

# Inhaltsübersicht

In der 3. Auflage bearbeitet von .....	V
Verzeichnis der ausgeschiedenen und teilweise ausgeschiedenen Bearbeiterinnen und Bearbeiter .....	VI
Vorwort zur 3. Auflage .....	VII
Inhaltsverzeichnis .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	XLV
§ 1 Die Kompetenzen des Vorstands und der Vorstandsmitglieder ( <i>Kubis</i> ) .....	1
§ 2 Die Bestellung von Vorstandsmitgliedern ( <i>Kubis</i> ) .....	91
§ 3 Das Anstellungsverhältnis des Vorstandsmitglieds ( <i>Kubis</i> ) .....	123
§ 4 Leitung als Vorstandsaufgabe ( <i>Dörrwächter</i> ) .....	163
§ 5 Geschäftsführung und Geschäftsverteilung ( <i>Dörrwächter</i> ) .....	189
§ 6 Vertretung der Gesellschaft ( <i>Dörrwächter</i> ) .....	219
§ 7 Organpflichten ( <i>Arnold</i> ) .....	241
§ 8 Personal- und Sozialwesen ( <i>Tödtmann/Winstel</i> ) .....	287
§ 9 AG in der Krise und Insolvenz ( <i>Steffan/Poppe</i> ) .....	363
§ 10 Rechenschaftslegung ( <i>Schwieters</i> ) .....	417
§ 11 Haftung der Vorstandsmitglieder ( <i>Rothenburg</i> ) .....	493
§ 12 Strafrechtliche Verantwortung ( <i>Täschke/Zapf</i> ) .....	541
§ 13 Compliance als Vorstandsaufgabe ( <i>Tödtmann/Winstel</i> ) .....	627
§ 14 Verbundene Unternehmen ( <i>Hettich/Charnitzky</i> ) .....	667
§ 15 Geschäftsführung in der SE ( <i>Rodewig/Lüneborg</i> ) .....	753
Autorenverzeichnis .....	789
Sachverzeichnis .....	793

# Inhaltsverzeichnis

In der 3. Auflage bearbeitet von .....	V
Verzeichnis der ausgeschiedenen und teilweise ausgeschiedenen Bearbeiterinnen und Bearbeiter .....	VI
Vorwort zur 3. Auflage .....	VII
Inhaltsübersicht .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	XLV

## § 1 Die Kompetenzen des Vorstands und der Vorstandsmitglieder

A. Allgemeines .....	5
I. Grundsätze des deutschen Gesellschaftsrechts .....	5
II. Einfluss des europäischen Rechts .....	5
1. Verordnungen .....	5
2. Richtlinien .....	6
3. Europäische AG .....	6
B. Die materielle Unternehmensverfassung der AG .....	6
I. Rechtsgrundlagen .....	6
1. Gesetzliche Regelungen .....	6
2. Regelungen der Satzung .....	7
3. Regelungen einer Geschäftsordnung .....	7
a) Allgemeine Regelungen .....	8
b) Regelungen der Geschäftsverteilung .....	9
4. Der Deutsche Corporate Governance Kodex .....	9
a) Bedeutung des Kodex .....	9
b) Inhalt .....	10
c) Ziel .....	10
d) Die Entsprechenserklärung .....	10
II. Die Organe der Aktiengesellschaft .....	12
1. Überblick .....	12
2. Die Hauptversammlung .....	13
3. Der Aufsichtsrat .....	15
4. Der Vorstand .....	15
5. Der Abschlussprüfer .....	16
6. Weitere Organe und sonstige Gremien .....	18
a) Keine weiteren Gremien mit organschaftlichen Befugnissen .....	18
b) Sonstige Gremien .....	19
7. Das Verhältnis des Vorstands zu anderen Organen .....	19
a) Zur Hauptversammlung .....	19
b) Zum Aufsichtsrat .....	20
c) Unterschiedliche tatsächliche Machtverteilung .....	23
III. Allgemeine Handlungsmaximen für unternehmerisches Handeln in der AG .....	23
1. Verfolgen des Unternehmensgegenstands .....	23
a) Verstoß gegen die Begrenzung des Unternehmensgegenstands .....	23
b) Heilung des Verstoßes .....	24
c) Unterschreitung des Unternehmensgegenstands .....	24
2. Beachtung des Unternehmensinteresses .....	24
3. Erzielung eines angemessenen Gewinns .....	25

4. Social Sponsoring .....	26
5. Eigenverantwortlichkeit und unternehmerisches Ermessen .....	28
a) Überblick .....	28
b) Feststellung der tatsächlichen Entscheidungsgrundlagen .....	28
c) Unternehmerischer Ermessensspielraum .....	29
d) Beurteilungsspielraum .....	30
e) Abwägungsbereiche .....	30
f) Neutralitätspflicht .....	31
6. Gegenseitige Förderpflicht .....	31
IV. Besondere Grundsätze für eine ordnungsmäßige Geschäftsführung .....	31
1. Ordnungsmäßigkeit .....	32
2. Rechtmäßigkeit .....	32
a) Grundsatz .....	32
b) Schmiergeldzahlungen .....	32
c) Vergleichszahlungen an räuberische Aktionäre .....	33
d) Rechtsgutachten .....	33
e) Rechtsfolgen .....	33
3. Zweckmäßigkeit .....	34
4. Wirtschaftlichkeit .....	34
V. Bildung und Arbeit von Ausschüssen .....	35
1. Allgemeines .....	35
2. Ausschüsse mit zentraler Bedeutung .....	36
VI. Das Verhältnis der einzelnen Organmitglieder zueinander .....	36
1. Gegenseitige Treuepflicht .....	37
2. Gegenseitige Förderpflicht .....	38
VII. Organstreitigkeiten .....	38
1. Allgemeines .....	38
2. Streitigkeiten zwischen Vorstand und Aufsichtsrat .....	39
3. Streitigkeiten innerhalb eines Organs .....	39
4. Streitigkeiten zwischen Organmitgliedern und einem anderen Organ ...	40
VIII. Kontrolle des Aufsichtsrats durch den Vorstand .....	40
IX. Rechte des Aktionärs gegenüber dem Vorstand .....	41
C. Die Leitungsaufgabe des Vorstands .....	41
I. Leitung und Geschäftsführung .....	41
II. Originäre Führungsfunktionen .....	42
1. Unternehmensplanung .....	42
2. Unternehmenskoordinierung .....	42
a) Koordinierung der Vorstandstätigkeit .....	43
b) Koordinierung der dem Vorstand nachgeordneten Führungskräfte ....	45
3. Unternehmenskontrolle .....	46
4. Führungsstellenbesetzung .....	47
5. Konzernbestimmung .....	47
III. Leitungsentscheidungen .....	48
1. Formelle Anforderungen .....	48
2. Inhaltliche Fragen .....	49
IV. Wissenserklärungen .....	50
V. Handelsrechtliche Grund- oder Mindestzuständigkeiten .....	50
1. Buchführungspflicht .....	50
2. Pflicht zur Risikoüberwachung und zur Risikovorsorge .....	51
3. Weitere Mindestzuständigkeiten .....	52
VI. Laufende Geschäftsführung im eigenständigen Unternehmen (Erledigung des Tagesgeschäfts) .....	53

VII. Geschäftsführung im Unternehmensverbund .....	55
VIII. Berichterstattung und Rechenschaftslegung .....	55
1. Berichts- und Informationspflichten nach dem AktG .....	56
2. Berichts- und Informationspflichten nach dem WpHG und nach dem WpÜG .....	57
3. Berichts- und Informationspflichten nach anderen Gesetzen .....	58
D. Die Überwachungsaufgabe des Vorstands .....	59
I. Laufende Überwachung des Geschehens in der Gesellschaft und im Unternehmensverbund (im Konzern) .....	59
1. Überwachung von Lage und Entwicklung der Gesellschaft und des Unternehmensverbunds .....	59
2. Überwachung von operativen Maßnahmen .....	60
3. Überwachung von Vermögensanlagen .....	60
4. Überwachung der Administrationsleistung .....	61
II. Gegenseitige Überwachung der Vorstandsmitglieder .....	63
E. Die Stellung des einzelnen Vorstandsmitglieds .....	63
I. Allgemeines .....	63
II. Mitwirkung an der Leitung des Unternehmens .....	64
III. Delegation und ihre Grenzen .....	65
1. Kernbereich der Leitungsentscheidungen .....	65
2. Zuweisung von Einzelaufgaben an den Gesamtvorstand .....	66
3. Sorgfalts- und Aufsichtspflicht .....	66
IV. Leitung eines Ressorts .....	67
V. Interne Überwachung .....	68
VI. Diversity im Vorstand .....	68
1. Allgemeines .....	68
2. Legitimation des Gesetzgebers .....	68
3. Legislatorische Strömungen .....	69
4. Praktische Folgeprobleme .....	70
F. Anlage § 1-1: Deutscher Corporate Governance Kodex .....	70
G. Anlage § 1-2: Muster einer Geschäftsordnung für den Vorstand .....	84
H. Anlage § 1-3: Muster eines Geschäftsverteilungsplans für den Vorstand .....	88

