

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXI
Schrifttumsverzeichnis	XXV

1. Teil. Wortlaut

Deutscher Corporate Governance Kodex	1
--	---

2. Teil. Vorbemerkung

	Rn.	Seite
I. Entstehungshintergrund des Kodex	1	17
1. Begriff und Aktualität der Corporate Governance	1	17
2. Internationale Kodex-Bewegung	3	18
3. Vorarbeiten in Deutschland	6	19
II. Einsetzung und Zusammensetzung der Kodexkommission	9	20
1. Bisherige Kommissionsmitglieder	9	20
2. Einbeziehung der wichtigsten Stakeholder	13	22
3. Berufung und Beendigung der Mitgliedschaft	23	24
III. Der Auftrag der Kodexkommission	28	25
IV. Ziele, Prinzipien und Auslegung des Kodex	33	28
1. Ziele und Aufbau des Kodex	33	28
2. Prinzipien des Kodex	40	31
3. Auslegung des Kodex	43	32
a) Auslegungsbedarf und Auslegungsmethode	43	32
b) Auslegungsprobleme und ihre Lösung	47	33
V. Abgrenzung zu anderen Kodizes	54	36
1. Nationale Kodizes	55	36
2. Ausländische Corporate Governance Kodizes	63	38
3. Supranationale Kodizes	65	39
VI. Die Arbeitsweise der Kodexkommission	67	40
VII. Behandlung der Empfehlungen der Baums-Kommission	74	41
VIII. Die Verabschiedung und Veröffentlichung des Kodex	78	42
IX. Rechtsnatur und Legitimation des Kodex	80	43
1. Rechtsnatur	80	43
2. Legitimation	82	44
X. Der Kodex in der Diskussion	85	46
1. Entwicklung und Stand der rechtspolitischen Debatte	85	46
2. Zentrale Kritikpunkte	88	47

3. Teil. Kommentierung

1. Präambel

I. Allgemeines zum Inhalt und Ziel des Kodex (Präambel Abs. 1)	100	50
1. Zweck des Kodex	100	50
2. Kommunikationsfunktion	102	50
3. Ordnungsfunktion	103	51
4. Anpassungsfähigkeit des Kodex	105	51
5. Transparenz und Flexibilität als Eckpunkte des Kodex	107	52
6. Ausdehnung auf die Europäische Gesellschaft (SE)	109	53
7. Sprachliche Änderungen	110	53
II. Leitmaxime für Vorstand und Aufsichtsrat (Präambel Abs. 2)	111	54
III. Das duale Führungssystem der deutschen Aktiengesellschaft (Präambel Abs. 3)	112	54
IV. Leitungsfunktion des Vorstands (Präambel Abs. 4)	115	55
V. Verantwortung des Vorstands (Präambel Abs. 4)	116	56
1. Organisation des Vorstands	116	56
2. Vorsitzender und Sprecher des Vorstands	118	57
VI. Der Aufsichtsrat (Präambel Abs. 5)	120	58
1. Bestellung des Vorstands	120	58
2. Überwachung des Vorstands	121	58
3. Beratung des Vorstands	123	59

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
4. Zustimmungspflichtige Geschäfte	124	59
5. Vorsitzender des Aufsichtsrats	125	60
VII. Wahl und Zusammensetzung des Aufsichtsrats (Präambel Abs. 6)	126	60
1. System der Mitbestimmung	126	60
2. Wahl der Mitglieder des Aufsichtsrats	127	61
3. Mitbestimmungssituationen	128	61
4. Zweitstimmrecht des Aufsichtsratsvorsitzenden	130	62
5. Verpflichtung auf das Unternehmensinteresse	131	63
VIII. Europäische Gesellschaft – SE (Präambel Abs. 7, 8)	132	63
IX. Andere Unternehmensführungssysteme	135	64
X. Rechnungslegung/True-and-Fair-View-Prinzip (Präambel Abs. 9)	136	64
XI. Verbindlichkeit der Kodexbestimmungen (Präambel Abs. 10)	143	66
1. System der Kodexbestimmungen	143	66
2. Comply or Explain bei Empfehlungen	146	67
3. Abweichungsbegründungen	147	67
4. Entsprechenserklärung	151	69
5. Anregungen	154	70
XII. Konzern (Präambel Abs. 11)	157	71
XIII. Adressaten des Kodex (Präambel Abs. 12)	159	72
1. Kapitalmarktorientierte Gesellschaften	159	72
2. Mittelständische Gesellschaften	162	73
3. Nicht börsennotierte Gesellschaften	167	75
XIV. Besonderheiten im Finanzsektor (Präambel Abs. 13)	170	76
XV. Kodexpflege (Präambel Abs. 14)	172	77
1. „Standing Commission“	172	77
2. Aktualisierung des Kodex	174	78
3. Bisherige Kodexanpassungen	177	79
4. Einbeziehung der Öffentlichkeit	212	92

