

# Inhaltsübersicht

<b>Vorwort .....</b>	<b>5</b>
<b>Einführung .....</b>	<b>19</b>
Einleitung .....	19
Gang der Darstellung .....	21
<b>Kapitel 1: Delegation und Vorstandshaftung .....</b>	<b>23</b>
§ 1 Vorstandshaftung und Delegation .....	23
A. Vorstandshaftung für Eigenverschulden .....	23
B. Delegationsbegriff .....	24
C. Haftung für Delegation: „Ob“ und „Wie“ .....	33
D. Delegationsarten im Vorstandsrecht .....	35
E. Verortung der Delegation im Haftungstatbestand .....	36
§ 2 Zwischenergebnis .....	39
<b>Kapitel 2: Leitung und das „Ob“ der Delegation .....</b>	<b>41</b>
§ 1 Begründung des aktienrechtlichen Delegationsverbots .....	43
A. Dogmatische Erschließung .....	43
B. Der aktienrechtliche Leitungsbegriff .....	80
C. Korrelation zwischen Leitung und Delegationsverbot .....	91
§ 2 Anwendung und inhaltliche Konkretisierung der Leitungspflichten des Vorstands .....	108
A. Gesetzlich zugewiesene Leitungsaufgaben .....	110
B. Unternehmerische Leitungsaufgaben .....	123
§ 3 Rechtmäßiges Alternativverhalten und Delegationsverbot .....	145
§ 4 Zwischenergebnis .....	147

<b>Kapitel 3: Anforderungen und Rechtsfolgen: Das „Wie“ der Delegation</b>	149
§ 1 Horizontale Delegation	149
A. Möglichkeiten der Geschäftsverteilung	149
B. Gleichberechtigung der Vorstandsmitglieder	150
C. Anforderungen	151
D. Rechtsfolgen	160
E. Zwischenergebnis	192
§ 2 Vertikale Delegation	192
A. Zulässigkeit der vertikalen Delegation	193
B. Unveräußerlichkeit der Ressortleitung	194
C. Anforderungen	195
D. Rechtsfolge: Wandel in die Überwachungsverantwortung	200
E. Zwischenergebnis	209
§ 3 Externe Delegation	210
A. Outsourcing und Betriebsführungsverträge	211
B. Verbandsautonomie und Hauptversammlungszuständigkeit	213
C. Sicherstellung der Leitungsmöglichkeit durch vertragliche Abreden	214
D. Rechtsfolge unzulässiger Leitungsentäußerung bei externer Delegation	220
<b>Zusammenfassung in Thesen</b>	227
<b>Literaturverzeichnis</b>	231
<b>Abkürzungsverzeichnis</b>	255

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort .....</b>	<b>5</b>
<b>Einführung .....</b>	<b>19</b>
Einleitung .....	19
Gang der Darstellung .....	21
<b>Kapitel 1: Delegation und Vorstandshaftung .....</b>	<b>23</b>
§ 1 Vorstandshaftung und Delegation .....	23
A. Vorstandshaftung für Eigenverschulden .....	23
B. Delegationsbegriff .....	24
I. Etymologie und allgemeines Sprachverständnis .....	25
II. Verwendung im betriebswirtschaftlichen Zusammenhang .....	26
III. Verwendung im anderweitigen juristischen Kontext .....	26
1. Delegatio des römischen Privatrechts .....	26
2. Begriffsverständnis im öffentlichen Recht .....	28
IV. Gesellschaftsrechtliches Verständnis von Delegation .....	28
V. Stellungnahme .....	30
C. Haftung für Delegation: „Ob“ und „Wie“ .....	33
D. Delegationsarten im Vorstandsrecht .....	35
E. Verortung der Delegation im Haftungstatbestand .....	36
I. Relevanz .....	36
II. Meinungsstand .....	37
III. Stellungnahme .....	38
§ 2 Zwischenergebnis .....	39
<b>Kapitel 2: Leitung und das „Ob“ der Delegation .....</b>	<b>41</b>
§ 1 Begründung des aktienrechtlichen Delegationsverbots .....	43
A. Dogmatische Erschließung .....	43

I. Historische Genese zu § 76 Abs. 1 AktG .....	43
1. Entwicklung bis zur heutigen Fassung .....	43
2. Deutung der Rechtsentwicklung und systematische Einbettung der Vorschrift .....	47
II. Prinzip der Gesamtverantwortung .....	49
1. Gesamtverantwortungsprinzip als anerkannter Grundsatz des Rechts des Vorstands .....	49
2. Dogmatik .....	50
a. Herleitung aus dem Letztentscheidungsrecht § 77 Abs. 1 S. 2 Hs. 2 AktG .....	51
b. Ableitung aus dem Kollegialprinzip .....	51
c. Herleitung aus der Pflicht zur Selbstkontrolle .....	52
d. Pflicht zur eigenverantwortlichen Leitung .....	52
e. Stellungnahme .....	53
(1) Widerlegung der genannten Auffassungen .....	53
(2) Gesamtverantwortungsprinzip als rechtdogmatische Überhöhung .....	53
(3) Allgemeingültigkeit der Gesamtverantwortung ..	55
(4) Unüberschaubare Prinzipienflut .....	56
(5) Folgerung für das Delegationsverbot .....	57
III. Höchstpersönlichkeit der Vorstandsaufgabe .....	57
1. Geschäftsbesorgungsrecht und Übertragbarkeit in das Gesellschaftsrecht .....	58
2. Der Vorstand als Geschäftsbesorger der AG .....	59
a. Subsumtion unter den Geschäftsbesorgungsbegriff ...	60
b. Trennung von Anstellungs- und Organverhältnis .....	61
c. § 27 Abs. 3 S. 1 BGB als gesetzlicher Anknüpfungspunkt .....	61
d. Zwischenergebnis .....	62
3. Telos des § 664 BGB und Übertragung auf den Vorstand	63
a. Historische Genese .....	63
(1) Das mandatum des römischen Rechts .....	63
(2) Auftragsübertragung im Entwurf zum BGB .....	65

b. Heutige Rechtslage und Übertragung auf den Vorstand .....	66
4. Substitution, Delegation und Erfüllungsgehilfen .....	69
5. Schlussfolgerung .....	70
IV. Unzulässiges Haftungsdefizit durch Delegation .....	72
1. Haftungsrechtliche Bedenken .....	72
2. Stellungnahme .....	73
3. Beschränkung auf den disziplinären Kernbereich .....	75
V. Kontroll- und Überwachungsdefizit .....	76
1. Beeinträchtigung der Überwachungstätigkeit durch Delegation .....	76
2. Stellungnahme .....	76
VI. Zwischenergebnis .....	80
B. Der aktienrechtliche Leitungsbegriff .....	80
I. Verhältnis von Leitung und Geschäftsführung .....	81
1. Meinungsstand .....	81
a. Strikte Trennung von Leitung und Geschäftsführung .....	81
b. Leitung als Gesamtheit von Geschäftsführung und Vertretung .....	81
c. Geschäftsführung als Teil der Leitung .....	82
d. Leitung als herausgehobener Teil der Geschäftsführung .....	84
2. Stellungnahme .....	84
a. Andeutung der Deckungsgleichheit in den Gesetzesbegründungen .....	84
b. Wortsinn .....	86
c. Leitung kein Oberbegriff für Geschäftsführung und Vertretung .....	88
d. Systematische Einbettung der hM .....	89
C. Korrelation zwischen Leitung und Delegationsverbot .....	91
I. Kritik an der Korrelation zwischen Leitung und Delegation .....	92
II. Stellungnahme .....	94

1. Zum „aufgabenbezogenen“ Ansatz .....	94
2. Zum „entscheidungsbezogenen“ Ansatz .....	95
3. Beurteilung anhand von § 93 AktG oder § 76 AktG? .....	97
a. Entwicklung im Rahmen des Vorwegbindungsverbots .....	98
b. Die Irrelevanz des Streitentscheids für das Delegationsverbot .....	99
c. Zwischenergebnis .....	101
III. Problem des aktienrechtlichen Delegationsverbots .....	101
1. Weiterhin direkte Korrelation zwischen Delegation und Leitung .....	101
2. Flut an Leitungsaufgaben .....	102
3. Fazit .....	103
IV. Lösungsansatz .....	104
1. Pflichtebene .....	104
a. Delegationsverbot als individuelle Sorgfaltspflicht .....	104
b. Leitungsaufgaben als erster Determinationsparameter .....	104
c. Persönliche Wahrnehmungspflicht .....	105
d. Ausmaß der persönlichen Befassung – nichtdelegierbare Angelegenheiten .....	106
2. Verschuldensebene .....	106
a. Zurechenbarkeit .....	107
b. Abgeänderte Sorgfaltsanforderungen .....	107
§ 2 Anwendung und inhaltliche Konkretisierung der Leitungspflichten des Vorstands .....	108
A. Gesetzlich zugewiesene Leitungsaufgaben .....	110
I. Einberufung der Hauptversammlung und sonstige Entscheidungspflichten .....	110
II. Teilnahmepflicht .....	111
III. Beschlussvorlagepflicht .....	111
IV. Vorbereitung von Hauptversammlungsbeschlüssen .....	112

V.	Ausführung von Hauptversammlungsbeschlüssen .....	113
VI.	Berichterstattung an den Aufsichtsrat .....	114
VII.	Buchführungspflicht, § 91 Abs. 1 AktG .....	115
VIII.	Organisationspflichten § 91 Abs. 2 AktG .....	115
IX.	Errichtung und Führung eines Aktienregisters .....	116
X.	Vorlagepflicht gem. § 111 Abs. 4 S. 2 AktG .....	117
XI.	Jahresabschluss .....	118
XII.	Insolvenzantragspflicht .....	119
	1. Eingeschränkte horizontale Delegationsmöglichkeit ..	120
	2. Beachtung der Ressortverteilung im Rahmen des Verschuldens .....	121
	3. Keine Übertragung an nachgeordnete Mitarbeiter .....	121
XIII.	Sonstige öffentlich-rechtliche Pflichten .....	122
XIV.	Zwischenergebnis .....	122
B.	Unternehmerische Leitungsaufgaben .....	123
	I. Erkenntnisse aus der Betriebswirtschaftslehre .....	125
	II. Typologische Erfassung im aktienrechtlichen Schrifttum ..	126
	III. Allgemein delegierbare Elemente – „immanente Pflichtenreduzierung“ .....	127
	1. Vorbereitung und Ausführung .....	127
	2. Delegierbare Entscheidungen im Leitungsbereich .....	128
IV.	Einzelne unternehmerische Leitungspflichten .....	128
	1. Unternehmensplanung .....	129
	2. Unternehmensorganisation .....	130
	3. Kontrolle und Überwachung .....	132
	4. Besetzung der oberen Führungspositionen .....	133
V.	Compliance als Leitungspflicht .....	134
	1. Inhalt der allgemeinen Complianceorganisationspflicht .....	135
	2. Nichtdelegierbare Durchsetzungspflicht .....	137
	3. Überwachungspflicht .....	138
VI.	Sonstige nichtdelegierbare Leitungsangelegenheiten .....	138
	1. Rekurs auf §§ 90 Abs. 1 Nr. 4 AktG und 116 HGB .....	139

2. Bezug auf das Unternehmen als Ganzes .....	140
3. Grenze der Vorstandskompetenz .....	141
4. Krisen- und Ausnahmesituationen .....	142
§ 3 Rechtmäßiges Alternativverhalten und Delegationsverbot .....	145
§ 4 Zwischenergebnis .....	147

### **Kapitel 3: Anforderungen und Rechtsfolgen: Das „Wie“ der Delegation .....**

§ 1 Horizontale Delegation .....	149
A. Möglichkeiten der Geschäftsverteilung .....	149
B. Gleichberechtigung der Vorstandsmitglieder .....	150
C. Anforderungen .....	151
I. Formelle Anforderungen .....	152
1. Nachrangige Vorstandskompetenz .....	152
2. Einvernehmen aller Vorstandsmitglieder .....	152
3. Schriftformerfordernis .....	153
II. Materielle Anforderungen und Grenzen der Geschäftsverteilung .....	154
1. Sachgerechtigkeit .....	154
2. Klare und Eindeutige Aufteilung .....	155
3. Alle Geschäftsführungsangelegenheiten .....	156
4. Fachlich und persönlich geeignetes Vorstandsmitglied ...	157
5. Wahrung der Zuständigkeit für nicht delegierbare Angelegenheiten .....	159
D. Rechtsfolgen .....	160
I. Rechtsfolge teilweise unzureichender Geschäftsverteilung .....	160
II. Verschiebung der Verantwortlichkeiten .....	162
1. Ressortverantwortung des primär Ressortzuständigen ...	162
a. Einzelgeschäftsführungsbefugnis und Ressortleitung	162
b. Informationspflichten .....	163
2. Doppelte Ressortzuständigkeit .....	164
3. Sachnahe Nachbarressorts .....	165



4. Ressortfremde Vorstandsmitglieder .....	166
a. Keine Geschäftsführungsbefugnis .....	167
b. Einzelfallabhängige Überwachungspflicht .....	168
(1) Vertrauensgrundsatz .....	168
(2) Vertrauensgrundsatz und Überwachung bei nichtdelegierbaren Angelegenheiten .....	170
(3) Ausmaß der Überwachungspflicht .....	171
1. Zumutbarkeit als äußerste Grenze .....	171
2. Grundsätzliche Beschränkung auf Vorstandssitzungen .....	171
3. Keine laufende Kontrolle und keine Stichproben .....	172
4. Erhöhte Überwachungspflicht in der Krise ..	174
c. Keine Delegation der vorstandsinternen Überwachungspflicht .....	175
d. Informationsanspruch .....	176
e. Pflicht zum Einschreiten .....	176
(1) Anhaltspunkte für eine Fehlentwicklung .....	176
(2) Nachforschungspflicht .....	177
(3) Interventionsmöglichkeiten .....	178
(4) Widerspruchsrecht .....	178
f. Beweislast .....	181
III. Gesamtschuldnerische Haftung .....	181
1. Innenregress und § 840 Abs. 2 BGB .....	182
2. Kritik an der Heranziehung des § 840 Abs. 2 BGB .....	182
3. Konsequenz: § 254 BGB analog .....	183
IV. Haftung für Gesamtvorstandsentscheidungen .....	185
Exkurs: Wirkung für die Organaußenhaftung .....	186
1. Grundsätze der Organaußenhaftung .....	186
2. Beurteilung .....	187
3. Inhalt der Verkehrspflicht und Bedeutung der Ressortverteilung .....	189
E. Zwischenergebnis .....	192

§ 2 Vertikale Delegation .....	192
A. Zulässigkeit der vertikalen Delegation .....	193
B. Unveräußerlichkeit der Ressortleitung .....	194
C. Anforderungen .....	195
I. Formelle Anforderungen .....	195
II. Materielle Anforderungen .....	195
1. Auswahl .....	195
2. Einweisung .....	196
3. Einräumung von Vertretungsbefugnissen .....	198
a. Grenzen der Vertretungsbefugnis .....	199
b. Vertretung in Leitungsangelegenheiten .....	199
D. Rechtsfolge: Wandel in die Überwachungsverantwortung .....	200
I. Rechtsfolge unzureichender vertikaler Delegation .....	201
II. Vertrauensgrundsatz und vertikale Delegation .....	202
III. Ausmaß der Überwachungspflicht .....	203
IV. Delegation der vertikalen Überwachungspflicht .....	204
V. Gesamtschuldnerische Haftung .....	205
1. Gesamtschuld und Innenregress .....	205
2. Problem der „gestörten Gesamtschuld“ .....	206
a. Meinungsstand .....	206
b. Stellungnahme .....	207
E. Zwischenergebnis .....	209
§ 3 Externe Delegation .....	210
A. Outsourcing und Betriebsführungsverträge .....	211
B. Verbandsautonomie und Hauptversammlungszuständigkeit .....	213
C. Sicherstellung der Leitungsmöglichkeit durch vertragliche Abreden .....	214
I. Delegationsentscheidung und Auswahl des Delegatars .....	216
II. Einräumung von Informations-, Kontroll- und Prüfungsrechten .....	217
III. Zustimmungsvorbehalte .....	218
IV. Kündigungsrechte .....	219

D. Rechtsfolge unzulässiger Leitungsentäußerung bei externer Delegation .....	220
I. Meinungsstand .....	220
II. Stellungnahme .....	221
 <b>Zusammenfassung in Thesen .....</b>	 227
 <b>Literaturverzeichnis .....</b>	 231
 <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	 255