

Vorwort

3

Kapitel 1 Rechtliche Rahmenbedingungen

1.1	Der Aufsichtsrat im Gesetz und im Österreichischen Corporate Governance Kodex (ÖCGK)	11
1.1.1	Gesetzliche Bestimmungen	11
1.1.2	Der Österreichische Corporate Governance Kodex	11
1.2	Organe einer Kapitalgesellschaft und deren Zusammenspiel	12
1.3	Die Position des Aufsichtsrats als Organ der Gesellschaft	13
1.4	Gesellschaftsformen mit Aufsichtsrat	13
1.4.1	Gesellschaften mit Aufsichtsratspflicht	13
1.4.2	Freiwillige Einrichtung eines Aufsichtsrats	15
1.5	Entstehung, Wahl und Entsendung des Aufsichtsrats	16
1.5.1	Der erste Aufsichtsrat bei Gründung	16
1.5.2	Kapitalvertreter und deren Wahl	17
1.5.2.1	Wahl durch die Hauptversammlung	17
1.5.2.2	Gerichtlich bestellte Kapitalvertreter	20
1.5.3	Arbeitnehmervertreter und deren Entsendung	20
1.5.4	Der Aufsichtsratsvorsitzende	21
1.5.5	Einberufung und Anzahl der Aufsichtsratssitzungen	22
1.5.6	Beschlussfassungen im Aufsichtsrat	22
1.5.7	Beschlussmehrheiten	23
1.5.8	Die Protokollierung von Beschlüssen	23
1.6	Das Aufsichtsratsmitglied	23
1.6.1	Rechtliche Voraussetzungen	24
1.6.1.1	Individuelle Mandatsgrenzen	24
1.6.1.2	Unvereinbarkeit	24
1.6.1.3	Erweiterung der Unvereinbarkeit – „Cooling-Off Period“	25
1.6.1.4	Überkreuzverflechtungen	25
1.6.1.5	Ausschlussgründe	25

	Seite
1.6.2 Fachliche Qualifikation und Diversität	26
1.6.2.1 Persönliche Zuverlässigkeit	26
1.6.2.2 Fachliche Qualifikation	27
1.6.2.3 Zuziehen von Sachverständigen	28
1.6.3 Die Amtszeit	28
1.6.3.1 Der Beginn der Amtszeit	28
1.6.3.2 Das Ende der Amtszeit	29
1.6.4 Stellvertretung	29
1.6.5 Pflichten gegenüber der Gesellschaft	30
1.6.5.1 Rechtsverhältnis zur Gesellschaft	30
1.6.5.2 Sorgfaltspflicht	30
1.6.5.3 Pflicht zur Verschwiegenheit	30
1.6.5.4 Treuepflicht	31
1.6.5.5 Konkurrenzverbot	31
1.6.5.6 Unabhängigkeit und Weisungsfreiheit	31
1.7 Die Aufsichtsratsvergütung	32
1.7.1 Höhe und Art der Aufsichtsratsvergütung	32
1.7.2 Festlegung und Änderung der Aufsichtsratsvergütung	33
1.7.3 Steuern und Sozialversicherung für Aufsichtsräte	33
1.7.3.1 Aufsichtsratsvergütungen in der Einkommensteuer	33
1.7.3.2 Besteuerung ausländischer Aufsichtsratsmitglieder	34
1.7.3.3 Aufsichtsratsvergütungen und Umsatzsteuer	35
1.7.3.4 Aufsichtsratsvergütungen und Sozialversicherung	35

Kapitel 2 Aufgaben des Aufsichtsrats

2.1 Was bedeutet Personalhoheit des Aufsichtsrats?	36
2.1.1 Wie wird der Vorstand bestellt und abberufen?	36
2.1.2 Muss der Aufsichtsrat für den Vorstand eine Geschäftsordnung erlassen?	38
2.1.3 Kann der Aufsichtsrat die Abschlussprüfer wählen oder vorschlagen?	38
2.2 Wie überwacht der Aufsichtsrat die Geschäftsleitung?	38
2.2.1 Begleitende Überwachung	39
2.2.2 Unterstützende Überwachung	39
2.2.3 Gestaltende Überwachung	39