2. Aktionäre und Hauptversammlung

I. Allgemeines (Ziff. 2)	300	93
II. Ausübung der mitgliedshaftlichen Rechte der Aktionäre (Ziff. 2.1.1)	305	94
1. Aktionärsrechte	306	95
2. In der Hauptversammlung	310	96
III. Das Stimmrecht (Ziff. 2.1.2)	312	96
1. One share one vote	313	96
2. Stimmrechtslose Vorzugsaktien	315	97
3. Aktien mit Mehrstimmrechten	316	97
4. Aktien mit Vorzugsstimmrechten („golden shares“)	320	98
5. Höchststimmrechte	321	98
IV. Allgemeines zur Hauptversammlung (Ziff. 2.2)	322	99
1. Willensbildungsorgan der Aktionäre	324	99
2. Zusammenkunft der Aktionäre	327	100
3. Corporate Governance und Hauptversammlungspraxis	329	101
V. Zuständigkeiten der Hauptversammlung (Ziff. 2.2.1)	336	103
1. Ordentliche Hauptversammlung	337	103
2. Weitere Zuständigkeiten der Hauptversammlung	342	104
VI. Bezugsrecht (Ziff. 2.2.2)	347	105
1. Gesetzliches Bezugsrecht	348	105
2. Ausschluss des Bezugsrechts	349	106
VII. Teilnahme-, Rede-, Frage- und Antragsrecht (Ziff. 2.2.3)	350	106
1. Teilnahmerecht	351	106
2. Rederecht	352	106
3. Fragerecht	356	107
4. Antragsrecht	365	109
VIII. Versammlungsleiter (Ziff. 2.2.4)	370	109
1. Bestimmung und Aufgabe	372	110
2. Befugnisse	374	110
3. Herausforderungen in der Praxis	376	111
4. Beendigung einer ordentlichen Hauptversammlung spätestens nach vier bis sechs Stunden	378	111
5. Maßnahmen des Versammlungsleiters	381	112
IX. Einladung zur Hauptversammlung – Minderheitenrechte (Ziff. 2.3.1)	399	114
X. Aktionärsfreundliches Verhalten (Ziff. 2.3.2)	405	115

	Rn.	Seite
XI. Hauptversammlung im Internet (Ziff. 2.3.3)	413	116
1. Teilübertragung im Internet	414	117
2. Vollübertragung der Hauptversammlung	415	117
3. Satzung und Geschäftsordnung	418	117
4. Virtuelle Hauptversammlungen	419	118
3. Zusammenwirken von Vorstand und Aufsichtsrat		
I. Zusammenarbeit zum Wohle des Unternehmens (Ziff. 3.1)	500	121
1. Bedeutung der Zusammenarbeit	500	121
2. Wohl des Unternehmens	501	121
3. Kooperationsfelder	502	122
4. Enge Zusammenarbeit	505	122
II. Abstimmung der strategischen Ausrichtung (Ziff. 3.2)	506	123
1. Beratende Kontrolle	507	123
2. „Strategische Ausrichtung“	509	123
3. Abstimmung	510	124
4. Regelmäßige Erörterung	513	124
5. Angleichung der Leitungssysteme	514	124
6. Unabhängige Kontrolle	516	125
III. Geschäfte von grundlegender Bedeutung (Ziff. 3.3)	517	125
1. Begriff	517	125
2. Regelung durch Satzung oder Beschluss	520	125
3. Katalog zustimmungsbedürftiger Maßnahmen	522	126
4. Einrichtung der Kataloge	524	126
5. Auswirkungen	525	127
IV. Informationsversorgung (Ziff. 3.4)	527	127
1. Entstehungsgeschichte	527	127
2. Mindeststandard	529	128
3. Mitverantwortung des Aufsichtsrats	531	128
4. Vorgaben zur Informationsversorgung	532	129
5. Informationsordnung	533	129
6. Schwerpunktaussagen	534	129
7. Textform	537	130
8. Zeitpunkt der Information	539	130
9. Information von Dritten	540	130
V. Diskussion und Vertraulichkeit (Ziff. 3.5 Abs. 1)	541	131
1. Bedeutung der Diskussionskultur	541	131
2. Barrieren offener Sachdiskussionen	542	131
3. Förderung der Diskussionskultur	543	132
VI. Verschwiegenheitspflicht, inklusive eingeschalteter Mitarbeiter (Ziff. 3.5 Abs. 2)	544	133
1. Ziel	544	133
2. Geheimnis	546	133
3. Vertrauliche Angaben	547	133
4. Vertrauensvolle Zusammenarbeit	548	134
5. Vorstand und Aufsichtsrat	549	134
6. Bayer-Entscheidung des BGH	551	135
7. Ausnahmen von der Verschwiegenheitspflicht	553	135
8. Vertraulichkeitsrichtlinie	557	136
9. Folgen der Verletzung der Verpflichtung zu Vertraulichkeit	558	136
10. Persönliche Haftung	560	136
11. Vertrauensbildende Maßnahmen	561	137
12. Mitarbeiter	563	137
VII. Vorbereitung der Aufsichtsratssitzungen und Sitzungen ohne Vorstand (Ziff. 3.6)	565	137
1. Getrennte Vorbesprechungen	565	137
2. Beschränkung auf mitbestimmte Aufsichtsräte	570	139
3. Teilnahme von Vorstandsmitgliedern	571	139
4. Aufsichtsratssitzungen ohne Vorstand (Abs. 2)	573	140
5. Modalitäten von Klausursitzungen	574	141
VIII. Übernahmerecht (Ziff. 3.7)	579	142
1. Allgemeines	579	142
a) Bedeutung von Ziff. 3.7	579	142
b) Entwicklung von Ziff. 3.7	582	143
c) Parallelaussagen in anderen Kodizes	585	144
2. Stellungnahmepflicht (Abs. 1)	586	144