## **§ 2 Die Bestellung von Vorstandsmitgliedern**

A. Bestellung von Vorstandsmitgliedern .....	92
I. Die Bestellungs vorbereitungen .....	92
1. Bestellung durch wen? Diskrepanz zwischen Gesetz und Praxis .....	92
2. Bestellung von innen oder von außen? .....	93
3. Bestellung von außen .....	93
a) Eigensuche durch den Aufsichtsrat .....	93
b) Einschaltung eines Personalberaters .....	94
4. Vorbereitung des Plenums auf den Bestellungsbeschluss .....	95
II. Der Bestellungsbeschluss .....	95
1. Alleinzuständigkeit des Aufsichtsrats .....	95
2. Beschlussverfahren .....	96
3. Beschlussinhalt .....	96
4. Beschlussmehrheit .....	97
III. Wirksamkeit und Annahme der Bestellung .....	98
1. Bestellungs wirksamkeit .....	98
2. Annahme der Bestellung .....	98

IV. Anforderungen an ein Vorstandsmitglied .....	99
1. Anforderungsprofil für ein Vorstandsmitglied .....	99
2. Gesetzliche Anforderungen an Vorstandsmitglieder .....	100
3. Satzungsmäßige Anforderungen an Vorstandsmitglieder .....	101
V. Anfang, Dauer und Ende der Bestellung .....	102
1. Anfang der Bestellung .....	102
2. Dauer der Bestellung .....	102
3. Ende der Bestellung .....	103
VI. Wiederbestellung .....	103
1. Zulässigkeit wiederholter Bestellung .....	103
2. Probleme der Wiederbestellung .....	103
3. Form der Wiederbestellung .....	104
4. Gesetzliche Wiederbestellungsrechte („Stay on board“) .....	104
5. Vertragliche Wiederbestellungsrechte .....	104
6. Aufhebung und vorzeitige Wiederbestellung .....	105
VII. Die verschiedenen Arten von Vorstandsmitgliedern und Besonderheiten bei ihrer Bestellung .....	105
1. Vorsitzender des Vorstands .....	105
2. Stellvertretender Vorsitzender .....	108
3. Sprecher des Vorstands .....	108
4. CEO .....	109
5. Stellvertretendes Vorstandsmitglied .....	109
6. Arbeitsdirektor .....	110
7. In den Vorstand entsandtes Aufsichtsratsmitglied .....	111
8. „Bereichsvorstand“ .....	112
VIII. Fehlerhafte Bestellung und deren Folgen .....	113
1. Häufigste Ursachen fehlerhafter Bestellung .....	113
2. Rechtsfolgen fehlerhafter Bestellungen .....	113
B. Widerruf der Bestellung (Abberufung) .....	114
I. Die Widerrufsmöglichkeit .....	114
II. Formale Anforderungen an den Widerrufsbeschluss .....	115
III. Vorliegen eines „wichtigen Grundes“ .....	116
IV. Typologie der wichtigen Gründe .....	116
1. Grobe Pflichtverletzung .....	116
2. Unfähigkeit zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung .....	117
3. Vertrauensentzug durch die Hauptversammlung .....	117
4. Fehlverhalten .....	117
5. Ethisches Fehlverhalten .....	118
6. Notorische Erfolglosigkeit .....	118
7. Zerstrittenheit im Vorstand .....	118
8. Verstöße gegen das Wettbewerbsverbot .....	118
9. Verletzung der Informationspflicht .....	119
10. Pflichtverletzung bei drohender Insolvenz .....	119
11. Verstöße gegen die Verschwiegenheitspflicht .....	119
12. Verkleinerung des Vorstands .....	119
13. „Druck-Abberufung“ .....	120
V. Sofortige Wirksamkeit des Abberufungsbeschlusses .....	120
C. Suspendierung .....	120
I. Zuständigkeit und Verfahren .....	120
II. Suspendierungsgründe .....	121
III. Wirkungen der Suspendierung .....	122

### § 3 Das Anstellungsverhältnis des Vorstandsmitglieds

A. Bestellung/Anstellung und Widerruf/Kündigung .....	124
B. Anstellungsvertrag .....	126
I. Vertragsabschluss und -inhalt .....	126
1. Vertragsparteien .....	126
2. Vertretung der Gesellschaft, Bezugnahme auf die Bestellung .....	127
3. Aufgaben und Pflichtenkreis des Vorstandsmitglieds .....	128
4. Vergütung .....	128
5. Verschwiegenheit .....	129
6. Arbeitsmittel, Unterlagen und deren Rückgabe .....	129
7. Dienstwagen und dessen private Nutzung .....	129
8. Weitere Sachbezüge? .....	130
9. Urlaub .....	130
10. Nebentätigkeiten .....	131
11. Wettbewerbsverbot während der Vertragsdauer .....	132
12. Wettbewerbsverbot nach Vertragsbeendigung .....	132
13. Dauer des Vertrages .....	134
II. Vergütung .....	134
1. Allgemeines und Rechtsentwicklung .....	135
a) Grundsätze .....	135
b) Rechtsentwicklung .....	136
2. Detailregelungen .....	136
a) FMStFG und StFG .....	136
b) KWG und VAG .....	137
c) VorstAG .....	137
d) ARUG II .....	138
e) DCGK .....	138
3. Vergütungssystem .....	138
a) Hintergrund und Anwendungsbereich .....	138
b) Inhalt .....	139
c) Mitwirkung der Hauptversammlung .....	143
d) Rechtswirkung .....	144
e) Veröffentlichung .....	144
4. Vergütungsbericht .....	145
5. Angemessenheit der Gesamtvergütung .....	145
a) Bezugspunkte .....	145
b) Kollisionsregel .....	146
6. Vergütungskomponenten .....	146
a) Fixum .....	146
b) Variable Vergütung .....	147
c) Gewährung von Unternehmensaktien mit Behaltenspflicht .....	148
d) Ermessenstantien .....	149
e) Sonderzahlungen .....	149
f) Aktienoptionen .....	150
g) Nebenleistungen .....	153
7. Ruhegeld/Pension .....	153
a) Allgemeines .....	153
b) Der Tatbestand der Ruhegeldberechtigung .....	153
c) Gesetzliche und vertragliche Unverfallbarkeit des Ruhegeldanspruchs .....	154
d) Übergangsgeld zwischen Ausscheiden und Erreichung des Pensionsalters .....	154

e) Anrechnung anderweitiger Bezüge auf die Pension .....	155
f) Anknüpfungspunkt für das Ruhegeld .....	156
g) Hinterbliebenenpensionen für die Witwe/den Witwer und die Waisen .....	156
h) Wettbewerbsverbote im Ruhegeldvertrag .....	157
i) Widerruf der Ruhegeldzusage .....	158
j) Indexierung und gesetzliche turnusmäßige Überprüfung der Höhe der Pensionszusage .....	159
8. Change of Control-Klausel .....	159

