5. Widerruf der Bestellung .....	931
a) Von der Hauptversammlung bestellter Sonderprüfer .....	931
b) Vom Gericht bestellter Sonderprüfer .....	931
III. Stellung des Sonderprüfers .....	932
1. Rechtsstellung .....	932
2. Person des Sonderprüfers, § 143 AktG .....	932
a) Eignung als Sonderprüfer, § 143 Abs. 1 AktG .....	932
b) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen § 143 Abs. 1 AktG .....	933
c) Bestellungsverbote, § 143 Abs. 2 AktG .....	934
d) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen § 143 Abs. 2 AktG .....	934
3. Verantwortlichkeit des Sonderprüfers, § 144 AktG .....	936
4. Vergütung des Sonderprüfers .....	936
IV. Durchführung der Sonderprüfung .....	937
1. Rechte des Sonderprüfers .....	938
a) Einsichts- und Prüfungsrecht, § 145 Abs. 1 AktG .....	938
b) Auskunftsrecht, § 145 Abs. 2 AktG .....	939
2. Durchsetzung der Prüferrechte .....	941
a) Klage .....	941
b) Zwangsgeld .....	941
c) Schadensersatz .....	942
3. Sonderprüfungsbericht .....	942
a) Berichtsinhalt .....	942
b) Pflichten des Vorstands .....	943
V. Kosten .....	944
1. Kostentragung der Gesellschaft im Außenverhältnis .....	944
a) Kosten der Sonderprüfung .....	944
b) Verfahrenskosten .....	944
2. Ersatzansprüche der Gesellschaft im Innenverhältnis .....	944
G. Besonderer Vertreter (§ 147 AktG) .....	945
I. Grundlagen .....	946
1. Ersatzansprüche der Gesellschaft .....	946
2. Geltendmachungsbeschluss .....	947
3. Pflicht zur Geltendmachung .....	948
II. Bestellung eines besonderen Vertreters .....	949
1. Person des besonderen Vertreters .....	949
2. Bestellung durch Hauptversammlung .....	949
3. Gerichtliche Bestellung .....	950
a) Voraussetzungen .....	950
b) Verfahren .....	951
c) Entscheidung .....	951
d) Beschwerde .....	951
III. Rechtsstellung des besonderen Vertreters .....	952
1. Organstellung .....	952
2. Vertragsverhältnis .....	953
3. Aufgaben .....	953
a) Ermittlung des Sachverhalts .....	953
b) Prüfung der Ersatzansprüche .....	954
c) Durchsetzung .....	954
d) Anspruchsabwehr .....	955
e) Keine Befugnis zur Erhebung von Anfechtungs- und Nichtigkeitsklagen .....	955
4. Rechte .....	956
a) Ermittlungsbefugnisse: Auskunfts- und Einsichtsrecht .....	956
b) Vertretungsbefugnis .....	957
c) Teilnahme an Hauptversammlung .....	958
d) Vergütung und Ersatz von Auslagen .....	958

# Inhaltsverzeichnis

---

5. Pflichten .....	960
a) Sorgfaltspflichten .....	960
b) Treuepflichten .....	961
c) Berichts- und Auskunftspflichten .....	961
d) (Keine) Weisungsabhängigkeit .....	962
e) Haftung .....	962
6. Beendigung der Bestellung .....	962
a) Niederlegung .....	963
b) Abberufung durch die Hauptversammlung .....	963
c) Abberufung durch das Gericht .....	963
d) Automatische Beendigungsgründe .....	964
e) Gleichzeitige Beendigung des Geschäftsbesorgungsverhältnisses .....	965
H. Externes Monitorship .....	965
I. Vorbemerkung .....	966
II. US-Monitorship .....	967
1. Rechtlicher Rahmen .....	967
2. Vergleiche mit US-Behörden .....	968
a) Strafrechtlicher Vergleich .....	968
b) Zivilrechtlicher Vergleich .....	969
c) Vereinbarung eines US-Monitorship im Vergleich .....	969
3. Abgrenzung zum Auditor .....	970
4. Auswahl des Monitors .....	970
a) Anforderungsprofil .....	970
b) Auswahlverfahren .....	970
5. Beziehung zwischen Monitor und Unternehmen .....	971
a) Ziele des Monitorship .....	972
b) Befugnisse des Monitors .....	972
c) Vertraulichkeit der Monitor-Berichte .....	973
d) Pflichten des Unternehmens .....	974
6. Möglicher Ablauf eines US-Monitorship .....	975
a) Laufzeit .....	975
b) Phasen .....	975
c) Arbeitsweise eines Monitors .....	977
7. Folgen bei Erfolg und Scheitern des Monitorship .....	978
III. US-Monitorship in der deutschen Aktiengesellschaft .....	979
1. Stellung des Monitors im gesellschaftsrechtlichen Gefüge der AG .....	979
a) Verhältnis zu Vorstand und Aufsichtsrat .....	979
b) Abgrenzung zum aktienrechtlichen Sonderprüfer, besonderen Vertreter sowie aufsichtsrechtlichen Sonderbeauftragten .....	980
c) Rolle des Aufsichtsrats .....	980
d) Haftung .....	981
2. Aufbau einer Monitorship-Struktur .....	981
3. Konfliktpotenzial .....	981
a) Betriebliche Spannungsfelder .....	981
b) Umsetzung der Monitor-Empfehlungen .....	982
IV. Exkurs: Der Entwurf eines Verbandssanktionengesetzes .....	985