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
a) Stellungnahme gemäß § 27 WpÜG	586	144
b) Empfehlung zur Einholung einer Fairness Opinion?	588	145
3. Vereitelungsverbot (Abs. 2 Satz 1)	589	145
4. Handeln im Interesse der Gesellschaft (Abs. 2 Satz 2)	593	146
5. Einberufung der Hauptversammlung (Abs. 3)	595	147
a) Gesetzeslage	595	147
b) Kodex-Anregung	596	147
IX. Bindung an die Regeln der ordnungsgemäßen Unternehmensführung (Ziff. 3.8 Abs. 1)	600	149
1. Bedeutung der Regeln	600	149
2. Konkrete Grundsätze ordnungsmäßiger Unternehmensleitung (GoU) und -überwachung (GoÜ)	602	150
X. Folgen von Pflichtverletzungen (Ziff. 3.8 Abs. 1 Satz 2)	603	151
1. Überblick	603	151
2. Vorstandspflichten	605	151
a) Besondere gesetzliche Pflichten des Vorstands	605	151
b) Besondere Pflichten aus der Satzung	609	152
c) Besondere Pflichten aus der Geschäftsordnung	610	152
d) Besondere Pflichten aus dem Anstellungsvertrag	612	152
e) Pflicht zur Verschwiegenheit	613	152
f) Allgemeine Sorgfalts- und Treuepflichten	614	152
aa) Organisationspflicht	615	153
bb) Finanzierung	617	153
cc) Organschaftliche Treuepflicht, Interessenkonflikte (Ziff. 4.3)	620	153
g) Unternehmerische Entscheidungen und unternehmerisches Ermessen des Vorstands (business judgment rule)	621	153
3. Aufsichtsratspflichten	624	154
a) Pflicht zur Bestellung und Abberufung des Vorstands (§ 84 AktG; Ziff. 5.1.2)	625	154
b) Pflicht zum Abschluss des Anstellungsvertrages mit dem Vorstand und zur Durchsetzung von Ansprüchen der Gesellschaft gegen den Vorstand	627	154
c) Pflicht zur Überwachung des Vorstands (§ 111 Abs. 1 AktG)	630	155
d) Pflicht zur Beratung mit dem Vorstand (insbesondere über Planung und Strategie)	633	155
e) Pflicht zur Mitentscheidung mit dem Vorstand	634	155
f) Pflicht zur Verschwiegenheit (§ 93 Abs. 1 Satz 2 und § 116 AktG; Ziff. 3.5)	635	155
g) Allgemeine Sorgfalts- und Treupflicht	640	156
4. Kodex-Verstöße	643	156
5. Business Judgement Rule im Einzelnen (Ziff. 3.8 Satz 3)	647	157
6. Schaden	656	159
7. Kausalität	658	159
8. Verschulden	659	159
a) Eigenes persönliches Verschulden	660	159
b) Ressortfragen, Delegation	661	160
9. Prozess	663	160
a) Verfahren gegen Vorstandsmitglieder	663	160
b) Beweislast	664	160
10. Vergleich, Verzicht	665	160
11. Die angemessene Information des Vorstands bei unternehmerischen Entscheidungen (Ziff. 3.8 Abs. 1 Satz 3)	666	160
XI. D&O-Versicherung (Ziff. 3.8 Abs. 2, 3)	672	163
1. Allgemeines und Entwicklung	672	163
2. D&O-Versicherung im Überblick	677	164
a) Struktur und Funktionsweise	677	164
b) Rechtspolitische Würdigung	679	165
c) Publizität der D&O-Versicherung	681	165
3. Obligatorischer Selbstbehalt beim Vorstand (Abs. 2)	682	166
a) Rechtslage bei der AG	682	166
b) Versicherung des Selbsthalts	688	166
4. Empfohlener Selbstbehalt beim Aufsichtsrat (Abs. 3)	689	167
XII. Gewährung von Krediten (Ziff. 3.9)	693	168
1. Kredite des Unternehmens	694	168
2. Kreditgewährung an Vorstandsmitglieder	696	169
3. Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder	698	169
4. Zustimmung des Aufsichtsrats	699	169
XIII. Bericht über Corporate Governance (Ziff. 3.10)	700	169
1. Corporate Governance-Publizität	700	169

2. Corporate Governance Bericht im Zusammenhang mit der Erklärung zur Unternehmensführung	707	171
3. Jährlicher Bericht	712	173
4. Konzerndimensionalität	714	173
5. Erläuterung von Abweichungen	716	174
6. Stellungnahme zu den Kodexanregungen	717	174
7. Bericht von Vorstand und Aufsichtsrat	721	175
8. Vorhalten nicht mehr aktueller Entsprechenserklärungen	723	175