#### **§ 4 Leitung als Vorstandsaufgabe**

A. Der Begriff der Leitung .....	164
B. Der Inhalt der Leitung .....	168
I. Einzelne Tätigkeiten .....	168
1. Gesetzliche Leitungsaufgaben .....	168
2. Ungeschriebene Leitungsaufgaben .....	169
II. Organisation .....	170
C. Maßstäbe für die Ausübung der Leitung .....	171
I. Leitungsaufgabe des Vorstands als Organ .....	171
II. Leitung des von der Gesellschaft betriebenen Unternehmens – Handlungsmaximen .....	172
1. Gesellschaftsinteresse .....	172
2. Stakeholder Value vs. Shareholder Value (Unternehmensinteresse) .....	173
3. Weites Ermessen .....	177
4. Handlungsanforderungen in Einzelfällen .....	178
a) Unternehmenserwerbe .....	178
b) Gesellschaft als Zielgesellschaft .....	179
c) Börsennotierte Gesellschaften .....	181
III. Leitungsaufgabe bei verbundenen Unternehmen .....	183
1. Abhängige Gesellschaft .....	183
a) Bestehen eines Beherrschungsvertrags .....	183
b) Fehlen eines Beherrschungsvertrags .....	184
2. Herrschende Gesellschaft .....	186
3. Besonderheiten bei Doppelorganschaft .....	186

#### **§ 5 Geschäftsführung und Geschäftsverteilung**

A. Der Begriff der Geschäftsführung .....	190
B. Maßstäbe für die Geschäftsführung .....	193
C. Organisation des Vorstands .....	194
I. Gleichberechtigung der Vorstandsmitglieder und Gesamtverantwortung .....	194
1. Gleichberechtigung .....	194
2. Gesamtverantwortung .....	195
II. Gesamtleitung .....	195
1. Pflicht zur Gesamtleitung .....	195
2. Gültigkeit der Entscheidungen unterbesetzter Vorstände .....	196
III. Geschäftsverteilung .....	196
1. Funktionale Organisation .....	197
2. Divisionale Organisation .....	197
3. Matrixorganisation .....	198
4. Virtuelle Holding .....	199

5. Management-Holding .....	200
6. CEO-Modell .....	200
a) Stellung des CEO .....	200
b) Rechtliche Grenzen einer CEO-Struktur .....	201
7. Vorstandsausschüsse, Executive Committee .....	201
IV. Geschäftsordnung .....	202
1. Zuständiges Organ .....	202
2. Pflicht zum Erlass einer vollständigen Geschäftsordnung .....	202
3. Inhalt der Geschäftsordnung .....	203
4. Form .....	203
5. Wirkung der Geschäftsordnung und Folgen bei Pflichtverstößen .....	204
V. Pflicht zur gegenseitigen Überwachung .....	204
1. Informationsrecht und -pflicht .....	205
2. Interventionsrecht und -pflicht .....	205
3. Widerspruchsrecht .....	206
4. Folgen bei Verstoß gegen die Überwachungspflicht .....	206
VI. Vorstandsmitglieder .....	207
1. Einfache Vorstandsmitglieder .....	207
2. Vorstandsvorsitzender .....	207
3. Vorstandssprecher .....	209
4. Arbeitsdirektor .....	209
5. Stellvertretende Vorstandsmitglieder .....	211
6. Delegierte Aufsichtsratsmitglieder .....	211
7. Bereichsvorstand .....	212
8. Designierte Vorstandsmitglieder .....	212
D. Willensbildung im Vorstand .....	213
I. Gesamtgeschäftsführung und Einstimmigkeit .....	213
II. Einzelgeschäftsführung und Durchbrechung des Einstimmigkeitsprinzips ....	213
III. Beschlussfassung .....	214
1. Einstimmigkeitsgrundsatz und Mehrheitsentscheidungen .....	214
2. Formale Anforderungen an die Beschlussfassung im Vorstand .....	215
<b>§ 6 Vertretung der Gesellschaft</b>	
A. Organschaftliche Vertretungsmacht des Vorstands .....	220
I. Wesen der organschaftlichen Vertretung .....	220
II. Grenzen der Vertretungsmacht .....	220
III. Formen der Aktivvertretung .....	222
1. Gesamtvertretung .....	222
2. Unechte Gesamtvertretung .....	223
3. Einzelvertretung .....	223
4. Einzelermächtigung .....	224
IV. Passivvertretung .....	225
V. Einräumung und Änderung der Vertretungsmacht .....	225
VI. Handelsregister und Rechtsschein .....	225
VII. Verhinderung oder Wegfall eines Vorstandsmitglieds .....	225
B. Rechtsgeschäftliche Vertretungsmacht Dritter .....	226
I. Prokuristen .....	226
II. Handlungsbevollmächtigte .....	227
III. Generalbevollmächtigte .....	228
IV. Besondere Vertreter .....	228



C. Rechtsfolgen fehlender Vertretungsmacht .....	229
I. Handeln außerhalb der objektiven Grenzen der Vertretungsmacht .....	229
II. Handeln außerhalb der subjektiven Grenzen der Vertretungsmacht .....	230
D. Sonderfälle der Vertretung .....	230
I. Ausübung von Beteiligungsrechten bei mitbestimmten Unternehmen .....	230
II. Verbot von Insigeschäften .....	231
III. Widersprüchliches Verhalten mehrerer zur Vertretung befugter Stellen .....	234
IV. Missbrauch der Vertretungsmacht .....	234
V. Vertretung bei fehlerhafter Bestellung .....	235
VI. Vertretung der Gesellschaft gegenüber Vorstandsmitgliedern .....	236
VII. Vertretung der Gesellschaft vor Gericht .....	237
VIII. Vertretung der Vor-AG .....	238
IX. Vertretung der Gesellschaft nach Auflösung .....	239

## § 7 Organpflichten

A. Allgemeines .....	243
B. Sorgfaltspflicht .....	244
I. Überblick über die Sorgfaltspflicht des Vorstands .....	244
II. Legalitätspflicht .....	245
1. Wesentliche Legalitätspflichten nach deutschem Recht .....	245
2. Unklare oder umstrittene Rechtslage .....	247
3. Herausforderungen bei der Anwendung ausländischen Rechts .....	248
4. Keine Ausnahme für „nützliche Pflichtverletzungen“ .....	249
5. Deutscher Corporate Governance Kodex .....	250
6. Staatliche Empfehlungen und freiwillige Verhaltensrichtlinien .....	251
7. Legalitätspflichten aus Satzung und Geschäftsordnung .....	251
III. Business Judgment Rule .....	252
C. Organisations- und Überwachungspflicht .....	258
I. Überwachungspflichten innerhalb des Vorstands .....	258
II. Überwachung nachgeordneter Organisationsebenen .....	260
III. Pflicht zur Implementierung eines Systems zur Erkennung bestandsgefährdender Risiken .....	262
IV. Pflicht zur Implementierung einer Compliance-Organisation .....	262
V. Überwachung anderer Organe .....	264
1. Aufsichtsrat .....	264
2. Hauptversammlung .....	265
D. Treuepflicht .....	265
I. Allgemeines .....	265
II. Besondere Ausprägungen der Treuepflicht .....	265
1. Loyal Einsatz für die Gesellschaft .....	265
2. Vermeidung und Offenlegung von Interessenkonflikten .....	266
3. Ausnutzung der Organstellung/Eigengeschäfte mit der Gesellschaft .....	266
4. Wettbewerbsverbot/Geschäftschancenlehre .....	267
5. Verschwiegenheitspflicht .....	268
a) Geheimnisse der Gesellschaft und vertrauliche Angaben .....	269
b) Grenzen der Verschwiegenheitspflicht .....	270
6. Nachvertragliche Treuepflicht .....	273
7. Treuepflicht im Konzern .....	273
8. Kreditgewährung an Vorstandsmitglieder .....	274
E. Kapitalerhaltungspflicht .....	275

F. Publizitätspflichten .....	277
I. Anmeldungen zur Eintragung in das Handelsregister .....	277
II. Anmeldungen und Einreichungen zum Handelsregister .....	278
III. Bekanntmachungen in den Gesellschaftsblättern .....	279
IV. Übermittlungen an das Unternehmensregister .....	279
V. Veröffentlichungen auf der Internetseite .....	280
VI. Angaben auf Geschäftsbriefen .....	280
VII. Beteiligungspublizität .....	281
1. Andere halten Beteiligungen an der Gesellschaft .....	281
a) Gesellschaft ist nicht börsennotiert .....	281
b) Gesellschaft ist börsennotiert .....	281
2. Gesellschaft hält Beteiligungen .....	282
3. Rechtsfolgen bei Verstößen .....	282
a) Verstoß gegen Bekanntmachungspflichten .....	282
b) Verstoß gegen Mitteilungspflichten .....	282
4. Pflichten des Vorstands im Hinblick auf Rechte aus Aktien .....	283
VIII. Ad-Hoc-Publizität .....	283
IX. Managers' Transactions .....	284
X. Rechnungslegung und kapitalmarktrechtliche Finanzberichterstattung .....	285

