

# Handbuch Aufsichtsrat

Goette / Arnold

2021

ISBN 978-3-406-72433-6

C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei  
[beck-shop.de](https://beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://beck-shop.de) steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

[beck-shop.de](https://beck-shop.de) hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird [beck-shop.de](https://beck-shop.de) für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.



Goette/Arnold  
Handbuch Aufsichtsrat



**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG





**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



# Handbuch Aufsichtsrat

Herausgegeben von

**Professor Dr. Wulf Goette**

Rechtsanwalt, Stuttgart  
Vorsitzender Richter am BGH a.D.  
Honorarprofessor der Universität Heidelberg

**Professor Dr. Michael Arnold**

Rechtsanwalt, Stuttgart  
Honorarprofessor an der Universität Tübingen

2021  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG





Zitiervorschlag:  
*Bearbeiter in Goette/Arnold AR-HdB § ... Rn. ...*

# beck-shop.de

## DIE FACHBUCHHANDLUNG

**www.beck.de**

ISBN 978 3 406 72433 6

© 2021 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München  
Druck: Druckerei C.H. Beck Nördlingen  
(Adresse wie Verlag)

Satz: 3w+p GmbH, Rimpf  
Umschlaggestaltung: Druckerei C.H. Beck Nördlingen

CO<sub>2</sub>  
*neutral*  
  
chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)



## Vorwort

Nach einem berühmten dictum des II. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs (GELATINE) ist das deutsche Aktienrecht von einer „wohl austarierten Kompetenzverteilung“ der drei Organe Hauptversammlung, Aufsichtsrat und Vorstand gekennzeichnet. Der Aufsichtsrat als das den Vorstand, der die Gesellschaft unter eigener Verantwortung leitet, retro- und prospektiv überwachende Organ hat im Laufe der Entwicklungsgeschichte des deutschen Aktienrechts eine immer größere Bedeutung gewonnen: Gerade die Fehlentwicklungen und Krisen in den letzten Jahrzehnten haben deutlich gemacht, wie wichtig die gewissenhafte Erfüllung der Überwachungsaufgabe für das Wohl der Gesellschaft, ihrer Aktionäre, Arbeitnehmer, Gläubiger und des Gemeinwesens ist; zu Recht spricht man von der zunehmenden „Professionalisierung des Aufsichtsrats“.

Es reicht jedoch nicht, dass nach dem Gesetz die aktienrechtliche Kompetenzordnung „wohl austariert“ ist. Die gesetzliche Pflichtenzuweisung muss auch entsprechend umgesetzt werden. Hier kann es zu Konflikten bei der Aufgabenerfüllung kommen, vor allem wenn das eine oder andere Organ zu sehr in den nicht immer trennscharf abgegrenzten, sondern sich zT überschneidenden Kompetenzbereich des anderen Organs unangemessen übergreift. Jeder Berater eines Gesellschaftsorgans muss sich diese möglichen Konfliktlinien vergegenwärtigen und ihnen Rechnung tragen.

Gleiss Lutz als eine der renommiertesten, großen deutschen Wirtschaftskanzleien verfügt über jahrzehntelange tiefgreifende und breitflächige Expertise aus der Beratung aller drei Organe einer Aktiengesellschaft und ist deswegen in besonderer Weise befähigt, durch seine Angehörigen alle in Rede stehenden Probleme des Zusammenwirkens der Gesellschaftsorgane aus den unterschiedlichen Perspektiven zu beurteilen. Vor diesem Hintergrund haben sich die beiden Herausgeber entschlossen, ein Team „von Kennern der Materie“ aus der Mitte der Kanzlei zusammenzuführen und auf der Grundlage dieses breitgefächerten Know How eine umfassende, wissenschaftlich fundierte, aber die praktischen Erfordernisse „aus einem Guss“ behandelnde Darstellung der Aufgaben, Befugnisse und Pflichten des Aufsichtsrats einer deutschen Aktiengesellschaft vorzulegen. Im Mittelpunkt steht die Darstellung der Zusammensetzung und der Inneren Ordnung des Aufsichtsrats, seiner Überwachungs-, Einwirkungs-, Personal-, Vertretungs- und Mitwirkungskompetenz. Sie behandelt den Sonderprüfer, den Besonderen Vertreter und den aus dem angelsächsischen Rechtsbereich stammenden Monitor, stellt eingehend die Pflichten und Sanktionen für fehlerhaftes Verhalten der Aufsichtsratsmitglieder und das Vergütungssystem für den Aufsichtsrat dar und widmet ferner dem mitbestimmten Aufsichtsrat und dem Aufsichtsrat im Konzern eigene Kapitel. Ergänzend angefügt sind ein dem Aufsichtsrat in anderen Gesellschaftsformen gewidmetes und – aus aktuellem Anlass – ein Kapitel über die COVID-Sondergesetzgebung.

Es war für alle Beteiligten eine große Herausforderung, neben der Bearbeitung großer, höchst anspruchsvoller Mandate dieses Programm einigermaßen zeitgerecht abzuschließen, zumal in der Endphase ARUG II und die Covid-Sondergesetzgebung einzuarbeiten waren. Ohne die Unterstützung einer Reihe von Mitarbeitern der Kanzlei hätte sich dieses Programm nicht bewältigen lassen. Herausgeber und Autoren danken deswegen *Florian Bollmann, Dr. Christoph Brünge, Frank Buchhöcker, Lisa Diana Deckers, Nicolas Dietzel, Johanna Dirkes, Rieke Dolde, Sebastian Ernst, Dr. Charlotte Evers, Jessica Ferreira Rocha, Patrick Feser, Anna Gralla, Minh Duc Ha, Elena Himmelmann, Jonas Hofer, Silke Hoffmann, Jan Homann, Dr. Hilmar Hütten, Fabian Köpcke, Miriam Lück, Nils Maiwurm, Dr. Joscha Meyer, Maximilian Moosmann, Megan Müller, Patrick Müller, Tina Müller, Holger Nemetz, Dominik Pohlmann, Corinna Richter, Angelina Rosiak, Jennifer Salzmann, Lars Sander, Mathis Schaller, Mara Schmidt-Klie, Pia Schneider, Laurids Schommers, Lisa Setzer, Ricarda Zeh, Valentin Zemmrich* sehr herzlich für ihre zuverlässige Mitwirkung bei der Zusammenstellung des weit gefächerten Stoffs und der steten Bereitschaft zu zielführender Diskussion der zT schwierigen Fragestellungen. Besonderer Dank gilt Herrn Referendar *Nicholas Brand*, der unermüdlich den Manuskriptlauf überwacht, koordinierend eingegriffen und vor allem zuverlässig die beiden Register erstellt hat. Frau von Bonhorst und dem Verlag danken wir für die fürsorgliche Begleitung der Manuskripterstellung und für die große Geduld mit den eingetretenen, unvermeidlichen Verzögerungen.

Herausgeber, Autoren und Verlag würden sich sehr freuen, wenn dieses „Handbuch des Aufsichtsrats“ Hilfen und Anleitungen vor allem für die mit den praktischen Fragen des Aktienrechts befassten Kreise, ebenso aber Anregungen für die Wissenschaft bieten würde, der oftmals der unmittelbare Zugang zu den die aktienrechtliche Praxis bewegenden Fragen fehlt. Anregungen für die Diskussion sind hochwillkommen.

Stuttgart im Februar 2021

*Professor Dr. Michael Arnold  
Professor Dr. Wulf Goette*





**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



## Die Bearbeiter

**Professor Dr. Michael Arnold**

Rechtsanwalt, Stuttgart  
Honorarprofessor an der Universität Tübingen

**Professor Dr. Christian Arnold, LL.M. (Yale)**

Rechtsanwalt, Stuttgart  
Honorarprofessor der Universität Mannheim

**Dr. Adrian Bingel, LL.M. (Chicago), Dipl.-Kfm.**

Attorney-at-Law (New York) Rechtsanwalt, Stuttgart

**Peter Steffen Carl**

Rechtsanwalt, München

**Dr. Matthias Gärtner**

Rechtsanwalt, Düsseldorf

**Professor Dr. Wulf Goette**

Rechtsanwalt, Stuttgart  
Vorsitzender Richter am BGH a.D.  
Honorarprofessor der Universität Heidelberg

**Dr. Cornelius Götze, LL.M. (Cornell)**

Rechtsanwalt und Notar, Frankfurt am Main

**Martin Hitzer**

Rechtsanwalt, Düsseldorf

**Dr. Maximilian von Rom**

Rechtsanwalt, Frankfurt am Main

**Dr. Gabriele Roßkopf, LL.M. (London)**

Rechtsanwältin, Stuttgart

**Dr. Vera Rothenburg**

Rechtsanwältin, Stuttgart

**Dr. Dirk Wasmann**

Rechtsanwalt, Stuttgart

**Dr. Fred Wendt**

Rechtsanwalt, Hamburg





**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



## Im Einzelnen haben bearbeitet

### § 1 Einleitung

Rn. 1–17 .....	Michael Arnold
Rn. 18–79 .....	Wulf Goette
Rn. 80–123 .....	Michael Arnold
Rn. 124–143 .....	Wulf Goette

### § 2 Zusammensetzung .....

Gabriele Roßkopf

### § 3 Innere Ordnung

Rn. 1–389 .....	Peter Steffen Carl
Rn. 390–576 .....	Adrian Bingel

### § 4 Aufgaben und Kompetenzen

#### A. Überwachungskompetenz

Rn. 1–212 .....	Michael Arnold
Rn. 213–380 .....	Vera Rothenburg

#### B. Einwirkungskompetenz

Rn. 381–498 .....	Michael Arnold
-------------------	----------------

#### C. Personalkompetenz

Rn. 499–1182 .....	Matthias Gärtner
Rn. 1183–1820 .....	Christian Arnold
Rn. 1821–1944 .....	Matthias Gärtner
Rn. 1945–2046 .....	Hansjörg Scheel
Rn. 2047–2159 .....	Matthias Gärtner
Rn. 2160–2266 .....	Dirk Wasmann

#### D. Vertretungskompetenz

Rn. 2267–2338 .....	Vera Rothenburg
Rn. 2339–2448 .....	Wulf Goette

#### E. Mitwirkungskompetenz

Rn. 2449–2551 .....	Vera Rothenburg
Rn. 2552–2643 .....	Dirk Wasmann
Rn. 2644–2664 .....	Michael Arnold
Rn. 2665–2686 .....	Peter Steffen Carl

#### F. Sonderprüfer

Rn. 2687–2851 .....	Michael Arnold
---------------------	----------------

#### G. Besonderer Vertreter

Rn. 2852–2921 .....	Gabriele Roßkopf
---------------------	------------------

#### H. Monitor

Rn. 2922–3030 .....	Martin Hitzer
---------------------	---------------

### § 5 Pflichten und Sanktionen

Rn. 1–165 .....	Martin Hitzer
Rn. 166–183 .....	Matthias Gärtner
Rn. 184–201 .....	Wulf Goette

### § 6 Vergütung und Auslagenersatz .....

Dirk Wasmann/  
Matthias Gärtner

### § 7 Mitbestimmter Aufsichtsrat .....

Christian Arnold

### § 8 Aufsichtsrat im Konzern .....

Fred Wendt



### § 9 Der Aufsichtsrat in anderen Gesellschaftsformen

Rn. 1–61 .....	Gabriele Roßkopf
Rn. 62–176 .....	Vera Rothenburg
Rn. 177–226 .....	Wulf Goette
Rn. 227–286 .....	Vera Rothenburg

