

Inhaltsübersicht

Die Bearbeiter der 5. Auflage	V
Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XXXV
Checkliste: Was Sie vor Annahme eines Aufsichtsratsmandats bedenken sollten (<i>v. Schenck</i>)	1
§ 1 Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats und des Aufsichtsratsvorsitzenden (<i>v. Schenck</i>)	3
§ 2 Zusammensetzung des Aufsichtsrats (<i>Wilsing/Winkler</i>)	49
§ 3 Konstituierung und Selbstorganisation (<i>Henning</i>)	97
§ 4 Vorbereitung und Durchführung von Aufsichtsratssitzungen (<i>Henning</i>)	113
§ 5 Arbeit von Ausschüssen (<i>Gittermann</i>)	161
§ 6 Überwachung und Beratung der Geschäftsleitung (<i>v. Schenck</i>)	203
§ 7 Compliance im Aufsichtsrat (<i>Altenbach</i>)	303
§ 8 Interne Untersuchungen (<i>Wilsing/Winkler</i>)	345
§ 9 Mitwirkung des Aufsichtsrats bei einzelnen Maßnahmen der Geschäftsführung (<i>Rodewig/Rothley</i>)	379
§ 10 Mitwirkung des Aufsichtsrats bei der Rechnungslegung und Prüfung (<i>Richardt</i>)	457
§ 11 Personalentscheidungen des Aufsichtsrats (<i>Grau</i>)	565
§ 12 Beratung des Aufsichtsrats und einzelner Aufsichtsratsmitglieder (<i>v. Schenck</i>)	723
§ 13 Vergütung der Aufsichtsrats Tätigkeit und Auslagenersatz (<i>Grau</i>)	733
§ 14 Schutz der Gesellschaft und der Anteilseigner (<i>Weiß</i>)	779
§ 15 Sanktionen gegen Mitglieder des Aufsichtsrats (<i>W. Doralt</i>)	867
§ 16 Haftung und Schadensersatz (<i>P. Doralt/W. Doralt</i>)	893
§ 17 Versicherung gegen Schadensersatzansprüche (D&O-Versicherung) (<i>W. Doralt</i>)	969
§ 18 Aufsichtsrat der mitbestimmten AG (<i>Ott</i>)	989
§ 19 Aufsichtsrat der KGaA (<i>Perlitt</i>)	1013
§ 20 Aufsichtsrat einer der Aufsicht nach Kreditwesengesetz und Versicherungsauf- sichtsgesetz unterliegenden AG (<i>Henning</i>)	1047
§ 21 Aufsichtsorgan in der SE (<i>Ott</i>)	1067
§ 22 Auswirkungen des Gesetzes zur Abmilderung der Folgen der COVID-19-Pan- demie im Zivil-, Insolvenz- und Strafverfahrensrecht auf die Arbeit des Auf- sichtsrats (<i>Wilsing</i>)	1097
Anhang 1 § 2 Vorschlag des Aufsichtsrats zur Neuwahl von Aufsichtsratsmitgliedern (<i>Wilsing/Winkler</i>)	1101

Anhang 2 § 2 Antrag auf gerichtliche Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern (<i>Wilsing/Winkler</i>)	1103
Anhang § 3 Geschäftsordnung für den Aufsichtsrat (<i>Wilsing/Winkler</i>)	1106
Anhang 1 § 4 Niederschrift über eine Aufsichtsratssitzung (<i>Henning</i>)	1111
Anhang 2 § 4 Umlaufverfahren (<i>Henning</i>)	1112
Anhang 3 § 4 Schriftliche Beschlussfassung des Aufsichtsrats (<i>Henning</i>)	1113
Anhang § 9 Beispiel für Zustimmungsvorbehalte in der Geschäftsordnung des Vorstands (Katalog der zustimmungspflichtigen Geschäfte, Unternehmensplanung) (<i>Henning</i>)	1114
Anhang 1 § 11 Dienstvertrag (Anstellungsvertrag) mit dem Vorstandsmitglied einer AG (<i>Rodewig/Rothley</i>)	1117
Anhang 2 § 11 Aufhebung des Dienstvertrags mit dem Vorstandsmitglied einer AG (<i>Grau</i>)	1126
Autorenverzeichnis	1131
Sachverzeichnis	1135

Inhaltsverzeichnis

Die Bearbeiter der 5. Auflage	V
Vorwort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XXXV

Checkliste: Was Sie vor Annahme eines Aufsichtsratsmandats bedenken sollten	1
---	---

§ 1 Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats und des Aufsichtsratsvorsitzenden