4. Vorstand

I. Leitung des Unternehmens (Ziff. 4.1.1)	800	179
1. Vorstand als Unternehmensleitung	800	179
2. Unternehmensinteresse	802	180
3. Nachhaltige Wertschöpfung	805	182
II. Entwicklung der strategischen Ausrichtung (Ziff. 4.1.2)	807	182
1. Strategische Entscheidungen als Vorstandsaufgabe	807	182
2. Inhalt strategischer Entscheidungen	808	183
III. Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen – Compliance (Ziff. 4.1.3)	811	184
1. Allgemeines	811	184
a) Bedeutung der Ziff. 4.1.3	811	184
b) Entwicklung der Ziff. 4.1.3	817	185
c) Erwähnung in der Rechtsprechung	818	186
2. Die Sorge für die Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen (Compliance)	819	186
a) Legalitäts- und Legalitätskontrollpflicht	819	186
b) Rechtsgrundlagen der Compliance-Pflicht	821	186
aa) Compliance-Pflicht im Außenverhältnis	822	187
bb) Compliance-Pflicht im Innenverhältnis	825	187
c) Zwecke von Compliance	826	188
d) Inhalt der Compliance-Pflicht	827	188
aa) Allgemeines	827	188
bb) Elemente einer tauglichen Compliance-Organisation	829	189
cc) Grenzen der Compliance-Pflicht	837	191
dd) Ermessen bei der Compliance-Umsetzung	838	191
e) Compliance als Vorstandsaufgabe	839	192
f) Prüfung der Compliance	841	192
g) Rechtsfolgen schlechter/guter Compliance	843	193
3. Die „unternehmensinternen Richtlinien“	846	193
4. Compliance im Konzern (Hs. 2)	848	194
5. Auslandsbezüge	849	195
IV. Risikomanagement und Risikokontrolle (Ziff. 4.1.4)	851	195
1. Allgemeines	851	195
a) Bedeutung der Ziff. 4.1.4	851	195
b) Parallelaussagen im DCGK und in anderen Kodizes	855	196
2. Die Sorge für angemessenes Risikomanagement	856	197
a) „Risikomanagement“ und „Risikokontrolle“	856	197
b) Die Struktur eines Risikomanagementsystems	858	197
aa) Allgemeines	858	197
bb) Elemente eines tauglichen Risikomanagements	864	199
cc) Organisatorische Einbindung, Abgrenzung zur Compliance	871	200
c) Grenzen der Risikomanagement-Pflicht	872	200
d) Risikomanagement als Vorstandsaufgabe	873	200
3. Prüfung und Berichterstattung	874	200
4. Rechtsfolgen mangelhaften Risikomanagements	876	201
5. Risikomanagement im Konzern	877	201
V. Diversity (Ziff. 4.1.5)	878	202
1. Überblick	878	202
2. Kodex-Empfehlung zur Diversität	881	203
a) Vielfaltgebot (Diversity)	881	203
b) Insbesondere: Erhöhung des Frauenanteils	888	205
3. Zielgrößen für den Frauenanteil (Satz 2)	890	206
VI. Zusammensetzung, Geschäftsordnung (Ziff. 4.2.1)	894	207
1. Allgemeines	894	207
a) Bedeutung der Ziff. 4.2.1	894	207
b) Entwicklung der Ziff. 4.2.1	895	208

	Rn.	Seite
c) Besonderheiten bei monistischer SE und KGaA	896	208
2. Mehrköpfiger Vorstand	898	209
a) Gesetzeslage	898	209
b) Kodexempfehlung	900	209
c) Umsetzung der Empfehlung	901	210
3. Der Vorsitzende oder Sprecher des Vorstands	905	211
a) Gesetzeslage	905	211
b) Empfehlung	907	211
c) Umsetzung der Empfehlung	910	213
d) Kein CEO-Modell	914	214
4. Geschäftsordnung des Vorstands	917	214
a) Gesetzeslage	917	214
b) Kodex-Empfehlung	918	215
c) Umsetzung der Empfehlung	920	215
aa) Art der Umsetzung	920	215
bb) Mindestinhalt der Geschäftsordnung	923	216
cc) Sonstiger Inhalt der Geschäftsordnung	927	217
d) Offenlegung	933	218
VII. Vergütung (Ziff. 4.2.2–4.2.5)	934	218
1. Vorbemerkungen	934	218
a) Bedeutung der Vergütungsregeln	934	218
b) Schrittweise Verschärfung durch den Gesetzgeber	937	219
c) Entwicklung auf EU-Ebene	940	220
d) Entwicklung der Kodexregeln zur Vergütung	941	220
e) Würdigung der Kodexregeln	944	221
2. Vergütungskompetenz (Ziff. 4.2.2 Abs. 1)	947	222
a) Aufgabe des Aufsichtsrats	947	222
b) Besonderheiten bei der KGaA	949	223
c) Zuständigkeit des Aufsichtsratsplenums	950	223
aa) Plenarvorbehalt	950	223
bb) Beschluss über die „Gesamtvergütung“	953	223
cc) „Vergütungssystem“	955	224
dd) Überprüfung	958	224
d) Zuständigkeit des Vergütungsausschusses	960	225
e) Fehlerhafte Vergütungsentscheidungen	963	226
3. Vergütungshöhe (Ziff. 4.2.2 Abs. 2)	965	226
a) Allgemeines	965	226
b) Besonderheiten bei der KGaA	967	227
c) Kodex-Aussagen im Detail	968	227
aa) Leistungsbezogenheit der Vergütung (Abs. 2 Satz 1)	968	227
bb) Leistungsbeurteilung	972	228
cc) (Weitere) Kriterien für die Angemessenheit (Abs. 2 Satz 2)	974	229
dd) Durchführung des Vertikalvergleichs (Abs. 2 Satz 3)	978	230
ee) Einbeziehung der Konzernvergütung	979	230
4. Der externe Vergütungsexperte (Ziff. 4.2.2 Abs. 3)	980	231
a) Allgemeines	980	231
b) Unabhängigkeit	982	231
c) Umsetzung der Empfehlung	984	232
5. Vergütungskomponenten (Ziff. 4.2.3 Abs. 1)	985	233
6. Vergütungsstruktur (Ziff. 4.2.3 Abs. 2)	989	233
a) Überblick	989	233
b) Gebot der Nachhaltigkeit (Abs. 2 Satz 1)	990	234
c) Grundsätze der variablen Vergütung	992	234
aa) Fixe und variable Bestandteile (Abs. 2 Satz 2)	993	235
bb) Mehrjährige Bemessungsgrundlage (Abs. 2 Satz 3)	995	235
cc) Positive und negative Entwicklungen (Abs. 2 Satz 4)	998	236
dd) Anspruchsvolle Vergleichsparameter (Abs. 2 Satz 7)	1000	237
ee) Kein Repricing (Abs. 2 Satz 8)	1002	237
d) Angemessenheit einzelner Vergütungsteile (Abs. 2 Satz 5)	1004	238
e) Höchstbeträge (Abs. 2 Satz 6)	1008	239
aa) Allgemeines	1008	239
bb) Inhalt und Umsetzung der Empfehlung	1012	240
cc) „Zweistufiges Cap“ bei aktienbasierter Vergütung?	1016	242
7. Zusagen im Zusammenhang mit dem Ausscheiden	1017	242
a) Versorgungszusagen (Ziff. 4.2.3 Abs. 3)	1017	242