## § 5 Pflichten und Sanktionen

I. Kapitalmarktrechtliche Pflichten des Aufsichtsrats .....	988
1. Sorgfalt- und Verhaltenspflichten des Aufsichtsrats .....	988
a) Die kapitalmarktrechtliche Primärverantwortung des Vorstands .....	988
b) Kapitalmarktrechtliche Überwachung des Vorstands durch den Aufsichtsrat .....	990
c) Einbindung des Aufsichtsrats in insiderrelevante Sachverhalte .....	990
d) Eigene Organisationspflichten im Rahmen des Kapitalmarkt-Compliance-Systems .....	1011
2. Persönliche Sorgfalt- und Verhaltenspflichten der Aufsichtsratsmitglieder .....	1012
a) Beachtung der Insiderverbote .....	1012
b) Verhaltenspflichten bei Managers' Transactions .....	1014

II.	Entlastungsverweigerung .....	1018
1.	Entscheidung der Hauptversammlung über die Entlastung .....	1018
2.	Beschlussvorschlag des Aufsichtsrats .....	1019
III.	Abberufung .....	1021
IV.	Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....	1021
1.	Grundlagen (§ 116 AktG) .....	1021
a)	Verweisung auf § 93 AktG .....	1022
b)	Andere Aufgaben und Stellung („sinngemäß“) .....	1022
c)	Vertretungskompetenz .....	1024
2.	Pflichtverstoß .....	1024
a)	Generelle Überwachung .....	1024
b)	Überwachung in konkreter Situation .....	1025
c)	Objektiver Pflichtverstoß .....	1025
d)	Verschulden .....	1026
3.	Schaden, Kausalität, Darlegungs- und Beweislast, Gesamtschuld, Verjährung, Verzicht und Vergleich .....	1027
4.	Geltendmachung von Regressansprüche gegen den Aufsichtsrat .....	1027
5.	Andere Anspruchsgrundlagen .....	1027

## **§ 6 Vergütung und Auslagenerersatz für Aufsichtsratsmitglieder sowie Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern**

I.	Vergütung (§ 113 AktG) .....	1031
1.	Rechtsgrundlage des Vergütungsanspruchs, ausschließliche Zuständigkeit der Hauptversammlung (§ 113 Abs. 1 AktG) .....	1032
a)	Zwecke der ausschließlichen Hauptversammlungszuständigkeit .....	1032
b)	Kein vertragliches Anstellungsverhältnis .....	1032
c)	Drittvergütung? .....	1033
d)	Vergütungsentscheidung der Hauptversammlung .....	1034
e)	Formale Vorgaben für die Vergütungsfestsetzung durch die Hauptversammlung .....	1035
f)	KGaA; SE .....	1035
2.	Arten der Vergütung .....	1035
a)	Feste und variable (erfolgsorientierte) Vergütung .....	1035
b)	Sachleistungen .....	1038
c)	Sitzungsgeld .....	1038
d)	D&O-Versicherung .....	1040
e)	Sondervergütungen .....	1041
3.	Angemessenheit der Vergütung (§ 113 Abs. 1 S. 3 AktG) .....	1042
a)	Maßstab .....	1042
b)	Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage .....	1042
c)	Registergerichtliche Prüfung .....	1043
d)	Zahlungsanspruch der Aufsichtsratsmitglieder .....	1044
4.	Gleichbehandlung .....	1044
5.	Regelmäßiger Beschluss über die Vergütung und das Vergütungssystem für den Aufsichtsrat börsennotierter Gesellschaften (§ 113 Abs. 3 AktG, § 119 Abs. 1 Nr. 3 AktG) .....	1045
a)	Einheitlicher Beschluss über die Vergütung und das Vergütungssystem .....	1045
b)	Teilausschluss der Anfechtbarkeit .....	1050
c)	Veröffentlichung .....	1050
d)	Vergütungsbericht (§ 162 AktG) .....	1051
e)	Übergangsrecht .....	1051
f)	Börsennotierte KGaA .....	1051
g)	Börsennotierte SE .....	1051
h)	Unanwendbarkeit der Regelungen für Related Party Transactions .....	1052
i)	Nicht börsennotierte Gesellschaften .....	1052
6.	Entstehung und Fälligkeit der Vergütung .....	1052
7.	Einreden und Einwendungen .....	1053
a)	Untätigkeit .....	1053
b)	Zurückbehaltungsrecht .....	1054
c)	Verjährung .....	1054

