

Haftungsrisiken für Vorstand und Aufsichtsrat

von
Dr. Ralf Ek

2., überarbeitete Auflage

Haftungsrisiken für Vorstand und Aufsichtsrat – Ek

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Aktiengesetz](#)



Verlag C.H. Beck München 2010

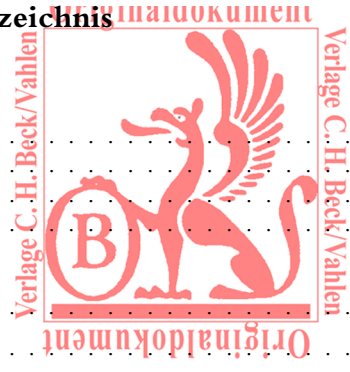
Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 406 60136 1

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur zweiten Auflage	V
Vorwort zur ersten Auflage	VI
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XIX
A. Einleitung	1
I. Umfeld	1
1. Aktuelle Entwicklungen	1
2. Überblick über die Gesetzeslage	2
a) Innenhaftung	2
b) Außenhaftung	4
3. Der Deutsche Corporate Governance Kodex (DCGK)	5
a) Aufbau des Kodex	5
b) Relevante Einzelregelungen des Kodex	6
II. Rechtliche Rahmenbedingungen	9
1. Verwaltungsorganisation der Aktiengesellschaft	9
a) Einleitung	9
b) Der Vorstand	10
aa) Leitung	10
(1) Einführung	10
(2) Unternehmerische Entscheidungen des Vorstands	12
(3) Die Haftungsfreiheit für unternehmerische Entscheidungen gemäß § 93 Abs. 1 S. 2 AktG	13
(a) Unternehmerische Entscheidung	14
(b) Beschaffung angemessener Informationen	15
(c) Handeln im Interesse oder zum Wohl der Gesellschaft	17
bb) Geschäftsführung	18
cc) Vertretung	19
dd) Größe des Vorstands	20
ee) Persönliche Voraussetzungen	20
ff) Bestellung und Abberufung	22
c) Der Aufsichtsrat	23
aa) Überwachung der Geschäftsführung	24
bb) Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats	25
cc) Persönliche Voraussetzungen	26
dd) Bestellung und Abberufung	27
d) Die Hauptversammlung	29
2. Vorstandsmitglieder als Haftungsadressaten	30
a) Allgemeines	30



VIII

b) Fehlerhaft bestelltes und faktisches Organ	30
c) Haftung überstimmter und verhinderter Vorstandsmitglieder	31
3. Aufsichtsratsmitglieder als Haftungsadressaten	33
4. Haftung in Kollegialorganen	34
5. Mehrheit von Haftpflichtigen	35
III. Innenhaftung und Außenhaftung	36
1. Allgemeines	36
2. Innenhaftung	37
3. Außenhaftung	38
B. Haftungsrisiken für Vorstände	39
I. Innenhaftung	39
1. Einleitung	39
2. Verletzung ausdrücklich geregelter Pflichten	39
a) Bei der Gründung der Gesellschaft	39
aa) Keine freie Verfügung des Vorstands über die geleisteten Einlagen	40
bb) Auswahl einer ungeeigneten Zahlstelle für die Einlage- leistungen	41
cc) Verletzung der Pflicht zur Prüfung des Gründungsberichts bzw. des Nachgründungsberichts	41
dd) Fehlende Vollständigkeit und Richtigkeit der Angaben gegenüber dem Registergericht	43
b) Verstoß gegen den Grundsatz der Kapitalerhaltung	44
aa) Allgemeines	44
bb) Verbotene Einlagenrückgewähr	45
cc) Zahlung von Zinsen oder Gewinnanteilen an Aktionäre	46
dd) Erwerb eigener Aktien	47
ee) Ausgabe von Aktien vor vollständiger Leistung des Ausgabebetrags	48
ff) Verteilung von Gesellschaftsvermögen	48
gg) Zahlungen entgegen Zahlungsverbot nach eingetretener Insolvenzreife	49
(1) Inhalt des Zahlungsverbots	49
(2) Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung	50
(3) Umfang des Zahlungsverbots	52
(4) Zeitpunkt für den Eintritt des Zahlungsverbots	53
(5) Erkennbarkeit der Insolvenzreife	53
hh) Vergütung an Aufsichtsräte	53
ii) Gewährung von Krediten an Organmitglieder	57
jj) Ausgabe von Bezugsaktien bei bedingter Kapitalerhöhung	58
kk) Verstoß gegen Berichtspflichten	58
(1) Regelberichte	59
(2) Sonderberichte	60
(3) Anforderungsberichte	61
(4) Grundsätze der Berichterstattung	61

