

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Umfeld: Die Führungsstruktur der Aktiengesellschaft

I. Unternehmensführung im Spannungsfeld widerstreitenden Interessen verschiedener Beteiligter	2
II. Organstruktur der Aktiengesellschaft	3
III. Mitbestimmung	4
1. Montan-Mitbestimmungsgesetz von 1951	6
2. Montan-Mitbestimmungsergänzungsgesetz	7
3. Mitbestgesetz von 1976	8
4. Drittbeteiligungsgesetz	10
5. Mitbestimmung in der Europäischen Aktiengesellschaft (SE) mit Sitz in Deutschland	11
6. Mitbestimmungsfreier Raum	12
7. Freiwillige Regelungen zur Mitbestimmung	12
8. Streit über die Aufsichtsratszusammensetzung	13
IV. Deutscher Corporate Governance Kodex (DCGK)	13
1. Entwicklung	13
2. Überblick zum DCGK	14
3. Entsprechenserklärung des § 161 AktG	14
4. Fortschreibung des DCGK	15

§ 2 Position: Die Doppelstellung des Vorstandes

I. Persönliche Voraussetzungen	21
1. Gesetzliche Voraussetzungen	21
2. Zusätzliche satzungsmäßige Voraussetzungen	22
3. Doppelmandate	22
II. Verhältnis Bestellung/Anstellung	22
III. Organstellung	24
1. Bestellung	24
2. Fehlerhafte Bestellung	27
3. Suspendierung	27
4. Widerruf der Bestellung (Abberufung)	29
5. Amtsniederlegung	35
6. Einvernehmliche Beendigung	37
7. Umwandlung und Organstellung	37
8. Unvorschriftmäßig besetzter Vorstand?	37
IV. Dienstverhältnis	38
1. Anbahnung	38
2. Anstellung	42
3. Inhalte des Anstellungsvertrages	48

Inhaltsverzeichnis

4. Lohnsteuerrechtliche Behandlung der Vergütung	75
5. Sozialversicherungspflicht	79
6. Beendigung	80
7. Sonderprobleme	92
V. Besondere Vorstandsmitglieder	97
1. Vorstandsvorsitzender, § 84 Abs. 2 AktG	97
2. Vorstandssprecher	98
3. Arbeitsdirektor, §§ 13 MontanMitbestG, MitbestErgG, § 33 MitbestG	98
4. Stellvertretende Vorstandsmitglieder, § 94 AktG	98
5. Kommissarische Vorstandsmitglieder, § 105 Abs. 2 AktG	99
6. Sog. „Bereichsvorstände“	99
VI. Kreditgewährung	99
VII. Rechtsstreit zwischen Vorstand und Aktiengesellschaft	99
1. Rechtsweg	99
2. Zuständiges Gericht	100
3. Vertretung der Aktiengesellschaft (§ 112 AktG)	100
4. Urkundsprozess	101
5. Verzugszinsen bei Vergütungsrückständen	102
6. Gegenstandswert	102

§ 3 Unternehmensleitung: Die rechtlichen Grundlagen

I. Leitungsmacht	106
1. Begriff/Abgrenzung zur Geschäftsführung	106
2. Eigenverantwortlichkeit	108
3. Konzernsachverhalte	113
II. Geschäftsführung und Geschäftsführungsbefugnis	115
1. Geschäftsführung	115
2. Geschäftsführungsbefugnis	116
III. Vertretung	120
1. Organschaftliche Vertretung	120
2. Gewillkürte Vertretung	122
3. Passivvertretung	122
IV. Sonstige wesentliche Organpflichten	122
1. Pflichten im Zusammenhang mit der Hauptversammlung	122
2. Berichtspflichten gegenüber dem Aufsichtsrat	123
3. Buchführungspflichten	123
4. Organisationspflichten	123
5. Pflichten in der Krise	127
V. Vertretung der Aktiengesellschaft durch den Aufsichtsrat	130
1. Persönlicher Geltungsbereich	131
2. Gegenständlicher Geltungsbereich	131
3. Form	131
VI. Hauptversammlungsbeschluss über Geschäftsführungsmaßnah- men	131

§ 4 Kontrolle: Das Verhältnis zum Aufsichtsrat	
I. Allgemeines	135
1. Die Überwachungsfunktion des Aufsichtsrats	135
2. Unvereinbarkeit der Mitgliedschaft in Aufsichtsrat und Vorstand	136
3. Gemeinsame Handlungspflichten	138
II. Kontrolle und Überwachung durch den Aufsichtsrat	140
1. Leitung und Geschäftsführung durch den Vorstand	140
2. Überwachung durch den Aufsichtsrat	141
III. Berichterstattungspflicht gegenüber dem Aufsichtsrat	153
1. Arten von Berichten	153
2. Form, Zeitpunkt und Inhalt der Berichte	158
3. Berichtsgläubiger und Berichtsschuldner	162
IV. Vorlagepflichten gegenüber dem Aufsichtsrat	167
1. Vorlage von Jahresabschluss und Lagebericht	167
2. Vorlage von Konzernabschluss und Konzernlagebericht	170
3. Vorlage von Sonderprüfungsberichten	173
4. Vorlage des Berichts über die Beziehungen zu verbundenen Unternehmen	174
V. Verstöße gegen Berichts- und Vorlagepflichten	176
1. Gerichtliche Durchsetzung der Berichts- und Vorlagepflichten ..	176
2. Wichtiger Grund für Abberufung des Vorstands	177
3. Schadensersatzverpflichtung bei fehlerhafter Berichterstattung ..	178
VI. Pflicht zur Einholung der Zustimmung des Aufsichtsrats zu Geschäften des Vorstands	179
1. Kreditgewährung der AG an Vorstandsmitglieder und andere nahestehende Personen	179
2. Kreditgewährungen der AG an Aufsichtsratsmitglieder oder deren Angehörige	185
3. Kreditgewährungen der AG an verflochtene Unternehmen	186
4. Dienst- oder Werkverträge mit Aufsichtsratsmitgliedern	187
5. In der Satzung oder vom Aufsichtsrat bestimmte Arten von Geschäften	189
§ 5 Aktionäre: Das Verhältnis zur Hauptversammlung	
I. Einleitung	197
II. Vorbereitung und Einberufung der Hauptversammlung	201
1. Einberufungszuständigkeit	201
2. Einberufungsgründe	202
3. Form, Frist sowie Mitteilungs- und Auslagepflichten im Vorfeld der Hauptversammlung	204
4. „Virtuelle Hauptversammlung“	209
5. Organisation der Hauptversammlung	210
III. Durchführung der Hauptversammlung	211
1. Zuständigkeiten der Hauptversammlung	211
2. Leitung der Hauptversammlung	216

Inhaltsverzeichnis

3. Anwesenheits- und Erläuterungspflichten des Vorstandes	218
4. Auskunftsrecht der Aktionäre gegenüber dem Vorstand	220
IV. Rechte und Pflichten des Vorstandes nach Beendigung der Hauptversammlung sowie Obliegenheiten des Vorstandes außerhalb der Hauptversammlung	222
1. Ausführungspflicht von Hauptversammlungsbeschlüssen	222
2. Obliegenheiten gegenüber dem Registergericht	223
3. Abwehr von Übernahmeangeboten	224
§ 6 Verantwortung/Risiken Teil 1: Die zivilrechtliche Haftung des Vorstands	
I. Einleitung	232
1. Allgemeines	232
2. Maßgebliche Haftungsvorschriften und potentielle Haftungsgläubiger	236
II. Vorstandshaftung gegenüber der Gesellschaft	237
1. Allgemeines	237
2. Haftungsadressaten	237
3. Beginn und Ende der Haftung	238
4. Schaden	241
5. Kausalität	242
6. Gesamtschuldnerische Haftung	242
7. Zwingendes Recht	246
8. Die Generalklausel des § 93 Abs. 1 AktG	246
9. Die Pflichten aus § 91 AktG	269
10. Die Sondertatbestände des § 93 Abs. 3 AktG	275
11. Wirtschaftliche Krise	283
12. Insolvenz	285
13. Geltendmachung von Ersatzansprüchen	293
14. Prozessuales	295
15. Haftungsbegrenzung	298
III. Überblick zur Haftung gegenüber Dritten (sog. Außenhaftung)	304
IV. Haftung gegenüber Aktionären	305
1. Haftung für Rechtsgutverletzung	305
2. Haftung wegen Schutzgesetzverletzung	306
3. Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB	308
4. Haftung für Mitwirkung an die Gesellschaft schädigenden Handlungen nach § 117 AktG	308
5. Haftung gegenüber abhängigen Aktiengesellschaften und deren Aktionären (Haftung im Konzern)	309
6. Haftung in Übernahmesituationen	310
7. Haftung nach dem Umwandlungsgesetz	311
8. Sonderprüfung nach § 142 AktG	311
9. Sog. „Doppelschaden“	311
V. Haftung gegenüber Anlegern	312
1. Prospekthaftung	312

2. Haftung wegen fehlerhafter Ad-hoc-Mitteilungen	316
3. Haftung wegen Insiderhandels	318
4. Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung	319
VI. Haftung gegenüber Gesellschaftsgläubigern	319
1. Handelndenhaftung	319
2. Haftung aus Verschulden beim Vertragsschluss (cic)	320
3. Haftung wegen Organisationsverschulden	321
4. Eingriff in eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb	323
5. Haftung wegen Insolvenzverschleppung	323
6. Verfolgungsrecht der Gläubiger	323
7. Sog. Durchgriffshaftung	324
8. Haftung gegenüber dem Fiskus	324
9. Haftung gegenüber den Sozialversicherungsträgern	325
10. Haftung gegenüber Verbrauchern	326
VII. Alphabetische Übersicht zu typischen Haftungsrisiken	327

§ 7 Verantwortung und Risiken II: Strafrechtliche Ermittlungen gegen Vorstandsmitglieder

I. Abgrenzung zwischen strafrechtlich irrelevanten unternehmerischen Fehlentscheidungen und pflichtwidrigem, strafbarem Missmanagement des Vorstands	358
II. Strafrechtliche Verantwortlichkeit von Vorstandsmitgliedern aus Gemeinschafts-, Ressort- und Generalverantwortung	363
1. Gemeinschaftsverantwortung	365
2. Ressort- und Generalverantwortung	367
3. Vorsatzanforderungen	369
4. Das faktische Vorstandsmitglied	370
III. Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Vorstandsmitglieder für das Verhalten der Unternehmensmitarbeiter	371
1. Strafrechtliche Verantwortlichkeit aus der Delegation von Aufgaben	371
2. Betriebliche Aufsichtspflichtverletzung (§ 130 OWiG)	373
3. Vorstandsmitglieder als mittelbare Täter durch Herrschaft über betriebliche Organisationsstrukturen?	375
IV. Aktuelle Entwicklungen im Wirtschaftsstrafrecht und ihre Bedeutung für die strafrechtliche Haftung der Vorstände	376
1. Korruptionsdelikte	376
2. Straftaten in der Krise	380
3. Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen (§ 266 Abs. 1 StGB)	386
4. Insider-Straftaten	391
V. Rechte und Pflichten der Vorstandsmitglieder bei Zwangsmaßnahmen der Ermittlungsbehörden	397
1. Durchsuchung und Beschlagnahme	397
2. Untersuchungshaft	403

Inhaltsverzeichnis

VI. Finanzermittlungen in Wirtschaftsstrafverfahren und Zugriff der Strafverfolgungsbehörden auf das Vermögen (Vermögensabschöpfung)	407
1. Verfall	408
2. Einziehung	410
3. Sicherungsmaßnahmen	411
§ 8 Going Public: Der Börsengang	
I. Entscheidung für den Börsengang	417
1. Motive für den Börsengang	418
2. Vorteile und Nachteile	418
3. Finanzierungsalternativen	419
4. Börsenfähigkeit	420
5. Entscheidungskompetenz	422
II. Kosten der Börseneinführung	424
1. Emissionskosten und laufende Kosten	424
2. Steuerliche Behandlung	424
III. Zusammensetzung des Börseneinführungsteams	425
1. Unternehmensinternes Team	425
2. Externe Berater	426
IV. Emissionskonzept	427
1. Börsenplatz und Handelssegment	428
2. Emissionsparameter	433
3. Sonderfragen	433
V. Emissionskonsortium	436
1. Auswahl und Bildung des Emissionskonsortiums	436
2. Übernahmevertrag	439
VI. Gesellschaftsrechtliche Struktur und Kapitalerhöhung	446
1. Satzungsgestaltung	447
2. Kapitalerhöhung	450
VII. Beteiligungsmodelle für Mitarbeiter	453
1. Arten der Mitarbeiterbeteiligung	454
2. Aktienoptionspläne	455
VIII. Emissionsprospekt	462
1. Prospektpflicht und Prospektinhalt	462
2. Prospektmängel	465
IX. Börseneinführung und Zulassung	470
1. Zulassungsverfahren	470
2. Preisfindung	472
3. Platzierung und Börseneinführung	477
§ 9 Besonderheiten börsennotierter Gesellschaften	
I. Einleitung	490
II. Wertpapierhandelsgesetz (WpHG)	492
1. Ad-hoc-Publizität (§ 15 WpHG)	492
2. Insiderrecht (§§ 12 ff. WpHG)	506

3. Offenlegung von Wertpapiergeschäften („Directors’ Dealings“, § 15 a WpHG)	514
4. Mitteilung der Veränderung von Stimmrechtsanteilen (§§ 21 ff. WpHG)	521
III. Börsenrecht	525
1. Einführung	525
2. Amtlicher Markt (§§ 30 ff. BörsG)	526
3. Geregelter Markt (§§ 49 ff. BörsG)	530
IV. Corporate Governance Kodex, Entsprechenserklärung (§ 161 AktG)	531
1. Corporate Governance	531
2. Entsprechenserklärung (§ 161 AktG)	547
V. Übernahmerecht	551
1. Anwendungsbereich und Struktur des WpÜG	551
2. Allgemeine übernahmerechtliche Grundsätze und Verhaltenspflichten	553
3. Ablauf eines Erwerbsangebotes und konkrete übernahmerechtliche Pflichten des Vorstandes der Zielgesellschaft	556
VI. Aktienrechtliche Besonderheiten börsennotierter Gesellschaften	564
1. Beurkundung von Hauptversammlungs-Beschlüssen (§ 130 AktG)	564
2. Unzulässigkeit von Höchststimmrechten und abgestuften Stimmrechten	565
3. Rückkauf eigener Aktien	565
4. Ausübung von Stimmrechten bei wechselseitig beteiligten Unternehmen (§ 328 Abs. 3 AktG)	566
§ 10 Delisting: Der Rückzug von der Börse	
I. Einleitung	571
II. Gründe für ein Delisting	572
III. Übersicht über die Gestaltungsalternativen für den Rückzug von der Börse	574
IV. Das reguläre Delisting	575
1. Einleitung	575
2. Gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen	575
3. Kapitalmarktrechtliche Voraussetzungen	584
4. Verhältnis gesellschafts- zu kapitalmarktrechtlichen Anforderungen	585
5. Widerrufs Antrag des Vorstandes	586
6. Anforderungen an Teildelisting	587
7. Rechtsschutz der Aktionäre	587
8. Beurteilung	589
V. Delisting auf kaltem Wege	589
1. Überblick	589
2. Verschmelzung	590
3. Formwechsel	595

Inhaltsverzeichnis

4. Eingliederung	598
5. Übertragende Auflösung	602
6. Squeeze-out	604
VI. Abschlussbemerkung	607
§ 11 Vorsorge: Die D&O-Versicherung	
I. Allgemeines	610
1. Entstehungsgeschichte der D&O-Versicherung	610
2. Zielrichtung	611
3. Anbieter	611
4. Entwicklung der Bedingungen	613
5. Rechtsgrundlagen	613
II. Kriterien für die Auswahl der Versicherungsbedingungen/des Versicherers	613
1. Bedingungen	613
2. Versicherer	615
III. Versicherungsvertrag	615
1. Gegenstand der Versicherung	615
2. Versicherungsfall	621
3. Wesentliche Ausschlüsse	623
4. Sonderdeckungsbereiche	625
5. Company Reimbursement Klausel	627
6. Versicherungssummen	627
7. Selbstbehalte	627
8. Prämien	628
IV. Fragestellungen bei Abschluss des Versicherungsvertrages	628
1. Pflicht zum Abschluss eines D&O-Vertrages	628
2. Zuständigkeit für den Abschluss einer D&O-Versicherung	629
3. Anwendbarkeit des § 113 Abs. 1 S. 2 AktG	630
4. Einkommenssteuerpflichtigkeit der D&O- Prämien	631
5. Der Abschluss einer D&O-Versicherung	631
V. Schadenregulierung	632
VI. Muster: D&O-Fragebogen	633
Sachverzeichnis	637