# Inhaltsverzeichnis

---

8. Verfügungen über den Vergütungsanspruch – insbes. Verzicht und Abführung an Dritte .....	1054
9. Änderung der Vergütung .....	1055
a) Änderungen für die Zukunft .....	1055
b) Rückwirkende Erhöhung der Vergütung .....	1055
c) Rückwirkende Herabsetzung der Vergütung .....	1056
10. Vergütungsanspruch bei unterjährigem Eintritt und (vorübergehendem) Ausscheiden .....	1057
11. Erster Aufsichtsrat (§ 113 Abs. 2 AktG) .....	1058
12. Insolvenz, Abwicklung, Umwandlung, Gewinnabführungsvertrag, Beherrschungsvertrag .....	1058
13. Vergütung für Ehrenmitglieder und Ehrenvorsitzende .....	1060
14. Folgen unzulässiger Vergütung .....	1060
a) Haftung des empfangenden Aufsichtsratsmitglieds .....	1060
b) Haftung von Vorstands- und Aufsichtsratsmitgliedern wegen Mitwirkung an einer unzulässigen Vergütung .....	1061
c) Vergütungsbeschluss der Hauptversammlung als „nachteilige Veranlassung“ im faktischen Konzern? .....	1062
15. Steuerrechtliche Gesichtspunkte .....	1063
a) Einkommensteuer .....	1063
b) Umsatzsteuer .....	1063
16. Sozialversicherungsrechtliche Gesichtspunkte .....	1066
<b>II. Auslagenersatz .....</b>	<b>1066</b>
1. Rechtsgrundlage .....	1066
2. Art und Angemessenheit der Auslagen .....	1068
a) Maßstab für die Beurteilung der Angemessenheit der Auslagen .....	1068
b) Erstattungsfähige Auslagen .....	1068
c) Insbesondere: Auslagenersatz im Zusammenhang mit dienstlichen Terminen .....	1069
d) Einsichts- und Prüfungsrechte, Antrags- und Klagebefugnisse, Passivprozesse und -verfahren, Geldauflagen, Geldbußen, Geldstrafen .....	1074
e) Aus- und Fortbildung, Amtseinführung („Onboarding“), Berater einzelner Aufsichtsratsmitglieder .....	1076
f) Einkommensembußen und Ertragsausfall .....	1077
3. Büro des Aufsichtsrats oder des Aufsichtsratsvorsitzenden, Mitarbeiter, Dienstwagen .....	1078
a) Grundsatz .....	1078
b) Private Mitnutzung? .....	1079
4. Nachweis der Auslagen .....	1080
5. Vorschuss und Freistellung .....	1080
6. Auslagenersatz für künftige und ehemalige Aufsichtsratsmitglieder sowie Ehrenmitglieder und Ehrenvorsitzende .....	1080
7. Entscheidung über die Angemessenheit der Auslagen .....	1081
a) Meinungsstand .....	1082
b) Stellungnahme .....	1082
c) Vorgaben für die Beurteilung der Angemessenheit .....	1084
8. Rechtsstreit über die Erstattung von Auslagen .....	1084
9. Folgen bei unzulässiger Gewährung von Auslagenersatz .....	1084
a) Haftung des empfangenden Aufsichtsratsmitglieds .....	1084
b) Haftung von Vorstands- und Aufsichtsratsmitgliedern wegen Mitwirkung an einer unzulässigen Gewährung von Auslagen .....	1085
10. Budgetgetreu des Aufsichtsrats? .....	1086
a) Meinungsstand .....	1086
b) Stellungnahme .....	1087
<b>III. Geschenke an Aufsichtsratsmitglieder .....</b>	<b>1088</b>
1. Darf die Gesellschaft Aufsichtsratsmitgliedern Geschenke zuwenden? .....	1088
2. Wer entscheidet über Geschenke an Aufsichtsratsmitglieder? .....	1088
<b>IV. Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....</b>	<b>1089</b>
1. Keine Verträge über bereits aufgrund des Aufsichtsratsmandats geschuldete Tätigkeiten .....	1090
a) Abgrenzung nach Art der Tätigkeit .....	1091