c) Verstoß gegen die Pflicht zur ordnungsgemäßen Buchführung und Bilanzierung	63
d) Verstoß gegen die Verpflichtung zur Einrichtung eines Risikomanagementsystems	64
e) Verstoß gegen Pflichten im Zusammenhang mit der Hauptversammlung	67
aa) Einberufung der Hauptversammlung bei einem Verlust in Höhe der Hälfte des Grundkapitals	70
bb) Vorbereitung und Ausführung von Maßnahmen im Zuständigkeitsbereich der Hauptversammlung	71
(1) Zuständigkeit der Hauptversammlung kraft Gesetzes	72
(2) Zuständigkeit der Hauptversammlung kraft Satzung	72
(3) Zuständigkeit der Hauptversammlung bei Geschäftsführungsmaßnahmen	73
cc) Wesentliche Pflichten des Vorstands bei der Vorbereitung und Durchführung der Hauptversammlung	77
(1) Vorbereitung der Hauptversammlung	77
(2) Durchführung der Hauptversammlung	88
f) Verstoß gegen die Insolvenzantragspflicht	93
g) Verstoß gegen das Verbot unzulässiger Benutzung des Einflusses auf die Gesellschaft	95
3. Verletzung allgemeiner Pflichten	95
a) Verstoß gegen die allgemeine Sorgfaltspflicht	96
b) Verstoß gegen die allgemeine Treuepflicht	96
aa) Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot	97
bb) Verstoß gegen die Verschwiegenheitspflicht	99
4. Besondere Pflichten im Konzern	100
a) Einleitung	100
aa) Der Vertragskonzern	100
bb) Abhängigkeits- und faktische Konzernverhältnisse	100
(1) Das einfache Abhängigkeitsverhältnis	100
(2) Das faktische Konzernverhältnis	101
b) Die Pflichten im Vertragskonzern	101
aa) Pflichten des Vorstands des herrschenden Unternehmens	101
(1) Gegenüber der „eigenen“ Gesellschaft	101
(2) Gegenüber der beherrschten Gesellschaft	102
bb) Pflichten des Vorstands der beherrschten Gesellschaft	103
c) Bei faktischer Abhängigkeit	104
aa) Pflichtverletzung des Vorstands des herrschenden Unternehmens	104
(1) Begriff des Nachteils	104
(2) Möglichkeit zum Ausgleich des Nachteils	105
(3) Rechtsfolgen nachteiliger Veranlassungen	106
bb) Pflichtverletzung des Vorstands der beherrschten Gesellschaft	106
(1) Haftung wegen der Befolgung nachteiliger Weisungen	106
(2) Haftung wegen unterlassener Aufnahme nachteiliger Maßnahmen des Vorstands in den Abhängigkeitsbericht	107

