

## Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXV
Literaturverzeichnis .....	XXXVII
§ 1. Grundzüge der D&O-Versicherung .....	1
§ 2. Grundzüge der Managerhaftung .....	57
§ 3. Rechtsgrundlagen der D&O-Versicherung .....	793
§ 4. Versicherer .....	895
§ 5. Versicherte Unternehmen .....	921
§ 6. Versicherte .....	953
§ 7. Versicherte Tätigkeit .....	983
§ 8. Versicherte Ansprüche .....	1015
§ 9. Versicherungsfall .....	1053
§ 10. Versicherter Zeitraum .....	1125
§ 11. Risikoausschlüsse .....	1181
§ 12. Obliegenheiten .....	1291
§ 13. (Vor-)Vertragliche Anzeigepflicht .....	1471
§ 14. Leistungen des Versicherers .....	1565
§ 15. Leistungsobergrenzen .....	1801
§ 16. Selbstbehalt .....	1833
§ 17. Selbstbehaltversicherung .....	1881
§ 18. Regressmöglichkeiten des Versicherers .....	1895
§ 19. Vergleich .....	2003
§ 20. Side B (Company-Reimbursement-Klausel) .....	2077
§ 21. Direktanspruch der Versicherungsnehmerin gegen den Versicherer .....	2101
§ 22. Haftungsrisiken der Versicherungsnehmerin .....	2143
§ 23. Internationale Aspekte der D&O-Versicherung .....	2173
§ 24. Vertiefende Literaturhinweise .....	2195
Anhang .....	2207
Sachregister .....	2289

VII

## Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XXV
Literaturverzeichnis .....	XXXVII

### § 1. Grundzüge der D&O-Versicherung

I. Einleitung .....	1
II. Begrifflichkeit .....	2
III. Arten der D&O-Versicherung .....	3
1. Firmenpolice (Konzernpolice) .....	3
2. Individualpolice (persönliche D&O-Versicherung) .....	4
3. Twin-Tower-Modell .....	4
4. Two-Tier Trigger Policy .....	5
5. Vergleichende Beurteilung der Deckungskonzepte .....	6
IV. Unternehmensdeckung (Eigenschadendeckung) .....	8
V. Funktionsweise der D&O-Versicherung .....	11
1. Haftpflichtversicherung .....	11
2. Versicherte .....	12
3. Versicherungsvertragsparteien .....	13
4. Versichertes Risiko .....	13
5. Versicherungsfall .....	13
6. Versicherter Zeitraum .....	14
7. Risikoausschlüsse .....	15
8. Versicherungsleistungen .....	15
9. Obliegenheiten .....	17
10. (Vor-)Vertragliche Anzeigepflicht .....	18
11. Leistungsobergrenzen .....	18
12. Vergleich .....	19
13. Regress .....	19
14. Leistungsberechtigte .....	19
15. Haftungsrisiken der Versicherungsnehmerin .....	20
16. Internationale Aspekte .....	20
VI. Geschichtliche Entwicklung .....	20
VII. Prämienentwicklung .....	27
VIII. Bedingungsevolution .....	31
IX. Schadensentwicklung .....	35
X. Anteil der D&O-Versicherung an der Schadensentwicklung .....	39
XI. Juristische Rezeption .....	50
XII. Zulässigkeit der D&O-Versicherung .....	53
XIII. Ausblick .....	55

### § 2. Grundzüge der Managerhaftung

I. Einleitung .....	59
---------------------	----

II. Kognitionspsychologische Grundlagen der Managerhaftung .....	64
1. Die Lehre von der begrenzten Rationalität menschlicher Entscheidungen ...	68
2. Zur Veranschaulichung: Der Ankereffekt .....	69
3. Vertiefung: Das unbewusste gedankliche Streben nach Kohärenz .....	71
4. Verfügbarkeitsheuristik .....	73
5. Fragenersetzung .....	73
6. Das unbekannte Unbekannte .....	74
7. Framing .....	74
8. Priming .....	76
9. Confirmation Bias, Halo-Effekt, Primär-Effekt .....	77
10. Selbstüberschätzung, Affektheuristik, Überoptimismus .....	78
11. Kontrollillusion, Konsens-Überschätzung .....	80
12. Gewichtungsfehler .....	81
13. Unterschätzung des Zufalls .....	82
14. Gewinn- und Verlustempfinden, Status quo Bias .....	83
15. Endowment-Effekt .....	85
16. Versunkene Kosten .....	86
17. Sensitivität .....	86
18. Unterlassungseffekt .....	87
19. Rückschaufehler .....	87
20. Selbsterschöpfung .....	88
21. Positive Effekte der begrenzten Rationalität .....	91
III. Haftung der Mitglieder von Geschäftsleitungsorganen .....	92
1. Innenhaftung .....	94
a) Besondere Innenhaftungstatbestände .....	94
b) Allgemeiner Innenhaftungstatbestand .....	105
c) Pressebekannte Innenhaftungsfälle .....	524
2. Außenhaftung .....	536
a) Praxisrelevante Außenhaftungstatbestände .....	537
b) Pressebekannte Außenhaftungsfälle .....	686
IV. Haftung der Mitglieder von Kontrollorganen .....	688
1. Innenhaftung .....	689
a) Besondere Innenhaftungstatbestände .....	689
b) Allgemeiner Innenhaftungstatbestand .....	691
c) Pressebekannte Innenhaftungsfälle .....	749
2. Außenhaftung .....	751
V. Haftung leitender Angestellter .....	757
1. Innenhaftung .....	758
a) Darlegungs- und Beweislast .....	758
b) Weitgehende Haftungsfreiheit bei Handeln mit Zustimmung des Geschäftsführers .....	758
c) Vereinbarte Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung .....	760
d) Richterrechtliche Beschränkung der Arbeitnehmerhaftung .....	760
e) Mitverschulden des Arbeitgebers .....	773
f) Ausschlussfrist .....	778
g) Verjährung .....	785
h) Rechtsmissbräuchlichkeit der Inanspruchnahme des Arbeitnehmers .....	785
i) Versorgungszusagen des Arbeitgebers .....	786
j) Schuldankenkenntnis des Arbeitnehmers .....	787
2. Außenhaftung .....	790
a) Haftung wegen Nichtabführung von Sozialversicherungsbeiträgen .....	790