## **§ 8 Personal- und Sozialwesen**

A. Personalverantwortung im Unternehmen .....	290
I. Vorbemerkung .....	290
II. Führung .....	291
1. Führungsaufgabe der Vorgesetzten .....	291
2. Weisungs-/Direktionsrecht .....	291
3. Führungswille .....	292
4. Führungsfähigkeit .....	292
5. Fach- und Führungsaufgabe .....	292
6. Personalführung in Kooperation .....	293
III. Betreuungsverantwortung .....	294
1. Führungsgrundsätze .....	294
2. Mitarbeiterbetreuung .....	295
3. Unternehmenskultur .....	295
4. Unternehmensorganisation und Betreuung .....	296
5. Personalverwaltung .....	296
B. Aufgaben des Personal- und Sozialwesens .....	297
I. Verantwortlicher Personalleiter .....	297
1. Qualifikation des Personalleiters .....	297
2. Residenzpflicht .....	298
II. Aufgaben des Personalleiters .....	298
1. Personalbereitstellung/Personalstrategie .....	298
2. Personalentwicklung .....	299
3. Bedarfsplanung .....	299
4. Stellenbeschreibung .....	300
5. Fördersysteme .....	301
a) Inhalt .....	301
b) Beurteilungs- und Förderungsgespräche .....	302
6. Vorgesetztenbeurteilung .....	303
7. Personalcontrolling .....	303
III. Außenwirkung des Personalleiters innerhalb des Unternehmens .....	305
1. Unternehmenszeitung/-magazin .....	305

2. Kurzinformationen .....	305
3. Betriebsversammlung .....	305
4. Betriebsräteversammlung .....	306
5. Mitarbeiterversammlung .....	306
6. Tag der offenen Tür .....	306
IV. Aufgaben des Personalleiters außerhalb des Unternehmens .....	306
1. Bundesagentur für Arbeit .....	307
2. Verbände .....	307
3. Arbeits- und Sozialgerichtsbarkeit .....	307
4. Berufsgenossenschaften .....	307
5. Industrie- und Handelskammer und Handwerkskammern .....	307
6. Sonstige .....	307
a) Berater .....	308
b) Versicherungsanstalten .....	308
c) Krankenkassen .....	308
d) Schulen .....	308
e) Hochschulen und Recruiting .....	308
f) Kommunale Einrichtungen .....	308
7. Aufgabenerweiterung .....	309
C. Führungskräfte .....	309
I. Obere Führungskräfte .....	309
II. Leitende Angestellte im Betriebsverfassungsrecht .....	310
D. Mitarbeiter im Unternehmen .....	312
I. Berufsbildung .....	312
1. Ausbildung .....	312
2. Weiterbildung .....	313
II. Anforderungen des Arbeitsverhältnisses .....	313
1. Suche und Anwerbung .....	313
2. Bewerbungsgespräch .....	314
3. Assessment .....	315
4. Arbeitseinführung .....	315
5. Befristung .....	315
III. Arbeitsverhältnis .....	316
1. Arbeitsvertrag .....	316
2. (Nachvertragliches) Wettbewerbsverbot .....	316
3. Vertragsstrafe .....	317
4. Formularverträge .....	317
5. Versetzung .....	317
IV. Ende des Arbeitsverhältnisses .....	318
1. Vertrag .....	318
2. Kündigung .....	318
a) Allgemeine Grundsätze .....	318
b) Hauptgruppen .....	319
c) Außerordentliche Kündigung .....	321
d) Änderungskündigung .....	321
e) Altersgrenze .....	321
3. Zeugnis .....	322
V. Besonderheiten .....	322
1. Krankheit .....	322
a) Kurzerkrankung .....	322
b) Betriebliches Eingliederungsmanagement (BEM) .....	322
c) Suchtkranke .....	322

2. Schwerbehinderung .....	323
VI. Internationale Versetzung .....	323
E. Zusammenarbeit mit dem Betriebsrat .....	324
I. Betriebsrat .....	324
1. Wahlen .....	325
2. Rechte und Pflichten .....	326
3. Betriebsversammlungen .....	327
4. Freigestellte Betriebsräte .....	328
5. Ausschüsse .....	328
6. Wirtschaftsausschuss .....	328
7. Gesamtbetriebsrat .....	329
8. Betriebsräteversammlung .....	329
9. Konzernbetriebsrat .....	329
10. Schwerbehindertenvertretung .....	329
11. Vertretung der Jugendlichen und Auszubildenden .....	330
12. Vertrauensleute .....	330
II. Sprecherausschuss .....	330
III. Zusammenarbeit .....	331
1. Zusammenarbeit der Gremien .....	331
2. Betriebsvereinbarungen .....	331
a) Mit dem örtlichen Betriebsrat .....	331
b) Mit dem Gesamt- oder Konzernbetriebsrat .....	332
3. Einigungsstelle .....	332
4. Regelungsabreden .....	332
IV. Europäische Unternehmen .....	333
1. Europäische Betriebsräte .....	333
2. Europäisches Arbeits- und Sozialrecht .....	333
V. Internationale Unternehmen .....	334
F. Zusammenarbeit mit Verbänden .....	334
I. Tarifvertragsgesetz .....	334
II. Verbände .....	334
1. Arbeitgeberverbände .....	334
2. Industriegewerkschaften .....	335
III. Tarifverträge .....	335
1. Inhalte .....	335
2. Verhandlungen .....	336
IV. Arbeitskampf .....	337
1. Streik .....	337
2. Warnstreik .....	337
3. Maßnahmen .....	337
4. Aussperrung .....	338
5. Politischer Streik .....	339
6. Boykott, Sympathiestreik u. ä. ....	339
G. Mitbestimmung im Unternehmen .....	339
I. Unternehmerische Mitbestimmung durch die Arbeitnehmer .....	339
1. Aufsichtsrat .....	339
2. Arbeitsdirektor .....	340
II. Beteiligungsrechte der Anteilseigner .....	341
III. Europäische Aktiengesellschaft – Societas Europaea (SE) .....	342
H. Gesamtregelungen im Unternehmen .....	343
I. Arbeitsordnung .....	343

II. Arbeitszeit .....	343
III. Arbeit Dritter .....	345
IV. Urlaub .....	346
V. Vergütung .....	346
1. Tarifliche/betriebliche Entgeltsysteme .....	346
2. Zusatzvergütungen .....	348
3. Reisekostenordnung .....	349
4. Dienstwagen .....	350
I. Soziale Vorsorge .....	350
I. Lebensrisiken .....	350
II. Altersvorsorge .....	351
III. Betriebliche Altersversorgung .....	351
1. Betriebsrentengesetz (BetrAVG) .....	352
2. Mitbestimmung .....	353
3. Insolvenzversicherung .....	354
4. Mobilitätsförderung .....	354
5. Bestandsschutz .....	354
6. Entgeltumwandlung .....	355
7. Vorgezogenes Ausscheiden .....	355
IV. Betriebskrankenkasse .....	355
J. Betriebliche Einrichtungen .....	356
I. Verbesserungsvorschläge .....	356
II. Gesundheit und Sicherheit .....	356
III. Familie und Beruf .....	358
K. Personalarbeit und Umstrukturierungen in Zeiten der Globalisierung .....	358
I. Unternehmenserwerb durch Wechsel des Anteilinhabers (Share Deal) .....	358
II. Veräußerung von Betrieben und Betriebsteilen (Asset Deal) .....	359
1. Betriebsübergang .....	359
2. Beteiligungsrechte der Arbeitnehmervertretungen .....	360
3. Betriebsratsmandate .....	360
III. Maßnahmen nach dem Umwandlungsgesetz .....	361
1. Folgen für die Arbeitsverhältnisse .....	361
2. Beteiligung der Arbeitnehmervertretungen .....	361
3. Bestandsschutz für die unternehmerische Mitbestimmung .....	361
L. Schlussbemerkung .....	361