5. Besondere Haftungsrisiken beim Cash-Pooling	108
a) Einleitung	108
b) Kapitalaufbringung	109
c) Kapitalerhaltung	111
d) Darlehensrückzahlung	112
6. Besondere Pflichten in börsennotierten Unternehmen	112
a) Verstoß gegen die Ad-hoc-Mitteilungspflicht	112
aa) Die Ad-hoc-Mitteilungspflicht	112
bb) Selbstbefreiung von der Ad-hoc-Mitteilungspflicht	114
cc) Haftung bei Verstoß gegen die Ad-hoc-Mitteilungspflicht	115
(1) §§ 37b, 37c WpHG	115
(2) Deliktsrecht	118
(3) Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung	119
(4) Rechtsfolgen bei Verstößen	120
b) Directors' Dealings	121
c) Verstoß gegen die Regelpublizität	122
7. Weitere Haftungsvoraussetzungen	126
a) Verschulden	126
b) Schaden und Kausalität	128
c) Darlegungs- und Beweislast	128
d) Verjährung	130
8. Beschränkung der Innenhaftung	131
a) Einleitung	131
b) Billigung pflichtwidrigen Vorstandshandelns	131
c) Nachträglicher Verzicht	132
d) Vertragliche Haftungsbeschränkungen	134
9. Geltendmachung von Innenhaftungsansprüchen	134
a) Geltendmachung von Ersatzansprüchen durch die Aktien- gesellschaft	134
aa) Zuständigkeit des Aufsichtsrats	134
bb) Klageerzwingungsrecht der Aktionäre und Bestellung besonderer Vertreter	135
(1) Einleitung	135
(2) Klageerzwingungsverfahren	136
(a) Hauptversammlungsbeschluss	136
(b) Gerichtliche Geltendmachung	137
(c) Bestellung besonderer Vertreter	137
b) Geltendmachung von Ersatzansprüchen durch Dritte	138
aa) Prozessstandschaft der Aktionäre	138
(1) Klagezulassungsverfahren	138
(2) Bekanntmachungen zur Haftungsklage	140
(3) Sonderprüfung	141
bb) Recht zur Geltendmachung von Ersatzansprüchen durch die Gläubiger der Gesellschaft	141
(1) Einführung	141
(2) Voraussetzungen	142
(3) Ausübung des Verfolgungsrechts	142

II. Außenhaftung	143
1. Einleitung	143
2. Spezialgesetzlich geregelte Außenhaftung	144
a) Haftung für rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten der später nicht eingetragenen Vorgesellschaft	144
b) Haftung für Schäden der Gesellschaft oder ihrer Aktionäre durch schädigenden Einfluss der Vorstandsmitglieder	145
c) Haftung für die Verletzung von Steuerpflichten	146
d) Haftung für nach UmwG entstandene Schäden	147
3. Deliktische Haftung	149
a) Verletzung absolut geschützter Rechte	149
b) Produkthaftung	151
c) Verstoß gegen Schutzgesetze zugunsten Dritter	152
d) Haftung für unterlassene Abführung von Sozialversicherungsbeiträgen	152
e) Verletzung wettbewerbs- und kartellrechtlicher Bestimmungen	154
f) Insolvenzverschleppung	154
g) Vorsätzlich sittenwidrige Schädigung Dritter	156
4. Haftung kraft Rechtsscheins	156
5. Haftung aus culpa in contrahendo	157
6. Verletzung der Kapitalmarktinformationspflichten	157
a) Verletzung der Ad-hoc-Mitteilungspflicht	157
aa) Haftung gemäß §§ 311 Abs. 3, 280 BGB	158
bb) Deliktsrecht	158
b) Verletzung der Regelpublizität	162
c) Organisationsverschulden	163
7. Geltendmachung von Außenhaftungsansprüchen	163
a) Allgemeines	163
b) Kapitalanleger-Musterverfahren	164
aa) Einführung	164
bb) Das Vorlageverfahren	164
cc) Das Musterverfahren	166
dd) Fortsetzung des Verfahrens vor dem Prozessgericht	167
III. Strafrechtliche Verantwortlichkeit	168
1. Einleitung	168
2. Aktienrechtliche Straftatbestände	168
a) Falsche Angaben bei Gründung, Kapitalmaßnahmen und Abwicklung	168
b) Unrichtige Darstellungen in Bilanzen und Berichten	169
c) Verletzung der Geheimhaltungspflicht	169
3. Börsen- und kapitalmarktrechtliche Straftatbestände	169
a) Kurs- und Marktpreismanipulation	170
b) Verbotene Insidergeschäfte	170
c) Kapitalanlagebetrug	171
4. Straftaten in der Insolvenz	171