### § 10 Der Aufsichtsrat in der Corona-Krise

Rn. 1–67 .....	Cornelius Götze
Rn. 68–155 .....	Maximilian von Rom

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



# Inhaltsübersicht

Vorwort .....	V
Die Bearbeiter .....	VII
Im Einzelnen haben bearbeitet .....	IX
Inhaltsübersicht .....	XI
Inhaltsverzeichnis .....	XIII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXVII
Literaturverzeichnis .....	XLIX
§ 1 Einleitung .....	1
§ 2 Zusammensetzung .....	35
§ 3 Innere Ordnung .....	89
§ 4 Aufgaben und Kompetenzen .....	205
§ 5 Pflichten und Sanktionen .....	885
§ 6 Vergütung und Auslagenersatz für Aufsichtsratsmitglieder sowie Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	925
§ 7 Mitbestimmter Aufsichtsrat .....	997
§ 8 Aufsichtsrat im Konzern .....	1107
§ 9 Aufsichtsräte in anderen Gesellschaftsformen .....	1151
§ 10 Der Aufsichtsrat in der Corona-Krise .....	1205
Entscheidungsregister .....	1229
Sachverzeichnis .....	1273

beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG





**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Die Bearbeiter .....	VII
Im Einzelnen haben bearbeitet .....	IX
Inhaltsübersicht .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXVII
Literaturverzeichnis .....	XLIX

## § 1 Einleitung

I. Aufgaben und Kompetenzen .....	2
1. Überwachungskompetenz .....	2
2. Beratungs- und Einwirkungskompetenz .....	2
3. Personalkompetenz .....	3
4. Vertretungskompetenz .....	4
5. Mitwirkungskompetenz .....	4
II. Pflichten .....	5
1. Sorgfalt und Haftung einschließlich D&O .....	5
a) Grundlagen .....	5
b) Sorgfaltsmaßstab .....	5
c) Pflichten .....	5
d) Schuldhaftige Pflichtverletzung und Haftung .....	7
e) Anspruchsverfolgung, Verzicht und Vergleich, D&O Versicherung .....	8
2. Insbesondere: Verschwiegenheitspflicht .....	9
3. Insbesondere: Datenschutz .....	9
4. Insbesondere: Kapitalmarktrechtliche Pflichten .....	9
III. Rechte .....	10
1. Informationsrecht .....	10
2. Teilnahmerecht .....	10
3. Einberufungsverlangen .....	10
4. Vergütung .....	10
5. Kreditgewährung .....	11
6. Budgetrecht des AR? .....	11
IV. Rechtsquellen und Geschichte .....	11
1. AktG .....	12
2. Satzung .....	12
3. Geschäftsordnung .....	13
4. Mitbestimmungsgesetze .....	13
5. HGB .....	14
6. Weitere Gesetze .....	14
7. DCGK .....	14
8. Europäisches Recht .....	17
9. Geschichte des Aufsichtsrats .....	17
V. Grundprinzipien .....	21
1. Unternehmensinteresse .....	21
2. Gleichbehandlung und Gleichberechtigung .....	23
a) Aufsichtsratsmitglieder .....	23
b) Aufsichtsrat und Vorstand .....	23
c) Aktionäre .....	23
3. Persönliche Amtswahrnehmung .....	24
4. Weisungsfreie Amtsführung .....	25
5. Selbstorganisationsrecht .....	25
VI. Mitbestimmter Aufsichtsrat .....	26
1. MitbestG .....	26
a) Anwendung des MitbestG .....	26
b) Bildung, Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	26
c) Wahl, Ausscheiden und Schutz der Arbeitnehmervertreter .....	27



d) Innere Ordnung und Tätigkeit des Aufsichtsrats .....	28
2. DrittelbG .....	29
a) Anwendung des DrittelbG .....	29
b) Besonderheiten nach dem DrittelbG .....	29
VII. Aufsichtsrat in anderen Gesellschaftsformen .....	29
1. KGaA .....	30
2. SE .....	30
3. GmbH .....	31
4. Genossenschaft .....	32
 <b>§ 2 Zusammensetzung</b>	
I. Allgemeines .....	37
1. Zusammensetzung .....	37
a) Rechtsgrundlagen .....	37
b) Mitbestimmte Aufsichtsräte .....	40
c) Rechtsfolge bei Verstoß .....	40
2. Geschlechterquote .....	41
a) Zwingende Geschlechterquote (§ 96 Abs. 2 AktG) .....	41
b) Festlegung von Zielgrößen für Frauenquote (§ 111 Abs. 5 AktG) .....	41
c) Rechtsfolgen bei Verstoß .....	43
II. Persönliche Voraussetzungen .....	44
1. Gesetzliche Voraussetzungen, § 100 Abs. 1 AktG .....	44
2. Gesetzliche Hinderungsgründe .....	44
a) Nach AktG .....	44
b) Nach anderen Gesetzen .....	50
3. Eignung .....	50
4. Unabhängigkeit .....	51
5. Interessenkonflikt .....	52
6. Persönliche Voraussetzungen in der Satzung .....	53
7. Besondere Voraussetzungen .....	54
a) Arbeitnehmervertreter .....	54
b) Finanzexperten und Sektorenkenntnis, § 100 Abs. 5 AktG .....	54
8. Rechtsfolgen des Fehlens persönlicher Voraussetzungen oder Vorliegens von Hinderungsgründen .....	55
a) Verstoß gegen § 100 Abs. 1, 2 AktG .....	55
b) Verstoß gegen von der Satzung geforderte persönliche Voraussetzungen .....	56
c) Verstoß gegen § 100 Abs. 5 AktG .....	56
d) Verstoß gegen § 105 Abs. 1 AktG .....	58
e) Verstoß gegen Vorgaben in Bezug auf Eignung, Unabhängigkeit, Interessenkonflikt .....	58
f) Besonderheiten für entsandte Mitglieder .....	58
g) Verstoß bei gerichtlicher Bestellung .....	58
9. Ehrenvorsitzende, Ehrenmitglieder .....	59
III. Bestellung .....	59
1. Wahl der Anteilseignervertreter .....	60
a) Wahlvorschlag .....	60
b) Durchführung der Wahl .....	61
c) Wahlabreden .....	63
d) Annahme der Wahl und Amtsbeginn .....	64
e) Erster Aufsichtsrat .....	64
2. Wahl der Arbeitnehmervertreter .....	64
3. Entsendung durch Aktionäre .....	65
a) Einräumung und Ausgestaltung .....	65
b) Entsendungsberechtigter .....	65
c) Ausübung des Entsendungsrechts .....	65
d) Höchstzahl .....	66
4. Gerichtliche Bestellung .....	67
a) Allgemeines .....	67
b) Beschlussunfähigkeit, § 104 Abs. 1 AktG .....	67
c) Unvollständigkeit, § 104 Abs. 2 AktG .....	68



d) Voraussetzungen der Unterbesetzung .....	68
e) Antragserfordernis .....	69
f) Zuständigkeit .....	69
g) Gerichtliche Entscheidung .....	69
h) Rechtsstellung der gerichtlich bestellten Aufsichtsratsmitglieder .....	70
5. Fehlerhafte Bestellung .....	70
IV. Amtszeit .....	71
1. Beginn und Ende der gesetzlichen Amtszeit .....	71
2. Besondere Satzungsregelungen .....	72
3. Wiederbestellung .....	73
4. Sonderfälle .....	74
a) Arbeitnehmervertreter .....	74
b) Entsandte Mitglieder .....	74
c) Gerichtlich bestellte Mitglieder .....	74
d) Erster Aufsichtsrat .....	75
V. Vorzeitige Beendigung .....	75
1. Wegfall persönlicher Voraussetzungen .....	75
2. Abberufung .....	76
a) Von der Hauptversammlung frei gewählte Aufsichtsratsmitglieder, § 103 Abs. 1 AktG .....	76
b) Entsandte Aufsichtsratsmitglieder, § 103 Abs. 2 AktG .....	77
c) Gerichtliche Abberufung, § 103 Abs. 3 AktG .....	78
d) Besonderheiten bei gerichtlich bestellten Mitgliedern .....	81
e) Besonderheiten bei Arbeitnehmervertretern .....	82
3. Amtsniederlegung .....	82
4. Erfolgreiche Anfechtungsklage .....	83
5. Tod .....	84
6. Gesellschaftsbezogene Beendigungsgründe .....	84
VI. Besonderheiten bei Ersatzmitgliedern .....	84
1. Allgemeines .....	84
2. Bestellung .....	85
3. Nachrichten .....	86
4. Ausscheiden .....	86
VII. Bekanntmachungspflichten hinsichtlich der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	87
1. Bekanntmachungen im Handelsregister .....	87
2. Sonstige Publizitätspflichten .....	88
<b>§ 3 Innere Ordnung</b>	
I. Selbstorganisationsrecht .....	92
1. Autonomiebereich .....	92
2. Satzungsregelungen .....	93
3. Einflussnahme auf die Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	93
a) Diversität und Diversitätskonzept .....	94
b) Ziele für Zusammensetzung und Kompetenzprofil .....	95
II. Aufsichtsratsvorsitzender .....	96
1. Wahl .....	96
a) Wahlverfahren .....	96
b) Gerichtliche Bestellung .....	100
c) Amtszeit .....	100
d) Abberufung .....	101
e) Niederlegung .....	103
2. Mitteilungspflichten der Gesellschaft .....	104
a) Anmeldung zum Handelsregister .....	104
b) Angabe auf Geschäftsbriefen .....	104
3. Besondere Rechte und Pflichten des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	104
a) Leitungsaufgaben .....	105
b) Berichtsempfang und Informationspflichten .....	108
c) Entscheidung über Sitzungsteilnahme von Dritten .....	109
d) Austausch mit Vorstandsvorsitzendem .....	112
e) Repräsentationsaufgaben .....	113



f) Sonstige Repräsentationsaufgaben .....	116
g) Koordination der Aufsichtsratsstätigkeit .....	116
h) Maßnahmen zur Sicherung der Vertraulichkeit .....	116
i) Ausstattung des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	117
j) Hilfsgeschäfte des Aufsichtsratsvorsitzenden .....	117
k) Hauptversammlung .....	117
l) Registeranmeldungen .....	117
4. Stellvertretender Aufsichtsratsvorsitzender .....	118
a) Wahl .....	118
b) Anzahl der Stellvertreter .....	118
c) Reihenfolge der Stellvertreter .....	118
d) Verhinderungsfall .....	118
e) Befugnisse .....	119
5. Ehrenvorsitzender .....	119
a) Zuständigkeit für die Ernennung .....	119
b) Keine Publizitätspflichten .....	120
c) Rechtliche Stellung .....	120
d) Haftung .....	121
e) Finanzielle Aspekte .....	121
III. Plenum .....	122
1. Autonomiebereich des Plenums .....	122
2. Geschäftsordnung .....	122
a) Zuständigkeit .....	123
b) Regelungsmöglichkeiten .....	123
c) Geltungsdauer .....	124
d) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen die Geschäftsordnung .....	124
3. Selbstbeurteilung .....	125
a) Ziel .....	125
b) Zuständigkeit .....	126
c) Gegenstand .....	126
d) Methodik .....	126
e) Frequenz .....	126
f) Auswertung und Dokumentation .....	127
IV. Ausschüsse .....	127
1. Bildung von Ausschüssen .....	127
a) Aufsichtsratsbeschluss .....	128
b) Größe von Ausschüssen .....	128
c) Dauer .....	129
d) Besetzung von Ausschüssen .....	129
e) Ausschussvorsitz .....	132
2. Beratende und beschließende Ausschüsse .....	132
a) Kompetenzzuweisung .....	132
b) Grenzen der Delegation .....	133
3. Präsidium / Personalausschuss .....	135
4. Vermittlungsausschuss .....	136
5. Prüfungsausschuss .....	136
a) Einrichtung .....	137
b) Aufgabenbereich .....	137
c) Besetzung .....	142
6. Nominierungsausschuss .....	144
7. Sonderausschüsse .....	146
a) Ausschüsse im Finanzsektor .....	146
b) Ausschuss für Geschäfte mit nahestehenden Personen .....	146
c) Compliance-Ausschuss .....	150
d) Beteiligungsausschuss in mitbestimmten Gesellschaften .....	150
e) Projektbezogene Ausschüsse .....	150
8. Innere Ordnung .....	151
a) Regelungszuständigkeit .....	151
b) Geschäftsordnung von Ausschüssen .....	151
c) Aufgaben des Ausschussvorsitzenden .....	152



