

# Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort . . . . .	V
Inhaltsverzeichnis . . . . .	XV
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXXV

## § 1 Übersicht

	Rn.	Seite
I. Der Aufsichtsrat als spezielles Element der deutschen Unternehmensverfassung . . . . .	1	1
II. Der Aufsichtsrat als Pflichtorgan . . . . .	7	5
III. Die Zusammensetzung des Aufsichtsrats . . . . .	8	6
IV. Wahl und Abberufung der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	9	6
V. Persönliche Voraussetzungen der Mitgliedschaft im Aufsichtsrat . . . . .	19	9
VI. Dauer der Mitgliedschaft . . . . .	27	13
VII. Veröffentlichung von Beginn und Ende des Aufsichtsratsmandats . . . . .	35	15
VIII. Der Aufsichtsrat als Innenorgan . . . . .	36	16

## § 2 Der Aufsichtsrat als Element einer modernen und leistungsfähigen Unternehmensführung – Corporate Governance

I. Überblick . . . . .	51	19
II. Neuerungen durch das KonTraG von 1998 . . . . .	52	20
III. Neuerungen durch das TransPuG von 2002 . . . . .	53	20
IV. Neuerungen durch das Gesetz zur Unternehmensintegrität und Modernisierung des Haftungsrechts (UMAG) von 2005 . . . . .	54	21
V. Der deutsche Corporate Governance Kodex . . . . .	55	21
VI. Der Aufsichtsrat als mit-unternehmerisches Organ der Gesellschaft . . . . .	57	23

### § 3

#### Die allgemeine Überwachung durch den Aufsichtsrat

	Rn.	Seite
I. Überblick .....	61	25
II. Gegenstand und Umfang, Maßstab und Grenzen der Überwachung nach § 111 Abs. 1 AktG .....	63	25
III. Die Beratung mit dem Vorstand .....	94	40
IV. Einwirkungsmöglichkeiten des Aufsichtsrats .....	100	44

### § 4

#### Die Überwachung im Konzern

I. Erweiterung der Überwachungsaufgaben des Aufsichtsrats .....	131	55
II. Umfang der Erweiterung .....	136	58
III. Urteilsbildung im Aufsichtsrat über Konzernvorgänge .....	137	58
IV. Beratung mit dem Vorstand .....	148	64
V. Konzernweite Zustimmungsvorbehalte .....	149	64
VI. Konzernspezifische Besonderheiten der Überwachung in abhängigen Gesellschaften .....	154	66

### § 5

#### Aufsichtsrat und Abschlussprüfer

I. Überblick .....	171	69
II. Einzelheiten .....	172	69

### § 6

#### Information und Vertraulichkeit im Aufsichtsrat

I. Die Unterrichtung des Aufsichtsrats .....	191	81
II. Verschwiegenheitspflicht des Aufsichtsrats und seiner Mitglieder .....	254	108
III. Berichts- und Informations-Ordnung für den Vorstand .....	317	133
IV. Vertraulichkeits-Ordnung .....	320	134

## § 7

**Bestellung und Anstellung des Vorstands und  
die Organisation der Vorstandstätigkeit**

	Rn.	Seite
I. Überblick . . . . .	331	135
II. Bestellung . . . . .	332	135
III. Das Anstellungsverhältnis . . . . .	384	160
IV. Vertretung der Gesellschaft gegenüber Vorstands- mitgliedern; Verfolgung von Schadensersatz- ansprüchen . . . . .	432	187
V. Organisation der Vorstandsarbeit . . . . .	443	193
VI. Besondere Vorstandsmitglieder . . . . .	452	198
VII. Besonderheiten im Konzern . . . . .	473	209

## § 8

**(Mit-)Entscheidungs- und sonstige Befugnisse  
des Aufsichtsrats**

I. Allgemeines . . . . .	481	211
II. Feststellung des Jahresabschlusses und Billigung des Konzernabschlusses . . . . .	484	211
III. Erklärung zum Deutschen Corporate Governance Kodex . . . . .	491	214
IV. Ausnutzung eines genehmigten Kapitals . . . . .	499	219
V. Ausübung von Beteiligungsrechten in mitbestimm- ten Gesellschaften . . . . .	500	219
VI. Sonstiges . . . . .	504	222

## § 9

**Der Bericht des Aufsichtsrats an die  
Hauptversammlung**

I. Die vom Gesetz geforderten Berichtsinhalte . . . . .	562	228
II. Sonstige Berichtsinhalte . . . . .	579	233
III. Die Gestaltung der Berichte . . . . .	596	237

## § 10

### Überblick über die kapitalmarktrechtlichen Pflichten des Aufsichtsrats

	Rn.	Seite
I. Überblick . . . . .	611	239
II. Allgemeine Pflichten . . . . .	612	239
III. Besondere Verhaltenspflichten bei Übernahmen . . . . .	614	240
IV. Persönliche kapitalmarktrechtliche Verhaltens- pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	626	243

## § 11

### Die Organisation des Aufsichtsrats

I. Allgemeines . . . . .	651	247
II. Der Vorsitz im Aufsichtsrat . . . . .	656	250
III. Der Verfahrensablauf im Aufsichtsrat . . . . .	687	263
IV. Bildung von Aufsichtsratsausschüssen, Aufsichts- ratspräsidium . . . . .	739	292

