

# Inhaltsübersicht

|   |            |
|---|------------|
| Vorwort . . . . .   | V          |
| Inhaltsverzeichnis . . . . .  | IX         |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .   | XXI        |
| § 1 Einführung . . . . .  | 1          |
| <i>Kapitel I: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Vorbereiter und Leiter<br/>der Aufsichtsratssitzungen . . . . .</i>    | <i>7</i>   |
| § 2 Problemstellung und Gang der Untersuchung . . . . .   | 7          |
| § 3 Kompetenzverteilung zwischen dem Aufsichtsratsvorsitzenden und<br>dem Aufsichtsratsplenium . . . . .              | 10         |
| § 4 Abweichungen von der allgemeinen Kompetenzverteilung . . . . .  | 38         |
| § 5 Entscheidungsleitende Maßgaben für die Verfahrensordnungen<br>des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .             | 66         |
| § 6 Anwendung auf ausgewählte Beispielfahrverfahrensordnungen . . . . .   | 78         |
| <i>Kapitel II: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Informationsvermittler . .</i>  | <i>179</i> |
| § 7 Problemstellung und Gang der Untersuchung . . . . .   | 179        |
| § 8 Gesetzlich vorgeschriebene Berichte, Vorlagen und Stellungnahmen . .  | 182        |
| § 9 Informelle Gespräche zwischen dem Aufsichtsratsvorsitzenden und<br>den Vorstandsmitgliedern . . . . .             | 253        |
| <i>Kapitel III: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Ausführer<br/>von Aufsichtsratsbeschlüssen . . . . .</i>             | <i>275</i> |
| § 10 Der Aufsichtsratsvorsitzende als Bote, Untervertreter und<br>Kundgebender von Aufsichtsratsbeschlüssen . . . . . | 275        |
| § 11 Exkurs: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Untervertreter mit eigenem<br>Gestaltungsspielraum . . . . .            | 306        |

|   |     |
|---|-----|
| <i>Kapitel IV: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Vertreter<br/>der Gesellschaft bei Hilfgeschäften</i> . . . . . | 311 |
| § 12 Hilfgeschäfte zur Vorbereitung und Leitung der Aufsichtsratssitzungen                                      | 311 |
| <br>  |     |
| Untersuchungsergebnisse . . . . .   | 321 |
| <br>  |     |
| Literaturverzeichnis . . . . .  | 329 |
| Sachregister . . . . .  | 351 |

# Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| Vorwort . . . . .  | V   |
| Inhaltsübersicht . . . . .   | VII |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .  | XXI |
| <br>   |     |
| <i>§ 1 Einführung</i> . . . . .  | 1   |
| I. Problemaufriss . . . . .  | 1   |
| II. Themeneingrenzung und Gang der Untersuchung . . . . .  | 4   |
| <br>   |     |
| Kapitel I: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Vorbereiter und Leiter<br>der Aufsichtsratssitzungen . . . . .                     | 7   |
| <br>   |     |
| <i>§ 2 Problemstellung und Gang der Untersuchung</i> . . . . .   | 7   |
| <br>   |     |
| <i>§ 3 Kompetenzverteilung zwischen dem Aufsichtsratsvorsitzenden<br/>und dem Aufsichtsratsplenum</i> . . . . .                | 10  |
| I. Thesen zur Kompetenzverteilung . . . . .  | 10  |
| II. Verifizierung dieser Thesen . . . . .  | 11  |
| 1. These 1: Verfahrensentscheidungen trifft zunächst<br>der Aufsichtsratsvorsitzende . . . . .                                 | 11  |
| a) Praktisches Bedürfnis nach einer unkomplizierten<br>Entscheidungsfindung . . . . .  | 11  |
| b) Rechtsgedanke des § 110 I 1 AktG . . . . .  | 12  |
| c) Rechtsgedanke des § 109 II AktG . . . . .   | 12  |
| d) Rechtsgedanke der § 107 I 1, III 4 AktG . . . . .   | 13  |
| e) Zwischenfazit . . . . .   | 15  |
| 2. These 2: Verfahrensentscheidungen des Vorsitzenden können durch<br>einen Aufsichtsratsbeschluss korrigiert werden . . . . . | 15  |
| a) Selbstorganisationsrecht des Aufsichtsrats . . . . .  | 15  |
| b) Das Aufsichtsratsplenum als Prinzipal des Aufsichtsratsvorsitzenden<br>aa) Stellung als Prinzipal . . . . .                 | 16  |