2.3	Welche Kontrollkriterien muss der Aufsichtsrat anwenden?	40
2.4	Welche Aufsichtsinstrumente hat der Aufsichtsrat?	41
2.4.1	Welche Berichte müssen dem Aufsichtsrat vorgelegt werden bzw welche Berichte kann der Aufsichtsrat anfordern?	41
2.4.1.1	Quartalsbericht	42
2.4.1.2	Jahresbericht	42
2.4.1.3	Sonderbericht	42
2.4.1.4	Vorlagebericht	43
2.4.1.5	Anforderungsbericht	43
2.4.2	Was bedeutet Einsichts- und Prüfungsrecht?	43
2.4.3	Gibt es sonstige Aufsichtsinstrumente?	44
2.5	Welche Handlungsinstrumente hat der Aufsichtsrat?	44
2.6	Darf der Aufsichtsrat die Geschäftsleitung beraten?	44
2.7	Aufgaben des Aufsichtsrats im Zusammenhang mit dem Jahresabschluss und der Abschlussprüfung	45
2.7.1	Vorschlag für die Auswahl des Abschlussprüfers	45
2.7.2	Abschluss Prüfungsvertrag mit dem Abschlussprüfer	46
2.7.3	Recht auf Vorlage des Jahres- und Konzernabschlusses	46
2.7.4	Recht auf Vorlage der Berichte des Abschlussprüfers	46
2.7.5	Prüfung des Jahres- und Konzernabschlusses und des Gewinnverwendungsvorschlags durch den Aufsichtsrat	47
2.7.6	Berichterstattung an die General-/Hauptversammlung	47
2.7.7	Feststellung des Jahresabschlusses	48
2.8	Aufgaben des Prüfungsausschusses	48
2.8.1	Wann ist ein Prüfungsausschuss verpflichtend?	48
2.8.2	Welche Folgen hat die Missachtung der Pflicht zur Einrichtung eines Prüfungsausschusses?	49
2.8.3	Wie ist der Prüfungsausschuss zusammengesetzt?	49
2.8.4	Welche Aufgaben hat der Prüfungsausschuss?	49
2.8.4.1	Die Überwachung des Rechnungslegungsprozesses	49
2.8.4.2	Die Überwachung der Wirksamkeit des internen Kontrollsystems, internen Revisionssystems und des Risikomanagementsystems	50
2.8.4.3	Die Überwachung der Abschlussprüfung und der Konzernabschlussprüfung	50

2.8.4.4	Die Prüfung und Überwachung der Unabhängigkeit des Abschlussprüfers und des Konzernabschlussprüfers	50
2.8.4.5	Die Prüfung des Jahres- und Konzernabschlusses sowie Berichterstattung an den (Gesamt)Aufsichtsrat	51
2.8.4.6	Die Vorbereitung des Vorschlags des Aufsichtsrats für die Auswahl des Abschlussprüfers	51
2.8.5	Wie hat der Prüfungsausschuss seine Pflichten wahr zu nehmen?	51
2.9	Welche Geschäfte sind zustimmungspflichtig?	52
2.9.1	Was passiert, wenn die Geschäftsleitung ein Geschäft ohne Zustimmung tätigt?	54
2.9.2	Wann muss die Zustimmung eingeholt werden?	55
2.9.3	Wo können zustimmungspflichtige Geschäfte detailliert geregelt sein?	55
2.9.4	Beteiligungserwerb/-verkauf: Was ist zu beachten?	55
2.9.5	Was wird mit dem Beteiligungserwerb bezweckt?	56
2.9.6	Wie viel kostet der Erwerb?	56
2.10	Wann vertritt der Aufsichtsrat? – Vertretung der Gesellschaft in besonderen Situationen	57
2.11	Aufgaben im Zusammenhang mit Hauptversammlungen	58
2.11.1	Wann hat der Aufsichtsrat eine Hauptversammlung einzuberufen?	58
2.11.2	Welche Rechte und Pflichten hat der Aufsichtsrat einer AG im Zusammenhang mit einer Hauptversammlung?	58
2.12	Welche weiteren Aufgaben hat der Aufsichtsrat?	59
2.12.1	Gründungsprüfung (§ 25 Abs 1 AktG)	59
2.12.2	Berichterstattung bei Aktienoptionen (§ 159 Abs 2 AktG)	59
2.12.3	Zustimmung des Aufsichtsrats zur Ausgabe von genehmigtem Kapital (§ 171 Abs 1 AktG)	60
2.12.4	Anfechtungsklage (§195 Abs 1 AktG)	60
2.12.5	Klage auf Nichtigkeitserklärung der AG (§ 216 AktG)	60
2.12.6	Klage auf Feststellung der Nichtigkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen (§ 201 AktG)	60
2.12.7	Mitwirkung bei Umgründungen	60
2.12.8	Mitwirkung bei Kapitalmaßnahmen	60
2.12.9	Kreditgewährung an Vorstandsmitglieder und leitende Angestellte (§ 80 Abs 1 AktG)	60
2.12.10	Sonstige Aufgaben des Aufsichtsrats	61