I. Einleitung	4
1. Rechtliche und tatsächliche Rahmenbedingungen	4
2. Gesellschaftspolitische Einflussnahmen	6
3. Erwartungen und Herausforderungen	8
II. Einordnung des Aufsichtsrats in das Kompetenzgefüge des Unternehmens	9
1. Kompetenzgefüge der AG	9
2. Kompetenzgefüge der Kommanditgesellschaft auf Aktien	10
3. Kompetenzgefüge der Gesellschaft mit beschränkter Haftung	11
III. Zusammensetzung des Aufsichtsrats, Berufung und Abberufung seiner Mitglieder, Selbstorganisation	11
1. Zusammensetzung des Aufsichtsrats	11
2. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder und Beendigung des Amtes	12
3. Selbstorganisation des Aufsichtsrats	13
IV. Kompetenzen des Aufsichtsrats	13
1. Personalkompetenz	13
2. Überwachung der Geschäftsleitung	14
3. Beratung der Geschäftsleitung	14
4. Sanktionierung von Sorgfaltspflichtverletzungen des Vorstands	15
V. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder für Sorgfaltspflichtverletzungen	15
VI. Vergütung und Auslagenerstattung	15
VII. Der Aufsichtsrat im Unternehmensverbund	16
VIII. Der Aufsichtsratsvorsitzende	16
1. Vorbemerkung	16
2. Wahl des Aufsichtsratsvorsitzenden	17
3. Gesetzliche Rechte und Pflichten des Aufsichtsratsvorsitzenden	19
4. Ungeschriebene Rechte und Pflichten des Aufsichtsratsvorsitzenden	39
5. Professionalisierung der Aufsichtsratsrätigkeit und zeitlicher Einsatz des Aufsichtsratsvorsitzenden	42
6. Kontakte des Aufsichtsratsvorsitzenden zu Investoren und Stimmrechtsberatern	43
7. Beendigung des Amtes	45
8. Stellvertreter des Aufsichtsratsvorsitzenden	46
9. Ehrenvorsitzende des Aufsichtsrats	47

§ 2 Zusammensetzung des Aufsichtsrats

I. Die Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats	52
1. Gesetzliche Zusammensetzungsmodelle und Statusverfahren	52
2. Persönliche bzw. fachliche Anforderungen an Aufsichtsratsmitglieder	61
3. Fachliche Anforderungen an den Gesamtaufichtsrat	66
4. Unabhängigkeit	68
5. Geschlechterquote	69
II. Begründung der Mitgliedschaft im Aufsichtsrat	71
1. Wahl durch die Hauptversammlung	71
2. Wahl durch die Belegschaft	74
3. Entsendung	75
4. Ersatzmitglieder	76
5. Gerichtliche Bestellung	77
6. Amtszeit	81
III. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit der Wahl	83
1. Nichtigkeit der Wahl	84
2. Anfechtbarkeit der Wahl	86
IV. Beendigung der Mitgliedschaft im Aufsichtsrat	89
1. Wegfall persönlicher Voraussetzungen	89
2. Amtsniederlegung	90
3. Abberufung	91
4. Erlöschen der Aktiengesellschaft durch Vollbeendigung	93
V. Bekanntmachungen	94

§ 3 Konstituierung und Selbstorganisation

I. Einführung	98
1. Vor der Beurkundung der Gründung: Die Vorgründungsgesellschaft	98
2. Vor der Eintragung in das Handelsregister: Die Vorgesellschaft	99
3. Die Aktiengesellschaft	99
II. Der erste Aufsichtsrat – Bestellung und Aufgaben	99
1. Bestellung des ersten Aufsichtsrats durch die Gründer	100
2. Die erste Aufsichtsratssitzung: Einberufung und Organisation	103
III. Aufgaben und Pflichten des ersten Aufsichtsrats	104
1. Innere Ordnung	105
2. Bestellung des ersten Vorstands	106
3. Gründungsprüfung	107
4. Ende der Amtszeit des Gründungsaufsichtsrats	109
5. Wahl des zweiten Aufsichtsrats	109
IV. Umwandlungs- und Verschmelzungsvorgänge	110
1. Formwechsel	110
2. Verschmelzung	111
3. Abspaltung und Ausgliederung	111
V. Besonderheiten bei der GmbH	111

§ 4 Vorbereitung und Durchführung von Aufsichtsratssitzungen

I. Einführung	114
1. Die Bedeutung der Sitzungen für die Arbeit des Aufsichtsrats	114

2. Die wichtige Rolle des Aufsichtsratsvorsitzenden bei Vorbereitung und Leitung der Aufsichtsratssitzungen	115
II. Kommunikation vor und nach den Sitzungen	117
1. Die Kommunikation des Aufsichtsrats mit dem Vorstand	117
2. Kommunikation zwischen den Aufsichtsratsmitgliedern	118
3. Kommunikation mit dem Abschlussprüfer	119
4. Vertraulichkeit und Verschwiegenheit im Aufsichtsrat	120
5. Elektronische Kommunikation – technische Unterstützung für effiziente Kommunikation	120
6. Personelle Unterstützung – Aufsichtsratsbüro	121
III. Die Vorbereitung der Aufsichtsratssitzungen	122
1. Berechtigung zur Einberufung	122
2. Frequenz und Zeitpunkt der Aufsichtsratssitzungen	124
3. Bestimmung von Termin, Ort und Sitzungssprache	126
4. Form, Frist und Inhalt der Einberufung	128
5. Einladungen an die Teilnehmer der Sitzung	132
6. Tagesordnung	137
7. Ergänzungsanträge zur angekündigten Tagesordnung	139
8. Punkte außerhalb der Tagesordnung	140
IV. Durchführung von Aufsichtsrats- und Ausschusssitzungen	140
1. Sitzungsleitung	140
2. Sitzungsablauf	141
3. Beschlussfähigkeit, Quorum	143
4. Beschlussanträge und Abstimmungen	145
5. Sitzungsprotokoll	153
V. Nachbereitung der Aufsichtsratssitzung	157
1. Umsetzung der Beschlüsse	157
2. Dokumentation und Aufbewahrung von Sitzungsunterlagen	158

§ 5 Arbeit von Ausschüssen

I. Einführung	163
1. Vorbemerkung	163
2. Delegationsautonomie des Aufsichtsrats	168
3. GmbH	170
II. Grundlagen	171
1. Konstituierung	171
2. Innere Ordnung	175
3. Rechte und Pflichten	178
4. Auflösung	186
III. Typen	187
1. Präsidialausschuss	187
2. Personalausschuss	189
3. Prüfungsausschuss	192
4. Beteiligungsausschuss	194
5. Ausschuss für Entscheidung über Geschäfte mit nahestehenden Personen	195
6. Nominierungsausschuss	195
IV. Sitzungen	195
1. Vorbereitung	195
2. Einladung	196

3. Vorsitz	197
4. Teilnehmer	197
5. Beschlüsse	199
6. Protokoll	201

§ 6 Überwachung und Beratung der Geschäftsleitung

I. Vorbemerkung	207
II. Einarbeitung nach Übernahme eines Mandats	208
1. Rechtsgrundlagen und Kodex	209
2. Unterrichtung über die Unternehmensdaten	211
III. Gegenstand der Überwachung	215
1. Die Geschäftsführung	215
2. Die Berichterstattung des Vorstands	221
3. Prüfung des Jahresabschlusses nach § 171 AktG	232
4. Einsichtsrechte des Aufsichtsrats in Unterlagen des Unternehmens sowie Betretungsrechte	237
5. Recht zur Einholung von Rechtsrat und Zuziehung von Sachverständigen	239
6. Abgrenzung zwischen interner Überwachung durch den Vorstand und durch den Aufsichtsrat	239
7. Internes Kontrollsystem und Risikomanagementsystem	240
8. Compliance-System	241
9. Interne Revision	241
10. <i>Three Lines of Defense</i> -Modell	242
11. Zusammenarbeit zwischen Aufsichtsrat und Abschlussprüfer	242
12. Der Prüfungsausschuss	244
13. Exkurs: Wie wird der Aufsichtsrat ausreichend mit Informationen versorgt?	247
IV. Beratung der Geschäftsleitung	250
1. Beratung der Geschäftsleitung als weitere Aufgabe des Aufsichtsrats	250
2. Information des Aufsichtsrats als Grundlage seiner Beratung	252
3. Formen der Beratung	253
4. Umfang und Grenzen der Beratung	254
5. Haftungsfragen	255
V. Anforderungen an den Aufsichtsrat und seine Mitglieder zur Erfüllung der Überwachungsaufgabe im Einzelnen	256
1. Maßstab der Prüfung: Sorgfaltspflichten	256
2. Umsetzung der Prüfungspflicht	264
3. Möglichkeiten der Ein- und Mitwirkung: Einzelfragen	277
4. Verhalten des Aufsichtsrats in Sondersituationen	283
VI. Durchsetzung der Informations- und Einwirkungsrechte	285
1. Maßnahmen bei Verstoß des Vorstands gegen seine Berichtspflicht	285
2. Maßnahmen bei Einschätzung der Geschäftsführung des Vorstands als fehlerhaft	288
3. Durchsetzung von Schadensersatzansprüchen gegen den Vorstand	290
4. Verhalten des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds bei rechtswidriger Beschlussfassung des Aufsichtsrats	293
VII. Verletzung der Überwachungspflicht: Typische Einzelfälle	294
VIII. Verschwiegenheitspflicht	298
1. Verschwiegenheitspflicht des Aufsichtsratsmitglieds	298

2. Vertraulichkeit erhaltener Berichte	298
3. Vertraulichkeit der Beratung	299
4. Vertraulichkeit im Zusammenhang mit Rechten Dritter	299
5. Verschwiegenheitspflicht von Hilfspersonen	299
IX. Verwaltung und Verwahrung von Unterlagen	300
1. Verwahrung von Unterlagen	300
2. Ort der Verwahrung	300
3. Dauer der Verwahrung	300
4. Rückgabe vertraulicher Unterlagen	301
5. Vernichtung von Unterlagen	302

§ 7 Compliance im Aufsichtsrat

I. Überwachungsgegenstand Compliance-Management-System	307
1. Begriff und Abgrenzung	308
2. Rechtliche Grundlagen	312
3. Organisation der Überwachung im Aufsichtsrat	322
II. Compliance-Risiko-Management	322
1. Risikokategorien	323
2. Risiko-Organisationssystem	323
3. Risikosteuerung	324
III. Compliance und Unternehmensstrategie	325
1. Elemente des Compliance-Management-Systems	326
2. Führung, Kultur und Ethik im Compliance-Management-System	326
IV. Struktur einer Compliance-Organisation	327
1. Compliance-Officer	328
2. Instrumente eines Compliance-Management-Systems	329
V. Geschäftspartner Due Diligence	336
VI. Compliance im M&A-Umfeld	338
VII. Schadensersatz bei Compliance-Verstößen	339
1. Ansprüche gegen den Vorstand bei Compliance-Vorfällen	339
2. Haftung des Aufsichtsrats bei Compliance-Verstößen	340
VIII. Eigene Compliance des Aufsichtsrats	341
1. Verschwiegenheitspflicht	341
2. Interessenkonflikte	341
3. Beraterverträge mit Aufsichtsratsmitgliedern	342
4. Kreditvergabe an Aufsichtsratsmitglieder	343
5. Gremienentscheidungen	344
6. Zustimmungserfordernisse und deren Einhaltung	344