|   |    |
|---|----|
| bb) Keine Vergleichbarkeit zum Verhältnis zwischen Aufsichtsrat<br>und Vorstand . . . . .   | 18 |
| c) Der Aufsichtsrat als Kollegialorgan . . . . .  | 20 |
| d) Rechtsgedanke des § 110 I 1 AktG . . . . .   | 21 |
| e) Prinzip der Gleichheit aller Aufsichtsratsmitglieder . . . . .   | 22 |
| f) Grundsätze der Arbeitnehmermitbestimmung . . . . .   | 25 |
| aa) Der Aufsichtsratsvorsitzende als Anteilseignervertreter . . . . .   | 25 |
| bb) Konflikt mit den Grundsätzen der Arbeitnehmermitbestimmung . . . . .  | 26 |
| g) Zwischenfazit . . . . .  | 28 |
| h) Sonderproblem: Im Vorfeld der Sitzung zu entscheidende<br>Verfahrensfragen . . . . .   | 30 |
| aa) Problemstellung . . . . .   | 30 |
| bb) Unbeachtlichkeit des Widerspruchs . . . . .   | 31 |
| (1) Keine Qualitätssteigerung durch vorgehende Beratung . . . . .   | 31 |
| (2) Keine Vertagung der Entscheidung auf die nächste<br>Aufsichtsratsitzung . . . . .   | 32 |
| cc) Zwischenfazit . . . . .   | 33 |
| 3. These 3: Konkurrierende Zuständigkeit für Verfahrensordnungen . . . . .  | 34 |
| 4. These 4: Letztentscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden<br>bei expliziter gesetzlicher Kompetenzzuweisung . . . . . | 35 |
| 5. Zwischenfazit . . . . .  | 37 |
| <br>  |    |
| § 4 Abweichungen von der allgemeinen Kompetenzverteilung . . . . .  | 38 |
| I. Einschränkungen des ersten Grundsatzes (Befugnis des<br>Aufsichtsratsvorsitzenden zur vorläufigen Entscheidung) . . . . .      | 39 |
| 1. In tatsächlicher Hinsicht nicht reversible Verfahrensentscheidungen . . . . .  | 39 |
| 2. Verfahrensfragen mit einer besonderen Bedeutung für<br>den Verfahrensinhalt . . . . .  | 40 |
| a) Risiko für das Nichtzustandekommen des korrigierenden<br>Beschlusses . . . . .   | 42 |
| b) Keine Korrektur bei Stimmgleichheit . . . . .  | 43 |
| c) Ausgleich durch das Widerspruchsrecht eines jeden<br>Aufsichtsratsmitglieds . . . . .  | 44 |
| 3. Einschränkung elementarer Teilnahmerechte<br>der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .   | 48 |
| a) Keine Schmälerung der Autorität des Plenums . . . . .  | 49 |
| b) Kompetenz zur (vorläufigen) Entscheidung ist geboten . . . . .   | 49 |
| 4. Zwischenfazit . . . . .  | 50 |
| II. Einschränkungen des zweiten Grundsatzes (Korrekturbefugnis<br>des Aufsichtsratsplenums) . . . . .                             | 50 |
| 1. Letztentscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .  | 51 |

|   |    |
|---|----|
| a) Letztentscheidungskompetenz kraft Minderheitenschutzes? . . . . .  | 51 |
| aa) Der Minderheitenschutz im Aufsichtsrat . . . . .  | 51 |
| bb) Das Problem . . . . .   | 53 |
| cc) Stellungnahme . . . . .   | 54 |
| b) Letztentscheidungskompetenz kraft besonderer Verantwortlichkeit  | 57 |
| c) Letztentscheidungskompetenz bei Rechtsfragen . . . . .   | 57 |
| 2. Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .  | 60 |
| a) Widerspruchsrecht aufgrund gesetzlicher Vorgaben . . . . .   | 60 |
| b) Widerspruchsrecht bei der Betroffenheit elementarer<br>Teilnahmerechte . . . . .                             | 61 |
| c) Widerspruchsrecht gegen Verfahrensordnungen mit besonderem<br>inhaltlichen Beeinflussungspotential . . . . . | 63 |
| 3. Zwischenfazit . . . . .  | 65 |

