

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 Insolvenzureife | 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 Aktiengesellschaft | 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) Prozesstandschaft 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 Sozialversicherungs- beiträgen | 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 |