d) Entscheidung über Teilnahme an Ausschusssitzungen .....	153
9. Berichtspflichten .....	157
10. Überwachung der Ausschussarbeit .....	158
11. Informelle Gremien .....	159
12. Besondere Anforderungen an Ausschussmitglieder .....	159
V. Einberufung und sonstige Vorbereitung .....	160
1. Einberufung .....	160
a) Grundsätzliche Zuständigkeit .....	160
b) Rechtsnatur .....	160
c) Form und Frist .....	161
d) Häufigkeit, Verteilung der Termine, außerordentliche Sitzungen .....	161
e) Ort, Zeit und Tagesordnung .....	162
f) Verteilung der Unterlagen .....	163
g) Einberufungsmängel .....	164
h) Einberufungsverlangen nach § 110 Abs. 1 AktG .....	164
i) Selbsthilferecht nach § 110 Abs. 2 AktG .....	166
2. Sonstige Vorbereitung .....	167
VI. Beschlussfassung .....	168
1. Entscheidung/Beschluss .....	168
a) Begriffe und Rechtsnatur .....	168
b) Ausdrückliche Beschlussfassung .....	169
c) Zustandekommen des Beschlusses .....	170
d) Geheime Abstimmung .....	170
e) Mehrheitserfordernis .....	171
f) Stimmrecht und Stimmverbot .....	172
2. Beschlussfähigkeit .....	173
3. Stimmabgabe ohne Präsenz .....	174
a) Schriftliche Stimmabgabe .....	174
b) Beschlussfassung ohne Sitzung .....	176
4. Fehlerhafte Beschlüsse .....	177
VII. Sorgfalts- und Verschwiegenheitspflicht .....	179
1. Sorgfaltspflicht .....	179
a) Allgemeiner Maßstab .....	179
b) Qualifikationsanforderungen .....	180
c) Besondere Funktionsträger .....	181
d) Spezifische Sorgfaltspflichten .....	182
2. Verschwiegenheitspflicht .....	184
a) Reichweite der Verschwiegenheitspflicht .....	184
b) Definition der vertraulichen Information .....	185
c) Entscheidung über Offenlegung .....	186
d) Verpflichteter Personenkreis .....	187
e) Informationsempfänger .....	188
f) Einbeziehung von Beratern .....	189
g) Einschaltung sonstiger Hilfspersonen .....	190
h) Sitzungsteilnehmer .....	191
i) Konzernsachverhalte .....	191
j) Rechtsfolgen .....	192
k) Maßnahmen zur Steigerung der Vertraulichkeit in der Praxis .....	192
3. Exkurs: Datenschutz .....	194
a) Überblick .....	194
b) Datenschutzrechtliche Stellung und Pflichten des Aufsichtsrats .....	195
c) Kontrolle des Aufsichtsrats durch den Datenschutzbeauftragten der Gesellschaft .....	195
VIII. Dokumentation .....	196
1. Protokoll .....	196
a) Protokollierungspflicht .....	196
b) Unterzeichnung der Niederschrift .....	197
c) Form der Niederschrift .....	197
d) Inhalt der Niederschrift .....	198
e) Berichtigung und Widerspruch .....	199



f) Folgen bei Unzulänglichkeiten .....	199
g) Abschriften .....	200
h) Vorlage von Niederschriften .....	200
2. Aufbewahrung von Unterlagen .....	201
a) Archivierung durch die Gesellschaft .....	201
b) Aufbewahrung durch Aufsichtsratsmitglieder .....	202
c) Rückgabe von Unterlagen .....	203
 <b>§ 4 Aufgaben und Kompetenzen</b>	
A. Überwachungskompetenz .....	227
I. Grundlagen der Zuständigkeit des Aufsichtsrats .....	227
1. § 111 Abs. 1 AktG .....	227
2. Bedeutung der Überwachungsaufgabe .....	228
3. Einfluss des Aufsichtsrats .....	228
4. Beratung als Teil der Überwachung .....	228
II. Gegenstand und zeitlicher Umfang .....	229
1. Die Geschäftsführung als Überwachungsgegenstand .....	229
a) Begriff der Geschäftsführung .....	229
b) Überwachung der wesentlichen Leitungsmaßnahmen des Vorstands .....	229
2. Personelle Reichweite der Überwachung .....	230
a) Vorstandsmitglieder .....	230
b) Leitende Angestellte .....	230
3. Sitzungshäufigkeit und zeitliche Anforderungen .....	230
III. Inhalt der Überwachungspflicht .....	232
1. Berichte des Vorstands an den Aufsichtsrat als Grundlage der Überwachung (§ 90 AktG) .....	232
a) Allgemeines .....	232
b) Regelmäßige Berichterstattung durch den Vorstand (§ 90 Abs. 1 AktG) .....	234
c) Berichte auf Verlangen des Aufsichtsrats (§ 90 Abs. 3 AktG) .....	238
d) Ordnungsgemäße Berichterstattung (§ 90 Abs. 4 AktG) .....	241
e) Informationsrecht des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds (§ 90 Abs. 5 AktG) .....	241
f) Verstoß gegen die Berichtspflicht .....	242
2. Sorgfaltsmaßstab bei der Überwachung .....	243
a) Rechtmäßigkeit .....	243
b) Ordnungsmäßigkeit .....	243
c) Wirtschaftlichkeit .....	244
d) Zweckmäßigkeit .....	244
3. Art und Intensität der Überwachung .....	244
a) Normallage .....	245
b) Sonderlage .....	245
4. Vergangenheitsbezogene Überwachung .....	246
a) Ermittlung des Sachverhalts .....	246
b) Beurteilung des Sachverhalts .....	246
c) Unterrichtung des Vorstands .....	246
5. Prüfungs- und Berichtspflicht gem. § 171 AktG .....	247
a) Jahresabschluss .....	247
b) Lagebericht .....	249
c) Vorschlag für die Verwendung des Bilanzgewinns .....	249
d) CSR-Bericht .....	250
e) Berichtspflicht über das Ergebnis schriftlich an die Hauptversammlung .....	250
6. Errichtung eines Risikoüberwachungssystems durch den Vorstand, § 91 Abs. 2 AktG .....	253
7. Einholung von Rechtsrat und Sachverständigengutachten .....	254
a) Beauftragung gem. § 111 Abs. 2 S. 2 AktG .....	254
b) Beauftragung außerhalb von § 111 Abs. 2 S. 2 AktG .....	256
8. Prüfungsausschuss .....	257
a) Allgemein .....	257
b) Aufgaben .....	258
9. Zusammenarbeit mit dem Abschlussprüfer .....	261



IV. Form der Erfüllung der Überwachungsaufgabe durch den Aufsichtsrat .....	261
1. Teilhaberechte und -pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder an der Meinungsbildung im Aufsichtsrat .....	262
2. Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	263
a) Präventive Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	263
b) Reaktive Ein- und Mitwirkungsrechte des Aufsichtsrats .....	268
V. Compliance Verantwortung und Internal Investigation .....	271
1. Einleitung .....	271
a) Begriff .....	271
b) Zweck .....	271
2. Überwachung der Geschäftsführung nach § 111 AktG .....	272
a) Allgemeine Zuständigkeit des Aufsichtsrats für Überwachung .....	272
b) Organinterne Wahrnehmung .....	272
3. Präventive Compliance-Pflicht des Vorstands .....	273
4. Mindestanforderungen an eine Compliance-Organisation .....	273
a) Prüfungsstandards für eine Compliance Organisation .....	273
b) Zuordnung von Verantwortlichkeiten .....	274
c) Risikoanalyse als Informationsgrundlage .....	276
d) Berichtssystem .....	276
e) Unternehmenskultur und Bewusstsein für Compliance .....	278
5. Compliance im Konzern .....	279
a) Konzernweite Compliance .....	279
b) Die Rolle des Aufsichtsrats bei konzernweiter Compliance .....	280
6. Repressive Compliance-Pflicht des Vorstands .....	281
a) Untersuchungs- und Aufklärungspflicht .....	281
b) Abstellen des Compliance-Verstoßes .....	284
c) Sanktionierung von Fehlverhalten (Arbeitsrechtliche Maßnahmen) .....	284
d) Anspruchsprüfung/-abwehr .....	285
e) Änderung/Verbesserung des Compliance-Systems .....	285
7. Die Überwachungspflicht des Aufsichtsrats .....	286
a) Inhalt .....	286
b) Intensität der Überwachung .....	286
c) Instrumente im Einzelnen .....	287
8. Originäre Compliance-Pflicht des Aufsichtsrats .....	289
a) Personelle Maßnahmen .....	289
b) Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen .....	289
c) Eigene Sachverhaltsermittlung .....	289
9. Aufsichtsratsinterne Compliance .....	292
a) Interessenkollision .....	293
b) Rechtswidrige Beschlüsse .....	293
c) Beraterverträge .....	293
10. Berichtspflicht in der Hauptversammlung .....	294
B. Einwirkungs- und Beratungskompetenz .....	294
I. Ausgangspunkt: Geschäftsführungsverbot, § 111 Abs. 4 S. 1 AktG .....	294
II. Einwirkung durch Beratung .....	294
III. Einwirkung durch Zustimmungsvorbehalte, § 111 Abs. 4 S. 2 AktG .....	295
1. Grundlagen .....	295
2. Begründung von Zustimmungsvorbehalten .....	296
3. Inhaltliche Ausgestaltung .....	298
a) Reichweite und Grenzen von Zustimmungsvorbehalten .....	298
b) Zulässige Gegenstände .....	302
4. Erteilung der Zustimmung .....	303
a) Zuständigkeit .....	303
b) Entscheidung über die Zustimmung .....	304
c) Zeitpunkt der Zustimmung .....	305
d) Reichweite der Zustimmung .....	306
e) Eilbedürftige Geschäfte .....	306
f) Generalzustimmung .....	307
g) Nicht zustimmungspflichtige Geschäfte .....	307



