

Inhaltsübersicht

Inhaltsübersicht.....	I
Inhaltsverzeichnis	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung.....	1
1. Teil: Die Überwachungsaufgabe des Aufsichtsrats.....	3
A. Überwachungsgegenstand	3
I. Allgemeines	3
II. Zu überwachende Personen	4
III. Zwischenergebnis.....	8
B. Überwachungsmaßstäbe	9
I. Rechtmäßigkeit	9
II. Ordnungsmäßigkeit.....	10
III. Zweckmäßigkeit.....	12
IV. Wirtschaftlichkeit.....	12
V. Wahrnehmung sozialer Verpflichtungen	13
VI. Zwischenergebnis.....	14
C. Überwachungsintensität.....	15
I. Meinungsstand	15
II. Stellungnahme.....	18
III. Zwischenergebnis.....	21
D. Beratung des Vorstands	22
E. Informationsmittel	26
I. Berichte des Vorstands.....	26
II. Einsichts- und Prüfungsrecht des Aufsichtsrats.....	67
III. Recht des Aufsichtsrats zur direkten Befragung von Angestellten	80

Inhaltsübersicht

F.	Überwachungsinstrumente	108
I.	Stellungnahmen und Beanstandungen	108
II.	Einberufung der Hauptversammlung.....	109
III.	Festlegung von Zustimmungsvorbehalten	113
IV.	Klagen gegen den Vorstand.....	127
V.	Bestellung und Abberufung von Vorstandsmitgliedern	158
VI.	Prüfung des Jahresabschlusses, des Lageberichts und des Gewinnverwendungs- vorschlags sowie Bericht an die Hauptversammlung.....	219
VII.	Erlass einer Geschäftsordnung für den Vorstand	236
G.	Überwachung im Konzern.....	244
I.	Aufsichtsrat des herrschenden Unternehmens	244
II.	Aufsichtsrat der abhängigen Gesellschaft	247
III.	Einsichts- und Prüfungsrecht im Konzern	247
IV.	Zustimmungsvorbehalte im Konzern	250
V.	Zwischenergebnis	254
H.	Aufgaben des Prüfungsausschusses nach dem BilMoG.....	256
I.	Allgemeines	256
II.	Überwachung des Rechnungslegungsprozesses	258
III.	Überwachung der Wirksamkeit des internen Kontroll-, des Risikoma- nagement- und des internen Revisionssystems.....	260
IV.	Überwachung der Abschlussprüfung.....	264
V.	Überwachung des Compliance-Systems.....	265
VI.	Zwischenergebnis	266
2. Teil:	Unabhängigkeit und Professionalisierung von Aufsichtsräten.....	267
A.	Unabhängigkeit von Aufsichtsräten	267
I.	Unabhängigkeit von Aufsichtsratsmitgliedern	267
II.	Wechsel von Vorstandsmitgliedern in den Aufsichtsrat	326
B.	Professionalisierung von Aufsichtsräten	340
I.	Qualifikation von Aufsichtsratsmitgliedern	340
II.	Zahl der Aufsichtsratsmandate	372

Inhaltsübersicht

III. Zahl der Aufsichtsratssitzungen.....	386
C. Verkleinerung von Aufsichtsräten.....	389
Zusammenfassung	391
Literaturverzeichnis	411

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht.....	I
Inhaltsverzeichnis.....	V
Abkürzungsverzeichnis.....	XIX
Einleitung.....	1
1. Teil: Die Überwachungsaufgabe des Aufsichtsrats.....	3
A. Überwachungsgegenstand.....	3
I. Allgemeines.....	3
II. Zu überwachende Personen.....	4
1. Vorstand.....	4
2. Angestellte.....	5
a) Meinungsstand.....	5
b) Stellungnahme.....	6
3. Hauptversammlung.....	7
III. Zwischenergebnis.....	8
B. Überwachungsmaßstäbe.....	9
I. Rechtmäßigkeit.....	9
II. Ordnungsmäßigkeit.....	10
III. Zweckmäßigkeit.....	12
IV. Wirtschaftlichkeit.....	12
V. Wahrnehmung sozialer Verpflichtungen.....	13
VI. Zwischenergebnis.....	14
C. Überwachungsintensität.....	15
I. Meinungsstand.....	15
II. Stellungnahme.....	18
III. Zwischenergebnis.....	21
D. Beratung des Vorstands.....	22