b) Haftung für Steuerschulden der Gesellschaft .....	791
<b>§ 3. Rechtsgrundlagen der D&amp;O-Versicherung</b>	
I. Einleitung .....	794
II. Aktiengesetz .....	794
1. Gesetzliche Zulässigkeit der D&O-Versicherung .....	794
2. Vertretung der Versicherungsnehmerin gegenüber dem Versicherer .....	795
3. Interne Kompetenz zur Entscheidung über den Vertragsschluss .....	795
III. Versicherungsvertragsgesetz .....	800
1. Versicherungsvertrag .....	800
a) Versicherungsschein .....	800
b) Side A, B und C .....	803
c) Versicherungsgesetzliche Grenzen der Vertragsfreiheit .....	805
2. §§ 100 ff. VVG .....	806
a) Side A .....	806
b) Side B .....	809
c) Side C .....	810
3. §§ 43 ff. VVG .....	813
a) Side A .....	813
b) Side B .....	824
c) Side C .....	825
d) Persönliche D&O-Versicherung .....	826
4. §§ 74 ff. VVG .....	831
5. §§ 1 ff. VVG .....	831
IV. Bürgerliches Gesetzbuch .....	831
1. §§ 328 ff. BGB .....	832
2. §§ 305 ff. BGB .....	832
a) Maklerwordings .....	832
b) Gegenstände bisheriger gerichtlicher AGB-Kontrolle .....	835
c) Auslegung von AVB (auch) aus Sicht des Versicherten .....	841
3. §§ 123 f. BGB .....	848
V. Kodizes .....	848
VI. Satzungen, Anstellungsverträge .....	850
VII. Steuerrechtliche Aspekte .....	852
VIII. Insolvenzrechtliche Aspekte .....	857
1. Insolvenzabhängige Lösungsklauseln .....	857
2. Wahlrecht des Insolvenzverwalters .....	861
3. Gefahrerhöhung durch Insolvenz? .....	866
4. Haftung des Insolvenzverwalters .....	867
5. Maklervertrag und Beratungspflicht des Versicherers .....	870
6. Insolvenz der Gesellschaft während des Innenhaftungsprozesses .....	872
7. Insolvenz des Versicherten .....	873
8. Auskunftspflicht des Versicherten gegenüber dem Insolvenzverwalter .....	893
<b>§ 4. Versicherer</b>	
I. Einleitung .....	895
II. Alleinversicherung .....	895

III.	Versicherungsgemeinschaft .....	896
1.	Vertragliche Konstruktion .....	896
2.	Vorteile .....	897
3.	Führender Versicherer .....	898
4.	Nicht führende Versicherer .....	901
5.	Streitwerterhöhungsklausel .....	902
6.	Aktivprozesse der Gemeinschaft .....	903
7.	Umgestaltung des Versicherungsvertrags .....	904
8.	Schadensregulierung durch die Gemeinschaft .....	905
9.	Beteiligungsmöglichkeiten der Gemeinschaft .....	906
IV.	Anschlussversicherung .....	907
1.	Vor- und Nachteile .....	911
2.	Following Form .....	912
3.	Drop Down .....	914
4.	Difference-in-Conditions-Klausel (DIC) .....	916
5.	Mit- und Anschlussversicherung .....	917
V.	Nebenversicherung .....	918
1.	Subsidiarität .....	918
2.	Difference in Conditions (DIC)/Difference in Limits (DIL) .....	919
3.	Kumul .....	920
VI.	Rückversicherung .....	920

### **§ 5. Versicherte Unternehmen**

I.	Einleitung .....	921
II.	Versicherungsnehmerin .....	922
III.	Tochterunternehmen .....	924
1.	Begrifflichkeit .....	924
a)	Konzernpolice .....	925
b)	Konzernierung .....	925
c)	Als-ob-Konzernierung .....	926
d)	Personengesellschaften .....	929
e)	Vom Versicherungsschutz profitierende Minderheitsgesellschafter .....	930
2.	Zeitliche Aspekte .....	931
a)	Gegenwärtige Tochterunternehmen .....	931
b)	Ehemalige Tochterunternehmen .....	931
c)	Hinzukommende Tochterunternehmen .....	932
d)	Ausscheidende Tochterunternehmen .....	943
IV.	Sonstige mitversicherte Unternehmen .....	947
V.	Side B .....	948
VI.	Side C .....	949
VII.	Fremdmandatsdeckung .....	950

### **§ 6. Versicherte**

I.	Einleitung .....	953
II.	Side A .....	953
1.	Geschäftsleiter und Mitglieder von Überwachungsorganen .....	959
2.	Leitende Angestellte, Prokuristen .....	963