5. Versagung der Zustimmung .....	307
a) Wirkung der Versagung .....	307
b) Ersetzung der Zustimmung durch die Hauptversammlung .....	308
IV. Exkurs: Zustimmungsvorbehalte bei Related Party Transactions .....	308
1. Geschäfte mit nahestehenden Personen, § 111a Abs. 1 AktG .....	309
a) Geschäft .....	309
b) Nahestehende Person .....	309
c) Ausnahme für reguläre Geschäfte, § 111a Abs. 2 AktG .....	310
d) Ausnahmen im Konzern, § 111a Abs. 3 AktG .....	315
e) Schwellenwert .....	316
2. Rechtsfolgen .....	318
a) Zustimmungsvorbehalt, § 111b Abs. 1 AktG .....	318
b) Zustimmungsverfahren .....	318
c) Veröffentlichungspflicht, § 111c AktG .....	321
3. Bedeutung und Folgen für die Praxis .....	321
C. Personalkompetenz .....	322
I. Organstellung .....	322
1. Bestellung der Vorstandsmitglieder (§ 84 Abs. 1 AktG) .....	322
a) Rechtsnatur der Bestellung .....	323
b) Zwingende Zuständigkeit des Plenums .....	323
c) Vorbereitung der Entscheidung .....	323
d) Entschließungsfreiheit .....	327
e) Zusammensetzung des Vorstands .....	333
f) Persönliche Voraussetzungen .....	338
g) Beschlussfassung im Aufsichtsrat .....	349
h) Befristete und bedingte Bestellung .....	352
i) Begrenzung der Amtszeit .....	355
j) Ermessen .....	356
k) Zuweisung eines Geschäftsbereichs .....	357
l) Annahme der Bestellung .....	357
m) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung) .....	358
n) Datenschutzrechtliche Vorgaben .....	358
2. Wiederbestellung und Verlängerung der Amtszeit (§ 84 Abs. 1 S. 2 AktG) .....	359
a) Entscheidung über die Wiederbestellung .....	359
b) Verbot einer unzulässigen Vorabbindung des Aufsichtsrats .....	359
c) Einvernehmliche vorzeitige Aufhebung der Bestellung und Wiederbestellung .....	361
d) Aufschiebend bedingte oder befristete Wiederbestellung .....	362
e) Zuweisung des Geschäftsbereichs, Geschäftsleitungsmandate und Nebentätigkeiten, Handelsregister .....	362
3. Automatische Verlängerung der Amtszeit (§ 84 Abs. 1 S. 4 AktG) .....	363
4. Fehlerhafte Bestellung und faktisch wie ein Vorstandsmitglied handelnde Personen .....	363
a) Lehre von der fehlerhaften Organstellung .....	363
b) Faktisch wie ein Vorstandsmitglied handelnde Personen .....	365
c) Fortsetzung der Tätigkeit eines wirksam bestellten Vorstandsmitglieds .....	365
5. Widerruf der Bestellung (§ 84 Abs. 3 AktG) .....	365
a) Wirkung des Widerrufs .....	365
b) Zwingende Zuständigkeit des Plenums .....	366
c) Ad hoc-Publizitätspflicht .....	366
d) Wichtiger Grund .....	366
e) Kein Beurteilungsspielraum, aber Ermessen .....	379
f) Anhörung? .....	381
g) Benachteiligungsverbot des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes (AGG) .....	381
h) Verwirkung .....	382
i) Entschließungsfreiheit .....	382
j) Beschlussfassung im Aufsichtsrat .....	382
k) Widerrufserklärung, Befristung, Bedingung .....	383
l) Zugang der Widerrufserklärung beim Vorstandsmitglied .....	384
m) Rechtsschutz des Vorstandsmitglieds .....	386



n) Umgang mit einem Schwebezustand .....	391
o) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung) .....	392
6. Amtsniederlegung .....	392
a) Form, Inhalt .....	392
b) Befristung, Bedingung .....	393
c) Zugang .....	393
d) Wichtiger Grund als Wirksamkeitsvoraussetzung? .....	394
e) Unwirksamkeit bei Rechtsmissbrauch .....	395
f) Auswirkungen auf den Anstellungsvertrag .....	395
g) Auswirkungen auf andere Konzernmandate .....	396
h) Pflichten des Aufsichtsrats .....	397
i) Verpflichtung zur Amtsniederlegung? .....	397
7. Einvernehmliche Amtsbeendigung .....	398
a) Zulässigkeit .....	398
b) Verfahren .....	398
c) Entscheidung des Aufsichtsrats .....	398
8. Suspendierung .....	399
a) Einseitige Suspendierung .....	399
b) Einvernehmliche Suspendierung .....	401
c) Verfahren für die einseitige und die einvernehmliche Suspendierung .....	402
d) Zeitliche Grenzen einer zulässigen Suspendierung .....	403
e) Rechtsfolgen einer zulässigen Suspendierung .....	404
f) Entscheidung über die Suspendierung, Pflichten von Aufsichtsrat und Vorstand .....	406
g) Reaktionsmöglichkeiten des Vorstandsmitglieds bei einseitiger Suspendierung .....	407
h) Suspendierung der Ernennung zum Vorstandsvorsitzenden .....	407
9. Einvernehmliche Freistellung/Dienstbefreiung .....	407
a) Inhalt, Zulässigkeit und Voraussetzungen .....	407
b) Verfahren .....	408
c) Rechte und Pflichten des dienstbefreiten Vorstandsmitglieds .....	408
d) Pflichten von Aufsichtsrat und Vorstand .....	409
10. Vorsitzender des Vorstands (§ 84 Abs. 2 AktG) .....	410
a) Keine zwingende Satzungsvorgabe .....	410
b) Verfahren .....	410
c) Dauer und Verlängerung der Ernennung, aufschiebende Bedingung und Befristung, automatische Verlängerung .....	411
d) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe und Rechnungslegung) .....	412
e) Aufgaben des Vorstandsvorsitzenden .....	412
f) Arbeitsdirektor als Vorstandsvorsitzender? .....	413
g) Zwei Vorstandsvorsitzende? .....	414
h) Beendigung der Ernennung .....	414
i) Vorstandssprecher .....	415
11. Arbeitsdirektor .....	416
12. Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern (§ 94 AktG) .....	417
a) Begriff, Hintergrund, Ermessen des Aufsichtsrats .....	417
b) Aufgaben und Befugnisse, Bestellung zum Arbeitsdirektor .....	417
c) „Hoch-“ und „Herabstufung“ .....	418
d) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung) .....	418
13. Aufsichtsratsmitglieder als Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern (§ 105 Abs. 2 AktG) .....	419
a) Normzweck .....	419
b) Voraussetzungen .....	419
c) Wirkungen der Stellvertretung, Rechte und Pflichten des Stellvertreters .....	422
d) Rechte und Pflichten des vertretenen Vorstandsmitglieds .....	423
e) Rechtsfolgen bei Nicht-Vorliegen der Voraussetzungen für die Bestellung zum Stellvertreter .....	424
f) Entscheidung des Aufsichtsrats .....	424
g) Annahme, Beginn und Ende der Stellvertretung .....	425
h) Publizität (Handelsregister, Geschäftsbriefe, Rechnungslegung, Liste der Aufsichtsratsmitglieder) .....	426



i) Modifikationen oder Ausschluss der Möglichkeit, Aufsichtsratsmitglieder zum Stellvertreter zu bestellen? .....	427
14. Der erste Vorstand (§ 30 Abs. 4 AktG) .....	428
a) Bestellung .....	428
b) Annahme der Bestellung, Dauer der Amtszeit, Widerruf .....	429
c) Aufgaben und Verantwortlichkeit .....	429
d) Vergütung .....	429
15. Gerichtliche Bestellung von Vorstandsmitgliedern (§ 85 AktG) .....	430
a) Regelungszweck .....	430
b) Bestellungs Voraussetzungen .....	430
c) Verfahren .....	434
d) Besondere Vorstandsmitglieder .....	438
e) Organpflichten, Vertretungs- und Geschäftsführungsbefugnis .....	439
f) Amtsdauer, Befristung .....	440
g) Widerruf der Bestellung .....	441
h) Sonstige Beendigungsgründe .....	443
i) Weitere Bestellung bei fortbestehender Dringlichkeit .....	443
j) Kein Austausch ohne vorherige Aufhebung oder Beendigung der Bestellung .....	444
k) Auslagenersatz und Vergütung (§ 85 Abs. 3 AktG) .....	444
l) Rechtsmittel gegen die gerichtliche Entscheidung über einen Bestella ngsantrag .....	445
16. Beschlussvorschlag an die Hauptversammlung zur Entlastung der Vorstands- und Aufsichtsratsmitglieder (§§ 120, 119 Abs. 1 Nr. 4 AktG) .....	446
a) Entlastungsentscheidung der Hauptversammlung .....	446
b) Kein Anspruch auf Entlastung .....	461
c) Informationspflichten .....	461
d) Inhaltliche Bindung der Hauptversammlung .....	468
e) Beschlussvorschlag des Aufsichtsrats für die Entlastungsentscheidung (§ 124 Abs. 3 S. 1 AktG) .....	473
f) Anträge von Aktionären (§ 122, § 126 AktG) .....	478
II. Anstellungsverhältnis .....	479
1. Begriff und Rechtsnatur .....	479
a) Anstellungsvertrag .....	479
b) Abgrenzung zur Bestellung zum Organmitglied .....	479
c) Vorstandsmitglieder als Arbeitnehmer? .....	480
d) Sozialversicherungsrechtliche Behandlung .....	485
2. Begründung des Anstellungsverhältnisses .....	488
a) Vertragsschluss und Zuständigkeit .....	488
b) Vertragsdauer .....	491
c) Schutz des Organmitglieds .....	492
d) Drittanstellung/Drittvergütung .....	495
e) Mängel bei Vertragsschluss und deren Rechtsfolgen .....	499
f) Auswirkung auf ein bereits bestehendes Arbeitsverhältnis .....	501
3. Vergütung .....	503
a) Allgemeine Vorschriften .....	503
b) Gesetzliche Vorgaben zur Vorstandsvergütung .....	505
c) Vorstandsvergütungssystem .....	518
d) Sonstige Vorgaben zur Vorstandsvergütung .....	526
e) Gestaltungsmöglichkeiten .....	546
f) Vergütung durch Dritte .....	560
g) Offenlegung der Vorstandsvergütungen .....	560
4. Wettbewerbs- und Nebentätigkeitsverbote .....	566
a) Die gesetzlichen Wettbewerbsverbote, § 88 AktG .....	566
b) Wettbewerbsverbote zwischen Abberufung und Ende des Anstellungsvertrags .....	575
c) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	576
d) Nebentätigkeitsverbote .....	583
5. Sonstige Rechte und Pflichten .....	586
a) Auslagen- und Kostenersatz .....	586
b) Urlaub .....	588
c) Sabbatical .....	588