Inhaltsverzeichnis

E. Informationsmittel	26
I. Berichte des Vorstands	26
1. AktG	26
a) Allgemeines	26
aa) Berichtsfunktionen	26
bb) Berichtsarten	27
cc) Berichtsschuldner	27
dd) Berichtsgläubiger	28
ee) Zwingende Mindestregelung	28
ff) Informationsordnung	29
gg) Weitere Berichtspflichten des Vorstands	30
hh) Vorstandsunabhängige Informationsmöglichkeiten des Aufsichtsrats	30
b) Unangeforderte Berichte	31
aa) Berichtsgegenstand	31
(1) Beabsichtigte Geschäftspolitik und andere grundsätzliche Fragen der Unternehmenspla- nung	31
(a) Allgemeines	31
(b) Beabsichtigte Geschäftspolitik	32
(c) Andere grundsätzliche Fragen der Unter- nehmensplanung	32
(aa) Pflicht zur Unternehmensplanung	32
(bb) Umfang der Berichtspflicht	35
(d) Management-Informationssystem	36
(e) Abweichungen der tatsächlichen Entwick- lung von früher berichteten Zielen unter Angabe von Gründen	36
(f) Pflichten des Aufsichtsrats	37
(2) Rentabilität der Gesellschaft	38
(3) Gang der Geschäfte und Lage der Gesellschaft	39
(4) Geschäfte, die für die Rentabilität oder Liquidi- tät der Gesellschaft von erheblicher Bedeutung sein können	40
(5) Tochter- und Gemeinschaftsunternehmen	41

Inhaltsverzeichnis

(6) Sonstige wichtige Anlässe	43
bb) Berichtshäufigkeit	45
(1) Regelberichte	45
(2) Sonderberichte	46
c) Anforderungsberichte	47
aa) Allgemeines	47
bb) Berichte auf Verlangen des Gesamtaufsichtsrats	48
(1) Berichtsgegenstand	48
(a) Angelegenheiten der Gesellschaft	48
(b) Rechtliche und geschäftliche Beziehungen der Gesellschaft zu verbundenen Unter- nehmen	49
(c) Geschäftliche Vorgänge bei verbundenen Unternehmen, die auf die Lage der Gesell- schaft von erheblichem Einfluss sein kön- nen	49
(2) Berichtsverlangen	50
cc) Berichte auf Verlangen einzelner Aufsichtsratsmit- glieder	51
(1) Allgemeines	51
(2) Berichtsgegenstand	52
(3) Berichtsverlangen	52
d) Grundsätze ordnungsgemäßer Berichterstattung	54
aa) Gewissenhafte und getreue Rechenschaft	54
bb) Textform	54
cc) Rechtzeitigkeit	55
e) Information innerhalb des Aufsichtsrats	56
aa) Recht einzelner Aufsichtsratsmitglieder auf Kenntnis- nahme	56
bb) Recht einzelner Aufsichtsratsmitglieder auf Übermitt- lung in Textform erstatteter Berichte	58
cc) Pflicht des Aufsichtsratsvorsitzenden zur Unterrich- tung der anderen Aufsichtsratsmitglieder	60
f) Rechtsfolgen bei Verstößen	62
2. DCGK	62

Inhaltsverzeichnis

a)	Ziffer 3.4 Abs. 1 DCGK.....	63
b)	Ziffer 3.4 Abs. 2 Satz 1 DCGK.....	63
c)	Ziffer 3.4 Abs. 2 Satz 2 DCGK.....	64
d)	Ziffer 3.4 Abs. 3 Satz 1 DCGK.....	64
e)	Ziffer 3.4 Abs. 3 Satz 2 DCGK.....	64
f)	Ziffer 3.4 Abs. 3 Satz 3 DCGK.....	65
g)	Ziffer 5.2 Abs. 3 Satz 2 DCGK.....	65
h)	Ziffer 5.2 Abs. 3 Satz 3 DCGK.....	65
3.	Zwischenergebnis.....	66
II.	Einsichts- und Prüfungsrecht des Aufsichtsrats.....	67
1.	Einsichts- und Prüfungsrecht des Aufsichtsrats.....	67
2.	Übertragung des Einsichts- und Prüfungsrechts auf einzelne Aufsichtsratsmitglieder.....	72
3.	Übertragung des Einsichts- und Prüfungsrechts auf Sachverständige.....	75
4.	Zwischenergebnis.....	79
III.	Recht des Aufsichtsrats zur direkten Befragung von Angestellten.....	80
1.	Allgemeines.....	80
a)	Meinungsstand.....	80
b)	Stellungnahme.....	82
2.	Rechtsgrundlage.....	91
a)	Meinungsstand.....	91
aa)	Einsichts- und Prüfungsrecht des Aufsichtsrats.....	91
bb)	Übertragung des Einsichts- und Prüfungsrechts des Aufsichtsrats auf Angestellte.....	93
cc)	Hinzuziehung von Auskunftspersonen.....	95
dd)	Überwachungsaufgabe des Aufsichtsrats.....	95
b)	Stellungnahme.....	95
3.	Reichweite.....	100
a)	Meinungsstand.....	100
b)	Stellungnahme.....	100
4.	Ermessen.....	104
5.	Informationsordnung.....	105
6.	Zwischenergebnis.....	106

Inhaltsverzeichnis

F.	Überwachungsinstrumente.....	108
I.	Stellungnahmen und Beanstandungen	108
II.	Einberufung der Hauptversammlung.....	109
III.	Festlegung von Zustimmungsvorbehalten	113
1.	AktG.....	113
a)	Allgemeines.....	113
b)	Pflicht zur Festlegung von Zustimmungsvorbehalten.....	113
c)	Inhalt von Zustimmungsvorbehalten.....	114
d)	Verhältnis von Satzung und Aufsichtsratsbeschluss.....	120
e)	Erteilung der Zustimmung.....	121
f)	Ersetzung durch Hauptversammlungsbeschluss	123
g)	Rechtsfolge von Zustimmungsvorbehalten	125
2.	DCGK.....	125
3.	Zwischenergebnis.....	126
IV.	Klagen gegen den Vorstand	127
1.	Organstreit.....	127
a)	Allgemeines.....	127
b)	Klagen des Gesamtaufichtsrats	128
aa)	Meinungsstand.....	128
bb)	Stellungnahme	129
c)	Klagen einzelner Aufsichtsratsmitglieder	133
aa)	Geltendmachung eigener Rechte	133
bb)	Geltendmachung der Rechte des Gesamtaufichtsrats aus eigenem Recht	136
cc)	Geltendmachung der Rechte des Gesamtaufichtsrats im Wege der Prozessstandschaft	136
2.	Zwischenergebnis.....	138
3.	Schadensersatzklagen gegen Vorstandsmitglieder	139
a)	Allgemeines.....	139
b)	ARAG/Garmenbeck-Entscheidung des BGH	139
c)	Auswirkungen des UMAG auf Schadensersatzklagen gegen Vorstandsmitglieder	142
aa)	Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen ge- gen Vorstandsmitglieder als unternehmerische Ent- scheidung des Aufsichtsrats?.....	142

	(1) Meinungsstand	142
	(2) Stellungnahme	143
	bb) Durchschlagen von § 148 Abs. 1 Satz 2 Nr. 4 AktG auf die Geltendmachung von Schadensersatzansprü- chen gegen Vorstandsmitglieder?.....	151
	(1) Meinungsstand.....	151
	(2) Stellungnahme	152
	4. Zwischenergebnis.....	156
V.	Bestellung und Abberufung von Vorstandsmitgliedern	158
	1. Bestellung zum Vorstandsmitglied	158
	a) AktG.....	158
	aa) Allgemeines	158
	(1) Begriff und Rechtsnatur.....	158
	(2) Dogmatische Trennung von Bestellung und An- stellung.....	159
	bb) Zuständigkeit	160
	cc) Beschluss	162
	dd) Bestelldauer.....	163
	(1) Mindestdauer	163
	(2) Höchstdauer	165
	ee) Wiederbestellung	167
	(1) Allgemeines	167
	(2) Vorzeitige Wiederbestellung	168
	(a) Allgemeines	168
	(b) Zulässigkeit	169
	(aa) Meinungsstand.....	169
	(bb) Stellungnahme	170
	(c) Zeitpunkt des Beginns der neuen Amtszeit ...	177
	ff) Mängel der Bestellung.....	178
	b) DCGK.....	180
	aa) Ziffer 5.1.2 Abs. 1 Satz 4 DCGK	180
	bb) Ziffer 5.1.2 Abs. 2 Satz 1 DCGK	180
	2. Ernennung zum Vorstandsvorsitzenden	181
	a) Ernennung	181
	b) Rechtsstellung	183

Inhaltsverzeichnis

c)	Abgrenzung zum Vorstandssprecher.....	185
3.	Zwischenergebnis.....	186
4.	Widerruf der Bestellung zum Vorstandsmitglied	188
a)	Allgemeines	188
b)	Zuständigkeit	189
c)	Beschluss	190
d)	Anhörung.....	191
e)	Widerrufserklärung.....	192
f)	Widerrufsgrund.....	193
aa)	Allgemeines	193
bb)	Berücksichtigung der Interessen des Vorstandsmitglieds	195
(1)	Meinungsstand	195
(2)	Stellungnahme.....	196
cc)	Vertrauensentzug durch die Hauptversammlung.....	199
g)	Widerrufswirkungen.....	202
aa)	Allgemeines	202
bb)	Fehlen eines wichtigen Grunds.....	203
cc)	Unwirksamkeit des Aufsichtsratsbeschlusses.....	204
h)	Sonstige Beendigungstatbestände	205
aa)	Suspendierung.....	205
(1)	Einseitige Suspendierung.....	205
(a)	Allgemeines.....	205
(b)	Meinungsstand	206
(c)	Stellungnahme	207
(2)	Einvernehmliche Suspendierung	211
bb)	Amtsniederlegung.....	212
cc)	Einvernehmliches Ausscheiden	216
5.	Widerruf der Ernennung zum Vorstandsvorsitzenden	216
6.	Zwischenergebnis.....	217
VI.	Prüfung des Jahresabschlusses, des Lageberichts und des Gewinnverwendungs- vorschlags sowie Bericht an die Hauptversammlung	219
1.	Prüfung des Jahresabschlusses, des Lageberichts und des Gewinnverwendungs- vorschlags	219
a)	Allgemeines	219

Inhaltsverzeichnis

b)	Verhältnis zur Abschlussprüfung	220
c)	Hinzuziehung von Sachverständigen	220
d)	Prüfungsgegenstände	221
aa)	Jahresabschluss	221
bb)	Lagebericht	222
cc)	Gewinnverwendungsvorschlag	222
dd)	Konzernabschluss	223
ee)	Konzernlagebericht	223
ff)	Weitere Prüfungsgegenstände	223
2.	Bericht an die Hauptversammlung	224
a)	AktG	224
aa)	Allgemeines	224
bb)	Berichtsgegenstände	224
(1)	Ergebnis der Prüfung	224
(2)	Art und Umfang der Prüfung der Geschäftsführung der Gesellschaft während des Geschäftsjahres	225
(3)	Stellungnahme zu dem Ergebnis der Prüfung des Jahresabschlusses durch den Abschlussprüfer	228
(4)	Erklärung, ob nach dem abschließenden Ergebnis der Prüfung Einwendungen zu erheben sind	229
(5)	Erklärung, ob der Aufsichtsrat den vom Vorstand aufgestellten Jahresabschluss billigt	230
(6)	Weitere Berichtsgegenstände	231
cc)	Berichtsfrist	232
dd)	Rechtsfolgen bei Verstößen	233
b)	DCGK	233
aa)	Ziffer 5.4.7 DCGK	233
bb)	Ziffer 5.5.3 Satz I DCGK	234
3.	Einzelabschluss	234
4.	Zwischenergebnis	235
VII.	Erlass einer Geschäftsordnung für den Vorstand	236
1.	AktG	236
a)	Allgemeines	236
b)	Inhalt	239

Inhaltsverzeichnis

c) Form.....	241
d) Geltungsdauer.....	241
e) Mitbestimmte Gesellschaften	242
2. DCGK.....	242
3. Zwischenergebnis.....	243
G. Überwachung im Konzern.....	244
I. Aufsichtsrat des herrschenden Unternehmens.....	244
II. Aufsichtsrat der abhängigen Gesellschaft.....	247
III. Einsichts- und Prüfungsrecht im Konzern.....	247
IV. Zustimmungsvorbehalte im Konzern.....	250
1. Zulässigkeit	250
2. Konzernweite Auslegung.....	251
3. Rechtsfolge.....	253
V. Zwischenergebnis.....	254
H. Aufgaben des Prüfungsausschusses nach dem BilMoG.....	256
I. Allgemeines	256
II. Überwachung des Rechnungslegungsprozesses	258
III. Überwachung der Wirksamkeit des internen Kontroll-, des Risikoma- nagement- und des internen Revisionssystems.....	260
IV. Überwachung der Abschlussprüfung.....	264
V. Überwachung des Compliance-Systems.....	265
VI. Zwischenergebnis.....	266
2. Teil: Unabhängigkeit und Professionalisierung von Aufsichtsräten.....	267
A. Unabhängigkeit von Aufsichtsräten	267
I. Unabhängigkeit von Aufsichtsratsmitgliedern	267
1. Allgemeines.....	267
2. EU-Empfehlung	267
a) Unabhängigkeitsdefinition	268
b) Katalog von Unabhängigkeitskriterien.....	268
c) Kritik an der EU-Empfehlung	273
3. DCGK.....	276

Inhaltsverzeichnis

a)	Ziffer 5.4.2 Satz 2 DCGK	276
aa)	Unabhängigkeitsdefinition.....	276
(1)	Geschäftliche Beziehungen	277
(2)	Persönliche Beziehungen.....	277
(3)	Arbeitnehmervertreter.....	278
bb)	Unterschiede zur EU-Empfehlung	279
b)	Ziffer 5.4.2 Satz 1 DCGK	282
aa)	Selbsteinschätzung des Aufsichtsrats.....	282
bb)	Ausreichende Anzahl unabhängiger Aufsichtsratsmit- glieder	285
c)	Ziffer 5.4.2 Satz 3 DCGK	287
d)	Ziffer 5.3.2 Satz 3 DCGK	287
4.	AktG.....	288
a)	Bisherige Rechtslage	288
b)	BilMoG.....	289
aa)	Keine Unabhängigkeitsdefinition.....	289
bb)	Arbeitnehmervertreter	292
cc)	Mehrheitsaktionäre und ihre Vertreter	293
dd)	Gerichtliche Überprüfbarkeit der Entscheidung des Aufsichtsrats über die Unabhängigkeit	298
ee)	Offenlegungspflicht.....	298
ff)	Rechtsfolgen bei Fehlen eines unabhängigen Auf- sichtsratsmitglieds	307
(1)	Bei anfänglichem Fehlen eines unabhängigen Aufsichtsratsmitglieds	307
(a)	Keine Nichtigkeit der Wahlbeschlüsse der Hauptversammlung	307
(b)	Anfechtbarkeit der Wahlbeschlüsse der Hauptversammlung?	308
(aa)	Meinungsstand.....	308
(bb)	Stellungnahme.....	309
(2)	Bei späterem Verlust der Unabhängigkeit eines Aufsichtsratsmitglieds	316
(a)	Keine Anfechtbarkeit der Wahlbeschlüsse der Hauptversammlung	316

Inhaltsverzeichnis

	(b) Abberufung aus wichtigem Grund?	316
	(aa) Meinungsstand.....	317
	(bb) Stellungnahme	317
	(3) Weitere Rechtsfolgen.....	319
	5. Zwischenergebnis.....	321
II.	Wechsel von Vorstandsmitgliedern in den Aufsichtsrat.....	326
	1. Allgemeines.....	326
	2. AktG	327
	a) Bisherige Rechtslage	327
	b) VorstAG.....	328
	3. DCGK.....	329
	a) Ziffer 5.4.4 DCGK.....	329
	b) Ziffer 5.3.2 Satz 3 DCGK.....	330
	4. Kritik an der durch das VorstAG eingeführten Cooling-off- Periode.....	331
	5. Zwischenergebnis.....	338
B.	Professionalisierung von Aufsichtsräten	340
	I. Qualifikation von Aufsichtsratsmitgliedern.....	340
	1. Aus rechtlicher Sicht	340
	a) AktG	340
	aa) Bisherige Rechtslage.....	340
	bb) Implizite Mindestanforderungen des AktG an die Qualifikation von Aufsichtsratsmitgliedern?.....	344
	(1) Meinungsstand	344
	(2) Stellungnahme.....	346
	cc) BilMoG	350
	(1) Sachverstand in Rechnungslegung oder Ab- schlussprüfung	350
	(2) Offenlegungspflicht	352
	b) DCGK.....	353
	aa) Ziffer 5.4.1 Abs. 1 DCGK	353
	bb) Ziffer 5.4.1 Abs. 4 DCGK	354
	cc) Ziffer 5.3.1 Satz 1 DCGK.....	358
	dd) Ziffer 5.3.2 Satz 2 DCGK.....	359

Inhaltsverzeichnis

2.	Aus betriebswirtschaftlicher Sicht	360
a)	Qualifikation einfacher Aufsichtsratsmitglieder	360
aa)	Allgemeine Qualifikationen	360
(1)	Professionelle Sachkompetenz	360
(2)	Lösungsorientierung	361
(3)	Strategiekompetenz	361
(4)	Veränderungskompetenz	361
bb)	Governancespezifische Qualifikationen	362
(1)	Akzeptanz der Gewaltenteilung	362
(2)	Ambiguitätstoleranz	362
(3)	Transparenztoleranz	363
b)	Qualifikation des Aufsichtsratsvorsitzenden	363
3.	Studie von Odgers Berndtson und Nieding + Barth	365
4.	Anforderungsprofile für Aufsichtsratsmitglieder	365
a)	Meinungsstand	365
b)	Stellungnahme	366
5.	Zwischenergebnis	369
II.	Zahl der Aufsichtsratsmandate	372
1.	AktG	372
a)	Höchstzahl von Aufsichtsratsmandaten	372
aa)	Allgemeines	372
bb)	Berücksichtigung von Mandaten in Aufsichtsgremien ausländischer Gesellschaften	374
(1)	Meinungsstand	374
(2)	Stellungnahme	374
b)	Konzernprivileg	377
c)	Doppelzählung von Aufsichtsratsvorsitzmandaten	379
2.	DCGK	380
3.	Reduktion der gesetzlichen Höchstzahl von Aufsichtsratsmandaten	382
4.	Zwischenergebnis	385
III.	Zahl der Aufsichtsratssitzungen	386
C.	Verkleinerung von Aufsichtsräten	389

Inhaltsverzeichnis

Zusammenfassung	391
Literaturverzeichnis	411