

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (1996)	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX

A. Grundlagen

1. Kapitel: Management und Aufsichtsorgane im Haftungsrecht ...	1
I. Einführung	2
1. Managerhaftung im Wandel der Zeit	2
2. Entwicklungen im US-Recht	5
3. Änderungen des rechtlichen Umfelds.	7
a) Rechtsprechung	7
b) Gesetzgebung	9
c) Reform	12
4. Corporate Governance	13
5. Haftung von Aufsichtsgremien	16
II. Gegenstand und Einteilung der Managerhaftung	17
1. Inhalt der Haftung	17
2. Innenhaftung	17
a) Begriff der Innenhaftung	17
b) Innenhaftung als gesetzlich geregelte Organhaftung.	18
c) Innenhaftung und dienstvertragliche Haftung	20
3. Außenhaftung	21
a) Begriff der Außenhaftung	21
b) Außenhaftung und Insolvenz	21
c) Außenhaftung als Anknüpfungspunkt für die Innenhaftung	22
d) Haftung für Verbindlichkeiten des Unternehmens und für	
Eingriffe in geschützte Rechtspositionen Dritter.	22
e) Haftungsbegründende Normen	23
4. Typische Haftungsszenarien	24
a) Insolvenz	24
b) Regress	24
c) Vermögensminderungen	25
d) Trennung	26
III. Kreis der Haftpflichtigen und der Anspruchsberechtigten	27
1. Anspruchsberechtigte	27
a) Das Unternehmen und Dritte	27
b) Vertretung des anspruchsberechtigten Unternehmens	27
2. Haftungsadressaten	29

a) Ausgangspunkt: Organmitglieder	29
b) Haftungsadressaten bei der AG	30
c) Haftungsadressaten bei der GmbH	33
d) Haftungsadressaten bei der SE	34
e) Haftungsadressaten bei der Personengesellschaft	35
f) Haftungsadressaten bei sonstigen Unternehmensformen ..	37
3. Mehrere Haftpflichtige	41
a) Grundsatz der Gesamtschuld	41
b) Innenausgleich	41
c) Entscheidungen von Kollegialorganen	42
IV. Überblick über die Haftung leitender Angestellter	43
1. Haftung gegenüber dem Unternehmen	43
a) Haftungsgrundlage: Verletzung von Pflichten aus dem Arbeitsvertrag	43
b) Pflichtenkreis	44
c) Verschulden, Mitverschulden des Arbeitgebers.	45
d) Grundsätze des innerbetrieblichen Schadensausgleichs ...	45
e) Erleichterungen bei der Beweislastverteilung	47
2. Haftung gegenüber Dritten	47
a) Geringere Einwirkungsmöglichkeiten auf Rechte Dritter	47
b) Freistellungsanspruch	48
V. Strafrechtliche Verantwortlichkeit	48
1. Anwendbare Tatbestände	48
2. Wirkung der strafrechtlichen Normen	51
VI. Internationale Aspekte der Managerhaftung	52
1. Ausgangspunkt	52
2. Internationale Zuständigkeit	52
3. Anwendbares Recht	53
a) Maßgeblich: IPR des Gerichtsorts	53
b) Anwendbares Recht nach deutschem IPR	54
4. Vollstreckbarkeit im Ausland erwirkter Titel	56
VII. Schiedsgerichtliche Streitbeilegung	57
VIII. Entwicklung von Versicherungskonzepten	58