d) Teilzeit .....	590
e) Anspruch auf Zeugniserteilung .....	590
f) Treuepflicht .....	590
g) Verschwiegenheitspflicht .....	592
h) Pflicht zur Weiterarbeit unterhalb der Vorstandsebene .....	592
i) Vergütung nach Amtsniederlegung .....	593
6. Beendigung des Anstellungsverhältnisses .....	593
a) Verhältnis zum Widerruf der Bestellung .....	593
b) Beendigungsgründe .....	594
c) Abfindung .....	606
d) Übergangsgeld .....	607
e) Auskunfts- und Herausgabepflichten .....	608
f) Ruhegehalt und Ruhegehaltszusage .....	610
III. Exkurs: Votum der Hauptversammlung zum Vorstandsvergütungssystem und zum Vergütungsbericht (§ 120a AktG) .....	619
1. Votum zum Vorstandsvergütungssystem (§ 120a Abs. 1 bis 3 AktG, § 119 Abs. 1 Nr. 3 AktG) .....	619
a) Zwingende regelmäßige Vorlage des Vorstandsvergütungssystems .....	619
b) Entscheidung der Hauptversammlung .....	623
c) Lediglich empfehlender Charakter der Entscheidung der Hauptversammlung .....	625
d) Rechtsfolgen einer Billigung durch die Hauptversammlung .....	625
e) Rechtsfolgen einer Ablehnung durch die Hauptversammlung .....	626
f) Auswahlmessen des Aufsichtsrats bei mehreren vorgelegten Vorstandsvergütungssystemen .....	628
g) Rechtsmittel gegen das Votum der Hauptversammlung? .....	629
h) Veröffentlichung des Votums der Hauptversammlung (§ 120a Abs. 2 AktG) .....	630
2. Herabsetzung der Maximalvergütung .....	631
a) Entscheidung der Hauptversammlung .....	631
b) Verhältnis zwischen der Billigung des Vorstandsvergütungssystems und der Herabsetzung der Maximalvergütung .....	633
c) Wirkungen einer Herabsetzung .....	634
d) Grenzen der Herabsetzung .....	635
e) Laufende Anstellungsverträge bleiben unberührt .....	635
f) Aufnahme von Änderungsvorbehalten in Neuverträge? .....	636
g) Verstöße des Aufsichtsrats gegen die herabgesetzte Maximalvergütung .....	636
h) Anfechtung eines Herabsetzungsbeschlusses .....	637
i) Anfechtung der Ablehnung einer Herabsetzung? .....	638
3. Votum zum Vergütungsbericht (§ 120a Abs. 4 AktG, § 119 Abs. 1 Nr. 3 AktG) .....	638
a) Erstellung, Prüfung und Vorlage des Vergütungsberichts .....	638
b) Entscheidung der Hauptversammlung über die Billigung .....	639
c) Lediglich empfehlender Charakter der Entscheidung der Hauptversammlung .....	640
d) Ausschluss der Anfechtbarkeit .....	641
e) Erleichterung für kleine und mittelgroße Gesellschaften – bloße Erörterung des Vergütungsberichts (§ 120a Abs. 5 AktG) .....	641
f) Veröffentlichung des Vergütungsberichts und des Votums zum Vergütungsbericht, handelsrechtliche Offenlegung der Vergütung .....	641
4. Übergangsrecht .....	642
5. Nicht börsennotierte Gesellschaften .....	643
6. Börsennotierte KGaA .....	643
a) Vorstandsvergütungssystem .....	643
b) Vergütungsbericht .....	645
IV. D&O .....	646
1. Entscheidungskompetenz für Abschluss der D&O-Versicherung .....	646
2. Vertretungsbefugnis im Außenverhältnis zum Versicherer .....	648
3. Pflicht zum Abschluss einer D&O-Versicherung .....	648
a) Aufgrund ausdrücklicher Regelung im Dienstvertrag .....	648
b) Aus Fürsorgepflicht oder Treuepflicht gegenüber Organmitglieder .....	649
c) Pflicht zum D&O-Abschluss als Korrelat zur Abschlusskompetenz .....	650
4. Verpflichtung zu fortbestehendem D&O-Versicherungsschutz .....	650
a) Verhältnis zur Nachmeldung .....	650



b) Versicherungsschutz im Insolvenzfall der Versicherungsnehmerin .....	651
c) Inhaltliche Änderungen des D&O-Versicherungsschutzes .....	652
d) Vertragliche Absicherung .....	652
5. Berücksichtigung von D&O-Aspekten im Rahmen der ARAG/Garmenbeck-Doktrin .....	653
a) Erfolgsaussichten hinsichtlich der D&O-Deckung .....	653
b) Entgegenstehende Gründe .....	657
6. Geltendmachung und Sicherung der Deckungsansprüche .....	658
a) Gefahr der Verschlechterung der Rechtsposition gegenüber dem D&O-Versicherer .....	658
b) Umstandsmeldung .....	658
c) Deckungsklage gegen D&O-Versicherer .....	659
d) Direktklagen gegen D&O-Versicherer .....	660
e) Prozessuale und prozessaktische Aspekte einer Direktklage .....	663
f) Zustimmungserfordernisse und rechtliche Risiken hinsichtlich der Wirksamkeit .....	663
V. Geschäftsordnung für den Vorstand (§ 77 Abs. 2 AktG) .....	664
1. Zuständigkeit .....	664
a) Unentziehbare Primärzuständigkeit des Aufsichtsrats und Subsidiärzuständigkeit des Vorstands .....	664
b) Regelung von Einzelfragen durch die Satzung .....	665
c) Rechtsfolgen bei fehlender Erlasskompetenz .....	666
2. Pflicht zum Erlass einer Geschäftsordnung? .....	668
3. Verfahren .....	669
a) Vorstand .....	669
b) Aufsichtsrat .....	669
4. Formerfordernis .....	670
a) Vorstand .....	670
b) Aufsichtsrat .....	670
5. Vorgaben an den Regelungsumfang, Rahmen-Geschäftsordnung .....	671
6. Geltungsdauer .....	671
a) Inkrafttreten .....	671
b) Rückwirkung? .....	672
c) Außerkrafttreten .....	672
d) Auswirkungen personeller Veränderungen .....	672
7. Bindungswirkung .....	673
a) Allgemeine Bestimmungen .....	673
b) Personen- und objektbezogene Bestimmungen .....	673
c) Persönliche Verhaltenspflichten der Vorstandsmitglieder .....	674
8. Geschäftsverteilung .....	674
a) Grenzen der Geschäftsverteilung .....	674
b) Verantwortlichkeit und Haftung der Vorstandsmitglieder .....	679
c) Voraussetzungen einer wirksamen Geschäftsverteilung .....	681
d) Bezeichnung der Geschäftsbereiche .....	683
e) Geschäftsverteilungsplan .....	683
f) Gestaltungsformen der Geschäftsverteilung und Entscheidung des Aufsichtsrats ....	683
g) Änderung der Geschäftsverteilung .....	684
h) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen gesellschaftsrechtliche oder anstellungsvertragliche Vorgaben .....	685
9. Mögliche weitere Regelungsgegenstände .....	687
a) Geschäftsführungsbefugnis, Zuständigkeit des Gesamtvorstands .....	687
b) Vertretungsbefugnis .....	688
c) Vorstandssitzungen .....	689
d) Beschlussfähigkeit .....	689
e) Beschlussteilnahme abwesender Vorstandsmitglieder .....	690
f) Mehrheitserfordernisse .....	691
g) Form der Beschlussfassung .....	691
h) Vorstandsvorsitzender, „Vorstandssprecher“ .....	691
i) Stichentscheid, Vetorecht .....	692
j) Vorstands Ausschüsse .....	694



k) Berichte des Vorstands (§ 90 AktG) .....	694
l) Umsetzung von Vorgaben des DCGK .....	694
m) „Programmsätze“, Wiedergabe und Konkretisierung gesetzlicher Pflichten .....	695
n) Zustimmungsvorbehalte zugunsten des Aufsichtsrats .....	695
10. Auslegung der Geschäftsordnung .....	695
11. Änderung und Durchbrechung der Geschäftsordnung .....	695
a) Änderung und Durchbrechung durch den Vorstand .....	695
b) Änderung durch den Aufsichtsrat .....	696
12. Verstöße gegen die Geschäftsordnung .....	697
13. Offenlegung der Geschäftsordnung .....	697
VI. Abschlussprüfer .....	697
1. Einleitung: Funktion des Abschlussprüfers, zwingende und freiwillige Prüfungen .....	697
a) Jahresabschluss, Lagebericht, Konzernabschluss, Konzernlagebericht .....	698
b) Halbjahresfinanzberichte, unterjährige Finanzinformationen .....	698
c) Berichterstattung zur Corporate Social Responsibility .....	700
2. Verfahrensablauf zur Bestellung und Beauftragung des Abschlussprüfers .....	700
3. Auswahl des Abschlussprüfers .....	700
a) Zuständigkeit des Prüfungsausschusses .....	700
b) Geeignete Abschlussprüferkandidaten .....	700
4. Bei der Auswahl zu berücksichtigende Besonderheiten für Unternehmen von öffentlichem Interesse (PIEs) .....	704
a) PIE .....	704
b) Einschränkung von Nichtprüfungsleistungen (Art. 5 Abschlussprüfer-VO) .....	704
c) Auswahl des Abschlussprüfers des PIEs .....	708
d) Zeitliche Grenzen der Bestellung desselben Abschlussprüfers bei PIEs (Zwang zur externen Rotation) .....	711
e) Interne Rotation .....	713
5. Vorschlag des Prüfungsausschusses .....	713
6. Wahlvorschlag des Aufsichtsrats an die Hauptversammlung .....	713
7. Beauftragung des Abschlussprüfers .....	714
8. Haftung des Abschlussprüfers, Abberufung .....	715
D. Vertretungskompetenz .....	716
I. Reichweite des § 112 AktG .....	716
1. Einleitung .....	716
a) Inhalt und Zweck .....	716
b) Normcharakter .....	716
c) Umfang .....	716
d) Konkurrenz zu anderen Vorschriften .....	717
2. Anwendungsbereich .....	718
a) Persönlicher Anwendungsbereich .....	718
b) Sachlicher Anwendungsbereich .....	726
c) Wissenszurechnung .....	727
3. Ausübung der Vertretungsmacht .....	728
a) Willensbildung .....	728
b) Willensäußerung .....	730
c) Nachweis .....	731
4. Mängel der Vertretungsmacht .....	732
a) Prozessuale Folgen .....	732
b) Materiell-rechtliche Folgen .....	733
II. Anspruchsverfolgung gegenüber Vorstandsmitgliedern .....	734
1. Kompetenz des AR in Abgrenzung zu HV und Vorstand .....	734
a) § 93 Abs. 4 AktG .....	734
b) §§ 147, 148 AktG .....	736
c) Initiativrecht der Hauptversammlung zur Herbeiführung eines Vergleichs/Verzichts analog § 83 AktG? .....	736
d) Besonderer Vertreter .....	737
e) Vertretungskompetenz gegenüber aktiven und ehemaligen Vorstandsmitgliedern .....	738
f) Witwen und Waisen .....	738