## **§ 9 AG in der Krise und Insolvenz**

A. Der Begriff „Krise“ .....	364
B. Krisenursachen und Krisenverlauf .....	365
C. Frühwarnsystem .....	368
I. Verpflichtung zur Einrichtung eines Risikofrühwarnsystems .....	368
II. Ausgestaltung eines Risikomanagementsystems .....	369
1. Überblick .....	369
2. Risikokultur .....	370
3. Ziele des RMS .....	370
4. Organisation des RMS .....	370
5. Risikoidentifikation .....	371
6. Risikobewertung .....	371
7. Risikosteuerung .....	371

8. Risikokommunikation .....	371
9. Überwachung und Verbesserung des RMS .....	371
D. Krisenbewältigung im fortgeschrittenen Stadium anhand operativer Maßnahmen .....	372
I. Sanierung der leistungswirtschaftlichen Bereiche .....	372
1. Vertrieb .....	372
2. Produktion und Logistik .....	373
3. Einkauf .....	374
4. Personal .....	375
5. Finanzen und Controlling .....	376
II. Finanzwirtschaftliche Sanierung .....	377
1. Aktionäre .....	377
2. Lieferantengläubiger .....	378
3. Kreditinstitute .....	378
III. Insolvenzvermeidende Sanierung durch das StaRUG .....	379
1. Überblick .....	379
2. Typische Anwendungsfälle .....	380
3. Zugangsvoraussetzungen .....	380
4. Schutz vor Vollstreckungsmaßnahmen .....	381
5. Begründete Erklärung der Bestandsfähigkeit .....	382
6. Gruppeneinteilung und Planabstimmung .....	383
7. Minderheitenschutz und Vergleichsrechnung .....	383
E. Pflichten des Vorstands als Krisenmanager .....	383
I. Laufende Beobachtung der wirtschaftlichen Lage .....	383
II. Verlustanzeige und Einberufung der Hauptversammlung .....	384
III. Zahlungsverbot .....	384
IV. Kapitalmarktrechtliche Pflichten .....	385
V. Insolvenzantragsrecht .....	386
VI. Insolvenzantragspflicht .....	386
VII. Vorschusspflicht bei Massearmut .....	387
F. Die AG in der Insolvenz .....	388
I. Insolvenzfähigkeit der AG .....	388
II. Insolvenzantragsgründe .....	388
1. Zahlungsunfähigkeit .....	388
2. Drohende Zahlungsunfähigkeit .....	391
3. Überschuldung .....	392
G. Sanierung im Rahmen einer Insolvenz .....	394
I. Rahmenbedingungen einer Insolvenz .....	394
II. Übertragende Sanierung .....	395
III. Der Insolvenzplan als Sanierungsinstrument .....	396
1. Grundsätzliches .....	396
2. Geeignete Konstellationen für die Anwendung des Insolvenzplanverfahrens .....	397
3. Wirkungen des bestätigten Plans und Aufhebung des Insolvenzverfahrens .....	398
IV. Schutzschirmverfahren .....	399
V. Debt-Equity-Swap .....	401
H. Die Entscheidung über die Verfahrenseröffnung und ihre Konsequenzen .....	402
I. Verfahrensarten und Verfahrensbeteiligte .....	402
II. Ablehnung mangels Masse .....	404

III. Auswirkungen einer Verfahrenseröffnung auf den Rechtsträger .....	405
IV. Auswirkungen auf die Gesellschaftsorgane .....	405
1. Vorstand .....	405
2. Aufsichtsrat .....	406
3. Hauptversammlung .....	406
4. Aktionär .....	407
5. Exkurs: Abschlussprüfer .....	407
V. Auswirkungen der Insolvenzverfahrenseröffnung auf Kapital und Anleihen .....	408
VI. Bedeutung der Verfahrenseröffnung für die Mitteilungspflichten einer AG .....	409
VII. Die Insolvenzmasse .....	409
I. Die Auswirkungen einer Insolvenz auf den Kapitalmarkt .....	411
I. Börsennotierte Aktiengesellschaft .....	411
1. Börsennotierung und Widerruf .....	411
2. Aussetzung und Einstellung der Notierung .....	411
3. Einbeziehung in den regulierten Markt .....	411
4. Möglichkeit eines Delistings .....	412
5. Downgrading .....	412
6. Rang der Börsenverbindlichkeiten .....	412
7. Sonderregeln für börsennotierte Aktiengesellschaften .....	413
II. Kapitalmarktorientierte AG .....	413
1. Sonderregeln für die kapitalmarktorientierte AG .....	413
2. Publizitätspflichten .....	413
a) Generelle Publizitätspflichten .....	413
b) Ad-hoc Publizität .....	414
c) Beteiligungspublizität .....	414
d) Pflichten gegenüber Wertpapierinhabern .....	414
e) Mitteilungspflicht aus Art. 19 MAR .....	414
3. Enforcement-Verfahren .....	414
III. Zulassung zum Freiverkehr .....	415
IV. Übernahmerecht .....	415
J. Beendigung des Insolvenzverfahrens .....	415

## **§ 10 Rechenschaftslegung**

A. Rechenschaftslegung als Bestandteil der Corporate Governance .....	419
I. Rechenschaft im Dienst von Shareholder- und Unternehmensinteresse .....	419
II. Wertetransparenz als Säule der Corporate Governance .....	420
III. Grundprinzipien der Rechenschaftslegung .....	421
B. Adressaten der Rechenschaftslegung .....	422
I. Aufsichtsrat .....	422
II. Aktionäre und Hauptversammlung .....	424
1. Vermögensrechte und Informationsanspruch .....	424
2. Entlastung .....	425
3. Auskunftspflicht des Vorstands innerhalb und außerhalb der Hauptversammlung .....	425
4. Verlustanzeige .....	425
III. Gläubiger und andere Unternehmensbeteiligte .....	426
IV. Teilnehmer des Kapitalmarkts .....	427
1. Kapitalmarkt und Anlegerinteresse .....	427
2. Zulassung zum Börsenhandel .....	428

3. Regelpublizität .....	429
4. Ad hoc-Publizität .....	429
V. Finanzverwaltung .....	431
1. Interesse des Fiskus .....	431
2. Zuständigkeit des Vorstands .....	431
3. Mitwirkungs- und Auskunftspflichten .....	433
4. Buchführungs- und Aufbewahrungspflichten, Steuererklärung .....	434
5. Straf- und Bußgeldtatbestände .....	435
VI. Branchenspezifische Adressaten .....	435
C. Finanzielle Berichterstattung .....	436
I. Rechnungslegungsstandards .....	436
1. Rechnungslegung nach HGB .....	436
2. Rechnungslegung nach IFRS .....	437
II. Einzelabschluss .....	439
1. Inhalt .....	439
2. Gestaltungsmöglichkeiten .....	441
a) Sachverhaltsgestaltungen .....	441
b) Wahlrechte .....	442
c) Ermessensspielräume .....	443
3. Kennziffern .....	445
III. Konzernabschluss .....	445
1. Inhalt .....	445
2. Gestaltungsmöglichkeiten .....	447
3. Kennziffern .....	448
IV. Performance-Berichterstattung .....	448
V. Sonderbilanzen .....	449
D. Nichtfinanzielle Berichterstattung .....	450
I. Einordnung der nichtfinanziellen Berichterstattung .....	450
II. Nichtfinanzielle Erklärung .....	450
III. Erklärung zur Unternehmensführung .....	453
1. Inhalt der Erklärung zur Unternehmensführung .....	453
2. Entsprechenserklärung .....	454
IV. Weitere Elemente der Governance-Berichterstattung .....	456
1. Internes Kontrollsystem .....	456
2. Risikomanagement .....	457
3. Compliance .....	459
4. Vergütungsbericht .....	461
5. Abhängigkeitsbericht .....	462
V. Integrated Reporting .....	463
E. Lagebericht und Geschäftsbericht .....	464
I. Lagebericht .....	464
II. Geschäftsbericht .....	467
F. Organisation und Verantwortlichkeiten für die Rechenschaft .....	468
I. Buchführung .....	468
1. Organisations- und Überwachungspflicht .....	468
a) Dokumentation .....	468
b) Dokumentation im Konzern .....	468
c) Organisation und Überwachung .....	469
2. Ressortmäßige Aufgabenverteilung .....	470
3. Qualifizierte Vermögensbetreuungspflicht .....	470
4. Gesamtverantwortung .....	471