B. Innenhaftung

2. Kapitel: Innenhaftung der Vorstände und Geschäftsführer	61
I. Übersicht	62
II. Pflichtverletzung	64
1. Vorstand der AG	64
a) Sondertatbestände des § 93 Abs. 3 AktG	64

b) Weitere Legalitätspflichten des Vorstands	71
2. Geschäftsführer der GmbH	99
a) Sondertatbestände des § 43 Abs.3 GmbHG	99
b) Weitere Legalitätspflichten des Geschäftsführers	102
3. Die Pflicht zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung	112
a) Ausgangspunkt	112
b) Unternehmerische Entscheidungen	113
c) Treuepflichten	134
III. Verschulden	138
1. Sorgfalt eines ordentlichen und gewissenhaften Geschäfts- leiters	138
2. Fälle fehlenden Verschuldens	139
3. Absenkung des Verschuldensmaßstabs	140
IV. Schaden	140
1. Kausalität	140
2. Einzelne Schadenspositionen	141
a) Zweckverfehlende Aufwendungen	141
b) Entgangener Gewinn	142
c) Verbindlichkeiten	142
d) Compliance-Kosten	143
e) Bußgeldregress	143
f) Vorteilsausgleichung	144
V. Darlegungs- und Beweislast	144
1. Umkehr der Beweislast bei Pflichtwidrigkeit und Verschul- den	144
2. Beweislast bei Rechtsnachfolge	147
3. Einzelfälle	147
VI. Verjährung	149
3. Kapitel: Innenhaftung der Aufsichtsorgane	153
I. Übersicht	154
1. Grundlagen der Haftung	154
a) Obligatorische und fakultative Aufsichtsgremien	154
b) Pflichtenkreis von Aufsichtsgremien	156
2. Aufsichtsgremien und ihre Zusammensetzung	157
3. Größe und Effizienz von Aufsichtsgremien	160
II. Pflichtverletzung des Aufsichtsrats	161
1. Überwachungspflicht	161
a) Gegenstand der Überwachung	161
b) Ermessen des Aufsichtsrats	166
c) Verletzung der Überwachungspflicht	166
d) Instrumente der Überwachung	168

2.	Selbstorganisation	181
3.	Pflicht zur Vertretung der Gesellschaft	182
4.	Besondere Pflichten im Konzern	182
5.	Treuepflichten	183
	a) Kein Wettbewerbsverbot	183
	b) Geschäftschancenbindung	183
	c) Verschwiegenheitspflicht	183
	d) Verbot schädigenden Verhaltens	185
6.	Sonstige Pflichten	185
III.	Pflichtverletzung des Beirats	186
	1. Pflichten aus der Satzung	186
	2. Pflichten aus der Funktion des Beirats	186
	3. Allgemeine organschaftliche Pflichten	187
	4. Haftungsfolgen	187
IV.	Pflichtverletzung von Aufsichtsorganen bei Gesellschaften mit öffentlich-rechtlichen Anteilseignern	188
	1. Besetzung von Aufsichtsorganen	188
	2. Anwendbare Verhaltenspflichten	188
	a) Grundsatz	188
	b) Überwachungspflicht	189
	c) Pflicht zur Verschwiegenheit	189
	d) Folgepflicht bei Weisungen	190
	3. Haftung	190
V.	Weitere Voraussetzungen der Haftung	191
	1. Schaden, Kausalität, Beweislast	191
	2. Verschulden	191
	a) Maßstab	191
	b) Insbesondere: Ausschüsse des Aufsichtsrats	192
4. Kapitel:	Geltendmachung von Innenhaftungsansprüchen	193
I.	Übersicht	193
II.	Ansprüche der Aktiengesellschaft	194
	1. Ausgangslage	194
	2. Geltendmachung durch die Organe der Gesellschaft	194
	a) Ansprüche gegenüber dem Vorstand	194
	b) Ansprüche gegenüber dem Aufsichtsrat	197
	3. Geltendmachung durch den Insolvenzverwalter	198
	4. Geltendmachung durch besondere Vertreter	198
	a) Hauptversammlungsbeschluss	198
	b) Gerichtliche Bestellung	201
	5. Geltendmachung durch Aktionäre	202
	a) Übersicht	202

b) Voraussetzungen der Klagezulassung	203
c) Weiteres Verfahren	206
III. Ansprüche der GmbH	208
1. Gesellschafterbeschluss als Anspruchsvoraussetzung	208
2. Vertretung der Gesellschaft	209
3. Zuständigkeit einzelner Gesellschafter	210
5. Kapitel: Beschränkung der Innenhaftung	211
I. Übersicht	211
II. Billigung pflichtwidrigen Verhaltens	212
1. Aktiengesellschaft	212
a) Vorstand	212
b) Aufsichtsrat	215
2. GmbH	216
III. Verzicht auf Innenhaftungsansprüche	218
1. Aktiengesellschaft	218
a) Wirkung eines Entlastungsbeschlusses	218
b) Verzicht und Vergleich	218
2. GmbH	221
a) Wirkung des Entlastungsbeschlusses	221
b) Verzicht und Vergleich	222
IV. Haftungsbeschränkung durch Vereinbarung	223
1. Zulässigkeit	223
2. Aktiengesellschaft	223
3. GmbH	224
V. Freistellung	225

C. Außenhaftung

6. Kapitel: Rechtsgrundlagen der Außenhaftung	227
I. Übersicht	227
II. Deliktische Schadenersatzansprüche	228
1. Rechtsgutsverletzung (§ 823 Abs. 1 BGB)	228
2. Schutzgesetzverletzung (§ 823 Abs. 2 BGB)	230
3. Vorsätzliche und sittenwidrige Schädigung (§ 826 BGB)	232
III. Mithaftung des Unternehmens, Regress auf den Unternehmensleiter	233
IV. Freistellung von der Außenhaftung	234
1. Zulässigkeit der Freistellung	234
a) Begriff	234
b) Pflichtverletzung im Innenverhältnis	234
2. Freistellungsanspruch	236

7. Kapitel: Haftung gegenüber Gläubigern des Unternehmens	237
I. Übersicht	237
II. Mithaftungstatbestände	238
1. Handelnden-Haftung in der Gründungsphase	238
2. Durchgriffshaftung	239
3. Existenzvernichtungshaftung	240
4. Sachwalterhaftung	240
a) Grundsatz	240
b) Inanspruchnahme besonderen persönlichen Vertrauens	242
c) Starkes wirtschaftliches Eigeninteresse	242
III. Insolvenzverschleppungshaftung	243
1. Begriff	243
2. Haftungsgrundlage	243
3. Schaden	244
4. Konsequenzen für Unternehmensleiter	247
IV. Eigentumsverletzung und Organisationsverschulden	248
V. Verfolgungsrecht der Gläubiger (§ 93 Abs. 5 AktG u. a.)	249
1. Gegenstand des Verfolgungsrechts	249
2. Voraussetzungen des Verfolgungsrechts	250
3. Befreiende Leistung	251
8. Kapitel: Haftung gegenüber Anteilseignern und Anlegern	253
I. Haftung gegenüber Anteilseignern	253
1. Gesetzliche Sonderregelungen	253
a) Verstöße gegen die Kapitalerhaltungspflicht bei der GmbH	253
b) Unzulässige Einflussnahme (§ 117 AktG)	254
c) Konzernrechtliche Ansprüche	254
d) Ansprüche bei Verschmelzung und sonstigen Umwandlungstatbeständen	255
2. Deliktische Haftung gegenüber Anteilseignern	256
a) Ausgangspunkt	256
b) Eingriff in das Mitgliedschaftsrecht	257
c) Schutzgesetze zugunsten von Anteilseignern	258
3. Schadensberechnung	259
II. Haftung gegenüber Anlegern	260
1. Überblick über das Kapitalmarktinformationshaftungsrecht	260
2. Prospekthaftung	261
a) Regelungsbereiche	261