g) Fehlerhafte Bestellung und Haftung .....	738
2. Objektiver Pflichtverstoß .....	738
a) Sorgfalts- und Treuepflicht .....	739
b) Tun oder Unterlassen .....	740
c) Organisation, Ressortprinzip, Delegation und Überwachung .....	740
d) Compliance-System .....	742
e) Konsensprinzip und Mehrheitsbeschlüsse, Folgen für Haftung .....	743
f) Beobachtungs- und Prüfungspflicht, insbes. Legalitätspflicht und „Business Judgment Rule“ .....	744
g) Kapitalschutz .....	747
h) Massesicherungs- und Insolvenzantragspflicht .....	747
i) Transparente Information im Vorstand und gegenüber dem Aufsichtsrat .....	749
j) Kompetenzverstoß .....	749
3. Verschulden .....	750
a) Maßstäbe, auch wg D&O .....	750
b) Haftungsreduzierung? .....	751
c) Tatsachen- und Rechtsirrtum .....	752
d) Einholung von (Rechts)Rat (ISION) .....	752
4. Schaden .....	753
a) Vermögensschaden .....	753
b) Bußgeld als Schaden .....	754
c) Schmiergeldzahlungen .....	755
d) Soziale Aufwendungen .....	755
e) Schädigung einer Tochtergesellschaft .....	756
f) Vorteilsausgleich .....	756
5. Kausalität .....	757
a) Ursachenzusammenhang .....	757
b) Rechtmäßiges Alternativverhalten .....	757
c) Kollegialentscheidungen .....	758
d) Kompetenzverstoß und Kausalität .....	758
6. Darlegungs- und Beweislast .....	758
a) Grundsatz .....	758
b) Auch bei Witwen und Waisen und Rechtsnachfolge? .....	759
c) Dokumenten-Zugang für Vorstandsmitglied bei Inanspruchnahme .....	759
7. ARAG/Garmenbeck-Doktrin .....	759
8. Gesamtschuld .....	762
a) Grundlagen .....	762
b) Innenausgleich .....	763
c) „Kreiselregress“ .....	763
9. Verjährung .....	764
a) Beginn .....	764
b) Hemmung der Verjährung – andere Sicherungsmaßnahmen .....	765
c) Verjähren lassen? .....	766
10. Verzicht und Vergleich (§ 93 Abs. 4 S. 3 AktG) .....	766
11. Andere Anspruchsgrundlagen als § 93 AktG .....	768
E. Mitwirkungskompetenz .....	769
I. Entsprechenserklärung und DCGK .....	769
1. Entsprechenserklärung, § 161 AktG .....	769
a) Allgemeines .....	769
b) Beschlusskompetenz .....	770
c) Beschlussfassung .....	771
d) Erklärungsinhalt .....	772
2. Folgen fehlerhafter Beschlüsse .....	774
a) Gründe für die Fehlerhaftigkeit .....	774
b) Anfechtbarkeit von Beschlüssen .....	774
c) Haftung .....	776
d) Ordnungswidrigkeiten und Strafbarkeitsrisiken .....	777
3. DCGK .....	777
a) Zweck und Ziel .....	777



b) Rechtsnatur .....	778
c) Inhalt .....	778
d) Erhöhte Anforderungen durch Novellen .....	779
II. Anmeldungen durch den Aufsichtsrat .....	781
1. Keine originären Anmeldepflichten .....	781
2. Mitwirkungspflichten .....	781
a) Kapitalerhöhungen .....	781
b) Kapitalherabsetzungen .....	782
3. Rechtsfolgen bei Verstößen .....	783
III. Aufgaben, sonstige besondere Aufgaben, Hauptversammlungsleitung .....	783
1. Erfordernis und Bestimmung des Versammlungsleiters .....	783
2. Abwahl des Versammlungsleiters, Niederlegung des Amtes .....	784
a) Durch die Hauptversammlung gewählter Versammlungsleiter .....	784
b) Durch die Geschäftsordnung bestimmter Versammlungsleiter .....	784
c) Satzungsmäßig bestimmter Versammlungsleiter .....	785
d) Gerichtlich bestimmter Versammlungsleiter .....	786
e) Abstimmung über die Abwahl .....	786
f) Niederlegung der Versammlungsleitung .....	786
3. Die Aufgaben und Kompetenzen des Versammlungsleiters sowie die von ihm bei deren Wahrnehmung zu beachtenden Grundsätze .....	787
4. Aufgaben vor der Hauptversammlung .....	787
5. Aufgaben in und Ablauf der Hauptversammlung sowie deren Abbildung im Leitfaden (Überblick) .....	788
a) Typischer Ablauf der Hauptversammlung .....	788
b) Bestimmung und Einhaltung des Zeitrahmens .....	789
c) Teilnehmerverzeichnis .....	790
d) Unterbrechung der Hauptversammlung .....	790
6. Besondere Aufgaben in der (General-)Debatte .....	790
a) Bestimmung der Reihenfolge der Behandlung der Tagesordnungspunkte und der Redner in der Debatte .....	790
b) Maßnahmen zur Beschleunigung der Debatte .....	791
c) Umgang mit Anträgen von Aktionären .....	793
7. Aufgaben im Zusammenhang mit der Abstimmung und der Ergebnisverkündung mit Beschlussfeststellung .....	795
a) Festlegung der vorzunehmenden Abstimmungen .....	795
b) Abstimmungsverfahren .....	796
c) Abstimmungsreihenfolge .....	796
d) Ergebnisermittlung .....	797
e) Ergebnisverkündung, Beschlussfeststellung .....	798
8. Schließung der Hauptversammlung .....	798
9. Ordnungsmaßnahmen .....	798
10. Mögliche Aufgaben des Versammlungsleiters nach der Hauptversammlung (Unterzeichnung der Niederschrift) .....	799
11. Haftung des Versammlungsleiters .....	799
IV. Mitwirkung des Aufsichtsrats an gerichtlichen Verfahren .....	800
1. Verfahren über Anfechtungs- und Nichtigkeitsklagen und damit zusammenhängende Freigabeverfahren .....	800
2. Verfahren über die Bestellung oder Auswechslung eines Sonderprüfers .....	802
3. Verfahren durch oder gegen vom Aufsichtsrat eingeschaltete (Hilfs-)Personen und über entsprechende Hilfsgeschäfte .....	802
V. Mitwirkung an Kapitalerhöhungen aus genehmigtem Kapital .....	803
1. Zustimmung über das „Ob“ der Kapitalerhöhung .....	803
2. Zustimmung über das „Wie“ der Kapitalerhöhung .....	803
VI. Mitwirkung an Satzungsänderungen .....	804
VII. Gespräche mit Investoren .....	806
1. Rechtlicher Rahmen .....	806
a) Aktienrechtliche Kompetenzordnung .....	806
b) Zulässige Gesprächsinhalte .....	807
c) Insiderrecht .....	808
d) Verschwiegenheitspflicht .....	808



e) Gleichbehandlungsgrundsatz .....	809
f) Nachinformationsanspruch nach § 131 Abs. 4 AktG .....	810
2. Einbindung des Vorstands .....	810
3. Unterrichtung des Aufsichtsrats .....	811
F. Sonderprüfer .....	811
I. Allgemeines .....	811
1. Überblick .....	811
2. Prüfungsgegenstand .....	812
3. Abgrenzung von anderen Prüfungen .....	813
a) Informelle „Sonderprüfung“ .....	813
b) Insolvenzverwaltung .....	814
c) Besonderer Vertreter .....	814
d) Abschlussprüfung .....	814
II. Bestellung des Sonderprüfers .....	815
1. Bestellung durch Hauptversammlungsbeschluss, § 142 Abs. 1 AktG .....	815
a) Ankündigung in der Tagesordnung und Beschlussvorschlag .....	815
b) Antrag und Beschlussfassung .....	816
c) Stimmverbote .....	816
d) Beschlussinhalt .....	819
e) Rechtsfolgen fehlerhafter Beschlüsse .....	820
2. Gerichtliche Bestellung auf Antrag einer Minderheit, § 142 Abs. 2 AktG .....	821
a) Formelle Voraussetzungen .....	821
b) Materielle Voraussetzungen .....	821
c) Verfahren und Entscheidung des Gerichts .....	827
3. Gerichtliche Bestellung eines anderen Sonderprüfers, § 142 Abs. 4 AktG .....	828
a) Formelle Voraussetzungen .....	828
b) Materielle Voraussetzungen .....	829
c) Verfahren und Entscheidung des Gerichts .....	830
4. Neubestellung bei nachträglichem Wegfall des Sonderprüfers .....	830
a) Von der Hauptversammlung bestellter Sonderprüfer .....	830
b) Vom Gericht bestellter Sonderprüfer .....	832
5. Widerruf der Bestellung .....	833
a) Von der Hauptversammlung bestellter Sonderprüfer .....	833
b) Vom Gericht bestellter Sonderprüfer .....	833
III. Stellung des Sonderprüfers .....	834
1. Rechtsstellung .....	834
2. Person des Sonderprüfers, § 143 AktG .....	834
a) Eignung als Sonderprüfer, § 143 Abs. 1 AktG .....	834
b) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen § 143 Abs. 1 AktG .....	835
c) Bestellungsverbote, § 143 Abs. 2 AktG .....	835
d) Rechtsfolgen bei Verstößen gegen § 143 Abs. 2 AktG .....	836
3. Verantwortlichkeit des Sonderprüfers, § 144 AktG .....	838
4. Vergütung des Sonderprüfers .....	838
IV. Durchführung der Sonderprüfung .....	839
1. Rechte des Sonderprüfers .....	839
a) Einsichts- und Prüfungsrecht, § 145 Abs. 1 AktG .....	839
b) Auskunftsrecht, § 145 Abs. 2 AktG .....	840
2. Durchsetzung der Prüferrechte .....	842
a) Klage .....	842
b) Zwangsgeld .....	843
c) Schadensersatz .....	843
3. Sonderprüfungsbericht .....	843
a) Berichtsinhalt .....	843
b) Pflichten des Vorstands .....	844
V. Kosten .....	845
1. Kostentragung der Gesellschaft im Außenverhältnis .....	845
a) Kosten der Sonderprüfung .....	845
b) Verfahrenskosten .....	845
2. Ersatzansprüche der Gesellschaft im Innenverhältnis .....	845



G. Besonderer Vertreter (§ 147 AktG)	846
I. Grundlagen	846
1. Ersatzansprüche der Gesellschaft	846
2. Geltendmachungsbeschluss	848
3. Pflicht zur Geltendmachung	849
II. Bestellung eines besonderen Vertreters	849
1. Person des besonderen Vertreters	849
2. Bestellung durch Hauptversammlung	850
3. Gerichtliche Bestellung	850
a) Voraussetzungen	850
b) Verfahren	851
c) Entscheidung	851
d) Beschwerde	852
III. Rechtsstellung des besonderen Vertreters	852
1. Organstellung	852
2. Vertragsverhältnis	853
3. Aufgaben	853
a) Ermittlung des Sachverhalts	853
b) Prüfung der Ersatzansprüche	854
c) Durchsetzung	854
d) Anspruchsabwehr	855
e) Keine Befugnis zur Erhebung von Anfechtungs- und Nichtigkeitsklagen	855
4. Rechte	856
a) Ermittlungsbefugnisse: Auskunfts- und Einsichtsrecht	856
b) Vertretungsbefugnis	857
c) Teilnahme an Hauptversammlung	858
d) Vergütung und Ersatz von Auslagen	858
5. Pflichten	860
a) Sorgfaltspflichten	860
b) Treuepflichten	860
c) Berichts- und Auskunftspflichten	860
d) (Keine) Weisungsabhängigkeit	861
e) Haftung	862
6. Beendigung der Bestellung	862
a) Niederlegung	862
b) Abberufung durch die Hauptversammlung	862
c) Abberufung durch das Gericht	863
d) Automatische Beendigungsgründe	863
e) Gleichzeitige Beendigung des Geschäftsbesorgungsverhältnisses	864
H. Externes Monitorship	864
I. Vorbemerkung	864
II. US-Monitorship	865
1. Rechtlicher Rahmen	866
2. Vergleiche mit US-Behörden	866
a) Strafrechtlicher Vergleich	866
b) Zivilrechtlicher Vergleich	867
c) Vereinbarung eines US-Monitorship im Vergleich	867
3. Abgrenzung zum Auditor	868
4. Auswahl des Monitors	868
a) Anforderungsprofil	868
b) Auswahlverfahren	868
5. Beziehung zwischen Monitor und Unternehmen	869
a) Ziele des Monitorship	870
b) Befugnisse des Monitors	870
c) Vertraulichkeit der Monitor-Berichte	871
d) Pflichten des Unternehmens	872
6. Möglicher Ablauf eines US-Monitorship	872
a) Laufzeit	872
b) Phasen	873



c) Arbeitsweise eines Monitors .....	874
7. Folgen bei Erfolg und Scheitern des <i>Monitorship</i> .....	875
III. US-Monitorship in der deutschen Aktiengesellschaft .....	876
1. Stellung des Monitors im gesellschaftsrechtlichen Gefüge der AG .....	876
a) Verhältnis zu Vorstand und Aufsichtsrat .....	876
b) Abgrenzung zum aktienrechtlichen Sonderprüfer, besonderen Vertreter sowie aufsichtsrechtlichen Sonderbeauftragten .....	877
c) Rolle des Aufsichtsrats .....	877
d) Haftung .....	878
2. Aufbau einer Monitorship-Struktur .....	878
3. Konfliktpotenzial .....	879
a) Betriebliche Spannungsfelder .....	879
b) Umsetzung der Monitor-Empfehlungen .....	879
IV. Exkurs: „Sachkundige Stelle“ im deutschen Verbandssanktionsrecht .....	882
1. Sachkundige Stelle gemäß § 13 Abs. 2 VerSanG-E .....	883
2. Vergleich zum US-Monitorship .....	884
3. Fazit .....	884