II. Jahres- und Konzernabschluss, Lagebericht .....	471
1. Aufstellungspflicht .....	471
a) Grundsatz .....	471
b) Fristen .....	472
2. Kompetenzzuweisung innerhalb des Vorstands und Kompetenzverlagerung auf Mitarbeiter .....	473
a) Zulässigkeit .....	473
b) Sorgfalts- und Überwachungspflichten des Vorstands .....	473
c) Unternehmensinterne Bilanzierungsregeln .....	475
d) Vorbehaltsbereich des Vorstands .....	476
e) Unterzeichnungspflicht des Gesamtvorstands und Gesamtverantwortung, Bilanzzeit .....	476
3. Änderungen von Jahres- und Konzernabschluss .....	478
III. Prüfung durch externe Prüfer .....	480
1. Prüfungspflicht und Gegenstand der Abschlussprüfung .....	480
2. Positionierung des Vorstands im Pflichtprüfungsverfahren .....	481
a) Stellung des Vorstands zum Abschlussprüfer .....	481
b) Mitwirkungs- und Auskunftspflichten des Vorstands .....	481
c) Prüfungsfeststellungen außerhalb des Prüfungsberichts .....	483
IV. Offenlegungspflichten .....	483
V. Enforcement .....	485
1. Enforcement der Rechnungslegung .....	485
2. Enforcement der Abschlussprüfung .....	487
VI. Sanktionen .....	488
1. Straf- und Ordnungswidrigkeitenrecht .....	488
2. Bußgeldvorschriften und Zwangsgelder .....	489
3. Zivilrechtliche Schadensersatzansprüche .....	489
4. Nichtigkeit des Jahresabschlusses .....	490
5. Sonderprüfung .....	491

## **§ 11 Haftung der Vorstandsmitglieder**

A. Arten der Haftung .....	495
B. Innenhaftung .....	496
I. Entwicklung der Regelungen zur Innenhaftung .....	496
II. Steigende Bedeutung der Innenhaftung .....	498
III. Geltendmachung der Innenhaftung .....	500
1. Geltendmachung durch den Aufsichtsrat .....	500
2. Geltendmachung durch die Hauptversammlung .....	502
3. Geltendmachung durch Aktionäre als Prozessstandschafter .....	503
4. Ersatzansprüche der Gläubiger der Gesellschaft und Geltendmachung .....	505
IV. Innenhaftung nach § 93 AktG .....	505
1. § 93 Abs. 2 AktG im Überblick .....	506
2. Haftungsadressat .....	506
3. Pflichtwidrigkeit .....	506
a) Sorgfaltspflicht .....	507
b) § 93 Abs. 3 AktG .....	507
4. Verschulden .....	510
5. Schaden .....	512
6. Regressreduzierung .....	514
7. Darlegungs- und Beweislast .....	515

8. Wegfall und Undurchsetzbarkeit der Ersatzpflicht .....	516
a) Keine Ersatzpflicht bei ordnungsgemäßigem Hauptversammlungsbeschluss .....	516
b) Verzicht und Vergleich .....	517
c) Verjährung .....	518
d) Mehrheit von in Anspruch genommenen Vorstandsmitgliedern .....	519
V. Weitere Anspruchsgrundlagen neben § 93 AktG und Konkurrenzen .....	520
C. Außenhaftung .....	521
I. Ansprüche des Aktionärs .....	522
1. Aktienrechtliche Ansprüche .....	522
2. Deliktische Ansprüche .....	522
II. Ansprüche eines Dritten .....	523
1. Aktienrechtliche Ansprüche .....	523
2. Haftung aus culpa in contrahendo .....	523
3. Deliktische Ansprüche .....	524
4. Nichtabführen von Arbeitnehmeranteilen zur Sozialversicherung .....	525
5. Steuerliche Pflichten .....	526
6. Weitere wichtige spezialgesetzliche Ersatzansprüche .....	526
III. Haftung wegen unrichtiger Kapitalmarktinformationen .....	527
1. Haftung für Falschinformationen nach Rechtsprechung und Gesetz .....	528
a) Falschinformationen im Bereich des Primärmarkts .....	528
b) Falschinformationen im Bereich des Sekundärmarkts .....	529
2. Kapitalanleger-Musterverfahrensgesetz (KapMuG) .....	532
D. D&O-Versicherung .....	533
I. Entwicklung der D&O-Versicherung .....	534
II. Rechtliche Grundlagen .....	535
III. Ausgestaltung der Versicherung .....	537
1. Zeitlicher Umfang des Versicherungsschutzes .....	538
2. Grenzen des Versicherungsschutzes .....	538
IV. Zuständigkeit für den Abschluss der Versicherung .....	539
V. Keine Pflicht zum Abschluss einer Versicherung .....	539
VI. Selbstbehalt .....	540

## **§ 12 Strafrechtliche Verantwortung**

A. Einführung .....	546
B. Das Verhältnis von Strafrecht zu Gesellschaftsrecht und Zivilrecht .....	547
I. Die gesellschaftsrechtlichen Verpflichtungen und Befugnisse von Vorständen .....	547
II. Die Akzessorietät des Strafrechts .....	548
III. Begrenzung der Akzessorietät auf schwerwiegende Pflichtverletzungen .....	549
C. Grundlagen strafrechtlicher Haftung von Vorständen .....	550
I. Handeln als Person mit besonderen rechtlichen Pflichten .....	550
II. Organ- und Vertreterhaftung .....	551
III. Haftung innerhalb von Unternehmensorganen .....	552
1. Gremien- und Kollegialentscheidungen .....	552
2. Kausalitätsnachweis bei Kollegialentscheidungen .....	553
3. Strafrechtliche Verantwortlichkeit und Ressortzuständigkeit .....	554
4. Täterschaft kraft Organisationsherrschaft .....	555
5. Ende der strafrechtlichen Verantwortlichkeit als Organmitglied .....	556
IV. Strafrechtliche Verantwortlichkeit für Straftaten von Mitarbeitern .....	556

D. Spezialgesetzliche Strafvorschriften .....	558
I. Bilanzdelikte, Falschangabedelikte .....	559
1. Unrichtige Darstellung und Verschleierung von Unternehmensverhältnissen .....	559
a) Unrichtige Wiedergabe oder Verschleierung der Verhältnisse der Kapitalgesellschaft .....	559
b) Unrichtige Wiedergabe oder Verschleierung der Verhältnisse des Konzerns .....	560
c) Offenlegung eines unrichtigen Konzernabschlusses oder Konzernlageberichts .....	561
d) Unrichtiger „Bilanzeit“ .....	562
e) Unrichtige Wiedergabe oder Verschleierung der Verhältnisse der Gesellschaft .....	562
2. Unrichtige Angaben gegenüber Prüfern .....	563
a) Unrichtige Angaben gegenüber Abschlussprüfern .....	563
b) Falsche Angaben gegenüber Abschlussprüfern .....	564
3. Strafbewehrte Pflichtverletzungen bei Verlust, Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit (§ 401 AktG) .....	565
4. Unterlassener Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens (§ 15a Abs. 4 InsO) .....	566
a) Zahlungsunfähigkeit .....	566
b) Überschuldung .....	567
c) Antragstellung .....	567
d) Antragsfrist .....	568
e) Fehlerhafte Antragstellung .....	568
II. Steuerhinterziehung .....	568
1. Voraussetzungen des § 370 AO .....	569
a) Begehungsformen .....	569
b) Steuerverkürzung .....	570
c) Vorsatz zur Steuerhinterziehung .....	571
d) Verjährung .....	571
2. Straffreiheit durch Selbstanzeige nach § 371 AO .....	571
3. Verhältnis der Berichtigungspflicht nach § 153 AO und der Selbstanzeige nach § 371 AO .....	573
III. Delikte zum Schutz des Kapitalmarkts .....	573
1. Verbot von Insidergeschäften .....	573
a) Allgemeine Voraussetzungen .....	574
b) Einzelne Begehungsformen .....	576
2. Verbot der Marktmanipulation .....	578
a) Informationsgestützte Manipulation .....	578
b) Handelsgestützte Manipulation .....	582
c) Handlungsgestützte Manipulation .....	583
d) Referenzwertmanipulation .....	584
e) Safe Harbour-Regelung .....	585
3. Kapitalanlagebetrug .....	585
a) Das Machen unrichtiger Angaben .....	586
b) Das Verschweigen nachteiliger Tatsachen .....	586
c) In Prospekten, Darstellungen oder Übersichten über den Vermögensstand .....	586
d) Gegenüber einem größeren Kreis von Personen .....	587
e) Im Zusammenhang mit dem Vertrieb von Wertpapieren oder dem Erhöhungsangebot .....	587
f) Erheblichkeit für die Anlageentscheidung .....	587

IV. Untreue .....	587
1. Voraussetzungen .....	588
a) Vermögensbetreuungspflicht .....	588
b) Missbrauchs- und Treubruchstatbestand .....	589
c) Schwerwiegende Pflichtverletzung .....	589
d) Vermögensnachteil .....	589
2. Wichtige Leitentscheidungen und Fallgruppen zur strafbaren Untreue .....	590
a) Untreue durch Sponsoring .....	590
b) Untreue durch riskante Kreditvergabe und Risikogeschäfte .....	591
c) GmbH-Untreue .....	593
d) Konzernuntreue .....	594
e) Untreue durch die Festsetzung von Vorstandsvergütungen .....	596
f) Untreue durch „schwarze Kassen“ .....	596
g) Untreue wegen fehlender oder mangelhafter Risikomanagementsysteme (Compliance-Management-Systeme) .....	597
h) Untreue wegen unzulässiger Zuwendungen an Betriebsverfassungsorgane und ihre Mitglieder .....	598
V. Verletzung von Geschäftsgeheimnissen/Geheimhaltungspflichten .....	599
1. Verletzung von Geschäftsgeheimnissen (§ 23 GeschGehG) .....	599
a) Geschäftsgeheimnis als Tatobjekt .....	599
b) Erlangen, Nutzen oder Offenlegen von Geschäftsgeheimnissen .....	600
c) Verbotene Handlung nach Erlangung des Geschäftsgeheimnisses durch Dritten .....	601
d) Strafverschärfende Qualifikationen .....	602
2. Verletzung der Geheimhaltungspflicht (§ 404 AktG) .....	602
VI. Korruptionsdelikte .....	603
1. Entwicklung und Bedeutung .....	603
2. Überblick .....	603
a) Amtsträgerdelikte (§§ 331 ff. StGB) .....	603
b) Bestechung im privaten Sektor (§§ 299 f. StGB) .....	605
VII. Kunden- und produktbezogene Strafbarkeitsrisiken .....	606
1. Strafrechtliche Produkthaftung .....	606
2. Betrug .....	607
3. Strafbare Werbung .....	609
E. Straf- und ordnungswidrigkeitsrechtliche Haftungsrisiken .....	609
I. Haftungsrisiken für den Vorstand .....	610
1. Begehung von Straftaten oder Ordnungswidrigkeiten .....	610
2. Aufsichtspflichtverletzung .....	610
II. Haftungsrisiken für das Unternehmen .....	610
1. Grundsatz individueller Verantwortlichkeit .....	610
2. Unternehmens-/Verbandsgeldbuße .....	611
3. Entwurf eines Verbandssanktionengesetzes .....	612
4. Einziehung nach §§ 73 ff. StGB und § 29a OWiG .....	613
a) Voraussetzungen .....	613
b) Geltungsdauer und Rückwirkung .....	615
F. Ablauf von Ermittlungs- und Strafverfahren, insbesondere bei Unternehmen .....	615
I. Einleitung von Ermittlungsverfahren .....	615
II. Ziele des Ermittlungsverfahrens .....	618
III. Durchführung von Ermittlungen .....	618
IV. Ermittlungsmöglichkeiten .....	619
1. Zeugenvernehmungen .....	619

2. Beschuldigtenvernehmungen .....	620
3. Durchsuchungen und Beschlagnahmen .....	621
a) Voraussetzungen .....	621
b) Verhaltensempfehlungen .....	622
4. Beauftragung von Sachverständigen .....	622
V. Abschluss des Ermittlungsverfahrens durch die Staatsanwaltschaft .....	622
1. Einstellung wegen fehlenden Tatnachweises .....	623
2. Einstellung trotz fortbestehenden Tatverdachts .....	623
3. Anklageerhebung .....	623
VI. Gerichtliches Zwischenverfahren .....	624
VII. Hauptverhandlung in Strafsachen .....	624
VIII. Verständigungen im Strafverfahren .....	625
IX. Sanktionsmöglichkeiten von Staatsanwaltschaft und Gericht .....	625

### § 13 Compliance als Vorstandsaufgabe

A. Bedeutungsgehalt des Begriffs „Compliance“ .....	629
B. Compliance als Leitungsaufgabe des Vorstands .....	631
I. Sonderregelungen als Grundlage der Compliance-Pflicht? .....	631
1. § 91 Abs. 2 und 3 AktG .....	631
2. Vorgaben des DCGK .....	632
II. Compliance-Pflicht als Ausfluss der Leitungsverantwortung des Vorstands .....	632
1. Die Legalitätspflicht des Vorstands .....	632
a) Pflicht des Vorstands zur Einhaltung des Organisationsrechts der AG .....	633
b) Interne und externe Legalitätspflicht des Vorstands .....	633
c) Zulässigkeit nützlicher Pflichtverletzungen? .....	634
2. Pflicht zur Überwachung der Unternehmensorganisation .....	635
a) Vertikale Überwachung .....	635
b) Horizontale Überwachung .....	635
3. Compliance-Zuständigkeit des Vorstands als Gesamtorgan .....	636
4. Compliance-Pflichten im Konzern .....	636
C. Generelle Pflicht zum Aufbau eines Compliance-Systems? .....	637
I. Spezialgesetzliche Regelungen .....	637
II. Risikoanalyse und unternehmerisches Ermessen beim Aufbau eines Compliance-Systems .....	638
1. Compliance-System und Business Judgement Rule .....	638
2. Risikoanalyse als Grundlage der Ermessensausübung .....	638
a) Ermittlung des spezifischen Risikos .....	638
b) Ermittlung der Eintrittswahrscheinlichkeit .....	639
c) Kosten-Nutzen-Analyse .....	639
D. Rechtliche Anforderungen an ein Compliance-System .....	639
I. Unternehmerisches Ermessen bei der Ausgestaltung eines Compliance-Systems .....	640
II. Compliance-Standards, insbesondere IDW-Standard PS 980 .....	640
E. Vier Stufen effizienter Compliance-Organisationen .....	641
I. Compliance-Kommunikation („tone from the top“) .....	641

II. Maßnahmen, um Rechtsverstößen vorzubeugen („prevent“)	642
1. Pflichtendelegation auf Compliance-Vorstand und Compliance-Officer	642
a) Möglicher Umfang der Delegation	642
b) Rechtsposition des Compliance-Officers	643
2. Compliance-Richtlinien („Code of Conduct“)	644
a) Leitlinien bei der Einführung von Compliance-Richtlinien	644
b) Beachtung der Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	644
3. Unterrichtung und Schulung der Belegschaft	645
4. Die wichtigsten Compliance-Bereiche	646
a) Arbeitsrecht	646
b) Außenwirtschaftsrecht und Exportkontrolle	648
c) Verhaltensregeln im Geschäftsverkehr	648
d) Geldwäsche	649
e) Kartellrecht	650
f) Produktsicherheit und -haftung	650
g) Krise und Insolvenz	652
h) Wirtschaftsstraftaten (Korruption, Insiderhandel)	653
i) Steuerrecht	654
j) Umweltrecht	654
5. Compliance-Pflichten des ausländischen Rechts	655
III. Maßnahmen zur Aufdeckung von Regelverstößen („detect“)	655
1. Meldesystem bei Verstößen	656
a) Whistleblowing	656
b) Einrichtung einer Beschwerdestelle	657
2. Überprüfung der Funktionsfähigkeit der Compliance-Organisation („Compliance Audits“)	657
IV. Reaktion auf Verstöße („react“)	658
1. Aufklärung der Verstöße und Internal Investigations	658
2. Mitarbeiterbefragungen und Amnestieprogramme	659
3. Pflicht zur Sanktionierung von Verstößen	660
F. Haftung der Vorstandsmitglieder für mangelhafte Compliance	662
I. Strafrechtliche Haftung	662
II. Zivilrechtliche Haftung	662
1. Pflichtverletzung des Vorstands	662
2. Beweislast	663
3. Schuldhaftes Handeln des Vorstands	663
4. Kausalität der Pflichtverletzung für den Schaden	663
5. Offene Fragen	664
III. Ordnungswidrigkeitenrechtliche Haftung und mehr	664
G. Zusammenfassung	666
 <b>§ 14 Verbundene Unternehmen</b>	
A. System der Unternehmensverbindungen	669
I. Einführung	669
II. Begriffsbestimmungen	670
1. Mehrheitsbeteiligungen	671
2. Abhängige und herrschende Unternehmen	672
3. Konzernunternehmen	672
4. Wechselseitig beteiligte Unternehmen	673
5. Vertragsteile eines Unternehmensvertrags	673

B. Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge .....	674
I. Grundlagen und Regelungssystematik .....	674
II. Vertragsabschluss .....	676
III. Inhalt des Vertrags .....	678
1. Zwingender Inhalt .....	678
2. Verlustübernahmepflicht, Laufzeitklauseln und steuerliche Organschaft .....	679
3. Angemessener Ausgleich .....	680
a) Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag .....	680
b) Alleiniger Beherrschungsvertrag .....	685
c) Alleiniger Gewinnabführungsvertrag .....	685
4. Gerichtliche Bestimmung von Ausgleich oder Abfindung .....	686
IV. Unternehmensführung im Vertragskonzern .....	686
1. Leitungsmacht .....	687
a) Gesetzliche Regelung .....	687
b) Konzernleitungspflicht .....	689
2. Konzernorganisation und -führung .....	689
a) Personalpolitik und -entscheidungen .....	691
b) Planung/Controlling .....	693
c) Konzernweites Cash-Management .....	694
d) Jahresabschluss .....	695
e) Risikomanagement .....	696
f) Zustimmungspflichtige Geschäfte .....	697
3. Haftung .....	699
V. Beendigung des Vertrags/Gläubigerschutz .....	700
VI. Schicksal des Unternehmensvertrags bei Insolvenz der beteiligten Gesellschaften .....	702
C. Sonstige Unternehmensverbindungen .....	703
I. Eingegliederte Gesellschaft .....	703
1. Bedeutung .....	703
2. Verfahren .....	705
a) 100 %-ige Tochtergesellschaft .....	705
b) Mindestens 95 %-ige Tochtergesellschaft .....	705
3. Gläubigerschutz .....	706
a) Sicherheitsleistung .....	706
b) Haftung der Hauptgesellschaft .....	707
II. Gleichordnungskonzern .....	707
1. Begriffsbestimmung .....	707
2. Vertraglicher Gleichordnungskonzern .....	708
3. Faktischer Gleichordnungskonzern .....	710
4. Haftung .....	710
III. Wechselseitig beteiligte Unternehmen .....	710
1. Begriffsbestimmung .....	711
2. Rechtsfolgen .....	711
a) Einfache wechselseitige Beteiligung .....	711
b) Einseitig qualifizierte wechselseitige Beteiligung .....	712
c) Beidseitig qualifizierte wechselseitige Beteiligung .....	712
IV. Andere Unternehmensverträge .....	713
1. Gewinngemeinschaft .....	713
2. Teilgewinnabführungsvertrag .....	713
3. Betriebspacht und Betriebsüberlassung .....	714
4. Betriebsführungsvertrag .....	715

D. Faktischer Konzern .....	716
I. Zulässigkeit .....	716
II. Unternehmensführung im faktischen Konzern .....	717
1. Konzernleitungsmacht? .....	717
2. Schranken des Einflusses .....	718
3. Konzernorganisation und -führung .....	721
a) Information im Konzern .....	721
b) Personalpolitik und -entscheidungen .....	722
c) Konzernkoordinierung .....	724
d) Konzernweites Cash-Management .....	725
e) Jahresabschluss .....	726
f) Risikomanagement .....	726
g) Zustimmungspflichtige Geschäfte .....	727
4. Haftung .....	728
5. Abhängigkeitsbericht .....	729
a) Begriffsbestimmung .....	729
b) Rechtsgeschäfte und Maßnahmen .....	730
c) Einzelangaben .....	730
d) Schlusserklärung .....	731
e) Prüfung Abschlussprüfer .....	731
f) Prüfung Aufsichtsrat .....	732
g) Haftung .....	733
E. Veränderungen im Beteiligungsbesitz .....	733
I. Entscheidungsvoraussetzungen und -notwendigkeiten .....	733
1. Grenzen der Geschäftstätigkeit .....	733
2. Beschlussfassung der Hauptversammlung .....	734
3. Abwehr- und Beseitigungsanspruch .....	735
II. Mitteilungspflichten .....	735
1. Nicht börsennotierte Gesellschaften .....	735
2. Börsennotierte Gesellschaften .....	736
III. Ausschluss von Minderheitsaktionären .....	737
1. Allgemeines .....	737
2. Barabfindung .....	737
3. Hauptversammlung .....	740
4. Prozessuale Aktionärsrechte .....	741
a) Gerichtliche Nachprüfung der Abfindung .....	741
b) Anfechtungsklage .....	742
F. Die Auswirkungen des Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes im Konzern .....	742
I. Einführung und Anwendbarkeit des Gesetzes .....	742
II. Sorgfaltspflichten .....	743
1. Angemessenes und wirksames Risikomanagement .....	744
2. Präventionsmaßnahmen, Abhilfemaßnahmen und Grundsatzzerklärung .....	744
3. Beschwerdeverfahren .....	745
4. Sorgfaltspflichten gegenüber dem mittelbaren Zulieferer .....	745
5. Dokumentations- und Berichtspflichten .....	746
6. Auskunftspflichten gegenüber der Behörde .....	746
III. Verbundene Unternehmen unter dem LkSG .....	746
IV. Konzernleitungspflicht und Konzernhaftung .....	748
V. Zivilrechtliche Haftung und Regressmöglichkeiten .....	749
VI. Ausblick .....	750



## § 15 Geschäftsführung in der SE

A. Grundlagen .....	755
I. Besonderheiten der SE .....	755
II. Vorteile einer SE .....	756
B. Vorbemerkung zur Führungsstruktur .....	756
C. Dualistische Führung .....	757
D. Monistische Führung .....	758
I. Anzahl/Bestellung/Zusammensetzung des Verwaltungsrats .....	759
1. Größe des Verwaltungsrats .....	759
2. Stellvertretung/Ersatzmitgliedschaft .....	760
3. Bestelldauer .....	761
4. Gesetzliche Vorgaben .....	761
5. Statusverfahren .....	761
6. Auswirkungen der Mitbestimmung auf die Besetzung des Verwaltungsrats .....	762
7. Entsendungsrechte .....	764
8. Fehlerhafte Bestellung .....	764
9. Persönliche Voraussetzungen .....	765
II. Abberufung .....	766
III. Innere Ordnung des Verwaltungsrats .....	767
IV. Beschlussfassung im Verwaltungsrat .....	768
V. Einberufung der Sitzungen .....	769
VI. Vergütung .....	770
VII. Geschäftsführende Direktoren .....	771
1. Bestellung .....	771
2. Abberufung .....	772
3. Vertretungsbefugnis .....	772
4. Geschäftsauftritt/Briefkopf .....	773
5. Geschäftsordnung für die Geschäftsführung .....	773
VIII. Höchstdauer .....	774
IX. Aufgaben der Geschäftsführung/Abgrenzung zum Verwaltungsrat .....	774
X. Überwachungspflicht des Verwaltungsrats .....	775
XI. Sorgfaltsmaßstab/Haftung/Business Judgement Rule .....	776
1. Sorgfaltsmaßstab und Haftung der geschäftsführenden Direktoren .....	776
2. Sorgfaltsmaßstab und Haftung der Mitglieder des Verwaltungsrats .....	777
XII. Treuepflicht .....	778
XIII. D&O-Versicherung .....	779
XIV. Aufgaben der Leitung durch den Verwaltungsrat/Abgrenzung Tagesgeschäft .....	779
XV. Spezielle Rechte und Pflichten des Verwaltungsrats .....	782
1. Einberufung und Durchführung der Hauptversammlung .....	783
2. Einsichts- und Prüfungsrecht .....	784
3. Insolvenzbezogene Pflichten .....	785
4. Internes Kontroll- und Risikomanagementsystem .....	785
5. Compliance-Management-System .....	786
6. Generalverweisung des § 22 Abs. 6 SEAG .....	786
7. Vorrang spezieller Kompetenznormen .....	787
Autorenverzeichnis .....	789
Sachverzeichnis .....	793