*§ 5 Entscheidungsleitende Maßgaben für die  
Verfahrensordnungen des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .* 66

|  |    |
|--|----|
| I. Bindung an das Unternehmensinteresse . . . . .                                    | 66 |
| II. Effizienz der Aufsichtsratsarbeit . . . . .                                      | 68 |
| III. Rechtmäßigkeit des Aufsichtsratsverfahrens . . . . .                            | 69 |
| IV. Diskretion im Aufsichtsrat . . . . .   | 70 |
| V. Gleichbehandlungsgrundsatz . . . . .  | 71 |
| VI. Minderheitenschutz im Aufsichtsrat . . . . .                                     | 73 |
| VII. Minimierung der inhaltlichen Einflussnahme und Neutralität . . . . .            | 74 |
| 1. Minimierung der inhaltlichen Einflussnahme durch<br>Verfahrensordnungen . . . . . | 74 |
| 2. Verpflichtung zur strengen inhaltlichen Neutralität? . . . . .                    | 75 |
| VIII. Wahrung des Kollegialorgancharakters und des Selbstorganisationsrechts         | 76 |

*§ 6 Anwendung auf ausgewählte Beispielsverfahrensordnungen* 78

|  |    |
|--|----|
| I. Verfahrensordnungen im Rahmen der Sitzungsvorbereitung . . . . .                  | 78 |
| 1. Terminierung der Aufsichtsratssitzungen . . . . .                                 | 78 |
| a) Korrektur durch einen Plenumsbeschluss . . . . .                                  | 79 |
| b) Besondere Rechte der Aufsichtsratsmitglieder nach § 110 I 1,<br>II AktG . . . . . | 80 |
| aa) Zurückweisung des Einberufungsverlangens wegen<br>Rechtsmissbrauchs . . . . .    | 80 |
| (1) Entscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .                   | 81 |
| (2) Selbsteinberufungsrecht nach § 110 II AktG . . . . .                             | 82 |
| bb) Entscheidungskompetenz hinsichtlich der Dringlichkeit . . . . .                  | 83 |
| cc) Entscheidungskompetenz hinsichtlich der Zweckmäßigkeit . . . . .                 | 84 |
| dd) Zeitpunkt der Einberufung . . . . .  | 85 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Ermessensgrenzen und ermessensleitende Maßgaben . . . . .   | 86  |
| aa) Einberufung der Pflichtsitzungen . . . . .   | 86  |
| bb) Einberufung weiterer Sitzungen . . . . .   | 89  |
| (1) Einberufung aus Gründen des Unternehmenswohls . . . . .  | 89  |
| (2) Nutzlosigkeit der Sitzung . . . . .  | 91  |
| 2. Auswahl des Sitzungsorts . . . . .  | 91  |
| a) (Vorläufige) Entscheidungskompetenz<br>des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .  | 92  |
| b) Korrektur der Verfahrensordnung . . . . .   | 92  |
| c) Ermessensleitende Maßgaben . . . . .  | 94  |
| aa) Erreichbarkeit des Sitzungsorts . . . . .  | 94  |
| bb) Zweckdienlichkeit des Sitzungsorts . . . . .   | 95  |
| 3. Auswahl der Sitzungsform . . . . .  | 97  |
| a) Entscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden bei der<br>Sitzungseinberufung auf Verlangen nach § 110 I 1 AktG . . . . . | 98  |
| aa) Meinungsstand . . . . .  | 98  |
| bb) Stellungnahme . . . . .  | 99  |
| b) Entscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden bei der<br>Sitzungseinberufung aus eigener Initiative . . . . .            | 102 |
| c) Korrektur der Entscheidung des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .  | 102 |
| aa) Korrektur durch einen Plenumsbeschluss . . . . .   | 102 |
| bb) Kein Widerspruchsrecht des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds . . . . .  | 102 |
| d) Ermessensgrenzen . . . . .  | 104 |
| aa) Mindestturnus des § 110 III 1, 2 AktG . . . . .  | 104 |
| (1) Differenzierung zwischen Videokonferenz- und<br>Telefonkonferenzsitzung? . . . . .   | 104 |
| (2) Kein Wertungswiderspruch zu § 108 IV AktG . . . . .  | 105 |
| bb) Telesitzung nur in Ausnahmefällen . . . . .  | 106 |
| cc) Sonderfall: Bilanzsitzung zwingend als Präsenzsitzung? . . . . .   | 108 |
| 4. Festlegung und Mitteilung der Tagesordnung . . . . .  | 109 |
| a) Mitteilung der förmlichen Tagesordnung oder nur<br>der Beschlussgegenstände? . . . . .  | 110 |
| b) Kompetenzverteilung bei der Festlegung der Tagesordnung . . . . .   | 111 |
| aa) Kompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .  | 111 |
| bb) Ergänzungsanträge zur Tagesordnung . . . . .   | 112 |
| (1) Zurückweisung des Ergänzungsverlangens . . . . .   | 113 |
| (2) Selbsterweiterungsrecht nach § 110 II AktG . . . . .   | 114 |
| cc) Keine Revision der Entscheidung, eine Angelegenheit auf die<br>Tagesordnung zu setzen . . . . .                                | 114 |
| dd) Widerspruchsrecht gegen die Beschlussfassung zu nicht<br>rechtzeitig bekanntgemachten Tagesordnungspunkten . . . . .           | 114 |