3. Sonstige Arbeitnehmer .....	968
4. Fremdmandatsträger .....	969
5. Liquidatoren, Insolvenzverwalter .....	970
6. Weitere Funktionsträger .....	975
7. Nahestehende Personen, Verwalter, Betreuer .....	977
8. Allokationsklausel .....	978
III. Side B .....	980
IV. Side C .....	980

### **§ 7. Versicherte Tätigkeit**

I. Einleitung .....	983
II. Maßgeblichkeit des Berufsbildes .....	984
III. Einzelne Tätigkeitsfelder .....	986
1. Private Tätigkeit .....	986
2. Tätigkeit als Gesellschafter .....	994
3. Freiberufliche beratende Tätigkeit .....	995
4. Errichtung von Tochterunternehmen .....	998
5. Operative Tätigkeit .....	999
6. Dienstleistungsausschluss .....	1001
7. Fremdmandate .....	1004
a) Unterschiedliche Deckungsumfänge .....	1006
b) Übliche Grenzen der Fremdmandatsdeckung .....	1010
c) Allokations-Klausel .....	1011

### **§ 8. Versicherte Ansprüche**

I. Einleitung .....	1015
II. Schadensersatzanspruch .....	1016
1. Anspruchsauslegung .....	1016
2. Versicherungsschutz trotz Geltendmachung eines nicht versicherten Anspruchs .....	1019
3. Versicherungsschutz bei Insolvenzverschleppungsansprüchen .....	1021
4. Versicherungsschutz bei Strafzahlungsansprüchen .....	1032
5. Versicherungsschutz bei Unterlassungs-, Beseitigungs- und Auskunftsansprüchen .....	1035
III. Gesetzlicher Anspruch .....	1035
1. Gesetzliche Ansprüche auf schuldrechtlicher Grundlage .....	1036
2. Versicherungsschutz trotz Geltendmachung eines nicht versicherten Anspruchs .....	1036
IV. Vermögensschaden .....	1038
1. Begriff des Vermögensschadens .....	1038
2. Versicherungsschutz bei Nichtvermögensschäden .....	1040
3. Erweiterter Vermögensschadenbegriff .....	1045
V. Irrelevante Gesichtspunkte .....	1047
1. Privatrechtliche und öffentlich-rechtliche Ansprüche .....	1047
2. Verschuldensabhängige und verschuldensunabhängige Ansprüche .....	1048
3. Außergerichtliche und gerichtliche Ansprüche .....	1048

VII. Nebeneinander von versicherten und nicht versicherten Ansprüchen (Allokationsklausel) .....	1049
VIII. Darlegungs- und Beweislast .....	1050

### **§ 9. Versicherungsfall**

I. Einleitung .....	1053
II. Funktion des Versicherungsfalles .....	1053
1. Im Hinblick auf die Leistungspflicht des Versicherers .....	1054
2. Im Hinblick auf Pflichten der Versicherungsnehmerin und der Versicherten .....	1054
3. Im Hinblick auf Verfügungen über den Freistellungsanspruch .....	1055
4. Im Hinblick auf die Regresssicherungsobliegenheit .....	1056
5. Im Hinblick auf die Schadensregulierung .....	1057
III. Das Ansprucherhebungsprinzip (Claims-made-Prinzip) .....	1059
1. Begriff der Ansprucherhebung .....	1061
2. Begriff der „freundlichen Inanspruchnahme“ .....	1074
3. Vollendungszeitpunkt der Ansprucherhebung .....	1078
4. Verbreitung des Claims-made-Prinzips .....	1079
5. Rechtmäßigkeit des Claims-made-Prinzips im Vergleich mit anderen Versicherungsfallprinzipien .....	1080
6. Unterschiedliche Fassungen der Versicherungsfalldefinition in der Praxis .....	1094
7. Serienschadenklausel .....	1095
8. Versicherungsfall und versicherter Zeitraum .....	1101
IV. Modifikationen des Claims-made-Prinzips .....	1103
1. Sichberühmen eines Anspruchs .....	1103
2. Einleitung prozessualer oder sonstiger rechtlicher Schritte .....	1104
3. Weitere Ereignisse .....	1105
4. Vorbeugender Versicherungsschutz .....	1106
5. Umstandsmeldung (Notice of Circumstances) .....	1110
6. Gerichtsklausel .....	1120
7. Kündigungs klausel/Trennungsklausel .....	1122
8. Modifizierte Innenverhältnisdeckung .....	1123

### **§ 10. Versicherter Zeitraum**

I. Einleitung .....	1125
II. Zeitabschnitte .....	1126
III. Bedeutung des versicherten Zeitraums .....	1127
IV. Bedingungsänderungen während des versicherten Zeitraums .....	1128
1. Renewal .....	1128
2. Gestaltungsrecht der Versicherungsnehmerin .....	1130
3. Haftungsrisiko der Versicherungsnehmerin .....	1130
4. Besitzstandswahrung (Kontinuität) .....	1130
5. Umstandsmeldung (Notice of Circumstances) .....	1133
6. Nachhaftung .....	1134
7. Bedingungsverbesserungen ohne Rückwirkung .....	1134
V. Vorwärtsdeckung .....	1135