## § 5 Pflichten und Sanktionen

I. Kapitalmarktrechtliche Pflichten des Aufsichtsrats .....	886
1. Sorgfalts- und Verhaltenspflichten des Aufsichtsrats .....	886
a) Die kapitalmarktrechtliche Primärverantwortung des Vorstands .....	886
b) Kapitalmarktrechtliche Überwachung des Vorstands durch den Aufsichtsrat .....	888
c) Einbindung des Aufsichtsrats in insiderrelevante Sachverhalte .....	888
d) Eigene Organisationspflichten im Rahmen des Kapitalmarkt-Compliance-Systems .....	907
2. Persönliche Sorgfalts- und Verhaltenspflichten der Aufsichtsratsmitglieder .....	908
a) Beachtung der Insiderverbote .....	908
b) Verhaltenspflichten bei Managers' Transactions .....	911
II. Entlastungsverweigerung .....	914
1. Entscheidung der Hauptversammlung über die Entlastung .....	915
2. Beschlussvorschlag des Aufsichtsrats .....	916
III. Abberufung .....	918
IV. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....	918
1. Grundlagen (§ 116 AktG) .....	918
a) Verweisung auf § 93 AktG .....	919
b) Andere Aufgaben und Stellung („sinngemäß“) .....	919
c) Vertretungskompetenz .....	920
2. Pflichtverstoß .....	921
a) Generelle Überwachung .....	921
b) Überwachung in konkreter Situation .....	922
c) Objektiver Pflichtverstoß .....	922
d) Verschulden .....	923
3. Schaden, Kausalität, Darlegungs- und Beweislast, Gesamtschuld, Verjährung, Verzicht und Vergleich .....	923
4. Geltendmachung von Regressansprüche gegen den Aufsichtsrat .....	924
5. Andere Anspruchsgrundlagen .....	924

## § 6 Vergütung und Auslagenersatz für Aufsichtsratsmitglieder sowie Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern

I. Vergütung (§ 113 AktG) .....	927
1. Rechtsgrundlage des Vergütungsanspruchs, ausschließliche Zuständigkeit der Hauptversammlung (§ 113 Abs. 1 AktG) .....	927
a) Zwecke der ausschließlichen Hauptversammlungszuständigkeit .....	928
b) Kein vertragliches Anstellungsverhältnis .....	928
c) Drittvergütung? .....	929
d) Vergütungsentscheidung der Hauptversammlung .....	930
e) Formale Vorgaben für die Vergütungsfestsetzung durch die Hauptversammlung .....	930



2. Arten der Vergütung .....	931
a) Feste und variable (erfolgsorientierte) Vergütung .....	931
b) Sachleistungen .....	933
c) Sitzungsgeld .....	933
d) D&O-Versicherung .....	935
e) Sondervergütungen .....	936
3. Angemessenheit der Vergütung (§ 113 Abs. 1 S. 3 AktG) .....	937
a) Maßstab .....	937
b) Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage .....	938
c) Registergerichtliche Prüfung .....	938
d) Zahlungsanspruch der Aufsichtsratsmitglieder .....	939
4. Gleichbehandlung .....	939
5. Regelmäßiger Beschluss über die Vergütung und das Vergütungssystem für den Aufsichtsrat börsennotierter Gesellschaften (§ 113 Abs. 3 AktG) .....	940
a) Einheitlicher Beschluss über die Vergütung und das Vergütungssystem .....	940
b) Teilausschluss der Anfechtbarkeit .....	944
c) Veröffentlichung .....	944
d) Vergütungsbericht (§ 162 AktG) .....	944
e) Übergangsrecht .....	945
f) Börsennotierte KGaA .....	945
g) Unanwendbarkeit der Regelungen für Related Party Transactions .....	945
h) Nicht börsennotierte Gesellschaften .....	946
6. Entstehung und Fälligkeit der Vergütung .....	946
7. Einreden und Einwendungen .....	947
a) Untätigkeit .....	947
b) Zurückbehaltungsrecht .....	947
c) Verjährung .....	947
8. Verfügungen über den Vergütungsanspruch – insbes. Verzicht und Abführung an Dritte .....	947
9. Änderung der Vergütung .....	948
a) Änderungen für die Zukunft .....	948
b) Rückwirkende Erhöhung der Vergütung .....	948
c) Rückwirkende Herabsetzung der Vergütung .....	949
10. Vergütungsanspruch bei (vorübergehendem) Ausscheiden .....	950
11. Erster Aufsichtsrat (§ 113 Abs. 2 AktG) .....	951
12. Insolvenz, Abwicklung, Umwandlung, Gewinnabführungsvertrag, Beherrschungsvertrag .....	951
13. Vergütung für Ehrenmitglieder und Ehrenvorsitzende .....	952
14. Folgen unzulässiger Vergütung .....	952
a) Haftung des empfangenden Aufsichtsratsmitglieds .....	952
b) Haftung von Vorstands- und Aufsichtsratsmitgliedern wegen Mitwirkung an einer unzulässigen Vergütung .....	953
c) Vergütungsbeschluss der Hauptversammlung als „nachteilige Veranlassung“ im faktischen AG-Konzern? .....	954
15. Steuerrechtliche Gesichtspunkte .....	955
a) Einkommensteuer .....	955
b) Umsatzsteuer .....	955
16. Sozialversicherungsrechtliche Gesichtspunkte .....	957
II. Auslagensatz .....	958
1. Rechtsgrundlage .....	958
2. Art und Angemessenheit der Auslagen .....	959
a) Maßstab für die Beurteilung der Angemessenheit der Auslagen .....	959
b) Erstattungsfähige Auslagen .....	960
c) Insbesondere: Auslagensatz im Zusammenhang mit dienstlichen Terminen .....	961
d) Einsichts- und Prüfungsrechte, Antrags- und Klagebefugnisse, Passivprozesse und -verfahren, Geldauflagen, Geldbußen, Geldstrafen .....	965
e) Aus- und Fortbildung, Amtseinführung („Onboarding“), Berater einzelner Aufsichtsratsmitglieder .....	966
f) Einkommenseinbußen und Ertragsausfall .....	968



3. Büro des Aufsichtsrats oder des Aufsichtsratsvorsitzenden, Mitarbeiter, Dienstwagen .....	968
a) Grundsatz .....	968
b) Private Mitnutzung? .....	970
4. Nachweis der Auslagen .....	970
5. Vorschuss und Freistellung .....	970
6. Auslagenersatz für künftige und ehemalige Aufsichtsratsmitglieder sowie Ehrenmitglieder und Ehrenvorsitzende .....	971
7. Entscheidung über die Angemessenheit der Auslagen .....	972
a) Meinungsstand .....	972
b) Stellungnahme .....	972
c) Vorgaben für die Beurteilung der Angemessenheit .....	974
8. Rechtsstreit über die Erstattung von Auslagen .....	974
9. Folgen bei unzulässiger Gewährung von Auslagenersatz .....	975
a) Haftung des empfangenden Aufsichtsratsmitglieds .....	975
b) Haftung von Vorstands- und Aufsichtsratsmitgliedern wegen Mitwirkung an einer unzulässigen Gewährung von Auslagen .....	975
10. Budgetrecht des Aufsichtsrats? .....	976
a) Meinungsstand .....	976
b) Stellungnahme .....	977
III. Geschenke an Aufsichtsratsmitglieder .....	978
1. Darf die AG Aufsichtsratsmitgliedern Geschenke zuwenden? .....	978
2. Wer entscheidet über Geschenke an Aufsichtsratsmitglieder? .....	978
IV. Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	979
1. Keine Verträge über bereits aufgrund des Aufsichtsratsmandats geschuldete Tätigkeiten .....	980
a) Abgrenzung nach Art der Tätigkeit .....	980
b) Insbesondere: Beratung des Vorstands .....	981
c) Tagesgeschäft .....	981
d) Beratung des Aufsichtsrats? .....	982
e) Rechtsfolgen .....	982
f) Empfehlung .....	983
2. Zustimmungsvorbehalt zu Dienst- und Werkverträgen über Tätigkeiten höherer Art (§ 114 AktG) .....	983
a) Reichweite des Zustimmungsvorbehalts .....	983
b) Zustimmungsentscheidung des Aufsichtsrats .....	986
c) Offenlegung .....	989
d) Rechtsfolgen im Fall eines Verstoßes gegen § 114 AktG .....	989
e) Weitere mögliche Rechtsfolgen im Zusammenhang mit Verträgen iSd § 114 AktG .....	991
3. Zustimmungsvorbehalt zur Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder (§ 115 AktG) .....	992
a) Inhalt und Normzweck .....	992
b) Erfasste Kredite .....	992
c) Einwilligungsentscheidung des Aufsichtsrats .....	993
d) Publizität .....	994
e) Rechtsfolgen bei fehlender Einwilligung .....	994
f) Weitere mögliche Rechtsfolgen im Zusammenhang mit der Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder .....	994
g) Kredite an Aufsichtsratsmitglieder von Kredit- und Finanzdienstleistungsinstituten .....	996
<b>§ 7 Mitbestimmter Aufsichtsrat</b>	
I. Einleitung .....	1002
1. Funktion der Unternehmensmitbestimmung .....	1002
2. Historie der Unternehmensmitbestimmung .....	1002
3. Grundsätze .....	1003
a) Monistisches System und dualistisches System .....	1003
b) Arbeitnehmerbeteiligung an der Unternehmensmitbestimmung .....	1004
c) Corporate Governance .....	1004