|   |     |
|---|-----|
| ee) Zwischenfazit . . . . .   | 116 |
| c) Ermessensleitende Maßgaben . . . . .   | 116 |
| d) Berücksichtigung von Geheimhaltungsbedürfnissen . . . . .                                | 117 |
| aa) Meinungsstand . . . . .   | 118 |
| bb) Stellungnahme . . . . .   | 119 |
| (1) Konflikt zum Gleichheitsgrundsatz und zum<br>Kollegialorgancharakter . . . . .          | 119 |
| (2) Unternehmensinteresse an der Diskretion<br>der Beratungsgegenstände . . . . .           | 121 |
| (3) Der Aufsichtsratsvorsitzende als der zur Abwägung<br>Befugte . . . . .                  | 123 |
| 5. Entscheidung über die Teilnehmer an einer Aufsichtsratssitzung . . . . .                 | 125 |
| a) Ausschluss eines Aufsichtsratsmitglieds aus Gründen<br>des Gesellschaftswohls . . . . .  | 125 |
| aa) Meinungsstand . . . . .   | 126 |
| bb) Stellungnahme . . . . .   | 127 |
| b) Teilnahme der Vorstandsmitglieder . . . . .  | 128 |
| aa) Vorläufige Entscheidung und beschlussmäßige Korrektur . . . . .                         | 129 |
| bb) Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .                       | 130 |
| c) Teilnahme von Sachverständigen und Auskunftspersonen<br>iSd. § 109 I 2 AktG . . . . .    | 131 |
| aa) Entscheidung über die Hinzuziehung . . . . .  | 133 |
| (1) Meinungsstand . . . . .   | 133 |
| (2) Stellungnahme . . . . .   | 134 |
| bb) Keine (vorläufige) Entscheidung über die Erteilung<br>sensibler Informationen . . . . . | 134 |
| d) Teilnahme von Hilfspersonen . . . . .  | 135 |
| aa) Teilnahme eines Protokollführers . . . . .  | 136 |
| bb) Teilnahme eines Dolmetschers . . . . .  | 139 |
| (1) Bei Bestehen einer Hinzuziehungspflicht . . . . .                                       | 140 |
| (2) Bei Nichtbestehen einer Hinzuziehungspflicht . . . . .                                  | 142 |
| II. Verfahrensordnungen im Rahmen der Sitzungsleitung . . . . .                             | 143 |
| 1. Festlegung des Gangs der Sitzung . . . . .   | 143 |
| a) Keine Letztentscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .                | 144 |
| b) Kein Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .                   | 144 |
| c) Zwischenfazit . . . . .  | 145 |
| 2. Wahl der Sitzungssprache . . . . .   | 145 |
| a) Vorläufige Entscheidung und beschlussmäßige Korrektur . . . . .                          | 147 |
| b) Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .                        | 147 |
| 3. Sorge für einen störungsfreien Sitzungsablauf . . . . .                                  | 148 |

|  |     |
|--|-----|
| a) (Vorläufige) Kompetenz zum Wortentzug und<br>zum Sitzungsausschluss . . . . .             | 148 |
| b) Korrektur der Maßnahme des Aufsichtsratsvorsitzenden . . . . .                            | 150 |
| aa) Wortentzug . . . . .   | 150 |
| bb) Sitzungsausschluss . . . . .   | 153 |
| 4. Anordnung des Schlusses der Diskussion . . . . .  | 154 |
| a) Korrektur durch das Aufsichtsratsplenium, jedoch keine<br>Initiativentscheidung . . . . . | 155 |
| b) Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .                         | 156 |
| aa) Welche Art des Widerspruchsrechts? . . . . .   | 156 |
| bb) Stellungnahme . . . . .  | 157 |
| c) Zwischenfazit . . . . .   | 158 |
| 5. Beschlussfassung im Aufsichtsrat . . . . .  | 158 |
| a) Zulassung und Zurückweisung von Beschlussanträgen . . . . .                               | 158 |
| aa) Zurückweisung wegen fehlenden Bezuges zur Tagesordnung .                                 | 159 |
| bb) Zurückweisung aus Gründen der Rechtmäßigkeit<br>des Aufsichtsratsverfahrens . . . . .    | 160 |
| b) Prüfung und Feststellung von Stimmverboten . . . . .                                      | 161 |
| aa) Meinungsstand . . . . .  | 162 |
| bb) Stellungnahme . . . . .  | 163 |
| c) Bestimmung der Abstimmungsart (geheim oder offen) . . . . .                               | 164 |
| aa) Kompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden zur vorläufigen<br>Entscheidung . . . . .        | 165 |
| bb) Korrektur der Anordnung durch einen Aufsichtsratsbeschluss                               | 166 |
| cc) Minderheitenrecht auf eine geheime Abstimmung? . . . . .                                 | 166 |
| 6. Unterbrechung und Vertagung . . . . .   | 169 |
| a) Meinungsstand . . . . .   | 169 |
| b) Kein Ausschluss des Vorsitzenden von der vorläufigen<br>Entscheidung . . . . .            | 170 |
| c) Korrektur durch Plenumsbeschluss . . . . .  | 172 |
| d) Widerspruchsrecht der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder? . . . . .                        | 172 |
| aa) Widerspruchsrecht gegen die Anordnung der Vertagung . . .                                | 172 |
| bb) Kein Widerspruchsrecht gegen die Anordnung<br>der Unterbrechung . . . . .                | 173 |
| e) Individualrecht auf die Vertagung der Beschlussfassung . . . . .                          | 173 |
| III. Verfahrensanordnungen in der sitzungsfreien Zeit . . . . .                              | 175 |
| 1. Entscheidung über Protokollberichtigungsanträge . . . . .                                 | 175 |
| 2. Ausschluss von Nichtausschussmitgliedern gemäß § 109 II AktG . .                          | 176 |
| a) Letztentscheidungskompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden . . .                           | 177 |
| b) Entscheidungsleitende Maßgaben . . . . .  | 178 |

|   |     |
|---|-----|
| Kapitel II: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Informationsvermittler                                   | 179 |
| § 7 Problemstellung und Gang der Untersuchung   | 179 |
| I. Bindegliedfunktion ohne entsprechende gesetzliche Grundlage  | 179 |
| II. Gang der Untersuchung   | 181 |
| § 8 Gesetzlich vorgeschriebene Berichte, Vorlagen<br>und Stellungnahmen                               | 182 |
| I. Information des Aufsichtsrats durch Vorstand und Abschlussprüfer                                   | 182 |
| 1. Berichte und Vorlagen des Vorstands  | 183 |
| a) Berichtspflicht nach § 90 I 1, 3, III AktG   | 183 |
| b) Vorlagen nach § 170 I, II AktG   | 184 |
| aa) Jahresabschluss, Lagebericht und ggf. Einzelabschluss<br>iSd. § 325 IIa HGB                       | 184 |
| bb) Konzernabschluss und Konzernlagebericht   | 185 |
| cc) Nichtfinanzieller Bericht iSd. § 289b HGB und<br>nichtfinanzieller Konzernbericht iSd. § 315b HGB | 187 |
| dd) Vorschlag für die Verwendung des Bilanzgewinns  | 188 |
| c) Vorlage des Abhängigkeitsberichts nach § 314 I 1 AktG  | 188 |
| 2. Vorlagen des Abschlussprüfers und darauf bezogene<br>Vorstandsstellungennahmen                     | 190 |
| a) Vorlagen nach § 321 V 2, 3 HGB (ggf. iVm. § 324a I 1 HGB)  | 190 |
| aa) Prüfungsbericht iSd. § 321 I 1 Hs. 1 HGB  | 190 |
| bb) Stellungnahme des Vorstands iSd. § 321 V 3 HGB  | 191 |
| b) Vorlagen nach § 313 II 3 AktG  | 193 |
| 3. Zusammenfassung  | 195 |
| II. Empfangnahme und Weiterleitung von dem Gesamtaufichtsrat<br>vorzulegenden Unterlagen              | 196 |
| 1. Das Organ Aufsichtsrat als gesetzlich festgelegter Adressat  | 196 |
| a) Vorstandsberichte, Vorlagen iSd. § 170 I, II AktG und<br>Abhängigkeitsbericht                      | 196 |
| b) Prüfungsberichte des Abschlussprüfers  | 197 |
| c) Stellungnahmen des Vorstands   | 197 |
| 2. Empfangszuständigkeit innerhalb des Organs   | 198 |
| a) Empfangszuständigkeit bei mündlicher Erstattung  | 198 |
| b) Empfangszuständigkeit bei textförmigen oder schriftlichen<br>Unterlagen                            | 199 |
| aa) Begründungsansatz 1: Der Aufsichtsratsvorsitzende<br>als Empfangsvertreter                        | 201 |
| (1) Der Aufsichtsratsvorsitzende als Empfangsvertreter<br>des Aufsichtsrats                           | 201 |

|  |     |
|--|-----|
| (2) Bedeutung der Empfangsvertreterstellung für die<br>Unterlagen des Vorstands . . . . .  | 202 |
| (a) Jahresabschluss . . . . .  | 203 |
| (b) Konzern- und IFRS-Einzelabschluss . . . . .  | 205 |
| (c) Übrige Vorlagen iSd. §§ 170 I, II, 314 I 1 AktG und<br>Berichte iSd. § 90 I 1, III AktG . . . . .  | 206 |
| (3) Bedeutung der Empfangsvertreterstellung für<br>die Prüfungsberichte des Abschlussprüfers . . . . .   | 207 |
| (4) Zwischenfazit . . . . .  | 209 |
| bb) Begründungsansatz 2: Der Aufsichtsratsvorsitzende<br>als Repräsentant . . . . .  | 210 |
| (1) Repräsentantenstellung gegenüber der Hauptversammlung  | 210 |
| (2) Repräsentantenstellung gegenüber dem Vorstand . . . . .  | 211 |
| (3) Repräsentantenstellung gegenüber dem Abschlussprüfer . . . . .   | 212 |
| (4) Zwischenfazit . . . . .  | 214 |
| cc) Begründungsansatz 3: Empfangszuständigkeit kraft<br>Gewohnheitsrechts . . . . .  | 214 |
| dd) Zwischenfazit . . . . .  | 215 |
| 3. Empfangszuständigkeit des Aufsichtsratsvorsitzenden als<br>exklusives Recht? . . . . .  | 215 |
| a) Meinungsstand . . . . .   | 215 |
| b) Argumente und Stellungnahme . . . . .   | 217 |
| 4. Information der übrigen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .   | 221 |
| a) Übermittlung der Unterlagen an die einzelnen<br>Aufsichtsratsmitglieder . . . . .   | 221 |
| b) Recht zur Kenntnisnahme . . . . .   | 223 |
| c) Information der Aufsichtsratsmitglieder über den Eingang<br>von Unterlagen . . . . .  | 224 |
| d) Beschränkbarkeit des Übermittlungsanspruchs . . . . .   | 224 |
| aa) Teleologische Reduktion des § 170 III 2 AktG . . . . .   | 225 |
| bb) Übermittlung trotz Übermittlungsbeschränkung? . . . . .  | 226 |
| (1) Der Wertungswiderspruch . . . . .  | 226 |
| (2) Lösungsansatz 1: Nichtübermittlungsbeschluss bewirkt<br>keine Übermittlungssperre . . . . .  | 228 |
| (3) Lösungsansatz 2: Kompetenz des Aufsichtsratsvorsitzenden,<br>Ausnahmen von der Übermittlungsbeschränkung zu machen                                 | 228 |
| (4) Lösungsansatz 3: Beschlussmäßige Ermächtigung<br>des Aufsichtsratsvorsitzenden, Ausnahmen von der<br>Übermittlungsbeschränkung zu machen . . . . . | 231 |
| (5) Zwischenfazit . . . . .  | 232 |