§ 8 Interne Untersuchungen

I. Begriff und Bedeutung der internen Untersuchung	347
II. Die Zuständigkeit des Aufsichtsrats für interne Untersuchungen	349
1. Vorstandseigene Untersuchung	350
2. Vorstands begleitende Untersuchung	353
3. Vorstands unabhängige Untersuchung	355
III. Kompetenzen des Aufsichtsrats	357
1. Vorstandseigene Untersuchung	357

2. Vorstands begleitende Untersuchung	360
3. Vorstands unabhängige Untersuchung	361
IV. Beteiligung der Öffentlichkeit sowie der Aufsichts- und Strafverfolgungsbehörden	370
1. Strafrechtliche Anzeigepflichten	370
2. Ad hoc-Meldepflichten	371
3. Kooperation mit den Behörden	372
4. Beschlagnahme durch die Behörden	373
V. Strafbarkeitsrisiken	375
1. Verletzung der Ermittlungspflichten	376
2. Überschreiten der Grenzen der Ermittlungspflichten	376

§ 9 Mitwirkung des Aufsichtsrats bei einzelnen Maßnahmen der Geschäftsführung

I. Ausnahmsweise: Nicht nur Überwachung und Beratung, sondern Mitwirkung	380
II. Zustimmungspflichtige Geschäfte (§ 111 Abs. 4 S. 2 AktG)	382
1. Übersicht	383
2. Festlegung der Zustimmungsvorbehalte	386
3. Inhalt und Grenzen der Festlegung von Zustimmungsvorbehalten	388
4. Sorgfaltspflicht bei der Festlegung von Zustimmungsvorbehalten	392
5. Verfahren bei Erteilung der Zustimmung	395
6. Einzelne Zustimmungsbeschlüsse	399
7. Zustimmungsvorbehalte im Konzern	405
8. Sorgfaltspflicht bei der Entscheidung über die Zustimmung	410
III. Geschäfte, die gesetzlich der Mitwirkung des Aufsichtsrats bedürfen	413
1. Überblick	413
2. Kreditgewährungen	414
3. Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern	417
4. Begebung von genehmigtem Kapital	429
5. Handlungen zur Abwehr eines Übernahmeangebots	430
6. Geschäfte mit nahestehenden Personen	431
IV. Geschäfte, bei denen der Aufsichtsrat die Gesellschaft vertritt	439
1. Ausnahmsweise: Vertretung der Gesellschaft durch den Aufsichtsrat	439
2. Heranziehung von Sachverständigen und Auskunftspersonen	441
3. Auswahl und Beauftragung des Abschlussprüfers	445
4. Bestellung des Treuhänders bei Versicherungsunternehmen	448
V. Beschlüsse nach § 32 MitbestG, § 15 MitbestErgG	448
1. Ausnahmecharakter und Zweck der Regelung	448
2. Geltungsbereich	450
3. Beschlussfassung	450
4. Sorgfaltspflicht	453

§ 10 Mitwirkung des Aufsichtsrats bei der Rechnungslegung und Prüfung

I. Überblick	463
1. Aufgaben des Aufsichtsrats	463
2. Internationale Einflüsse auf Rechnungslegung und Abschlussprüfung	464
3. Geltungsbereich nach Rechtsformen	469
4. Einfluss der Digitalisierung	470

II. Prüfungsausschuss: Bedeutung, Aufgaben, Zusammensetzung	476
1. Bedeutung	478
2. Aufgaben	480
3. Zusammensetzung	494
III. Bilanzsitzung: Vorbereitung und Verfahren	498
1. Bilanzsitzung	498
2. Vorlagen	501
3. Kenntnisnahme, Übermittlung der Vorlagen	506
4. Teilnahme und Bericht des Abschlussprüfers	508
IV. Jahresabschluss, Lagebericht, Prüfungsbericht und Bestätigungsvermerk des Abschlussprüfers im Aufsichtsrat	511
1. Inhalt und Informationswert	511
2. Prüfung durch den Aufsichtsrat	535
3. Beschlussfassung über das Ergebnis der Prüfung. Feststellung	542
V. Der Vorschlag für die Ergebnisverwendung im Aufsichtsrat	544
1. Vorschlag der gesetzlichen Vertreter	544
2. Prüfung des Vorschlags	545
3. Beschlussfassung	546
VI. Konzernabschluss, Konzernlagebericht und Konzernprüfungsbericht im Aufsichtsrat	546
1. Inhalt der Vorlagen	546
2. Prüfung durch den Aufsichtsrat	548
3. Beschlussfassung über das Ergebnis der Prüfung. Billigung	550
VII. Die Entsprechenserklärung und der Vergütungsbericht im Aufsichtsrat	551
1. Inhalt und Informationswert	551
2. Befassung durch den Aufsichtsrat	552
VIII. Der Abhängigkeitsbericht im Aufsichtsrat	553
1. Inhalt und Informationswert	553
2. Prüfung durch den Aufsichtsrat	554
IX. Der Bericht des Aufsichtsrats	555
1. Zweck und Pflichtinhalt	555
2. Bericht über das Ergebnis der Prüfung der Abschlussunterlagen	556
3. Bericht über die Überwachungstätigkeit	558
4. Beschluss des Aufsichtsrats	559
5. Publizität des Berichts und Erläuterung in der Hauptversammlung	559
X. Sorgfaltspflicht	559
1. Grundsatz	559
2. Sorgfaltspflicht nach vorausgegangener Abschlussprüfung	561
3. Sorgfaltspflicht nach Vorberatung in einem Ausschuss	562
4. Sorgfaltspflicht, falls keine Abschlussprüfung stattgefunden hat	562
5. Besonderheiten beim Abhängigkeitsbericht	563
6. Haftungsgefahr	563
§ 11 Personalentscheidungen des Aufsichtsrats	
I. Personalauswahl	567
1. Vorbemerkung	568
2. Entscheidungsnotwendigkeiten	568
3. Anforderungsprofil	569

4. Entscheidungsvorbereitung	573
II. Bestellung des Vorstands	575
1. Rechtsnatur	575
2. Zuständigkeit	576
3. Bestelldauer	577
4. Beschluss	579
5. Wiederbestellung	580
6. Fehlerhafte Bestellung	582
III. Besondere Vorstandsmitglieder	583
1. Vorsitzender	583
2. Sprecher	586
3. Arbeitsdirektor	586
4. Stellvertretende Vorstandsmitglieder	588
5. Entsandtes Aufsichtsratsmitglied	589
6. Doppelmandate	590
IV. Dienstvertrag	591
1. Vorbemerkung	592
2. Abschluss des Vertrages	593
3. Pflichten des Vorstandsmitglieds	595
4. Vergütung	602
5. Sonstige Rechte des Vorstandsmitglieds	638
6. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	647
7. Vertragsdauer	656
8. Vertragsregelungen im Konzern	662
9. Schlussbestimmungen	664
10. Fehlerhafter Dienstvertrag	666
V. Ruhegeldvertrag des Vorstands	669
1. Vorbemerkung	670
2. Versorgung der Vorstandsmitglieder	671
3. Hinterbliebenenversorgung	681
VI. Sonstige Personalentscheidungen in Bezug auf den Vorstand	684
1. Zusätzliche Leistungen für neue Vorstandsmitglieder	684
2. Entscheidungen des Aufsichtsrats zwischen Beginn und Ende der Vorstandstätigkeit	685
3. Rechtsgeschäfte mit ehemaligen Vorstandsmitgliedern	687
4. Zustimmung zu Personalentscheidungen des Vorstands	689
VII. Einseitige Beendigung Bestellung/Anstellung des Vorstands	689
1. Widerruf der Bestellung durch die Gesellschaft	690
2. Amtsniederlegung durch das Vorstandsmitglied	697
3. Schicksal des Dienstvertrages	698
VIII. Einvernehmliche Beendigung Bestellung/ Anstellung des Vorstands	708
1. Beendigung des Mandats	709
2. Fortbestand des Dienstvertrages	710
3. Aufhebung des Dienstvertrages ohne Abfindung	710
4. Aufhebung des Dienstvertrages mit Abfindung	710
IX. Personalentscheidungen des Aufsichtsrats der GmbH	715
1. Vorbemerkung	716
2. Bestellung	717
3. Anstellungsvertrag	718

§ 12 Beratung des Aufsichtsrats und einzelner Aufsichtsratsmitglieder

I. Vorbemerkung	723
II. Beratung des Aufsichtsrats	724
1. Höchstpersönlichkeit des Aufsichtsratsmandats	724
2. Qualifikation der Mitglieder des Aufsichtsrats	725
3. Art und Umfang der zulässigen Beratung des Aufsichtsrats	726
4. Rechtsabteilung als Berater des Aufsichtsrats	728
5. Vertraulichkeit	728
III. Beratung der Arbeitnehmervertreter	728
IV. Beratung einzelner Aufsichtsratsmitglieder	729
V. Einfluss des Aufsichtsrechts	731
VI. Potentielle Interessenkonflikte und Unabhängigkeit	731
VII. Kostentragung	732
VIII. Exkulpation durch Einschaltung von Beratern?	732