	Rn.	Seite
b) Abfindungs-Cap (Ziff. 4.2.3 Abs. 4)	1019	242
aa) Hintergrund und Entstehung der Empfehlung	1019	242
bb) Inhalt der Empfehlung	1021	243
cc) Anwendungsbereich der Empfehlung	1023	244
dd) Umsetzung der Empfehlung	1025	245
c) Change-of-Control (Ziff. 4.2.3 Abs. 5)	1031	249
8. Information der Hauptversammlung (Ziff. 4.2.3 Abs. 6)	1035	250
a) Die Empfehlung und ihre Umsetzung	1035	250
b) Rechtspolitische Würdigung	1040	251
9. Offenlegung der Vergütung (Ziff. 4.2.4)	1043	252
a) Entwicklung und Bedeutung der Pflicht zur individualisierten Offenlegung der Vergütung	1043	252
b) Umfang der Offenlegungspflicht	1046	253
c) Befreiung von der Pflicht zur individualisierten Offenlegung	1048	253
d) Ort der Offenlegung	1050	254
e) Geltung für die KGaA	1051	254
10. Vergütungsbericht (Ziff. 4.2.5)	1052	254
a) Entwicklung und Bedeutung des Vergütungsberichts	1052	254
b) Inhalt des Vergütungsberichts	1056	256
c) Form des Vergütungsberichts	1064	258
d) Mustertabellen	1065	258
VIII. Interessenkonflikte (Ziff. 4.3)	1070	259
1. Überblick	1070	259
a) Bedeutung der Kodexregeln	1070	259
b) Entwicklung der Kodexregeln zu Interessenkonflikten	1073	260
2. Interessenswahrungspflicht (Ziff. 4.3.1)	1074	260
a) Bindung an das Unternehmensinteresse (Satz 1)	1074	260
b) Keine Verfolgung persönlicher Interessen (Satz 2 Hs. 1)	1075	261
c) Wettbewerbsverbot (Satz 2 Hs. 2)	1077	261
aa) Umfassendes Wettbewerbsverbot	1077	261
bb) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	1081	262
d) Geschäftschancenlehre (Satz 2 Hs. 3)	1083	263
3. Korruptionsverbot (Ziff. 4.3.2)	1085	263
a) Bedeutung der Kodex-Aussage	1085	263
b) Korruptionsverbot im Detail	1088	264
aa) Gesetzeslage	1088	264
bb) Kodexregelung	1091	265
c) Korruptionsprävention	1094	266
4. Behandlung von Interessenkonflikten (Ziff. 4.3.3)	1095	266
a) Überblick	1095	266
b) Offenlegung (Ziff. 4.3.3 Satz 1)	1096	267
aa) Kodexempfehlung	1096	267
bb) Begriff des „Interessenkonflikts“	1099	267
cc) Umsetzung der Empfehlung	1104	269
dd) Folgen der Offenlegung	1108	271
c) Rechtsgeschäfte mit der Gesellschaft	1110	271
aa) Überblick und europarechtlicher Hintergrund	1110	271
bb) Branchenüblicher Standard (Satz 2)	1113	272
cc) Geschäfte mit nahe stehenden Personen	1118	273
dd) Vertretung durch den Aufsichtsrat (Satz 3)	1121	274
ee) Zustimmung des Aufsichtsrats (Satz 4)	1123	275
5. Nebentätigkeiten (Ziff. 4.3.4)	1128	276

5. Aufsichtsrat

I. Vorbemerkung (Ziff. 5)	1200	279
II. Aufgaben des Aufsichtsrats (Ziff. 5.1.1)	1206	281
1. Überblick	1206	281
2. Überwachung	1207	281
3. Die zu überwachenden Personen	1208	281
4. Gegenstände der Überwachung	1209	282
a) Überwachung	1209	282
b) Rechtmäßigkeit	1210	282
c) Ordnungsmäßigkeit	1211	282
d) Wirtschaftlichkeit	1212	282