|  |     |
|--|-----|
| III. Empfangnahme und Weiterleitung von dem Aufsichtsratsvorsitzenden zu erstattenden Sonderberichten iSd. § 90 I 3 AktG . . . . . | 233 |
| 1. Der Aufsichtsratsvorsitzende als gesetzmäßiger Adressat . . . . .   | 234 |
| 2. Adressatenstellung des Aufsichtsratsvorsitzenden als exklusives Recht? . . . . .  | 235 |
| a) Gesetzeswortlaut und Gesetzesbegründung . . . . .   | 235 |
| b) Wertungswiderspruch zu den an den Gesamtaufichtsrat zu erstattenden Berichten . . . . .   | 236 |
| c) Ermessensentscheidung nach § 90 V 3 AktG . . . . .  | 237 |
| d) Zwischenfazit . . . . .   | 238 |
| 3. Informationsweiterleitung an die übrigen Aufsichtsratsmitglieder (§ 90 V AktG) . . . . .  | 238 |
| 4. Das durch § 90 V 3 AktG gewährte Ermessen und seine Grenzen . . . . .   | 239 |
| a) Form der Unterrichtung . . . . .  | 239 |
| b) Zeitpunkt der Unterrichtung . . . . .   | 241 |
| aa) Informationsinteresse der Aufsichtsratsmitglieder und Gesellschaftsinteresse an einer optimalen Aufgabenerfüllung . . . . .    | 241 |
| bb) Diskretionsinteresse der Gesellschaft . . . . .  | 244 |
| cc) Sofortige Weiterleitung, wenn es sich der Sache nach um einen Sonderbericht iSd. § 90 I 1 Nr. 4 AktG handelt? . . . . .        | 246 |
| dd) Zwischenfazit . . . . .  | 247 |
| c) Zulässigkeit der Vorabinformation einzelner Aufsichtsratsmitglieder? . . . . .  | 247 |

*§ 9 Informelle Gespräche zwischen dem Aufsichtsratsvorsitzenden und den Vorstandsmitgliedern . . . . .* 253

|  |     |
|--|-----|
| I. Verpflichtung des Aufsichtsratsvorsitzenden zum informellen Gespräch? . . . . . | 255 |
| II. Informeller Kontakt als exklusives Recht (und exklusive Pflicht)? . . . . .    | 257 |
| III. Informationsweiterleitung an die übrigen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .    | 260 |
| 1. Keine Pflicht zur allumfassenden Informationsweiterleitung . . . . .            | 261 |
| 2. Auswahl der weiterzuleitenden Informationen . . . . .                           | 263 |
| a) Berichtspflichtige Informationen . . . . .                                      | 263 |
| b) Nicht berichtspflichtige Informationen . . . . .                                | 264 |
| aa) Inhalt und Zeitpunkt der Weitergabe . . . . .                                  | 264 |
| (1) Wesentlichkeit für die Aufgabenerfüllung des Aufsichtsrats . . . . .           | 265 |
| (2) Andere in der Literatur vorgeschlagene Kriterien . . . . .                     | 267 |
| (3) Berücksichtigung der Vertraulichkeit bestimmter Informationen . . . . .        | 267 |
| bb) Auswahl der zu informierenden Aufsichtsratsmitglieder . . . . .                | 270 |
| (1) Für die Aufsichtsratsarbeit wesentliche Informationen . . . . .                | 271 |
| (2) Für die Aufsichtsratsarbeit nicht wesentliche Informationen . . . . .          | 272 |
| IV. Zusammenfassung . . . . .  | 274 |