§ 13 Vergütung der Aufsichtsrats Tätigkeit und Auslagenersatz

I. Grundlagen	735
1. Überblick	735
2. Börsennotierte Gesellschaften	737
II. Der Vergütungsanspruch	739
1. Fehlender gesetzlicher Anspruch	739
2. Rechtsgrundlage	739
3. Arten der Vergütung	740
4. Angemessenheitsgebot	749
5. Gleichbehandlungsgrundsatz	752
6. Entstehung, Durchsetzbarkeit und Erlöschen	754
7. Sondersituationen	755
8. Abführung der Vergütung	756
9. Publizität der Vergütung	757
III. Festsetzung der Vergütung	758
1. Festsetzung durch die Satzung	759
2. Bewilligung durch die Hauptversammlung	759
3. Änderung der Vergütung nach Festsetzung	760
4. Gesamtvergütung	761
5. Rechtsfolgen eines Verstoßes und Sanktionsmöglichkeiten	762
IV. Vergütung des ersten Aufsichtsrats	763
V. Auslagenersatz	764
1. Abgrenzung zwischen Vergütung und Auslagenersatz	765
2. Anspruchsbegründende Tätigkeiten	765
3. Erstattungsfähigkeit angefallener Kosten	767
4. Leistungsstandard	771
5. Entscheidungsbefugnis im Rahmen des Auslagenersatzes	771
6. Verpflichtung der Gesellschaft durch den Aufsichtsrat	772
VI. Vergütung aus anderweitigen Verträgen mit Aufsichtsratsmitgliedern	773
1. Zulässigkeit anderweitiger vertraglicher Vergütung	773
2. Zuständigkeit	774

VII. Steuerrechtliche Behandlung	774
1. Steuerrechtliche Behandlung bei dem Aufsichtsratsmitglied	774
2. Steuerrechtliche Behandlung bei der Gesellschaft	776
VIII. Anwendung in anderen Gesellschaftsformen	776

§ 14 Schutz der Gesellschaft und der Anteilseigner

I. Verschwiegenheitspflicht der Aufsichtsratsmitglieder	781
1. Gesetzliche Grundlagen	781
2. Sachlicher Umfang	783
3. Besondere Sachverhalte	787
4. Persönlicher Geltungsbereich	789
5. Zwingende Geltung	797
6. Dauer der Verschwiegenheitspflicht	798
7. Sanktionen	799
II. Interessenkonflikte	801
1. Einleitung	802
2. Aufsichtsratsmandat als Nebenamt	803
3. Unvereinbare Tätigkeiten	805
4. Unabhängigkeit	806
5. Allgemeine Beurteilung von Interessenkonflikten	807
6. Punktuelle Interessenkonflikte	811
7. Dauerhafte Interessenkonflikte	819
8. Interessenkonflikte bei Unternehmensübernahmen	824
9. Stimmverbote durch Satzung oder Geschäftsordnung?	831
10. Organisationspflichten des Aufsichtsrats	831
11. Geschäfte mit nahestehenden Personen (sog. Related Party Transactions)	832
III. Verbot von Insidergeschäften	834
1. Einführung	834
2. Verbotene Insidergeschäfte	836
3. Führung von Insiderlisten	849
4. Ad hoc-Publizität	851
5. Wertpapiergeschäfte von Organmitgliedern	860

§ 15 Sanktionen gegen Mitglieder des Aufsichtsrats

I. Verweigerung der Entlastung	868
1. Alljährliche Beschlussfassung der Hauptversammlung	868
2. Referenzperiode	869
3. Einzubeziehender Personenkreis	869
4. Missbilligung der Aufsichtsrats Tätigkeit	869
5. Keine Teilentlastungsverweigerung	871
6. Keine unmittelbaren Rechtsfolgen	871
7. Wirkung als Reputationsmechanismus	872
8. Anfechtung der Entlastung	873
9. Einzelentlastung, Gesamtentlastung, Stimmverbot	873
10. GmbH	874
II. Abberufung durch die Hauptversammlung und durch Entsendungsberechtigte	877
1. Abberufung der von der Hauptversammlung gewählten Aufsichtsratsmitglieder durch die Hauptversammlung	877
2. Abberufung entsandter Aufsichtsratsmitglieder durch die Hauptversammlung	879

3. Abberufung entsandter Aufsichtsratsmitglieder durch den Entsendungsberechtigten	880
4. Rechtsfolgen wirksamer Abberufung eines Aufsichtsratsmitglieds	881
5. GmbH	881
III. Gerichtliche Abberufung aus wichtigem Grund	882
1. Gerichtliche Abberufung auf Antrag des Aufsichtsrats	882
2. Erfordernis des wichtigen Grundes	883
3. Kasuistik	883
4. Abberufung entsandter Aufsichtsratsmitglieder	885
5. Abberufung von Ersatzmitgliedern	885
6. Gerichtliches Verfahren	885
7. GmbH	887
IV. Abberufung von Arbeitnehmervertretern im Aufsichtsrat auf Veranlassung der Arbeitnehmer	887
1. Abberufung durch die Arbeitnehmer gem. MitbestG 1976	887
2. Abberufung durch die Hauptversammlung auf Vorschlag der Arbeitnehmer gemäß MontanMitbestG	888
3. Abberufung durch die Arbeitnehmer gem. MitbestErgG	888
4. Abberufung durch die Arbeitnehmer gem. DrittelbG	888
V. Votum über das Vergütungssystem	889
1. Grundlagen	889
2. Einzelheiten	890
VI. Selbstbeurteilung des Aufsichtsrats	890
1. Empfehlung des DCGK und gesetzliche Pflicht im Rahmen der Selbstorganisation des Aufsichtsrats	890
2. Bisherige Entwicklung	890
3. Formalisierte Effizienzprüfung – mögliche Konzeptionen	891
4. Bewertung	891

§ 16 Haftung und Schadensersatz

I. Einleitung	898
1. Gesamtgefüge der sozialen, ökonomischen und rechtlichen Sanktionen und <i>Incentives</i>	898
2. Aufsichtsratshaftung – Sanktion, Prävention und Schadensausgleich	899
3. Zum Grundsatz der Kanalisierung von Ansprüchen über die juristische Person (Innenhaftung und Außenhaftung)	900
4. Jüngere Entwicklungen und Rückblick	903
II. Haftung gegenüber der Gesellschaft (Innenhaftung)	905
1. Haftungsvoraussetzungen (Überblick – Grundsätze)	905
2. Sorgfaltspflichten im Einzelnen (<i>duty of care</i>)	912
3. Verschwiegenheitspflicht	935
4. Treuepflicht (<i>duty of loyalty</i>)	936
5. Geltendmachung von Ersatzansprüchen der Gesellschaft	938
6. Gesamtschuldnerische Haftung	946
7. Beweislast	946
8. Beginn und Ende der Haftung	949
9. Haftungsausschluss und Modifikationen der Haftung	950
10. Besondere Haftungsvorschriften	952

III. Haftung gegenüber Dritten (Außenhaftung)	956
1. Allgemeines	956
2. Deliktische Haftung nach BGB	957
3. Sonderbestimmungen im AktG und GmbHG	963
4. Haftung aus der Entsprechenserklärung zum Deutschen Corporate Governance Kodex?	964
IV. Haftung im Konzern	965
1. Übersicht	965
2. Vertragskonzern	965
3. Faktischer Konzern	967
V. Corporate Governance Kodex, Marktmechanismen und Haftung	967
§ 17 Versicherung gegen Schadensersatzansprüche (D&O-Versicherung)	
I. Einleitung und Überblick	970
1. Jüngere Markt- und Produktentwicklungen	970
2. Versicherungsnehmer – versicherte Personen	973
II. Allgemeine Struktur und Inhalte	974
1. Side A, B und C	974
2. Rechtsschutz und Leistung von Schadensersatz im Haftungsfall	975
3. Pflicht der Gesellschaft zum Abschluss einer D&O-Versicherung?	976
III. Abwägung über Trennung der D&O-Versicherung des Aufsichtsrats von der des Vorstands	977
IV. Grenzen des Schutzes und Einschränkungen	978
1. Wissentliche Pflichtverletzungen und strafbare Handlungen	978
2. Einzelausschlüsse	979
3. Umfang	979
4. Zeitlicher Geltungsbereich, Nachhaftung	980
5. D&O-Versicherung und Insolvenz	980
V. Gestaltungsfragen	981
1. Abtretung des Versicherungsanspruchs an die Gesellschaft	981
2. Anfechtung und Wissenszurechnung	982
3. Verschaffungspflicht	983
4. Informationszugang	984
5. Unzureichende Deckung und Verteilung der Versicherungssumme	985
6. Selbstbehalt	985
VI. Vergütungscharakter und Zuständigkeit(en)	986
1. Vergütungscharakter der D&O-Versicherung	986
2. Zuständigkeit(en)	987
3. Sicherung des Aktenzugangs – vertragliche Absicherung	988
§ 18 Aufsichtsrat der mitbestimmten AG	
I. Einführung	990
II. Aufsichtsrat in der mitbestimmungsfreien Gesellschaft	991
III. Aufsichtsrat in mitbestimmten Gesellschaften	992
1. Zusammensetzung nach dem MitbestG	992
2. Zusammensetzung nach dem DrittelbG	998
3. Zusammensetzung nach dem MontanMitbestG	1001
4. Mitbestimmung nach dem SEBG	1002

5. Mitbestimmung nach dem MgVG	1004
6. Privatautonome Gestaltungsmöglichkeiten	1005
7. Geschlechterquote bei der mitbestimmten AG	1006
IV. Statusverfahren nach §§ 97 ff. AktG	1007
1. Anwendungsbereich	1008
2. Bekanntmachung (§ 97 AktG)	1009
3. Gerichtliche Entscheidung (§§ 98, 99 AktG)	1010
4. Vollzug der Überleitung (§ 97 Abs. 2 AktG)	1011

§ 19 Aufsichtsrat der KGaA

I. Grundlagen	1014
II. Besonderheiten bei der Zusammensetzung	1017
1. Allgemeines	1017
2. Ausschluss der Wählbarkeit	1018
3. Stimmverbote bei der Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern	1020
4. Beschränkung von Entsendungsrechten	1020
III. Rechtsstellung und Kompetenzen	1020
1. Grundlagen	1020
2. Fehlende Personal- und Vergütungskompetenz und fehlende Durchgriffsrechte	1021
3. Keine Zustimmungsvorbehalte	1022
4. Beschränkte Mitwirkung beim Jahresabschluss	1023
5. Überwachungskompetenz	1023
6. Ausführungskompetenz	1028
7. Vertretungskompetenzen	1030
IV. Sonderfragen	1036
1. Anwendbarkeit der Inkompatibilitätsvorschrift des § 287 Abs. 3 AktG	1036
2. Ausschluss des Entsenderechts in den Aufsichtsrat auch zulasten der beherrschenden Gesellschafterin der Komplementärgesellschaft	1037
3. Ausschluss des Stimmrechts nach § 285 Abs. 1 AktG auch zulasten der beherrschenden Gesellschafterin der Komplementärgesellschaft	1037
4. Vertretung der KGaA durch den Aufsichtsrat auch gegenüber der beherrschenden Gesellschafterin der Komplementärgesellschaft	1037
5. Doppelte Aufsichtsräte in der Kapitalgesellschaft & Co. KGaA	1038
6. Festlegungen zur Förderung der Teilhabe von Frauen an Führungspositionen nach §§ 76 Abs. 4 und 111 Abs. 5 AktG (Vorstand)	1039
7. Aufsichtsratskompetenz bei der Zustimmung zu Geschäften mit nahestehenden Personen	1039
V. Sonderorgan der KGaA	1040

§ 20 Aufsichtsrat einer der Aufsicht nach Kreditwesengesetz und Versicherungsaufsichtsgesetz unterliegenden AG

I. Einführung	1048
II. Persönliche Anforderungen an Aufsichtsräte	1050
1. Fit & Proper Voraussetzungen und Prozess	1050
2. Anzeigepflichten	1053
3. Mandatsbeschränkungen	1054
4. Verpflichtung zu Einführungskursen sowie zur Aus- und Fortbildung	1055

5. Weitere Vorgaben und Zuständigkeiten der europäischen Aufsichtsbehörden	1056
III. Aufgabenkatalog	1057
1. Generelle Grundsätze	1057
2. Besondere Aufgaben- und Berichtspflichten – Informationsversorgung	1058
IV. Besondere Anforderungen an Ausschüsse des Aufsichtsrats	1060
1. Versicherungsunternehmen	1060
2. Finanzinstitute	1060
V. Spezielle Regelungen für Sitzungen des Aufsichtsrats und seiner Ausschüsse ...	1064
1. Einberufung durch die Aufsichtsbehörden (§ 44 KWG und § 306 VAG)	1064
2. Sitzungsturnus und –dauer	1064
3. Sitzungsprotokolle	1065
4. Sitzungsunterlagen	1065
5. Einberufung und Sitzungsteilnahme der Aufsichtsbehörden	1065
VI. Organkredite	1066

§ 21 Aufsichtsorgan in der SE

I. Grundlagen	1068
1. Grundstrukturen der Corporate Governance in der SE	1069
2. Anwendbares Recht	1069
3. Das Aufsichtsorgan der dualistisch strukturierten deutschen SE	1070
II. Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsorgans	1071
1. Größe des Aufsichtsorgans	1071
2. Zusammensetzung des Aufsichtsorgans; Geschlechterquote	1073
3. Sitzverteilung der Arbeitnehmervertreter	1074
III. Konstituierung, Dauer und Ende der Mitgliedschaft	1075
1. Konstituierung, Wahl und Bestellung der Mitglieder	1075
2. Bestellung des ersten Aufsichtsorgans	1077
3. Persönliche Voraussetzungen, Bestellungshindernisse	1078
4. Dauer der Mitgliedschaft	1080
5. Ende der Mitgliedschaft	1081
IV. Innere Ordnung und Beschlussfassung	1082
1. Vorsitzender	1082
2. Stellvertretender Vorsitzender	1083
3. Ausschüsse	1083
4. Beschlussfassung	1084
V. Aufgaben	1088
1. Überwachung der Geschäftsführung	1088
2. Weitere Aufgaben	1093
VI. Rechte und Pflichten	1094
1. Persönliche und unabhängige Amtsausübung	1094
2. Verschwiegenheitspflicht	1095
3. Vergütung	1096
4. Haftung	1096

**§ 22 Auswirkungen des Gesetzes zur Abmilderung der Folgen der
COVID-19-Pandemie im Zivil-, Insolvenz- und Strafverfahrensrecht auf
die Arbeit des Aufsichtsrats**

Anhang 1 § 2 Vorschlag des Aufsichtsrats zur Neuwahl von Aufsichtsratsmitgliedern	1101
Anhang 2 § 2 Antrag auf gerichtliche Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern	1103
Anhang § 3 Geschäftsordnung für den Aufsichtsrat	1106
Anhang 1 § 4 Niederschrift über eine Aufsichtsratssitzung	1111
Anhang 2 § 4 Umlaufverfahren	1112
Anhang 3 § 4 Schriftliche Beschlussfassung des Aufsichtsrats	1113
Anhang § 9 Beispiel für Zustimmungsvorbehalte in der Geschäftsordnung des Vorstands (Katalog der zustimmungspflichtigen Geschäfte, Unternehmensplanung)	1114
Anhang 1 § 11 Dienstvertrag (Anstellungsvertrag) mit dem Vorstandsmitglied einer AG	1117
Anhang 2 § 11 Aufhebung des Dienstvertrags mit dem Vorstandsmitglied einer AG	1126
Autorenverzeichnis	1131
Sachverzeichnis	1135