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
e) Zweckmäßigkeit	1213	283
5. Maßstab der Überwachung	1214	283
6. Eingriffsmittel der Überwachung	1215	283
7. Beratung	1217	283
a) Überblick	1217	283
b) Beratung im Überwachungsbereich	1218	284
c) Beratung in anderen Bereichen	1221	284
8. Überwachung und Beratung im Konzern	1222	284
a) Konzernleitung durch die Obergesellschaft	1222	284
b) Überwachungspflicht	1223	285
c) Rechtmäßiges Verhalten	1224	285
9. Einbindung des Aufsichtsrats in Entscheidungen des Vorstands von grundlegender Bedeutung	1225	285
III. Zuständigkeit für Vorstandsangelegenheiten (Ziff. 5.1.2)	1227	285
1. Personalkompetenz des Gesamtaufichtsrats (Abs. 1 Satz 1)	1229	286
2. Vielfalt (Diversity)	1236	287
3. Frauenquote (Abs. 1 Satz 2)	1241	288
4. Nachfolgeplanung (Abs. 1 Satz 4)	1244	289
5. Befassung eines Ausschusses mit Vorstandspersonalien (Abs. 1 Satz 5)	1245	289
6. Erstbestellungen (Abs. 2 Satz 1)	1249	291
7. Vorzeitige Wiederbestellungen (Abs. 2 Satz 2)	1252	291
8. Altersgrenze für Vorstandsmitglieder (Abs. 2 Satz 3)	1253	291
IV. Geschäftsordnung (Ziff. 5.1.3)	1257	292
V. Der Aufsichtsratsvorsitzende (Ziff. 5.2)	1262	293
1. Bestellung (Abs. 1)	1263	294
2. Aufgaben (Abs. 1)	1266	294
3. Wahrnehmung der Belange des Aufsichtsrats nach außen (Abs. 1)	1268	295
4. Kein Vorsitz im Prüfungsausschuss (Abs. 2)	1269	295
5. Meinungsaustausch mit dem Vorstand (Abs. 3)	1271	296
VI. Bildung fachlich qualifizierter Ausschüsse (Ziff. 5.3.1)	1276	297
1. Größe des Aufsichtsrats und Ausschussbildung	1277	297
2. Berücksichtigung spezifischer Gegebenheiten	1280	298
3. Anzahl der Ausschüsse	1281	298
4. Besetzung der Ausschüsse	1282	298
5. Größe der Ausschüsse	1283	299
6. Berichterstattung über die Ausschussarbeit	1285	299
VII. Prüfungsausschuss (Ziff. 5.3.2)	1286	299
1. Zielsetzung	1288	300
2. Abgrenzung zum „Audit Committee“	1291	301
3. Aufgaben	1293	302
4. Fachliche Qualifikation und Unabhängigkeit des Ausschussvorsitzenden	1298	303
5. Fachliche Qualifikation der Ausschussmitglieder	1301	304
6. Besetzung	1305	305
VIII. Nominierungsausschuss (Ziff. 5.3.3)	1309	306
1. Aufgaben	1311	306
2. Ausschussbildung und Besetzung	1312	307
IX. Gestiegene Anforderungen an Aufsichtsratsmitglieder und Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.1)	1314	308
1. Gesetzliche Mindestanforderungen zur Qualifikation	1316	309
2. Erforderliche Kenntnisse, Fähigkeiten und fachliche Erfahrungen (Abs. 1)	1318	310
3. Wesentliche Qualifikationsmerkmale für den Aufsichtsrat (Abs. 2)	1320	310
4. Benennung konkreter Ziele (Abs. 2)	1339	314
5. Verbindliche Gender-Quote im Aufsichtsrat	1341	315
6. Vergewisserung über den zu erwartenden Zeitaufwand (Abs. 4)	1348	316
7. Wahlvorschläge und Berichterstattung	1357	318
8. Insbesondere: Publizität von Unabhängigkeitsthemen bei Wahlvorschlägen (Abs. 5 bis 7)	1360	319
X. Unabhängigkeit des Aufsichtsrats (Ziff. 5.4.2)	1364	320
1. Bedeutung der Unabhängigkeit	1368	321
2. Vorstellungen der EU-Kommission zur Unabhängigkeit	1371	321
3. Unabhängigkeitsregeln des Aktiengesetzes	1374	322
4. Unabhängigkeitsregeln des Kodex	1376	323
5. Beziehungsadressaten	1378	324
6. Persönliche Beziehungen	1382	324
7. Geschäftliche Beziehungen	1383	325
8. Wesentliche und nicht nur vorübergehende Interessenkonflikte	1387	325

	Rn.	Seite
9. Angemessene Anzahl unabhängiger Aufsichtsratsmitglieder	1390	326
10. Nicht mehr als zwei ehemalige Vorstandsmitglieder	1392	327
11. Mandate bei Wettbewerbsunternehmen	1395	327
12. Organfunktionen und Beratungsaufgaben	1397	327
13. Wesentliche Wettbewerber des Unternehmens	1398	328
XI. Wahlen zum Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.3)	1399	328
XII. Wechsel vom Vorstand in den Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.4)	1407	330
XIII. Zeitliches Engagement (Ziff. 5.4.5)	1414	331
1. Der erforderliche Zeitaufwand (Abs. 1 Satz 1)	1416	332
2. Unterschiede zur gesetzlichen Regelung	1418	333
3. Konzernexterne börsennotierte bzw. vergleichbare Gesellschaften (Abs. 1 Satz 2)	1422	333
4. Aus- und Fortbildung der Aufsichtsratsmitglieder (Abs. 2)	1423	333
XIV. Vergütung (Ziff. 5.4.6)	1425	334
1. Vergütungskompetenz der Hauptversammlung	1426	334
2. Festlegung der Aufsichtsratsvergütung	1431	336
3. Vergütung für besondere Funktionen	1432	336
4. Keine Empfehlung einer erfolgsorientierten Vergütung (Abs. 2)	1439	337
5. Individualisierte Offenlegung im Anhang oder im Lagebericht (Abs. 3 Satz 1)	1442	338
6. Steuerliche Behandlung	1448	339
XV. Teilnahme an Aufsichtsratssitzungen (Ziff. 5.4.7)	1449	339
XVI. Unternehmensinteresse (Ziff. 5.5.1)	1452	340
1. Interessenkonflikte	1454	340
2. Inhaltliche Bestimmung des Unternehmensinteresses	1456	341
3. Geltungsbereich	1457	341
4. Vorrang vor persönlichen Interessen	1459	341
5. Geschäftschancen	1461	342
XVII. Offenlegung von Interessenkonflikten (Ziff. 5.5.2)	1462	342
1. Offenlegungspflichtige Interessenkonflikte	1465	343
2. Behandlung offengelegter Konflikte im Aufsichtsrat	1468	343
3. Umsetzung der Kodexempfehlung	1471	344
XVIII. Information über Interessenkonflikte (Ziff. 5.5.3)	1474	344
1. Hauptversammlungsbericht	1476	345
2. Ausscheiden aus dem Aufsichtsrat	1480	345
XIX. Beraterverträge (Ziff. 5.5.4)	1482	346
1. Zustimmungsfähige Verträge	1483	346
2. Offenlegung und Zustimmungserteilung	1485	347
3. Aufsichtsratsmitglied als Vertragspartner	1489	348
4. Beraterverträge mit Tochtergesellschaften	1491	348
5. Zurückhaltende Handhabung	1492	349
XX. Selbstevaluation (Ziff. 5.6)	1493	349
1. Empfehlung zur Evaluation	1493	349
2. Kernfragen und Ablauf von Aufsichtsratsbeurteilungen	1497	350

6. Transparenz

I. Vorbemerkung (Ziff. 6)	1600	353
II. Gleichbehandlung der Aktionäre (Ziff. 6.1)	1602	354
1. Gleichmäßige Information des Kapitalmarkts	1602	354
2. Gleichbehandlung der Aktionäre	1604	354
3. Fair Disclosure	1606	355
4. Sämtliche wesentlichen neuen Tatsachen	1608	355
5. Finanzanalysten und andere Adressaten	1611	356
6. Unverzüglich zur Verfügung stellen	1612	357
III. Kommunikationsmedien	1613	357
IV. Informationelle Gleichbehandlung auf internationaler Ebene	1614	357
V. Transparenz des Anteilsbesitzes (Ziff. 6.2)	1615	358
1. Allgemeines	1615	358
2. Eigengeschäfte (Directors' Dealings)	1619	359
3. Anteilsbesitz von Vorstand und Aufsichtsrat	1620	360
a) Selbst gehaltene Anteile	1620	360
b) Indirekt gehaltene Anteile	1621	360
c) Gesamtbesitz (Satz 2)	1622	360
d) Art und Weise der Bekanntmachung	1623	361
VI. „Finanzkalender“ (Ziff. 6.3)	1624	361
VII. Internetseite	1627	362

7. Rechnungslegung und Abschlussprüfung

I. Allgemeines zur Rechnungslegung (Ziff. 7.1)	1700	365
1. Überblick	1700	365
2. Entwicklung von Ziff. 7.1	1701	365
3. Rechtsfolgen von Verstößen	1703	366
II. Unternehmenspublizität (Ziff. 7.1.1)	1704	366
1. Konzernabschluss und Lagebericht (Satz 1)	1704	366
a) Funktion und Inhalt des Jahresabschlusses	1704	366
b) Weitere Berichte	1707	367
c) Offenlegung	1709	367
2. Unterjährige Publizität (Satz 2)	1710	367
a) Halbjahresbericht	1710	367
b) Zwischenmitteilung oder Quartalsbericht	1711	368
3. Internationale Rechnungslegungsgrundsätze (Satz 3)	1714	369
III. Aufstellung und Prüfung des Jahresabschlusses (Ziff. 7.1.2)	1715	369
1. Aufstellung und Prüfung (Satz 1)	1715	369
2. Erörterung der Zwischenabschlüsse (Satz 2)	1717	370
3. Enforcement-Verfahren (Satz 3)	1719	370
4. Veröffentlichungsfrist (Satz 4)	1721	371
IV. Angaben über wertpapierorientierte Anreizsysteme (Ziff. 7.1.3)	1724	372
V. Angaben über nahe stehende Personen (Ziff. 7.1.4)	1726	373
VI. Allgemeines zur Abschlussprüfung (Ziff. 7.2)	1729	374
VII. Unabhängigkeit des Prüfers (Ziff. 7.2.1)	1731	375
1. Bedeutung der Unabhängigkeit des Prüfers	1731	375
2. Die gesetzlichen Unabhängigkeitsregeln	1733	376
3. Die Kodexempfehlungen zur Unabhängigkeit	1736	376
a) Unabhängigkeitserklärung (Abs. 1)	1736	376
aa) Bedeutung der Erklärung	1736	376
bb) Abgabe und Inhalt der Erklärung	1738	377
cc) Insbesondere: Angabe von Beratungsleistungen	1740	378
b) Informationsvereinbarung (Abs. 2)	1741	378
VIII. Prüfungsauftrag und Honorarvereinbarung (Ziff. 7.2.2)	1744	379
1. Prüfungsauftrag	1744	379
2. Honorarvereinbarung	1747	380
IX. Offenlegungsvereinbarung (Ziff. 7.2.3)	1748	380
1. Überblick	1748	380
2. Erweiterung der Redepflicht (Abs. 1)	1749	380
a) Gesetzliche Redepflicht	1749	380
b) Kodexempfehlung	1751	381
3. Mängel der Entsprechenserklärung (Abs. 2)	1753	381
X. Teilnahme an Aufsichtsratssitzungen (Ziff. 7.2.4)	1757	382

4. Teil. Die Umsetzung des Kodex in der Praxis

I. Die Einbindung des Kodex in das System des § 161 AktG	1800	385
II. Der Anwendungsbereich des § 161 AktG	1801	385
1. Der persönliche Anwendungsbereich: Vorstand und Aufsichtsrat der nach § 161 Abs. 1 AktG betroffenen Gesellschaften	1801	385
a) Die betroffenen Gesellschaften	1801	385
aa) Rechtsform	1801	385
bb) Inländische Gesellschaften	1803	385
cc) Börsennotierte Gesellschaften und weitere Gesellschaften mit Kapitalmarktzu- gang iSd § 161 Abs. 1 Satz 2 AktG	1804	386
b) Vorstand und Aufsichtsrat als Erklärungsverpflichtete	1807	387
2. Sachlicher Anwendungsbereich	1812	388
3. Zeitlicher Anwendungsbereich	1815	388
III. Beschlussfassung in Vorstand und Aufsichtsrat über die Abgabe der Entsprechenserklä- rung	1816	389
1. Überblick	1816	389
2. Unabhängigkeit der Organe voneinander	1817	389
3. Erklärung des jeweiligen Organs und seiner Mitglieder	1818	390
4. Entscheidungsablauf	1821	390
5. Vorbereitung der Entscheidung des Vorstands und Beschlussfassung im Vorstand	1822	390
a) Vorbereitung der Entscheidung des Vorstands	1822	390

	Rn.	Seite
aa) Überblick	1822	390
bb) Retrospektiver Teil der Erklärung	1825	391
cc) Zukunftsorientierte Absichtserklärung	1827	391
b) Entscheidung des Vorstands	1828	391
6. Vorbereitung der Entscheidung des Aufsichtsrats und Beschlussfassung im Aufsichtsrat	1832	392
a) Vorbereitung der Entscheidung des Aufsichtsrats	1832	392
b) Entscheidung im Aufsichtsrat	1834	392
7. Gemeinsame Beratung und Beschlussfassung von Vorstand und Aufsichtsrat	1838	393
8. Divergierende Beschlüsse von Vorstand und Aufsichtsrat	1842	394
IV. Entsprechenserklärung im Einzelnen	1844	394
1. Inhalt der Entsprechenserklärung	1844	394
2. Arten der Entsprechenserklärung	1850	395
a) Allgemeines	1850	395
b) Uneingeschränkte Positivverklärung	1852	396
c) Eingeschränkte Positivverklärung	1854	397
d) Uneingeschränkte Negativverklärung	1855	398
e) Hauskodizes	1857	398
3. Begründungspflicht bei Nichtbefolgung (§ 161 Abs. 1 Satz 1 AktG aE)	1860	399
4. Erklärungsturnus	1864	400
a) Die „jährliche“ Erklärung	1864	400
aa) Zeitpunkt der Erklärung	1866	400
bb) Bezugszeitraum	1869	401
b) Unterjährige Erklärungen	1873	402
aa) Unterjährige Änderung des Kodex	1875	402
bb) Unrichtige oder unterjährige Änderung der Absichtserklärung	1878	403
5. Veröffentlichung der Erklärung	1881	403
a) Veröffentlichung nach § 161 Abs. 2 AktG	1882	404
b) Anderweitige Publizitätserfordernisse	1888	404
V. Gesellschaftsinterne Umsetzungsmöglichkeiten der Kodex-Empfehlungen	1892	405
a) Geschäftsordnung von Vorstand und Aufsichtsrat	1893	405
b) Anstellungsverträge der Vorstandsmitglieder	1895	406
c) Aufnahme in die Satzung der Gesellschaft	1897	406
VI. Haftungsfragen und Haftungsrisiken im Zusammenhang mit dem Kodex	1899	406
1. Überblick	1899	407
2. Interne und externe Haftung – Überblick	1900	407
a) Eigene Ansprüche der Gesellschaft	1901	407
b) Ansprüche Dritter	1904	408
3. Interne Haftung aus der Verletzung der Erklärungspflicht gemäß § 161 Abs. 1 Satz 1 AktG	1905	408
a) Nichtabgabe der Entsprechenserklärung	1905	408
b) Abgabe einer falschen Entsprechenserklärung	1908	409
aa) Die vergangenheitsbezogene Erklärung	1908	409
bb) Die zukunftsgerichtete (Absichts-)Erklärung	1909	409
cc) Falsche Erklärungen und ihre internen Rechtsfolgen	1915	410
4. Interne Haftung aus Kodex-Verstößen	1916	411
5. Externe Haftung der Organmitglieder aus falscher Kodex-Erklärung	1920	412
VII. Resonanz des Kodex in der Praxis	1929	414
1. Überblick	1929	414
2. Akzeptanz der Empfehlungen	1932	415
3. Akzeptanz der Anregungen	1936	416
4. Fazit	1940	417

5. Teil. Anhang

I. Geschäftsordnung der Regierungskommission Deutscher Corporate Governance Kodex	2000	418
II. Anzahl und Abgrenzung der Empfehlungen und Anregungen des Kodex in der Fassung vom 5.5.2015	2001	422
III. Muster Entsprechenserklärungen	2003	429
IV. Muster Gestraffter Leitfaden für den Versammlungsleiter (Hauptversammlung)	2006	431
V. Muster Themenliste/Fragebogen zur Effizienzprüfung des Aufsichtsrats	2007	438
VI. Muster Geschäftsordnung für den Vorstand der ... -Aktiengesellschaft	2008	441

6. Teil. Checklisten zum Kodex

Hinweise zur Verwendung der Checklisten 2009 444

 I. Aktionäre und Hauptversammlung 2011 444

 II. Zusammenwirken von Vorstand und Aufsichtsrat 2012 446

 III. Vorstand 2013 449

 IV. Aufsichtsrat 2014 453

 V. Transparenz 2015 459

 VI. Rechnungslegung und Abschlussprüfung 2016 459

Sachverzeichnis 463