XII

a) Pflichtverletzung bei Verlust, Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit	171
b) Vorenthalten und Veruntreuen von Sozialversicherungsbeiträgen	172
c) Bankrott	172
d) Verletzung der Buchführungspflicht	173
e) Gläubigerbegünstigung	173
5. Sonstige Straftatbestände	174
a) Untreue	174
b) Betrug (§ 263 StGB)	175
6. Ordnungswidrigkeiten	175
C. Haftungsrisiken für Aufsichtsräte	177
I. Innenhaftung	177
1. Verletzung ausdrücklich geregelter Pflichten	177
a) Einleitung	177
b) Verletzung von Pflichten bei der Gründung der Gesellschaft	177
c) Verletzung der Überwachungspflicht	178
aa) Verletzung der allgemeinen Überwachungspflicht	178
(1) Inhalt der Überwachungspflicht	178
(2) Maßstab der Überwachung	179
bb) Verletzung der Informationspflicht	180
cc) Verletzung der Pflicht zur Einberufung der Hauptversammlung	181
dd) Verletzung der Pflicht zur Begründung und Ausübung von Zustimmungsvorbehalten	182
ee) Verletzung der Pflicht zur Prüfung von Jahresabschluss, Lagebericht und Gewinnverwendungsvorschlag	184
ff) Verletzung der Pflicht zur Berichterstattung an die Hauptversammlung	187
gg) Verletzung der Pflicht zur Bestellung und Abberufung des Vorstands	190
d) Verletzung der Pflicht zur angemessenen Festsetzung der Vorstandsbezüge	193
aa) Einleitung	193
bb) Zulässigkeit nachträglicher Sonderzahlungen	193
cc) Festsetzung der Vorstandsvergütung als Ermessensentscheidung	195
dd) Angemessenheit von Vorstandsvergütungen	195
ee) Verstoß gegen die Pflicht zur Festsetzung angemessener Vorstandsvergütungen	197
ff) Transparenz der Vorstandsvergütung	198
e) Verletzung der Pflicht zur Verfolgung von Ersatzansprüchen gegen Vorstandsmitglieder	198
f) Verstoß gegen den Grundsatz der Kapitalerhaltung	199
g) Verbot schädigenden Verhaltens	201
2. Verletzung allgemeiner Pflichten	202
a) Verstoß gegen die allgemeine Sorgfaltspflicht	202
b) Verstoß gegen die allgemeine Treuepflicht	202
aa) Einleitung	202

bb) Kein Wettbewerbsverbot	204
cc) Verstoß gegen die Verschwiegenheitspflicht	205
dd) Sondervorschriften für Aufsichtsratsmitglieder als Repräsentanten der öffentlichen Hand	206
(1) Vorrang des Unternehmensinteresses	206
(2) Keine gesellschaftsschädigenden Weisungen	207
(3) Berichterstattung	208
3. Weitere Haftungsvoraussetzungen, insb. Verschulden	209
4. Geltendmachung von Innenhaftungsansprüchen	210
II. Außenhaftung	211
D. Haftungsvermeidungsstrategien für Vorstände und Aufsichtsräte	213
I. Beschränkung der Innenhaftung	213
II. Freistellung von der Außenhaftung	214
III. Corporate Compliance und Kontrolle der Haftungsrisiken	215
1. Maßnahmen zur Kontrolle der Haftungsrisiken	215
2. Corporate Compliance	217
IV. Versicherungsschutz, insb. D&O-Versicherungen	220
1. Einführung	220
2. D&O-Versicherungen	220
a) Historische Entwicklung	220
b) Deckungsumfang von D&O-Versicherungen	221
aa) Erfasste Schäden	223
bb) Vom Versicherungsschutz erfasste Personen	224
cc) Abgrenzung zur Vermögensschaden-Haftpflichtdeckung	225
dd) Nachhaftung	226
ee) Rückwärtsdeckung	227
ff) Tätigkeit in Mehrheitstochtergesellschaften und Drittunternehmen	228
gg) Selbstbehalte	229
c) Grenzen des Versicherungsschutzes	229
d) Obliegenheits- und Anzeigepflichten	231
e) Anspruchsberechtigte	231
f) Company Reimbursement-Klausel	231
g) Prämienhöhe und Deckungssumme	232
h) Steuerliche Behandlung der Versicherungsprämien	233
i) Pflicht zum Abschluss einer D&O-Versicherung?	234
j) Zuständigkeit für den Abschluss des Versicherungsvertrages	234
Stichwortverzeichnis	237