Kapitel 3 Haftung des Aufsichtsrats

3.1	Welchen Haftungsrisiken ist ein Aufsichtsrat ausgesetzt?	62
3.1.1	Allgemeines	62
3.1.2	Zivil- und strafrechtliche Verantwortung	62
3.2	Was sind die allgemeinen Voraussetzungen der zivilrechtlichen Haftung?	63
3.2.1	Voraussetzungen	63
3.2.1.1	Es muss ein Schaden eintreten	63
3.2.1.2	Das Aufsichtsratsmitglied muss rechtswidrig handeln	64
3.2.1.3	Zusammenhang zwischen rechtswidrigem Verhalten und Schaden (Kausalität)	67
3.2.1.4	Schuldhaftes Handeln des Aufsichtsratsmitglieds	67
3.2.1.5	Beweislast	67
3.2.2	Was ist zu ersetzen?	68
3.2.2.1	Umfang der Haftung	68
3.2.2.2	Beginn und Ende der Haftung	68
3.2.3	Haften Aufsichtsratsmitglieder solidarisch?	68
3.2.4	Wann verjähren Ansprüche?	69
3.2.5	Ist ein Entlastungsbeschluss haftungsbefreiend?	69
3.2.6	Wie können Ansprüche der Gesellschaft verglichen werden?	69
3.3	Wann haftet der Aufsichtsrat gegenüber der Gesellschaft?	70
3.3.1	Allgemeines	70
3.3.2	Wer macht Ansprüche geltend?	70
3.3.3	Die wesentlichen Haftungsfallen	71
3.3.3.1	Bestellung von Vorstandsmitgliedern	71
3.3.3.2	Genehmigung von zustimmungspflichtigen Geschäften	71
3.3.3.3	Prüfung & Genehmigung des Jahresabschlusses	72
3.3.3.4	Transaktionen und Kapitalmaßnahmen	72
3.3.3.5	Differenzhaftung bei Sacheinlagen	73
3.3.3.6	Pflichtverletzungen in der Unternehmenskrise	74
3.3.3.7	Beraterverträge zwischen Aufsichtsratsmitglied und der Gesellschaft	75
3.3.3.8	Verstoß gegen die Verschwiegenheitspflicht	76
3.3.4	Welches Verhalten reduziert Haftungsrisiken?	76

	Seite
3.4 Wann haftet der Aufsichtsrat gegenüber Dritten?	79
3.4.1 Allgemeines, Schutzgesetze	79
3.4.2 Zivilrechtliche Haftungsfallen	80
3.4.2.1 Bilanzdelikte (§ 255 AktG)	80
3.4.2.2 Insolvenzverschleppung	80
3.4.2.3 Prospekthaftung (§ 11 KMG)	81
3.4.2.4 Fehlerhafte Ad-hoc-Meldungen	81
3.5 Strafrechtliche Haftungsfallen	81
3.5.1 § 122 StGB – Verletzung eines Geschäfts- oder Betriebsgeheimnisses	81
3.5.2 § 153 StGB – Untreue	82
3.5.3 § 156 StGB – Betrügerische Krida	82
3.5.4 § 159 StGB – Grob fahrlässige Beeinträchtigung von Gläubigerinteressen	83
3.5.5 § 255 AktG – Abhaltung der Hauptversammlung	84
3.5.6 §§ 48a, 48b BörseG – Insiderinformation	84
3.6 Die D&O-Versicherung	85
3.6.1 Was deckt die D&O-Versicherung?	85
3.6.2 Wer schließt sie ab und bezahlt die Prämie?	86

Kapitel 4 Exkurs: Die Pflichten des Aufsichtsrats in der Krise des Unternehmens

4.1 Allgemeines	87
4.2 Begleitende Überwachung als Regelfall	87
4.3 Unterstützende Überwachung	88
4.4 Gestaltende Überwachung	88

Anhang

Stichwortverzeichnis	91
Paragrafenverzeichnis	94