b)	Insbesondere: Beratung des Vorstands .....	1091
c)	Tagesgeschäft .....	1092
d)	Beratung des Aufsichtsrats? .....	1092
e)	Rechtsfolgen .....	1093
f)	Empfehlung .....	1093
2.	Zustimmungsvorbehalt zu Dienst- und Werkverträgen über Tätigkeiten höherer Art (§ 114 AktG) .....	1093
a)	Reichweite des Zustimmungsvorbehalts .....	1094
b)	Zustimmungsentscheidung des Aufsichtsrats .....	1098
c)	Offenlegung .....	1101
d)	Rechtsfolgen im Fall eines Verstoßes gegen § 114 AktG .....	1102
e)	Weitere mögliche Rechtsfolgen im Zusammenhang mit Verträgen iSd § 114 AktG .....	1104
3.	Zustimmungsvorbehalt zur Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder (§ 115 AktG) .....	1105
a)	Inhalt und Normzweck .....	1105
b)	Erfasste Kredite .....	1105
c)	Einwilligungsentscheidung des Aufsichtsrats .....	1106
d)	Offenlegung .....	1107
e)	Rechtsfolgen bei fehlender Einwilligung .....	1108
f)	Weitere mögliche Rechtsfolgen im Zusammenhang mit der Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder .....	1108
g)	Kredite an Aufsichtsratsmitglieder von Kredit- und Finanzdienstleistungsinstituten .....	1110
<b>§ 7 Mitbestimmter Aufsichtsrat</b>		
I.	Einleitung .....	1116
1.	Funktion der Unternehmensmitbestimmung .....	1116
2.	Historie der Unternehmensmitbestimmung .....	1117
3.	Grundsätze .....	1118
a)	Monistisches System und dualistisches System .....	1118
b)	Arbeitnehmerbeteiligung an der Unternehmensmitbestimmung .....	1118
c)	Corporate Governance .....	1118
4.	Mitbestimmung im Konzern .....	1118
II.	Mitbestimmungsgesetz .....	1119
1.	Grundlagen .....	1119
2.	Anwendungsbereich .....	1119
a)	Erfasste Unternehmen .....	1120
b)	Ausnahmen .....	1127
3.	Besonderheiten bei der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1128
a)	Bildungzwang .....	1128
b)	Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1128
4.	Besonderheiten bei der Wahl des Aufsichtsrats sowie der Beendigung des Mandats .....	1131
a)	Anteilseignervertreter .....	1131
b)	Arbeitnehmervertreter .....	1131
c)	Beendigung des Mandats .....	1136
5.	Besonderheiten bei der Aufsichtsratstätigkeit .....	1138
a)	Grundsatz .....	1138
b)	Herausgehobene Stellung des Aufsichtsratsvorsitzenden (und seines Stellvertreters), § 27 MitbestG .....	1138
c)	Beschlussfassung im mitbestimmten Aufsichtsrat .....	1142
d)	Bestellung und Widerruf der Bestellung der Mitglieder des geschäftsführenden Organs .....	1145
e)	Der Arbeitsdirektor, § 33 MitbestG .....	1154
f)	Ständiger Ausschuss .....	1163
g)	Ausübung von Beteiligungsrechten durch den Aufsichtsrat, § 32 MitbestG .....	1166
6.	Erstmalige Anwendung des Gesetzes (§ 37 MitbestG) .....	1174
a)	Verhältnis zu §§ 97–99 AktG .....	1174
b)	Satzungsanpassung (§ 37 Abs. 1 S. 2 MitbestG) .....	1174