4. Mitbestimmung im Konzern .....	1004
II. Mitbestimmungsgesetz .....	1005
1. Grundlagen .....	1005
2. Anwendungsbereich .....	1005
a) Erfasste Unternehmen .....	1005
b) Ausnahmen .....	1013
3. Besonderheiten bei der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1014
a) Bildungszwang .....	1014
b) Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1014
4. Besonderheiten bei der Wahl des Aufsichtsrats sowie der Beendigung des Mandats ....	1017
a) Anteilseignervertreter .....	1017
b) Arbeitnehmervertreter .....	1017
c) Beendigung des Mandats .....	1022
5. Besonderheiten bei der Aufsichtsratsstätigkeit .....	1024
a) Grundsatz .....	1024
b) Herausgehobene Stellung des Aufsichtsratsvorsitzenden (und seines Stellvertreters), § 27 MitbestG .....	1024
c) Beschlussfassung im mitbestimmten Aufsichtsrat .....	1027
d) Bestellung und Widerruf der Bestellung der Mitglieder des geschäftsführenden Organs .....	1031
e) Der Arbeitsdirektor, § 33 MitbestG .....	1040
f) Ständiger Ausschuss .....	1049
g) Ausübung von Beteiligungsrechten durch den Aufsichtsrat, § 32 MitbestG .....	1051
6. Erstmalige Anwendung des Gesetzes (§ 37 MitbestG) .....	1059
a) Verhältnis zu §§ 97–99 AktG .....	1059
b) Satzungsanpassung (§ 37 Abs. 1 S. 2 MitbestG) .....	1059
c) Erstmalige Anwendung der §§ 25–29, 31–33 MitbestG (§ 37 Abs. 2 MitbestG) .....	1061
d) Widerruf der Bestellung des geschäftsführenden Organs (§ 37 Abs. 3 MitbestG) .....	1062
7. Besonderer Schutz der Mitglieder des Aufsichtsrats (§ 26 MitbestG) .....	1063
a) Zweck und Struktur des § 26 MitbestG .....	1063
b) Behinderungsverbot .....	1064
c) Benachteiligungsverbot .....	1067
d) Begünstigungsverbot? .....	1069
e) Rechtsfolgen und Streitigkeiten .....	1069
III. Drittelbeteiligungsgesetz .....	1070
1. Grundlagen .....	1070
2. Anwendungsbereich .....	1071
a) Erfasste Unternehmen .....	1071
b) Ausnahmen .....	1073
3. Besonderheiten bei Zusammensetzung und Wahl des Aufsichtsrats .....	1073
a) Bildungszwang .....	1073
b) Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1073
4. Besonderheiten bei der Wahl des Aufsichtsrats sowie der Beendigung des Mandats ....	1074
a) Anteilseignervertreter .....	1074
b) Arbeitnehmervertreter .....	1074
c) Beendigung des Mandats .....	1076
5. Besonderheiten bei der Aufsichtsratsstätigkeit .....	1076
6. Erstmalige Anwendung des Gesetzes .....	1078
7. Besonderer Schutz der Mitglieder des Aufsichtsrats (§ 9 DrittelbG) .....	1078
IV. Mitbestimmung auf europäischer Ebene .....	1078
1. Unionsrechtliche Rahmenbedingungen der Mitbestimmung .....	1078
2. Mitbestimmung in der Societas Europaea .....	1079
a) Rechtliche Grundlagen .....	1079
b) Arbeitnehmerbeteiligung im Aufsichts- bzw. Verwaltungsrat? .....	1080
c) Arbeitsdirektor? .....	1081
d) Bedeutung des Statusverfahrens .....	1082
3. Mitbestimmung bei grenzüberschreitenden Verschmelzungen (MgVG) .....	1083



V. Vertragliche Gestaltung der Mitbestimmung (Mitbestimmungsverträge) .....	1084
1. Disposition über die Mitbestimmungsregelungen .....	1084
2. Erweiterung der Mitbestimmung .....	1085
a) Vertragliche Vereinbarung eines Mitbestimmungsregimes .....	1085
b) Vertragliche Vereinbarung eines anderen Mitbestimmungsregimes? .....	1085
c) Vertragliche Vereinbarung innerhalb eines geltenden Mitbestimmungsregimes? ....	1086
3. Praktische Handhabung .....	1086
a) Wahl von Arbeitnehmervertretern auf die Bank der Anteilseigner .....	1087
b) Vertragliche Umsetzung .....	1087
VI. Statusverfahren (§§ 97–99 AktG) .....	1087
1. Bedeutung des Statusverfahrens .....	1087
2. Anwendungsbereich des Statusverfahrens .....	1088
3. Außergerichtliches Statusverfahren .....	1090
a) Abgrenzung zum gerichtlichen Statusverfahren nach § 98 AktG .....	1090
b) Relevante Fragen der Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1091
c) Verfahren der Bekanntmachung .....	1092
d) Wirkung der Bekanntmachung .....	1095
4. Gerichtliches Statusverfahren .....	1099
a) Einleitung des Gerichtsverfahrens .....	1099
b) Antragsberechtigung .....	1100
c) Verfahren .....	1102
d) Wirksamkeit und Rechtsfolgen der Entscheidung .....	1106
<b>§ 8 Aufsichtsrat im Konzern</b>	
I. Einleitung .....	1108
II. Die Stellung des Aufsichtsrats im Konzern .....	1108
1. Der Begriff des Konzerns .....	1108
a) Der Unterordnungskonzern .....	1108
b) Der Gleichordnungskonzern .....	1109
c) Keine eigene Rechtsform .....	1109
2. Aufsichtsrat der Obergesellschaft .....	1110
3. Aufsichtsrat der Untergesellschaft .....	1110
4. Interessenausrichtung .....	1110
III. Personelle Verflechtungen zwischen Ober- und Untergesellschaft .....	1112
1. Mehrfachmandate im Konzern .....	1112
2. Interessenkonflikte bei Mehrfachmandaten .....	1114
a) Vertragliche Weisungsrechte gegenüber entsandten Aufsichtsratsmitgliedern .....	1115
b) Stimmverbote .....	1116
c) Stimmenthaltung .....	1118
d) Amtsniederlegung und Abberufung .....	1118
IV. Spezifische Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats im Konzern .....	1119
1. Aufsichtsrat der Obergesellschaft .....	1119
a) Überwachungs- und Kontrollaufgaben als Folge der erweiterten Aufgaben des Vorstands .....	1119
b) Weitere konzernspezifische Aufgaben des Aufsichtsrats .....	1128
c) (Konzernspezifische) Überwachungs- und Kontrollinstrumente .....	1136
2. Aufsichtsrat der Untergesellschaft .....	1144
a) Überwachungsgegenstand und Überwachungsauftrag .....	1144
b) (Konzernspezifische) Berichterstattung und Berichtsprüfung .....	1146
c) (Konzernspezifische) Überwachungs- und Kontrollinstrumente .....	1147
<b>§ 9 Aufsichtsräte in anderen Gesellschaftsformen</b>	
I. Aufsichtsrat in der KGaA .....	1153
1. Vorbemerkung .....	1153
2. Allgemeines zum Aufsichtsrat in der KGaA .....	1154
a) Zusammensetzung .....	1154
b) Persönliche Voraussetzungen .....	1154
c) Wahl und Abberufung .....	1156
d) Innere Ordnung, Vergütung und Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	1159



3. Rechtsstellung des Aufsichtsrats in der KGaA .....	1160
a) Kompetenzen des Aufsichtsrats in der KGaA .....	1160
b) Einschränkungen im Vergleich zum Aufsichtsrat in der AG .....	1165
c) Gestaltungsspielräume in der Satzung .....	1167
4. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder in der KGaA .....	1170
a) Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	1170
b) Haftung gegenüber Dritten .....	1171
II. Aufsichtsrat in der Societas Europaea (SE) oder Europäische Aktiengesellschaft .....	1171
1. Rechtsgrundlagen und Regelungstechnik .....	1171
a) Rechtsgrundlagen .....	1171
b) Rechtsquellenpyramide .....	1171
2. Struktur der SE .....	1172
a) Grundstruktur .....	1172
b) Dualistisches Modell .....	1172
c) Monistisches Modell .....	1173
3. Aufsichtsrat im dualistischen Modell .....	1173
a) Zusammensetzung .....	1173
b) Bestellung, Amtszeit und Abberufung .....	1175
c) Innere Ordnung .....	1177
d) Aufgaben .....	1178
e) Rechte .....	1179
f) Haftung des Aufsichtsorgans .....	1180
4. Verwaltungsrat im monistischen Modell .....	1180
a) Zusammensetzung .....	1180
b) Bestellung, Amtszeit und Abberufung .....	1181
c) Innere Ordnung .....	1182
d) Aufgaben .....	1182
e) Rechte .....	1183
f) Haftung des Verwaltungsrats .....	1183
III. GmbH .....	1184
1. Der fakultative Aufsichtsrat der GmbH .....	1184
a) Rechtliche Grundlagen .....	1184
b) Abgrenzung zu anderen Organen der Gesellschaft .....	1187
c) Aufgaben und Kompetenzen .....	1187
d) Bildung und Abschaffung .....	1188
e) Bestellung und Abberufung .....	1189
f) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	1191
g) Innere Ordnung .....	1193
2. Der Beirat der GmbH .....	1195
a) Rechtliche Grundlagen .....	1195
b) Abgrenzung zu fakultativem Aufsichtsrat und sonstigen Organen .....	1195
c) Bildung und Abschaffung – Aufgaben und Kompetenzen .....	1196
d) Bestellung und Abberufung .....	1196
e) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	1196
f) Innere Ordnung .....	1196
IV. Aufsichtsrat in der Genossenschaft .....	1196
1. Rechtsgrundlagen und Struktur .....	1196
a) Rechtsgrundlagen .....	1196
b) Struktur .....	1197
2. Aufsichtsrat in der Genossenschaft .....	1197
a) Zusammensetzung .....	1197
b) Rechtliche Stellung und Vergütung .....	1199
c) Innere Ordnung .....	1200
d) Aufgaben und Befugnisse .....	1201
e) Pflichten und Rechtsfolgen .....	1203
3. Zusammenarbeit mit dem Prüfungsverband .....	1204



<b>§ 10 Der Aufsichtsrat in der Corona-Krise</b>	
I. Erweiterte Kompetenzen im Vorfeld der Hauptversammlung .....	1206
1. Corona-bedingte Erleichterungen für die Durchführung von	
Hauptversammlungen .....	1206
a) Online-Optionen ohne Satzungsgrundlage .....	1206
b) Virtuelle Hauptversammlungen .....	1207
c) Verkürzung von Einberufungs- und anderen Fristen .....	1213
d) Abschlagszahlungen auf den Bilanzgewinn ohne Satzungsgrundlage .....	1214
e) Verlängerung der Frist für die Durchführung der ordentlichen	
Hauptversammlung .....	1215
2. Zustimmungsvorbehalte des Aufsichtsrats .....	1215
a) Inhaltliche Reichweite .....	1215
b) Zeitpunkt der Zustimmung .....	1216
c) Entscheidungsmaßstab .....	1217
d) Verfahrensmodalitäten .....	1218
e) Rechtsfolgen fehlender Aufsichtsratszustimmung .....	1218
f) Besonderheiten bei der SE .....	1219
II. Mitwirkung an Kapitalisierungsmaßnahmen .....	1220
1. Stabilisierungsmaßnahmen nach dem Stabilisierungsfondsgesetz .....	1220
a) Allgemeine Anforderungen für Stabilisierungsmaßnahmen nach dem StFG .....	1220
b) Garantien gemäß § 21 StFG .....	1221
c) Rekapitalisierung gemäß § 22 StFG .....	1222
2. Erleichterungen bei Kapitalaufnahmen .....	1223
a) Kapitalerhöhung gegen Einlagen .....	1224
b) Stille Gesellschaft .....	1226
c) Ausgabe von Genussrechten und Schuldverschreibungen .....	1227
d) Begleitregelungen .....	1227
Entscheidungsregister .....	1229
Sachverzeichnis .....	1273

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG