

Inhaltsübersicht

Einleitung	27
A. Fragestellung	27
I. Anlass	27
II. Zielsetzung	28
III. Eingrenzung	29
B. Gang der Untersuchung	30
C. Terminologie	31

1. Teil

Binnenhaftung des Geschäftsleiters	33
A. Materielle Voraussetzungen	33
I. Passivlegitimation	33
II. Pflichtverletzung	36
III. Business Judgement Rule	44
IV. Verschulden	49
V. Disponibilität	50
VI. Sondertatbestände	52
B. Prozessuale Durchsetzung	54
I. Darlegungs- und Beweislast	54
II. Geltendmachung	56
III. Verjährung	59
C. Haftungszweck	60
I. Zweckpluralität	60
II. Geschützter Personenkreis	73
III. Rechtsökonomie	75
IV. Zwischenergebnis	81
D. Verwandte Rechtsfolgen	82
I. Zivilrecht	82
II. Öffentliches Recht	89
III. Strafrecht	90

2. Teil

Schaden bei der Geschäftsleiterhaftung	92
A. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	92
I. Schadensbegriff des Bürgerlichen Rechts	92
II. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	114
III. Zwischenergebnis	123
B. Ersatzfähigkeit von Verbandsgeldbußen	124
I. Recht der Verbandsgeldbußen	125
II. Schutzzweck der Geschäftsleiterhaftung	130
III. Wertungsparallelen	153
IV. Zwischenergebnis	161
C. Ersatzfähigkeit des Reputationsschadens	162
I. Reputation und Reputationsschaden	163
II. Naturalrestitution	186
III. Geldentschädigung: Vermögensschaden	189
IV. Geldentschädigung: Nichtvermögensschaden	196
V. Zwischenergebnis	213

3. Teil

Vorteilsausgleichung bei der Geschäftsleiterhaftung	215
A. Vorteilsausgleichung im allgemeinen Schadensrecht	215
I. Grundlagen	215
II. Voraussetzungen	220
III. Fallgruppen	226
IV. Regel-Ausnahme-Verhältnis	229
V. Zwischenergebnis	231
B. Verletzung der externen Pflichtenbindung	232
I. Schadensrechtliche Qualität der Gewinnabschöpfung	233
II. Wertende Schadensbetrachtung: Allgemeines	238
III. Wertende Schadensbetrachtung: Spezifika der Geschäftsleiterhaftung	244
IV. Zwischenfazit	256
C. Verletzung der internen Pflichtenbindung	257
I. Subjektiv wertlose Gegenleistung	258
II. Schutz der Kompetenzordnung	262
III. Saldierung mehrerer pflichtwidriger Geschäfte	265
D. Verletzung der Sondertatbestände	275
I. Meinungsstand	276
II. Stellungnahme	279
III. Zwischenfazit	280

Zusammenfassung und Thesen	281
A. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	281
B. Ersatzfähigkeit von Verbandsgeldbußen	282
C. Ersatzfähigkeit des Reputationsschadens	284
D. Vorteilsausgleichung bei der Geschäftsleiterhaftung	286
E. Dogmatik und Kasuistik im Schadensrecht der Geschäftsleiterhaftung	288
Literaturverzeichnis	291
Sachverzeichnis	332

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	27
A. Fragestellung	27
I. Anlass	27
II. Zielsetzung	28
III. Eingrenzung	29
B. Gang der Untersuchung	30
C. Terminologie	31

1. Teil

Binnenhaftung des Geschäftsleiters 33

A. Materielle Voraussetzungen	33
I. Passivlegitimation	33
1. Persönlicher Anwendungsbereich	34
a) Bestellter Geschäftsleiter	34
b) Faktischer Geschäftsleiter	35
2. Zeitlicher Anwendungsbereich	36
II. Pflichtverletzung	36
1. Sorgfaltspflicht im engeren Sinne	36
2. Legalitätspflicht	37
a) Interne Pflichtenbindung	37
b) Externe Pflichtenbindung	38
aa) Gegenstand	38
bb) Vorrang vor Nützlichkeitsabwägungen	40
3. Compliancepflicht	41
4. Treuepflicht	43
III. Business Judgement Rule	44
1. Legitimation	45
a) Eigenart unternehmerischer Betätigung	45
b) Vermeidung risikoaversen Verhaltens	46
c) Vermeidung des richterlichen Rückschaufehlers	46

2. Tatbestandsvoraussetzungen	47
a) Unternehmerische Entscheidung	47
b) Auf Grundlage angemessener Information	48
c) Handeln zum Wohle der Gesellschaft	48
d) Freiheit von Sonderinteressen und sachfremden Einflüssen	49
e) Gutgläubigkeit	49
IV. Verschulden	49
V. Disponibilität	50
1. Haftungsausschluss und -beschränkung	50
a) AG	50
b) GmbH	51
2. Verzicht und Vergleich	52
a) AG	52
b) GmbH	52
VI. Sondertatbestände	52
1. Inhalt	53
2. Relevanz	53
B. Prozessuale Durchsetzung	54
I. Darlegungs- und Beweislast	54
1. Gesellschaft	54
2. Geschäftsleiter	55
II. Geltendmachung	56
1. Stellvertretung	56
a) AG	56
b) GmbH	56
2. Gesetzliche Prozessstandschaft	57
a) Gesellschafter	57
aa) AG	57
bb) GmbH	58
b) Insolvenzverwalter	58
3. Aktivlegitimation der Gläubiger	59
III. Verjährung	59
C. Haftungszweck	60
I. Zweckpluralität	60
1. Kompensation	60
a) Naturalrestitution und Geldersatz	60
b) Folgerungen für das Schadensrecht	61
aa) Totalreparation	61
bb) Bereicherungsverbot	63

2. Prävention	64
a) Prävention durch allgemeines Haftungs- und Schadensrecht	64
aa) Legitimität	65
bb) Verhältnis zum Kompensationszweck	66
b) Prävention durch Geschäftsleiterhaftung	67
aa) Gegenstand	68
bb) Verhältnis zum Kompensationszweck	68
3. Strafe?	70
a) Rechtsgeschichte: Privatstrafe	70
b) Rechtsvergleichung: <i>punitive damages</i>	71
c) Kongruenz von Straf- und Haftungszwecken	73
II. Geschützter Personenkreis	73
1. Gesellschaft und Gesellschafter	73
2. Gläubiger	74
III. Rechtsökonomie	75
1. Agenturproblem	75
a) Gefahr opportunistischen Verhaltens	76
b) Asymmetrische Risikoeinstellungen	78
2. D&O-Versicherung	79
a) Rechtliche Ausgestaltung	79
b) Auswirkungen auf die Anreizstruktur	80
IV. Zwischenergebnis	81
D. Verwandte Rechtsfolgen	82
I. Zivilrecht	82
1. Binnenverhältnis	82
a) Sonstige Binnenhaftungstatbestände	82
b) Abberufung	83
c) Außerordentliche Kündigung des Anstellungsvertrags	83
2. Außenverhältnis	84
a) Verschulden bei Vertragsschluss	84
aa) Wirtschaftliches Eigeninteresse	85
bb) Inanspruchnahme besonderen persönlichen Vertrauens	85
b) Unerlaubte Handlung	85
aa) § 823 Abs. 1 BGB	85
bb) § 823 Abs. 2 BGB	87
cc) § 826 BGB	87
c) Organhaftung (§ 31 BGB)	88
II. Öffentliches Recht	89
1. Bußgeld	89

2. Außenhaftung	90
3. Abberufungsverlangen	90
III. Strafrecht	90

2. Teil

Schaden bei der Geschäftsleiterhaftung	92
A. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	92
I. Schadensbegriff des Bürgerlichen Rechts	92
1. Differenzhypothese	93
a) Ursprung	93
b) Adaption	94
aa) Bürgerliches Gesetzbuch	94
bb) Lehre und Rechtsprechung	96
c) Durchbrechungen	97
aa) Hypothetischer Kausalverlauf	97
bb) Vorhaltekosten	99
cc) Merkantiler Minderwert	101
dd) Abstrakte Schadensberechnung	102
ee) Zwischenfazit	103
d) Kritik	103
e) Modifikation	104
2. Natürlicher Schadensbegriff	106
a) Aussagegehalt	106
b) Kritik	107
3. Normativer Schadensbegriff	109
a) Aussagegehalt	109
aa) Gegensatz zum natürlichen Schadensbegriff	109
bb) Gegensatz zur Differenzhypothese	110
cc) Gegensatz zur Subjektbezogenheit	110
b) Kritik	111
4. Verzicht auf einen einheitlichen Schadensbegriff	112
5. Zwischenfazit	113
II. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	114
1. Subjektiver Schadensbegriff	114
a) Subjektiver Schadensbegriff nach Mertens	114
aa) Bürgerliches Recht	114
bb) Geschäftsleiterhaftung	115

b) Rezeption	116
aa) Literatur	116
bb) Rechtsprechung	117
c) Kritik	117
aa) Fehlende Leistungsfähigkeit	117
bb) Begriffliche Unschärfe	117
cc) Vermengung von Tatbestand und Rechtsfolge	118
dd) Verschiebung der Darlegungs- und Beweislast	119
d) Stellungnahme	119
2. Zweigliedriger Schadensbegriff	121
a) Zweigliedriger Schadensbegriff nach Mertens und Cahn	121
b) Stellungnahme	122
III. Zwischenergebnis	123
B. Ersatzfähigkeit von Verbandsgeldbußen	124
I. Recht der Verbandsgeldbußen	125
1. Rechtsgrundlagen	125
a) Deutsches Recht	125
aa) Tatbestand	126
bb) Rechtsfolge	127
b) Unionsrecht	128
aa) Tatbestand	128
bb) Rechtsfolge	128
2. Zweck	129
a) Repression	129
b) Prävention	130
c) Effizienz	130
II. Schutzzweck der Geschäftsleiterhaftung	130
1. Öffentlich-rechtliches Präjudiz	131
a) Einheit der Rechtsordnung	131
aa) Normwiderspruch	133
bb) Wertungswiderspruch	133
b) Höchstpersönlichkeit der Sanktion	134
aa) Deutsches Recht	134
bb) Unionsrecht	136
2. Zweckvereitelung	137
a) Repression	138
aa) Nachteilszufügung	138
bb) Vorteilsabschöpfung	140
b) Prävention	141

c) Effizienz	142
d) Zwischenfazit	143
3. Existenzvernichtung	143
a) Allgemeines Haftungsrisiko	144
b) Mittelbare Drittwirkung der Grundrechte	145
4. Rechtsvergleichung	146
a) England und Wales	146
aa) <i>Ex turpi causa non oritur actio</i>	146
bb) Transfer	149
b) Österreich	150
aa) Regressausschluss nach § 11 VbVG	150
bb) Transfer	152
5. Zwischenfazit	152
III. Wertungsparallelen	153
1. Bezahlung einer Geldstrafe durch Dritte	153
a) Rechtsprechung: Keine Vollstreckungsvereitelung	153
b) Lehren für den Verbandsgeldbußenregress	154
2. Beraterhaftung für Geldbußen	156
a) Rechtsprechung: Bußgeldregress	156
b) Lehren für den Verbandsgeldbußenregress	157
3. Rechtsgeschäftliche Zusagen zur Übernahme von Geldbußen	160
a) Rechtsprechung: Sittenwidrigkeit	160
b) Lehren für den Verbandsgeldbußenregress	161
IV. Zwischenergebnis	161
C. Ersatzfähigkeit des Reputationsschadens	162
I. Reputation und Reputationsschaden	163
1. Grundlagen der ökonomischen Reputationstheorie	163
a) Ausgangspunkt: Agenturproblem	164
b) Funktionen der Reputation	165
aa) Signal	165
bb) <i>Reputational capital</i>	167
cc) <i>Reputational penalty</i>	167
2. Reputationsdefinition	168
a) Meinungsstand	169
b) Abgrenzung	170
aa) Image	170
bb) Status	171
cc) Stigma	171
dd) Marke	172

ee) Goodwill	172
c) Stellungnahme	174
3. Bemessung des Reputationsschadens	175
a) Umfragebasierte Bemessung	175
aa) Forschungsstand	175
bb) Kritik	176
b) Börsenpreisbasierte Bemessung	177
aa) Forschungsstand	177
bb) Kritik	178
c) Bilanzielle Bemessung	179
d) Zwischenfazit	179
4. Implikationen für die Geschäftsleiterhaftung	179
a) Rechtliche Relevanz der ökonomischen Reputationstheorie	180
b) Reputation und Geschäftsleiterpflichten	180
aa) Geschäftsleiterermessen	180
bb) Pflichtverletzung	181
c) Reputations- und Reputationsfolgeschaden	183
aa) Abgrenzung	183
bb) Ersatzfähigkeit des Reputationsfolgeschadens	183
5. Zwischenfazit	185
II. Naturalrestitution	186
1. Berichtigung	186
2. Werbung	187
3. Verhaltensänderung	188
4. Zwischenfazit	188
III. Geldentschädigung: Vermögensschaden	189
1. Kommerzialisierungsthese	189
a) Aussagegehalt	189
b) Anwendung	190
2. Hypothetische Kommerzialisierbarkeit	192
3. Frustrationsthese	193
4. Kontrollüberlegungen	194
a) Allgemeines Persönlichkeitsrecht natürlicher Personen	194
b) Kreditgefährdung (§ 824 Abs. 1 BGB)	195
c) <i>Reputational capital</i>	195
d) Geschäfts- oder Firmenwert	195
e) Telos des § 253 Abs. 1 BGB	196
5. Zwischenfazit	196

IV. Geldentschädigung: Nichtvermögensschaden	196
1. Rechtsfortbildung zur Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts natürlicher Personen	197
a) Legitimation der Rechtsfortbildung	197
b) Funktionen der Geldentschädigung	199
c) Voraussetzungen der Geldentschädigung	200
2. Rechtsfortbildung zur Binnenhaftung des Geschäftsführers für Reputationsschäden	200
a) Mittelbare Drittwirkung der Grundrechte	200
aa) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	201
bb) Wirtschaftsgrundrechte	203
cc) Grundrechtskonkurrenzen	204
dd) Stellungnahme	204
b) Rechtsvergleichung	205
aa) Vereinigte Staaten	205
bb) Vereinigtes Königreich	207
cc) Stellungnahme	208
c) Genugtuung	208
aa) Originäres Genugtuungsbedürfnis	209
bb) Derivatives Genugtuungsbedürfnis	211
d) Prävention	212
3. Zwischenfazit	212
V. Zwischenergebnis	213

3. Teil

Vorteilsausgleichung bei der Geschäftsführerhaftung 215

A. Vorteilsausgleichung im allgemeinen Schadensrecht	215
I. Grundlagen	215
1. Geltungsgrund	216
a) Differenzhypothese	216
b) Bereicherungsverbot	217
c) Treu und Glauben	218
d) Zwischenfazit	218
2. Vorteil	219
3. Abgrenzung zur Schadensentstehung	219
II. Voraussetzungen	220
1. Rechtsprechung	220
a) Reichsgericht	220
aa) Adäquate Kausalität	220

bb) Kritik	221
b) BGH	221
aa) Sinn und Zweck der Ersatzpflicht	221
bb) Kritik	222
2. Lehre	223
a) Förderung des verletzten Rechts	223
b) Innerer Zusammenhang	223
c) Sorge, Glücksteilhabe, Würdigkeit	224
d) Exklusivität gesetzlicher Wertungen	225
3. Zwischenfazit	225
III. Fallgruppen	226
1. Gesetzliche Determinanten	226
a) Positives Recht	226
b) Legalzession	226
c) Abtretung von Ersatzansprüchen (§ 255 BGB)	227
2. Vorteile durch Leistung des Geschädigten	227
3. Vorteile durch Leistung Dritter	228
a) Freiwillige Leistungen	228
b) Leistungen aufgrund einer Rechtspflicht	228
4. Vorteile ohne Zutun des Geschädigten oder Dritter	229
IV. Regel-Ausnahme-Verhältnis	229
1. Meinungsstand	229
a) Regelfall der Anrechnung	230
b) Grundsatz der Nichtanrechnung	230
c) Kein Regel-Ausnahme-Verhältnis	230
2. Stellungnahme	231
V. Zwischenergebnis	231
B. Verletzung der externen Pflichtenbindung	232
I. Schadensrechtliche Qualität der Gewinnabschöpfung	233
1. Meinungsstand	234
a) Kein Schaden durch Gewinnabschöpfung	234
b) Vorabsaldierung im Wege der Vorteilsausgleichung	235
2. Stellungnahme	235
a) Gewinnabschöpfung begründet Schaden	235
b) Keine Vorabsaldierung	237
3. Zwischenfazit	238
II. Wertende Schadensbetrachtung: Allgemeines	238
1. Keine Erkenntnisse aus der Rechtsprechungsformel	239
a) Zurechnungszusammenhang	239

b) Sinn und Zweck des Schadensersatzanspruchs	240
2. Keine gesetzliche Determinante	241
3. Keine Einordnung in die anerkannten Fallgruppen	242
4. Zwischenfazit	243
III. Wertende Schadensbetrachtung: Spezifika der Geschäftsleiterhaftung	244
1. Wertungskongruenzen	244
a) Nichtanerkennung der <i>efficient breach of public law-Doktrin</i>	244
b) Kartellrechtliche <i>passing-on defence</i>	245
c) Wirtschaftsstrafrecht	246
2. Präventionszweck der Geschäftsleiterhaftung	247
a) Generelle Versagung	247
aa) Dogmatische Einwände	248
bb) Relevanz von Präventionszweck und öffentlichem Interesse	249
cc) Wahrung des Präventionszwecks	249
dd) Förderung risikoaversen Verhaltens	250
b) Partielle Versagung	251
aa) Sanktionierung des Geschäftsleiters durch Strafrecht oder Bußgeld	251
bb) Qualifiziertes öffentliches Interesse	251
cc) Schwere von Pflichtverletzung und Verschulden	252
c) Zwischenfazit	253
3. Gläubigerschutz	253
4. Perpetuierung des Sanktionszwecks der verletzten Norm	254
IV. Zwischenfazit	256
C. Verletzung der internen Pflichtenbindung	257
I. Subjektiv wertlose Gegenleistung	258
1. Rechtsprechung zum Personengesellschaftsrecht	259
2. Straf- und zivilrechtliche Vorbilder für eine subjektive Wertbestimmung	259
a) Lehre vom individuellen Schadenseinschlag im Betrugsstrafrecht	259
b) Subjektive Schadensbestimmung im Zivilrecht	260
3. Stellungnahme	261
4. Zwischenfazit	262
II. Schutz der Kompetenzordnung	262
1. Meinungsstand	262
a) Obergerichtliche Rechtsprechung	262
b) Lehre	263
2. Stellungnahme	264
3. Zwischenfazit	265

III. Saldierung mehrerer pflichtwidriger Geschäfte	265
1. Vorteilsausgleichung bei Handlungseinheit	267
a) Voraussetzungen einer Handlungseinheit	267
b) Handlungseinheit bei der Geschäftsleiterhaftung	268
2. Vorteilsausgleichung bei Handlungsmehrheit	269
a) Unmittelbare Anwendung der Vorteilsausgleichung	269
b) Entsprechende Anwendung der Vorteilsausgleichung	270
aa) Bereicherungsverbot	270
bb) Verbot widersprüchlichen Verhaltens	271
cc) Parallele zur Geschäftsführung ohne Auftrag	272
dd) <i>Windfall profit</i> und Hin- und Herzahlen	273
ee) Rechtsprechung des XI. Zivilsenats	273
c) Zwischenfazit	274
3. Saldierung aufgrund von Treu und Glauben	274
4. Zwischenfazit	275
D. Verletzung der Sondertatbestände	275
I. Meinungsstand	276
1. Besonderer Schadensbegriff	276
2. Verschuldensunabhängiger Folgenbeseitigungsanspruch	278
II. Stellungnahme	279
III. Zwischenfazit	280
Zusammenfassung und Thesen	281
A. Schadensbegriff der Geschäftsleiterhaftung	281
B. Ersatzfähigkeit von Verbandsgeldbußen	282
C. Ersatzfähigkeit des Reputationsschadens	284
D. Vorteilsausgleichung bei der Geschäftsleiterhaftung	286
E. Dogmatik und Kasuistik im Schadensrecht der Geschäftsleiterhaftung	288
Literaturverzeichnis	291
Sachverzeichnis	332