# Inhaltsverzeichnis

---

c) Erstmalige Anwendung der §§ 25–29, 31–33 MitbestG (§ 37 Abs. 2 MitbestG) .....	1175
d) Widerruf der Bestellung des geschäftsführenden Organs (§ 37 Abs. 3 MitbestG) .....	1176
7. Besonderer Schutz der Mitglieder des Aufsichtsrats (§ 26 MitbestG) .....	1178
a) Zweck und Struktur des § 26 MitbestG .....	1178
b) Behinderungsverbot .....	1178
c) Benachteiligungsverbot .....	1181
d) Begünstigungsverbot? .....	1183
e) Rechtsfolgen und Streitigkeiten .....	1184
III. Drittelpartizipationsgesetz .....	1185
1. Grundlagen .....	1185
2. Anwendungsbereich .....	1185
a) Erfasste Unternehmen .....	1185
b) Ausnahmen .....	1187
3. Besonderheiten bei Zusammensetzung und Wahl des Aufsichtsrats .....	1188
a) Bildungszwang .....	1188
b) Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1188
4. Besonderheiten bei der Wahl des Aufsichtsrats sowie der Beendigung des Mandats .....	1189
a) Anteilseignervertreter .....	1189
b) Arbeitnehmervertreter .....	1189
c) Beendigung des Mandats .....	1191
5. Besonderheiten bei der Aufsichtsratstätigkeit .....	1191
6. Erstmalige Anwendung des Gesetzes .....	1193
7. Besonderer Schutz der Mitglieder des Aufsichtsrats (§ 9 Drittelpartizipationsgesetz) .....	1193
IV. Mitbestimmung auf europäischer Ebene .....	1193
1. Unionsrechtliche Rahmenbedingungen der Mitbestimmung .....	1193
2. Mitbestimmung in der Societas Europaea .....	1194
a) Rechtliche Grundlagen .....	1194
b) Arbeitnehmerbeteiligung im Aufsichts- bzw. Verwaltungsrat? .....	1196
c) Arbeitsdirektor? .....	1197
d) Bedeutung des Statusverfahrens .....	1198
3. Mitbestimmung bei grenzüberschreitenden Verschmelzungen (MgVG) .....	1199
V. Vertragliche Gestaltung der Mitbestimmung (Mitbestimmungsverträge) .....	1200
1. Disposition über die Mitbestimmungsregelungen .....	1200
2. Erweiterung der Mitbestimmung .....	1201
a) Vertragliche Vereinbarung eines Mitbestimmungsregimes .....	1201
b) Vertragliche Vereinbarung eines anderen Mitbestimmungsregimes? .....	1201
c) Vertragliche Vereinbarung innerhalb eines geltenden Mitbestimmungsregimes? .....	1202
3. Praktische Handhabung .....	1202
a) Wahl von Arbeitnehmervertretern auf die Bank der Anteilseigner .....	1203
b) Vertragliche Umsetzung .....	1203
VI. Statusverfahren (§§ 97–99 AktG) .....	1203
1. Bedeutung des Statusverfahrens .....	1203
2. Anwendungsbereich des Statusverfahrens .....	1204
3. Außergerichtliches Statusverfahren .....	1206
a) Abgrenzung zum gerichtlichen Statusverfahren nach § 98 AktG .....	1206
b) Relevante Fragen der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1207
c) Verfahren der Bekanntmachung .....	1208
d) Wirkung der Bekanntmachung .....	1211
4. Gerichtliches Statusverfahren .....	1215
a) Einleitung des Gerichtsverfahrens .....	1215
b) Antragsberechtigung .....	1217
c) Verfahren .....	1219
d) Wirksamkeit und Rechtsfolgen der Entscheidung .....	1222
§ 8 Aufsichtsrat im Konzern .....	
I. Einleitung .....	1226

II. Die Stellung des Aufsichtsrats im Konzern .....	1226
1. Der Begriff des Konzerns .....	1226
a) Der Unterordnungskonzern .....	1226
b) Der Gleichordnungskonzern .....	1227
c) Keine eigene Rechtsform .....	1227
2. Aufsichtsrat der Obergesellschaft .....	1228
3. Aufsichtsrat der Untergesellschaft .....	1228
4. Interessenausrichtung .....	1228
III. Personelle Verflechtungen zwischen Ober- und Untergesellschaft .....	1230
1. Mehrfachmandate im Konzern .....	1230
2. Interessenkonflikte bei Mehrfachmandaten .....	1233
a) Vertragliche Weisungsrechte gegenüber entsandten Aufsichtsratsmitgliedern .....	1234
b) Stimmverbote .....	1235
c) Stimmennenthaltung .....	1236
d) Amtsniederlegung und Abberufung .....	1237
IV. Spezifische Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats im Konzern .....	1238
1. Aufsichtsrat der Obergesellschaft .....	1238
a) Überwachungs- und Kontrollaufgaben als Folge der erweiterten Aufgaben des Vorstands .....	1238
b) Weitere konzernspezifische Aufgaben des Aufsichtsrats .....	1247
c) (Konzernspezifische) Überwachungs- und Kontrollinstrumente .....	1255
2. Aufsichtsrat der Untergesellschaft .....	1263
a) Überwachungsgegenstand und Überwachungsauftrag .....	1263
b) (Konzernspezifische) Berichterstattung und Berichtsprüfung .....	1265
c) (Konzernspezifische) Überwachungs- und Kontrollinstrumente .....	1266
3. Der Aufsichtsrat im Matrixkonzern .....	1269
a) Grundlinien der Matrixorganisation .....	1269
b) Klassischer Aufbau einer Matrix und Schlüsselstellen .....	1269
c) Überlagerung der gesellschaftsrechtlichen Weisungs- und Berichtswege im Matrixkonzern .....	1270
d) Überblick über Vor- und Nachteile von Matrixstrukturen .....	1271
e) Auswirkungen auf die Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats .....	1272

## **§ 9 Aufsichtsräte in anderen Gesellschaftsformen**

I. Aufsichtsrat in der KGaA .....	1279
1. Vorbemerkung .....	1279
2. Allgemeines zum Aufsichtsrat in der KGaA .....	1280
a) Zusammensetzung .....	1280
b) Persönliche Voraussetzungen .....	1281
c) Wahl und Abberufung .....	1282
d) Innere Ordnung, Vergütung und Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	1285
3. Rechtsstellung des Aufsichtsrats in der KGaA .....	1286
a) Kompetenzen des Aufsichtsrats in der KGaA .....	1286
b) Einschränkungen im Vergleich zum Aufsichtsrat in der AG .....	1292
c) Gestaltungsspielräume in der Satzung .....	1294
4. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder in der KGaA .....	1296
a) Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	1296
b) Haftung gegenüber Dritten .....	1297
II. Aufsichtsorgan in der Societas Europaea (SE) oder Europäische Aktiengesellschaft .....	1297
1. Rechtsgrundlagen und Regelungstechnik .....	1297
a) Rechtsgrundlagen .....	1297
b) Rechtsquellenpyramide .....	1298
2. Struktur der SE .....	1298
a) Grundstruktur .....	1298
b) Dualistisches Modell .....	1298
c) Monistisches Modell .....	1299
3. Aufsichtsorgan im dualistischen Modell .....	1300
a) Zusammensetzung .....	1300
b) Bestellung, Amtszeit und Abberufung .....	1302
c) Innere Ordnung .....	1303

# Inhaltsverzeichnis

---

d) Aufgaben .....	1304
e) Rechte .....	1305
f) Haftung des Aufsichtsorgans .....	1306
4. Verwaltungsrat im monistischen Modell .....	1307
a) Zusammensetzung .....	1307
b) Bestellung, Amtszeit und Abberufung .....	1308
c) Innere Ordnung .....	1309
d) Aufgaben .....	1309
e) Rechte .....	1310
f) Haftung des Verwaltungsrats .....	1310
III. GmbH .....	1312
1. Der fakultative Aufsichtsrat der GmbH .....	1312
a) Rechtliche Grundlagen .....	1312
b) Abgrenzung zu anderen Organen der Gesellschaft .....	1314
c) Aufgaben und Kompetenzen .....	1315
d) Bildung und Abschaffung .....	1316
e) Bestellung und Abberufung .....	1317
f) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	1319
g) Innere Ordnung .....	1320
2. Der Beirat der GmbH .....	1322
a) Rechtliche Grundlagen .....	1323
b) Abgrenzung zu fakultativem Aufsichtsrat und sonstigen Organen .....	1323
c) Bildung und Abschaffung – Aufgaben und Kompetenzen .....	1323
d) Bestellung und Abberufung .....	1323
e) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	1323
f) Innere Ordnung .....	1324
IV. Aufsichtsrat in der Genossenschaft .....	1324
1. Rechtsgrundlagen und Struktur .....	1324
a) Rechtsgrundlagen .....	1324
b) Struktur .....	1324
2. Aufsichtsrat in der Genossenschaft .....	1324
a) Zusammensetzung .....	1324
b) Rechtliche Stellung und Vergütung .....	1327
c) Innere Ordnung .....	1328
d) Aufgaben und Befugnisse .....	1329
e) Pflichten und Rechtsfolgen .....	1331
3. Zusammenarbeit mit dem Prüfungsverband .....	1332
<b>§ 10 Aufsichtsorgane in beaufsichtigten Unternehmen des Finanzsektors</b>	
I. Einführung .....	1335
II. Erfordernis eines Verwaltungs- oder Aufsichtsorgans und Zusammensetzung .....	1337
1. Kredit-, Finanzdienstleistungs- und Wertpapierinstitute .....	1337
2. Kapitalverwaltungsgesellschaften .....	1338
3. Zahlungsinstitute und E-Geld-Institute .....	1338
4. Börsenträger .....	1338
5. Ratingagenturen .....	1339
6. Versicherungsunternehmen .....	1339
III. Besondere Inkompatibilitäten .....	1339
1. Mitglieder des Verwaltungsrats, Prokuristen und Handlungsbevollmächtigte .....	1339
a) Kredit- und Finanzdienstleistungsinstitute, Finanzholdinggesellschaften .....	1339
b) Kapitalverwaltungsgesellschaften .....	1340
c) Versicherungsunternehmen .....	1340
d) Treuhänder in Versicherungsunternehmen .....	1340
e) Abwickler .....	1340
2. Frühere Mitgliedschaft in der Geschäftsleitung .....	1340
a) Kreditinstitute .....	1340
b) Versicherungsunternehmen .....	1341
3. Überkreuzverflechtungen .....	1341
4. Gesetzliche Vertreter eines abhängigen Unternehmens in Aufsichtsräten kleinerer Versicherungsvereine .....	1342

5. Höchstzahl an Mandaten .....	1342
a) Kreditinstitute von erheblicher Bedeutung (§ 25d Abs. 3 KWG) .....	1342
b) Institute, die keine bedeutenden CRR-Kreditinstitute sind, und Finanzholdinggesellschaften (§ 25d Abs. 3a S. 1 KWG) .....	1344
c) Kapitalverwaltungsgesellschaften .....	1345
d) Versicherungsunternehmen .....	1345
<b>IV. Fachliche Qualifikation .....</b>	<b>1346</b>
1. Relevante Rechtsquellen .....	1346
a) Regelungen im KWG .....	1346
b) Regelungen im KAGB .....	1347
c) Regelungen im WpIG .....	1348
d) Regelungen im ZAG .....	1348
e) Regelungen im VAG .....	1348
f) Regelungen im AktG für Kreditinstitute und Versicherungsunternehmen von öffentlichem Interesse .....	1349
2. Nachweis der fachlichen Qualifikation .....	1351
a) Lebenslauf .....	1351
b) Fort- und Weiterbildung sowie Fortbildungsnachweis .....	1351
c) Vermutete fachliche Eignung für Arbeitnehmervertreter .....	1352
d) Erleichterte Nachweiserfordernisse bei „geborenen“ Mitgliedern .....	1352
<b>V. Zuverlässigkeit .....</b>	<b>1352</b>
1. Normative Grundlagen .....	1352
a) Kredit-, Finanzdienstleistungs-, Wertpapier- und Zahlungsinstitute .....	1352
b) Kapitalverwaltungsgesellschaften .....	1353
c) Versicherungsunternehmen .....	1353
2. Parallelität zu den Anforderungen an Geschäftsführer .....	1353
3. Kriterien für die Beurteilung der Zuverlässigkeit .....	1353
a) Kredit-, Finanzdienstleistungs-, Wertpapier- und Zahlungsinstitute sowie Kapitalverwaltungsgesellschaften .....	1353
b) Versicherungsunternehmen .....	1354
c) Interessenkonflikte .....	1354
d) Zeitliche Verfügbarkeit .....	1355
4. Spannungsverhältnis zwischen personenbezogenen Anforderungen .....	1356
5. Nachweis der persönlichen Zuverlässigkeit .....	1357
a) Persönliche Erklärung mit Angaben zur Zuverlässigkeit .....	1357
b) Führungszeugnisse .....	1357
c) Auszug aus dem Gewerbezentralregister .....	1358
<b>VI. Anzeigepflichten .....</b>	<b>1358</b>
1. Allgemeines .....	1358
2. Anzeigepflichten nach dem KWG .....	1358
3. Anzeigepflichten nach dem KAGB .....	1359
4. Anzeigepflichten nach dem WpIG .....	1359
5. Anzeigepflichten nach dem ZAG .....	1359
6. Anzeigepflichten nach dem VAG .....	1359
<b>VII. Vergütung der Mitglieder des Aufsichtsorgans .....</b>	<b>1360</b>
1. Kreditinstitute .....	1360
2. Versicherungsunternehmen .....	1360
<b>VIII. Innere Organisation des Aufsichtsorgans .....</b>	<b>1361</b>
1. Vorschriften des KWG .....	1361
a) Allgemeines .....	1361
b) Risikoausschuss .....	1362
c) Prüfungsausschuss .....	1362
d) Nominierungsausschuss .....	1362
e) Vergütungskontrollausschuss .....	1363
2. Vorschriften des WpIG .....	1363
3. Versicherungsaufsichtsrecht .....	1364
<b>IX. Aufgaben des Aufsichtsorgans .....</b>	<b>1364</b>
1. Kreditinstitute .....	1364
a) Überwachung eines gruppenangehörigen Finanzhandelsinstituts .....	1364

# Inhaltsverzeichnis

---

b) Zustimmung zu Organkrediten (§ 15 KWG mit besonderer Haftungsgrundlage nach § 17 KWG) .....	1365
c) Erhöhung der Bonusgrenze .....	1365
2. Versicherungsunternehmen .....	1365
a) Vorstandsbestellung beim kleineren Versicherungsverein .....	1366
b) Abberufung eines Vorstandsmitglieds beim kleineren Versicherungsverein .....	1366
c) Verhältnis zum Verantwortlichen Aktuar .....	1366
d) Verhältnis zur Hauptversammlung und zur obersten Vertretung .....	1367
e) Verhältnis zum Sicherungsvermögenstreuhänder .....	1367
f) Verhältnis zu obligatorischen Governance-Funktionen .....	1367
X. Laufende Überwachung der Aufsichtsorgane durch die Aufsichtsbehörden und Befugnisse der Aufsichtsbehörden .....	1367
1. Vorschriften des KWG .....	1367
a) Informationsrechte .....	1367
b) Abberufungsverlangen .....	1368
c) Bestellung eines Sonderbeauftragten .....	1368
2. Entsprechende Regelungen im KAGB, WpIG und ZAG .....	1369
3. Vorschriften der VAG .....	1369
a) Informelles Verwaltungshandeln .....	1369
b) Handlungsformen förmlicher aufsichtsbehördlicher Maßnahmen .....	1369
<b>§ 11 Datenschutz</b>	
I. Überblick .....	1372
1. Funktion des Datenschutzes .....	1372
2. Rechtsquellen .....	1372
3. Schutzgegenstand und Anwendungsbereich .....	1373
4. Grundprinzipien .....	1373
5. (Gemeinsam) Verantwortliche und Auftragsverarbeiter .....	1374
6. Datenaustausch und Datentransfers in Drittstaaten .....	1375
7. Sanktionen .....	1376
a) Schadensersatz .....	1376
b) Bußgelder .....	1376
II. Datenschutzrechtliche Stellung des Aufsichtsrats in der Gesellschaft .....	1377
1. Das Verhältnis des Aufsichtsrats zum betrieblichen Datenschutzbeauftragten .....	1377
2. Folgen von Datenschutzverstößen des Aufsichtsrats und seiner Mitglieder .....	1378
a) Datenschutzverstöße im Rahmen der Tätigkeit für die Gesellschaft .....	1378
b) Datenverarbeitung für gesellschaftsfremde Zwecke .....	1379
III. Datenschutzrechtliche Vorgaben für die Arbeit des Aufsichtsrats .....	1379
1. Organisatorische Pflichten .....	1380
a) Verzeichnis von Verarbeitungstätigkeiten .....	1380
b) Technische und organisatorische Maßnahmen .....	1380
c) Gewährleistung von Betroffenenrechten .....	1380
2. Datenschutzvorgaben für die Personalarbeit des Aufsichtsrats .....	1382
a) Rechtsgrundlagen .....	1383
b) Einbindung einer gesellschaftsexternen Personalabteilung .....	1383
IV. Überwachung der Datenschutzcompliance .....	1383
1. Anforderungen an die Datenschutzorganisation .....	1384
a) „Accountability“ und Pflicht zur Implementierung eines Datenschutzmanagementsystems .....	1384
b) Bestandteile eines Datenschutzmanagementsystems .....	1384
2. Folgen für die Tätigkeit des Aufsichtsrats .....	1385
<b>§ 12 Der Aufsichtsrat in der Corona-Krise</b>	
I. Erweiterte Kompetenzen im Vorfeld der Hauptversammlung .....	1388
1. Corona-bedingte Erleichterungen für die Durchführung von Hauptversammlungen .....	1388
a) Online-Optionen ohne Satzungsgrundlage .....	1389
b) Virtuelle Hauptversammlungen .....	1389
c) Verkürzung von Einberufungs- und anderen Fristen .....	1395
d) Abschlagszahlungen auf den Bilanzgewinn ohne Satzungsgrundlage .....	1396

## Inhaltsverzeichnis

---

e) Verlängerung der Frist für die Durchführung der ordentlichen Hauptversammlung .....	1397
2. Zustimmungsvorbehalte des Aufsichtsrats .....	1397
a) Inhaltliche Reichweite .....	1397
b) Zeitpunkt der Zustimmung .....	1399
c) Entscheidungsmaßstab .....	1399
d) Verfahrensmodalitäten .....	1400
e) Rechtsfolgen fehlender Aufsichtsratzzustimmung .....	1401
f) Besonderheiten bei der SE .....	1402
II. Mitwirkung an Kapitalisierungsmaßnahmen .....	1402
1. Stabilisierungsmaßnahmen nach dem Stabilisierungsfondsgesetz .....	1403
a) Allgemeine Anforderungen für Stabilisierungsmaßnahmen nach dem StFG .....	1403
b) Garantien gemäß § 21 StFG .....	1404
c) Rekapitalisierung gemäß § 22 StFG .....	1405
2. Erleichterungen bei Kapitalaufnahmen .....	1406
a) Kapitalerhöhung gegen Einlagen .....	1407
b) Stille Gesellschaft .....	1410
c) Ausgabe von Genussrechten und Schuldverschreibungen .....	1410
d) Begleitregelungen .....	1411
Entscheidungsregister .....	1413
Sachverzeichnis .....	1459