VI.	Rückwärtsdeckung .....	1135
1.	Rechtsnatur .....	1136
2.	Vorkenntnisausschluss .....	1136
3.	Kontinuität .....	1144
4.	Ausschluss bereits angezeigter Umstände .....	1144
5.	Ausschluss bereits anhängiger Verfahren .....	1145
6.	Vermeidung von Zweckabschlüssen .....	1146
7.	Befristete Rückwärtsdeckung .....	1146
8.	Sonstiges .....	1147
VII.	Nachhaftung .....	1148
1.	Rechtsnatur .....	1149
2.	Versicherungssumme .....	1151
3.	Regulierungsmodalitäten .....	1152
4.	Dauer der Nachhaftung .....	1154
5.	Verjährungsdeckende Nachhaftung .....	1156
6.	Verlängerung der Nachhaftung .....	1164
7.	Persönliche Nachhaftung .....	1167
8.	Verfall der Nachhaftung .....	1171
9.	Folgen eines Prämienverzugs für die Nachhaftung .....	1174
10.	Folgen einer Insolvenz für die Nachhaftung .....	1175
11.	Rechtslage nach Ablauf der Nachhaftung .....	1176
12.	Sonstiges .....	1179

## § 11. Risikoausschlüsse

I.	Einleitung .....	1181
II.	Grundsätze .....	1184
1.	Konstitutive und deklaratorische Ausschlüsse .....	1184
2.	Versteckte Ausschlüsse .....	1184
3.	Auslegung von Ausschlüssen .....	1185
4.	Prozessuale Gesichtspunkte .....	1187
III.	Wissentlichkeitsausschluss .....	1189
1.	Grundlagen .....	1189
2.	Darlegungs- und Beweislast, Bindungswirkung des Haftpflichtprozesses ...	1194
a)	In der Regel keine Bindungswirkung hinsichtlich des Verschuldens- grades .....	1194
b)	In der Regel Bindungswirkung hinsichtlich der Pflichtverletzung .....	1197
c)	Mehrere Pflichtverletzungen eines Versicherten .....	1200
d)	Mehrere Pflichtverletzungen verschiedener Versicherter .....	1205
3.	Darlegungs- und Beweislast außerhalb der Bindungswirkung .....	1206
a)	Primäre und sekundäre Darlegungslast .....	1206
b)	Kardinalpflichten eines Geschäftsleiters .....	1215
c)	Rechtsprechungspraxis .....	1227
d)	Beweisvereitelung .....	1242
4.	Pflichtverletzungsbewusstsein .....	1246
5.	Schädigungsvorsatz .....	1251
6.	Rechtsschutzgewähr und -rückgewähr .....	1251
7.	Wissenszurechnung unter Versicherten .....	1258
8.	Rechtsschutzgewähr und Freistellungspflicht .....	1260
9.	Sonstiges .....	1260
IV.	Vorsatzausschluss .....	1262

V.	Kombinierter Wissentlichkeits- und Schadensvorsatzausschluss .....	1263
VI.	Auslandsausschluss .....	1263
	1. Musterbedingungen des GDV .....	1264
	2. Gestaltungen in der Praxis .....	1265
	3. Ursachen des besonderen US-Risikos .....	1269
	4. Embargo-Ausschluss .....	1270
VII.	Strafen- und Bußen-Ausschluss .....	1271
VIII.	Dienstleistungsausschluss .....	1276
IX.	Vorvertraglichkeits-Ausschlüsse .....	1278
X.	Ausschluss „Unzureichender Versicherungsschutz“ .....	1282
XI.	Umweltausschluss .....	1282
XII.	Sonstige Ausschlüsse .....	1284

### **§ 12. Obliegenheiten**

I.	Einleitung .....	1292
II.	Anzeigeobliegenheit .....	1293
	1. Zweck der Obliegenheit .....	1293
	2. Inhalt der Obliegenheit (anzeigepflichtige Ereignisse) .....	1293
	a) Versicherungsfall .....	1293
	b) Gerichtliche Anspruchsverfolgung .....	1294
	c) Ermittlungsverfahren .....	1294
	d) Sonstige Ereignisse .....	1295
	e) Keine Obliegenheit zur Anzeige einer Pflichtverletzung .....	1296
	3. Adressaten der Obliegenheit .....	1297
	a) Versicherte .....	1297
	b) Versicherungsnehmerin .....	1298
	c) Mitversicherte Unternehmen .....	1299
	d) Haftpflichtgläubiger .....	1300
	4. Fälligkeit der Obliegenheit .....	1300
	5. Kostentragung .....	1300
III.	Beachtung der Regulierungsvollmacht des Versicherers .....	1301
	1. Zweck der Obliegenheit .....	1301
	2. Inhalt der Obliegenheit .....	1301
	3. Adressaten der Obliegenheit .....	1304
	4. Fälligkeit der Obliegenheit .....	1304
	5. Kostentragung .....	1306
IV.	Obliegenheit zur (weisungsgemäßen) Schadensabwendung und -minderung .....	1306
	1. Zweck der Obliegenheit .....	1306
	2. Inhalt der Obliegenheit .....	1306
	a) Rettungsobliegenheit .....	1306
	b) Weisungsbefolgsobliegenheit .....	1310
	3. Adressaten der Obliegenheit .....	1312
	a) Versicherte .....	1312
	b) Versicherungsnehmerin .....	1313
	c) Mitversicherte Unternehmen .....	1314
	d) Haftpflichtgläubiger .....	1315
	4. Fälligkeit der Obliegenheit .....	1315

5. Kostentragung .....	1317
V. Auskunftsobliegenheit .....	1317
1. Zweck der Obliegenheit .....	1317
2. Inhalt der Obliegenheit .....	1319
a) Erteilung von Auskünften .....	1320
b) Beschaffung von Belegen .....	1354
3. Adressaten der Obliegenheit .....	1377
a) Versicherte .....	1377
b) Versicherungsnehmerin .....	1386
c) Mitversicherte Unternehmen .....	1397
d) Haftpflichtgläubiger .....	1398
4. Fälligkeit der Obliegenheit .....	1398
5. Kostentragung .....	1399
VI. (Weitere) Mitwirkungsobliegenheiten .....	1400
VII. Alle Obliegenheiten betreffende Aspekte .....	1400
1. Wirksamkeit einer Obliegenheitsvereinbarung .....	1400
2. Erlöschen einer Obliegenheit .....	1404
3. Wiederaufleben einer Obliegenheit .....	1409
4. Darlegungs- und Beweislast für Obliegenheitsverletzungen .....	1411
5. Rechtsfolgen einer Obliegenheitsverletzung .....	1411
a) Verschuldensgrad .....	1415
b) Kausalität .....	1430
c) Belehrung .....	1448
d) Rechtsverlust .....	1454
e) Zurechnung von Obliegenheitsverletzungen .....	1458
f) Rückforderung erbrachter Leistungen .....	1464
6. Aufwendungsersatz .....	1467

### **§ 13. (Vor-)Vertragliche Anzeigepflicht**

I. Einleitung .....	1471
II. Zweck der Obliegenheit .....	1473
III. Inhalt der Obliegenheit .....	1474
1. Fragerrecht des Versicherers .....	1474
2. Fragestellung in Textform .....	1478
3. Anzeigepflicht bei „Umdeckung“ .....	1484
4. Fragen Dritter .....	1487
5. Gefahrerheblichkeit erfragter Tatsachen .....	1491
6. Kenntnis der Versicherungsnehmerin .....	1493
a) Eigenwissen .....	1495
b) Zuzurechnendes Wissen .....	1500
c) Zurechnungs- und Eigenwissenbegrenzung durch Repräsentantenklausel .....	1502
IV. Adressat der Obliegenheit .....	1508
V. Fälligkeit der Obliegenheit .....	1509
VI. Rechtsfolgen einer Obliegenheitsverletzung .....	1509
1. Erfordernis einer Rechtsfolgenbelehrung .....	1510
a) Inhaltliche Anforderungen .....	1514
b) Belehrungsinhalte in der Praxis .....	1515

c) Gestaltung einer rechtssicheren Belehrung .....	1518
d) Abweichung einer Belehrung von den AVB .....	1520
2. Gesamtwirkung der Gestaltungsrechte .....	1521
a) Comroad-Urteil .....	1523
b) Keine gesetzliche Beschränkung der Gesamtwirkung gem. § 139 BGB ...	1524
c) Keine gesetzliche Beschränkung der Gesamtwirkung aus anderem Rechtsgrund .....	1527
3. Vertragliche Beschränkung der Gesamtwirkung („Severability“) .....	1528
a) Severability durch Ausschluss unredlicher Versicherter .....	1529
b) Severability durch Leistungsversprechen zugunsten redlicher Versicherter .....	1533
c) Sonstiges .....	1535
4. Rechtsverlust des Versicherers .....	1537
5. Arglistanfechtung .....	1541
a) Arglistige Täuschung .....	1541
b) Darlegungs- und Beweislast .....	1542
c) Eigenwissen und zuzurechnendes Wissen .....	1545
d) Kein Kausalitätsgegenbeweis .....	1546
e) Ausübung des Anfechtungsrechts .....	1547
f) Folgen einer Anfechtung .....	1549
6. Anfechtungsverzicht .....	1551
VII. Besonderheiten bei „Altverträgen“ .....	1558
1. „Neuverträge“ .....	1558
2. „Altverträge“ .....	1559
3. Konsequenzen für D&O-Versicherungsverträge .....	1561
4. Abgrenzung Altvertrag/Neuvertrag .....	1562

#### **§ 14. Leistungen des Versicherers**

I. Einleitung .....	1566
II. Regulierungskompetenz des Versicherers .....	1566
1. Regulierungsermessen .....	1567
2. Regulierungsvollmacht .....	1570
3. Die Rolle des Maklers bei der Schadensregulierung .....	1579
III. Rechtsschutz .....	1580
1. Inhalt des Rechtsschutzzanspruchs .....	1581
2. Wirkung einer Rechtsschutzzusage .....	1586
3. Tatsächliche Grundlagen der Deckungsentscheidung .....	1600
a) Unterschiedliche Tatsachenbehauptungen .....	1601
b) Identische Tatsachenbehauptungen .....	1604
c) Rechtsschutzwährung in Zweifelsfällen .....	1605
4. Unbegründeter Haftpflichtanspruch .....	1606
5. Anteiliger Rechtsschutz .....	1607
6. Rechtsschutz bei Aufrechnung mit versichertem Anspruch .....	1607
7. Sonstiger Aktivrechtsschutz .....	1610
8. Rechtsschutz gegen Zwangsmaßnahmen .....	1610
9. Rechtsschutz bei Schiedsgerichtsverfahren .....	1611
10. Rechtsschutz bei Mediationsverfahren .....	1612
11. Der „Defense Counsel“ .....	1613
a) Parteien des Mandatsverhältnisses .....	1614
b) Auswahl und Bevollmächtigung des Anwalts .....	1639
c) Vergütung des Anwalts .....	1644

12. Weitere Hilfspersonen .....	1672
a) Zweiter Defense Counsel .....	1673
b) Mitarbeiter der Versicherungsnehmerin .....	1674
c) Coverage und Monitoring Counsel .....	1674
13. Organisationspflicht des Versicherers .....	1688
a) Verteilung der Arbeitslast .....	1689
b) Drohende Zwangsvollstreckung .....	1693
c) Nebenintervention des Versicherers auf Seiten des Geschädigten .....	1695
14. Organisationsrecht des Versicherers .....	1703
15. Mitwirkungsobligieheit des Versicherten .....	1705
16. Leistungszeitpunkt .....	1706
17. Erstattung ungerechtfertigter Leistungen .....	1717
<b>IV. Freistellung von begründeten Ansprüchen .....</b>	<b>1720</b>
1. Bewirkung der Freistellung .....	1720
2. Leistungszeitpunkt .....	1721
3. Erstattung ungerechtfertigter Leistungen .....	1725
<b>V. Vertraglich vereinbarte Zusatzleistungen .....</b>	<b>1727</b>
1. Strafrechtsschutz .....	1728
2. Straf- und Ordnungswidrigkeitenrechtsschutz sowie sonstiger Verfahrensrechtsschutz .....	1729
3. Rechtsschutz für den Fall aufsichtsrechtlicher Sonderuntersuchungen .....	1736
4. Untersuchungskosten .....	1737
5. Rechtsschutz für an sich nicht versicherte Ansprüche .....	1738
6. Good-local-standard-Klausel .....	1740
7. Employment Practices Liability Insurance .....	1741
8. Vorbeugende Rechtsberatung .....	1743
9. Gehaltsfortzahlung .....	1744
10. Public-Relation-Dienstleistungen („Reputationsschutz“) .....	1747
11. Weitere Assistance-Leistungen .....	1751
12. Versicherungsschutz zugunsten der Versicherungsnehmerin und mitversicherten Unternehmen .....	1755
13. Konfliktlösungsverfahren .....	1762
<b>VI. Leistungsverweigerung des Versicherers .....</b>	<b>1764</b>
1. Unberechtigte Leistungsverweigerung .....	1765
a) Schuldnerverzug .....	1765
b) Zinshaftung des Versicherers über die Versicherungssumme hinaus .....	1765
c) Schadensersatzhaftung des Versicherers .....	1765
d) Erlöschen der Obliegenheiten des Versicherten .....	1770
e) Deckungsprozess .....	1771
f) Verjährung .....	1784
g) Rechtsstellung des Geschädigten .....	1796
2. Berechtigte Leistungsverweigerung .....	1797

## **§ 15. Leistungsobergrenzen**

I. Einleitung .....	1801
II. Versicherungssumme .....	1801
1. Jahreshöchstleistung .....	1802
2. Summenmäßige Erweiterungen des Versicherungsschutzes .....	1802
a) Abwehrkostenzusatzlimit .....	1802
b) Wiederauffüllung .....	1804

3. Summenmäßige Beschränkungen des Versicherungsschutzes .....	1807
4. Veränderungen der Versicherungssumme .....	1808
5. Verbrauch der Versicherungssumme durch Freistellung .....	1808
6. Verbrauch der Versicherungssumme durch Rechtsschutz .....	1809
7. Wirksamkeit eines Versicherungssummenverbrauchs gegenüber dem Haftpflichtgläubiger .....	1818
8. Interne Kosten des Versicherers .....	1819
9. Anwaltliche Stundenhonorare .....	1820
10. Haftpflichtzinsen .....	1820
11. Zusatzleistungen des Versicherers .....	1825
12. Auswirkungen des § 109 VVG .....	1825
<b>III. Selbstbehalt .....</b>	<b>1830</b>
<b>IV. Eigenschadenklausel .....</b>	<b>1831</b>

### **§ 16. Selbstbehalt**

I. Einleitung .....	1833
II. Fakultative Selbstbehalte .....	1834
1. Umfang eines fakultativen Selbstbehalts .....	1834
2. Eigenschadenklausel .....	1835
3. Unternehmensselbstbehalt .....	1841
III. Obligatorische Selbstbehalte .....	1841
1. Pflichtselbstbehalt bzw. Selbstbehaltvereinbarungspflicht gem. § 93 Abs. 2 S. 3 AktG .....	1841
a) Gesetzeszweck .....	1842
b) Gesetzesgeschichte .....	1843
c) Einzelfragen .....	1844
2. Selbstbehaltvereinbarungspflicht nach dem Deutschen Corporate Governance Kodex .....	1875
3. Selbstbehaltvereinbarungspflicht nach dem Public Corporate Governance Kodex .....	1876
4. Selbstbehaltvereinbarungspflicht gem. BVA-Rundschreiben an die gesetzlichen Krankenkassen .....	1878

### **§ 17. Selbstbehaltversicherung**

I. Einleitung .....	1881
II. Versicherbarkeit des Pflichtselbstbehalts .....	1882
III. Ausgestaltung einer Selbstbehaltversicherung .....	1884
1. Stand-Alone-Modell .....	1884
2. Anrechnungs- und Zusatzkapazitätsmodell .....	1887
3. Die Akzessorietät der Selbstbehaltversicherung zur D&O-Versicherung ....	1889
4. Die Bezugnahme der Versicherungsbedingungen auf die D&O-Versicherung	1892
IV. Kann die Gesellschaft sich oder ihre Manager gegen den Pflichtselbstbehalt versichern? .....	1894

### **§ 18. Regressmöglichkeiten des Versicherers**

I. Einleitung .....	1896
II. Regress aus eigenen Ansprüchen des Versicherers .....	1896
1. Ansprüche des Versicherers gegen den Abschlussprüfer .....	1896

2. Versicherungsvertraglich vereinbarter Regress .....	1898
3. Regress wegen kollusiver freundlicher Inanspruchnahme .....	1899
4. Regress sonstiger nicht geschuldetter Versicherungsleistungen .....	1900
<b>III. Regress aus Ansprüchen des Versicherten .....</b>	<b>1901</b>
1. Regress nach Rechtsschutzgewährung .....	1903
2. Regress nach Freistellung .....	1915
3. Potentielle Regressadressaten .....	1916
a) Versicherungsnehmerin und mitversicherte Unternehmen .....	1916
b) Versicherte .....	1918
c) Gesellschafter der Versicherungsnehmerin .....	1929
d) Rechtsanwälte, Steuerberater und deren Berufshaftpflichtversicherer ...	1931
e) Sonstige .....	1964
4. Weitere Aspekte des Regresses .....	1970
5. Regresssicherungs- und Mitwirkungsobliegenheit .....	1972
a) Regresssicherungsobliegenheit .....	1973
b) Mitwirkungsobliegenheit .....	1982
c) Fälligkeit beider Obliegenheiten .....	1982
d) Kostenerstattungsanspruch .....	1982
e) Folgen einer Obliegenheitsverletzung .....	1983
6. Befriedigungs- und Quotenvorrecht .....	1983
7. „Wiederauffüllung“ der Versicherungssumme .....	1984
<b>IV. Regress gegen andere Versicherer .....</b>	<b>1985</b>
1. Grundsätze der Haftungsverteilung zwischen Versicherern .....	1986
2. Subsidiaritätsabreden .....	1987
a) Eingeschränkte Subsidiarität .....	1988
b) Uneingeschränkte Subsidiarität .....	1990
c) Kollidierende Subsidiaritätsabreden .....	1993
3. Kumulklausel .....	2000
4. Regress durch eine Mitversicherungsgemeinschaft .....	2001

### **§ 19. Vergleich**

<b>I. Einleitung .....</b>	<b>2004</b>
<b>II. Haftungsvergleich .....</b>	<b>2005</b>
1. Vergleichsinhalt .....	2006
a) Vergleichszahlung .....	2006
b) Teilerlass .....	2007
c) Freistellung von weiteren Forderungen .....	2015
d) Regressverzicht .....	2018
2. Vergleichsparteien .....	2018
a) Rolle des Versicherers .....	2019
b) Regulierungsvollmacht des Versicherers .....	2021
c) Vergleich zugunsten Dritter .....	2024
d) Haftung des Versicherers gegenüber dem Geschädigten .....	2024
3. Mindestvergleichssumme .....	2025
a) Abwägungskriterien aus Sicht der Gesellschaft .....	2025
b) Abwägungskriterien aus Sicht des Managers .....	2026
4. Innenhaftungsvergleich mit einer AG .....	2027
a) Risiko der Nichtigkeit .....	2028
b) Risikominimierung durch Einbeziehung des Versicherers .....	2031
c) Risikominimierung durch Freistellungsmodelle .....	2033
d) Abwendungsvergleich .....	2033

5. Restrisiken trotz Vergleichs .....	2034
a) Gläubigerinteressen bei Insolvenz der Gesellschaft .....	2034
b) Anfechtungsrecht des Insolvenzverwalters .....	2036
c) Risiken aus einer Gesellschafterstellung des Managers .....	2036
6. Haftungsvergleich und Klagezulassungsverfahren .....	2037
7. Haftungsvergleich mit Öffnungsklausel (relativer Haftungsverzicht) .....	2037
8. Vergleichabschlusskompetenz .....	2039
 III. Deckungsvergleich .....	2040
1. Vergleichsinhalt .....	2041
2. Vergleichsparteien .....	2044
3. Treuepflicht des Versicherers und des Versicherten .....	2044
4. Wirksamkeit eines Deckungsvergleichs gegenüber dem Geschädigten .....	2048
5. Regress des Versicherers .....	2049
6. Vergleich bei Anschlussversicherung .....	2051
 IV. Haftungs- und Deckungsvergleich .....	2052
1. Vergleichsparteien .....	2052
2. Vergleichsinhalt .....	2055
3. Versicherungssummenerschöpfung .....	2061
4. Freistellungsvereinbarung .....	2065
5. Wirkung der Versicherungssummenerschöpfung gegenüber weiteren Geschädigten .....	2068
6. (Innen-)Haftungs- und Deckungsvergleich mit einer AG .....	2069
7. Arglistvorbehalt .....	2075
8. Vergleichabschlusskompetenz .....	2076

#### **§ 20. Side B (Company-Reimbursement-Klausel)**

I. Einleitung .....	2077
 II. Klauselzwecke .....	2078
1. Regress-Ermöglichung .....	2079
2. Regress-Vermeidung .....	2080
 III. Tatbestandsvoraussetzungen .....	2086
1. Freistellung .....	2086
2. Außenhaftung .....	2088
3. Zulässigkeit der Freistellung .....	2092
4. Freistellungsverpflichtung .....	2093
 IV. Rechtsfolgen .....	2094
1. Zahlungsanspruch .....	2094
2. Einwendungen des Versicherers .....	2097
3. Selbstbehalt .....	2098

#### **§ 21. Direktanspruch der Versicherungsnehmerin gegen den Versicherer**

I. Einleitung .....	2101
 II. Begriff des „Direktanspruchs“ .....	2111
 III. Passivlegitimation des Versicherers hinsichtlich des Haftpflichtanspruchs .....	2112
 IV. Abtretungsbedingte Umwandlung des Freistellungs- in einen Zahlungs- anspruch .....	2113
 V. Abtretbarkeit des Freistellungsanspruchs an die Versicherungsnehmerin .....	2114

VI.	Einfluss einer Rechtsschutzzusage auf die Abtretbarkeit des Freistellungsanspruchs .....	2117
VII.	Umfang einer Abtretung „des Deckungsanspruchs“ .....	2119
VIII.	Verteilung der Darlegungs- und Beweislast im Direktprozess .....	2120
IX.	Anspruchverfolgungskompetenz und Prozessvertretung .....	2124
X.	Verteidigungsmöglichkeiten des Versicherers gegen den Zahlungsanspruch ....	2125
	1. Obliegenheitsverletzung .....	2125
	2. Nicht bindendes Anerkenntnis oder Vergleich .....	2127
	3. Nicht bindendes Haftpflichturteil .....	2129
	4. Fehlende endgültige Entscheidung der Haftpflichtfrage .....	2130
XI.	Verbrauch der Versicherungssumme durch Verteidigungsaufwand des Versicherers .....	2134
XII.	Schicksal des Versicherten nach Abtretung des Freistellungsanspruchs .....	2136
	1. Rechtslage im Direktprozess .....	2136
	2. Rechtslage nach Erfolg der Direktklage .....	2136
	3. Rechtslage nach Misserfolg der Direktklage .....	2136
	a) Schicksal des Rechtsschutzanspruchs .....	2137
	b) Schicksal des Freistellungsanspruchs .....	2138
	c) Kosten des Direktprozesses .....	2140
XIII.	Abtretung des Freistellungsanspruchs an ein mitversichertes Unternehmen ....	2141

## **§ 22. Haftungsrisiken der Versicherungsnehmerin**

I.	Einleitung .....	2143
II.	Haftung der Gesellschaft wegen Fehlens eines (ausreichenden) Versicherungsvertrags .....	2145
	1. Hintergründe .....	2145
	2. Rechtslage bei vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2145
	3. Rechtslage bei nicht vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2147
III.	Haftung der Gesellschaft wegen Verschleierung des Versicherungsschutzes ....	2150
	1. Hintergründe .....	2150
	2. Rechtslage bei vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2153
	3. Rechtslage bei nicht vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2154
	a) Versicherungsvertraglicher Ansatz .....	2155
	b) Anstellungsvertraglicher Ansatz .....	2156
IV.	Haftung der Gesellschaft wegen Verschlechterung des Versicherungsschutzes .....	2159
	1. Änderung des Versicherungsvertrags .....	2159
	a) Renewal .....	2159
	b) Deckungsvergleich .....	2165
	c) Selbstbehaltvereinbarungspflicht .....	2167
	2. Nicht (rechtzeitige) Zahlung der Prämie .....	2168
	a) Hintergründe .....	2168
	b) Rechtslage bei vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2168
	c) Rechtslage bei nicht vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2169
	3. Verletzung der Auskunftsobliegenheit .....	2169
	a) Hintergründe .....	2169
	b) Rechtslage bei vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2170

c) Rechtslage bei nicht vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2170
4. Fehlerhafte Führung eines Direktprozesses .....	2171
a) Hintergründe .....	2171
b) Rechtslage bei vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2171
c) Rechtslage bei nicht vereinbarter Versicherungsverschaffungspflicht .....	2172

### **§ 23. Internationale Aspekte der D&O-Versicherung**

I. Einleitung .....	2173
II. Internationales Haftpflichtrecht .....	2173
III. Internationales Versicherungsrecht .....	2174
1. Reichweite des Versicherungsschutzes .....	2174
2. Versicherungsaufsichtsrechtliche Aspekte .....	2176
a) Lokaler Versicherungsschutz .....	2179
b) Financial Interest Cover (FInC) .....	2180
c) Mastercover .....	2185
3. Versicherungsteuerrechtliche Aspekte .....	2187
4. Versicherungsvertragsrechtliche Aspekte .....	2191
5. Versicherungsprozessrechtliche Aspekte .....	2192

### **§ 24. Vertiefende Literaturhinweise**

I. (Veröffentlichte) Gerichtsentscheidungen zur D&O-Versicherung .....	2195
II. Literatur zur D&O-Versicherung .....	2195
III. Literatur zum Selbstbehalt in der D&O-Versicherung und zur Selbstbehalt-versicherung .....	2204

### **Anhang**

I. Allgemeine Bedingungen der VOV GmbH zur D&O-Versicherung (AVB-VOV) .....	2207
II. Allgemeine Versicherungsbedingungen der Allianz Versicherungs-AG für die Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung für Organe juristischer Personen (AVB-O) .....	2233
III. Allgemeine Versicherungsbedingungen für die Vermögensschaden-Haft- pflichtversicherung von Aufsichtsräten, Vorständen und Geschäftsführern (AVB-AVG) .....	2250
IV. Allgemeine Bedingungen der VOV GmbH zur Selbstbehalt-Versicherung [AVB-S (VOV)] .....	2261
V. Allgemeine Versicherungsbedingungen für die persönliche Absicherung des Selbstbehalts nach dem VorstAG (Persönliche Selbstbehaltversicherung) [AVB-S (GDV)] .....	2269
VI. Allgemeine Versicherungsbedingungen für die Vermögensschaden-Haft- pflichtversicherung von Aufsichtsräten, Vorständen und Geschäftsführern (AVB D&O) .....	2272
Sachregister .....	2289