|   |            |
|---|------------|
| Kapitel III: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Ausführender<br>von Aufsichtsratsbeschlüssen . . . . .                          | 275        |
| <i>§ 10 Der Aufsichtsratsvorsitzende als Bote, Untervertreter und<br/>Kundgebender von Aufsichtsratsbeschlüssen . . . . .</i> | <i>275</i> |
| I. Problemstellung . . . . .  | 275        |
| 1. Willensbildung . . . . .   | 276        |
| 2. Ausführung des gebildeten Willens . . . . .  | 278        |
| II. Formen der ausführenden Willensentscheidungen<br>des Aufsichtsrats . . . . .  | 281        |
| 1. Rechtsgeschäftliche Handlungen . . . . .   | 281        |
| a) Vertretung gegenüber dem Vorstand . . . . .  | 281        |
| b) Vertretung gegenüber dem Abschlussprüfer . . . . .   | 282        |
| c) Vertretung gegenüber Dritten . . . . .   | 282        |
| d) Untervertretung und Botenschaft . . . . .  | 284        |
| e) Der Beschlussausführende als „Erklärungsvertreter“? . . . . .  | 286        |
| aa) Zur Rechtsfigur des Erklärungsvertreters . . . . .  | 288        |
| bb) Bedeutung für den Ausführenden von Aufsichtsratsbeschlüssen   | 290        |
| 2. Sonstige kundgebungsbedürftige Rechtsakte des Aufsichtsrats . . . . .  | 291        |
| 3. Anträge an das Gericht . . . . .   | 292        |
| III. Beschlussdurchführungsbefugnis kraft Amtsstellung . . . . .  | 293        |
| 1. Relevanz der Fragestellung . . . . .   | 294        |
| 2. Meinungsstand . . . . .  | 297        |
| 3. Notwendigkeit der Differenzierung? . . . . .   | 298        |
| a) Untervertretung und Botenschaft . . . . .  | 299        |
| b) Innergesellschaftlich und rechtsgeschäftlich wirkende Beschlüsse   | 299        |
| 4. Durchführungsbefugnis kraft Amtsstellung . . . . .   | 301        |
| 5. Zwischenfazit . . . . .  | 306        |
| <i>§ 11 Exkurs: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Untervertreter mit<br/>eigenem Gestaltungsspielraum . . . . .</i>            | <i>306</i> |
| I. Meinungsstand . . . . .  | 307        |
| II. Stellungnahme . . . . .   | 308        |
| III. Zwischenfazit . . . . .  | 310        |

|   |            |
|---|------------|
| Kapitel IV: Der Aufsichtsratsvorsitzende als Vertreter<br>der Gesellschaft bei Hilfgeschäften . . . . . | 311        |
| <i>§ 12 Hilfgeschäfte zur Vorbereitung und Leitung<br/>der Aufsichtsratssitzungen . . . . .</i>         | <i>311</i> |
| I. Problemstellung . . . . .  | 311        |
| II. Lösungsansatz: Annexkompetenz . . . . .   | 312        |
| III. Willensbildungskompetenz im Innenverhältnis . . . . .  | 313        |
| 1. Problemstellung . . . . .  | 313        |
| 2. Stellungnahme . . . . .  | 314        |
| IV. Abgrenzung zu Hilfgeschäften für die inhaltliche Arbeit<br>des Aufsichtsrats . . . . .              | 316        |
| 1. Abgrenzungsschwierigkeiten bei Sachverständigen<br>und Rechtsanwälten . . . . .                      | 317        |
| 2. Honorarvereinbarungen mit Sachverständigen und Rechtsanwälten . . . . .                              | 319        |
| <br>Untersuchungsergebnisse . . . . .   | <br>321    |
| <br>Literaturverzeichnis . . . . .  | <br>329    |
| Sachregister . . . . .  | 351        |