b) Allgemeine bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung	262
c) Spezialgesetzliche Prospekthaftung	263
d) Haftung wegen Sittenverstoßes (§ 826 BGB)	264
3. Insiderrecht	264
a) Überblick	264
b) Falsche oder unterlassene Veröffentlichung von Insiderinformationen	265
9. Kapitel: Haftung gegenüber sonstigen Dritten	271
I. Haftung gegenüber Verbrauchern	271
1. Produkthaftung	271
2. Umwelthaftung	272
II. Haftung gegenüber staatlichen Einrichtungen	274
1. Haftung für Steuerschulden	274
a) Grundsatz	274
b) Umsatzsteuer	274
c) Lohnsteuer	275
2. Haftung für nicht abgeführte Sozialversicherungsbeiträge	275
3. Subventionsrecht	278
III. Haftung gegenüber abhängigen Gesellschaften	278
1. Haftung bei Vorliegen eines Beherrschungsvertrags	278
2. Haftung bei Abhängigkeit ohne Beherrschungsvertrag	279
IV. Haftung gegenüber Arbeitnehmern	279
1. Verletzung arbeitsvertraglicher Pflichten	279
2. Arbeitsplatzsicherheit	280
V. Haftung gegenüber Wettbewerbern und Schutzrechtsinhabern	281
1. Schutzrechts- und Wettbewerbsverstöße	281
2. Kartellverstöße	282

D. Versicherung

10. Kapitel: Versicherungsdeckung der Managerhaftpflicht	283
I. Entwicklung der D&O-Versicherung	284
1. D&O-Deckung in den USA	284
2. D&O-Versicherung in Deutschland	285
a) Herkunft	285
b) Angebotene Deckungskonzepte	286
II. Grundelemente der D&O-Versicherung	287
1. Versicherungsnehmer	287
2. Versicherte Personen	289
3. Versicherer	290
4. Gegenstand der Versicherung und Deckungsumfang	292
5. Versicherungsfall	294

6. Versicherungsprämie	295
7. Inanspruchnahme der Deckung	297
8. Vorsatzausschluss	300
9. Auskunftsrecht (§ 31 VVG)	301
10. Selbstbehalt.	302
11. AGB-Kontrolle von Versicherungsbedingungen	304
III. Musterbedingungen der D&O-Police	304
Text der Musterbedingungen des Gesamtverbandes der Deutschen Versicherungswirtschaft e. V. (GDV) mit Anmerkungen . . .	304
1. Anmerkungen zu A-1 (Gegenstand der Versicherung)	306
2. Anmerkungen zu A-2 (Claims-made-Prinzip)	307
3. Anmerkungen zu A-3 (Company reimbursement)	308
4. Anmerkungen zu A-4 (Tochtergesellschaften)	309
5. Anmerkungen zu A-5 (Zeitlicher Umfang des Versicherungsschutzes)	312
6. Anmerkungen zu A-6 (Zum Umfang des Versicherungsschutzes)	317
7. Anmerkungen zu A-7 (Ausschlüsse)	320
8. Anmerkungen zu A-8 (Versicherung für fremde Rechnung) . .	323
9. Anmerkungen zu A-9 (Abtretung des Versicherungsanspruchs)	324
10. Anmerkungen zu Teil B (Sonstige Bestimmungen)	339

E. Anhang

Auszüge aus Gesetzestexten und sonstigen Regelwerken.	341
1. Abgabenordnung (AO)	342
§ 34 Pflichten der gesetzlichen Vertreter und der Vermögensverwalter	342
§ 69 Haftung der Vertreter	343
2. Aktiengesetz (AktG)	343
§ 41 Handeln im Namen der Gesellschaft vor der Eintragung. Verbotene Aktienaussgabe	343
§ 88 Wettbewerbsverbot	344
§ 91 Organisation; Buchführung	344
§ 92 Vorstandspflichten bei Verlust, Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit	344
§ 93 Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit der Vorstandsmitglieder	345
§ 94 Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern	346
§ 111 Aufgaben und Rechte des Aufsichtsrats	346
§ 112 Vertretung der Gesellschaft gegenüber Vorstandsmitgliedern	347

§ 116 Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit der Aufsichtsratsmitglieder.	347
§ 117 Schadenersatzpflicht	348
§ 147 Geltendmachung von Ersatzansprüchen	349
§ 148 Klagezulassungsverfahren.	349
§ 149 Bekanntmachungen zur Haftungsklage.	351
§ 161 Erklärung zum Corporate Governance Kodex	351
§ 309 Verantwortlichkeit der gesetzlichen Vertreter des herrschenden Unternehmens.	352
§ 310 Verantwortlichkeit der Verwaltungsmitglieder der Gesellschaft	353
§ 317 Verantwortlichkeit des herrschenden Unternehmens und seiner gesetzlichen Vertreter	353
§ 318 Verantwortlichkeit der Verwaltungsmitglieder der Gesellschaft	354
§ 399 Falsche Angaben	354
§ 400 Unrichtige Darstellung	355
§ 401 Pflichtverletzung bei Verlust, Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit.	355
§ 404 Verletzung der Geheimhaltungspflicht	356
3. Genossenschaftsgesetz (GenG).	356
§ 34 Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit der Vorstandsmitglieder	356
§ 35 Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern	357
§ 39 Vertretungsbefugnis des Aufsichtsrats.	357
§ 41 Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit der Aufsichtsratsmitglieder.	358
4. GmbH-Gesetz (GmbHG).	358
§ 9a Ersatzansprüche der Gesellschaft	358
§ 9b Verzicht auf Ersatzansprüche	359
§ 11 Rechtszustand vor der Eintragung.	359
§ 41 Buchführung	359
§ 43 Haftung der Geschäftsführer	359
§ 44 Stellvertreter von Geschäftsführern.	360
§ 46 Aufgabenkreis der Gesellschafter	360
§ 52 Aufsichtsrat	360
5. Insolvenzordnung (InsO).	361
§ 15a Antragspflicht bei juristischen Personen und rechtsfähigen Personengesellschaften	361
§ 15b Zahlungen bei Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung; Verjährung.	362
§ 17 Zahlungsunfähigkeit	364

§ 18	Drohende Zahlungsunfähigkeit	364
§ 19	Überschuldung	364
6.	Ordnungswidrigkeitengesetz (OWiG)	365
§ 130		365
7.	SE-Verordnung (SE-VO)	365
Artikel 51		365
8.	SE-Ausführungsgesetz (SEAG)	366
§ 22	Aufgaben und Rechte des Verwaltungsrats	366
§ 39	Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit der Verwaltungsratsmitglieder	367
§ 40	Geschäftsführende Direktoren	367
9.	Deutscher Corporate Governance Kodex (DCGK) (in der Fassung vom 28. April 2022)	369
Präambel		369
A.	Leitung und Überwachung	370
I.	Geschäftsführungsaufgaben des Vorstands	370
II.	Überwachungsaufgaben des Aufsichtsrats	372
III.	Funktion der Hauptversammlung	372
B.	Besetzung des Vorstands	373
C.	Zusammensetzung des Aufsichtsrats	374
I.	Allgemeine Anforderungen	374
II.	Unabhängigkeit der Aufsichtsratsmitglieder	375
III.	Wahlen zum Aufsichtsrat	377
D.	Arbeitsweise des Aufsichtsrats	377
I.	Geschäftsordnung	377
II.	Zusammenarbeit im Aufsichtsrat und mit dem Vorstand	378
III.	Zusammenarbeit mit dem Abschlussprüfer	380
IV.	Aus- und Fortbildung	381
V.	Selbstbeurteilung	381
E.	Interessenkonflikte	381
F.	Transparenz und externe Berichterstattung	382
G.	Vergütung von Vorstand und Aufsichtsrat	383
I.	Vergütung des Vorstands	383
II.	Vergütung des Aufsichtsrats	386
III.	Berichterstattung	386
	Literaturverzeichnis	387
	Sachregister	417