## § 12

### Rechte und Pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder

I. Gleichheit und Unabhängigkeit . . . . .	821	313
II. Die Rechte der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	823	314
III. Pflichten und Pflichtenkollisionen der Aufsichtsrats- mitglieder . . . . .	885	342

## § 13

### Haftung der Aufsichtsratsmitglieder

I. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder gegenüber der Gesellschaft (Innenhaftung) . . . . .	981	361
II. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder gegenüber Dritten (Außenhaftung) . . . . .	1018	378
III. D&O-Versicherung . . . . .	1024	382

**§ 14****Ersatzmitglieder des Aufsichtsrats**

	Rn.	Seite
I. Überblick .....	1029	387
II. Bestellung des Ersatzmitglieds und Nachrücken in den Aufsichtsrat .....	1030	387
III. Ausscheiden des Ersatzmitglieds und Vermeidung des Nachrückfalles .....	1034	389
IV. Rechte und Pflichten des Ersatzmitglieds .....	1038	392

**§ 15****Der Pflichtaufsichtsrat einer GmbH**

I. Überblick .....	1091	393
II. Voraussetzungen für die Pflicht zur Bildung eines Aufsichtsrats – Größenmerkmale .....	1095	394
III. Die Leitungsstruktur in der GmbH mit Pflichtaufsichtsrat .....	1114	401
IV. Aufgaben und Kompetenzen des Pflichtaufsichtsrats in der GmbH .....	1116	402

**§ 16****Der freiwillige (fakultative) Aufsichtsrat  
in der GmbH**

I. Überblick .....	1181	421
II. Die Einrichtung und Ordnung des fakultativen Aufsichtsrats .....	1183	421

**§ 17****Besonderheiten des Aufsichtsrats in der  
Genossenschaft**

I. Überblick .....	1251	437
II. Die Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats im Einzelnen .....	1258	439
III. Die Generalversammlung als Überwachungsorgan ..	1276	446

**§ 18**  
**Der Aufsichtsrat in der KGaA**

	Rn.	Seite
I. Überblick .....	1301	451
II. Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1302	452
III. Keine Bestellung und Abberufung der Geschäftsführung .....	1305	453
IV. Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats in der KGaA ..	1309	454
V. Besonderheiten der gesetzesuntypischen KGaA .....	1326	461
VI. Fakultative Gremien in der KGaA .....	1330	463
VII. Haftung .....	1333	465

**§ 19**  
**Das Aufsichtsorgan in der SE**  
**mit Sitz in Deutschland**

I. Überblick .....	1351	467
II. Die Grundstrukturen des Aufsichtsorgans in der dualistischen SE .....	1352	468
III. Anwendbares Recht .....	1355	469
IV. Zusammensetzung und Organisation .....	1357	469
V. Überwachung .....	1373	474
VI. Bestellung/Anstellung/Abberufung des Leitungsorgans .....	1392	481
VII. Vertretung der Gesellschaft gegenüber Leitungsorgan .....	1395	482
VIII. Bilanz .....	1396	482
IX. Erklärung zum Deutschen Corporate Governance Kodex .....	1397	483
X. Rechte und Pflichten des einzelnen Mitglieds .....	1398	483
XI. Haftung .....	1402	485

---

**§ 20**  
**Besonderheiten des Aufsichtsrats in Unternehmen**  
**der öffentlichen Hand**

	Rn.	Seite
I. Einführung .....	1421	487
II. Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1423	488
III. Weisungsfreiheit und Verpflichtung auf das Unternehmensinteresse .....	1425	489
IV. Verschwiegenheitspflicht der Aufsichtsrats- mitglieder .....	1429	492
 Anhang: Die Vergütungen der Aufsichtsrats- bzw. Aufsichts- organmitglieder der DAX 30 Unternehmen .....		496
Literaturverzeichnis .....		507
Stichwortverzeichnis .....		545

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXV

## § 1 Übersicht

	Rn.	Seite
<b>I. Der Aufsichtsrat als spezielles Element der deutschen Unternehmensverfassung</b> .....	1	1
1. Einführung .....	1	1
2. Die Besonderheiten der sog. dualen Unternehmensverfassung .....	3	3
3. Europa und die Modelle der Unternehmensverfassung .....	4	3
4. Die Arbeit der Regierungskommission „Corporate Governance“ .....	5	4
5. Der „Deutsche Corporate Governance Kodex“ .....	6	4
<b>II. Der Aufsichtsrat als Pflichtorgan</b> .....	7	5
<b>III. Die Zusammensetzung des Aufsichtsrats</b> .....	8	6
<b>IV. Wahl und Abberufung der Aufsichtsratsmitglieder</b> ..	9	6
1. Wahl der Arbeitnehmer-Vertreter .....	10	7
2. Wahl der Anteilseigner-Vertreter .....	14	7
3. Ersatzmitglieder des Aufsichtsrats .....	18	8
<b>V. Persönliche Voraussetzungen der Mitgliedschaft im Aufsichtsrat</b> .....	19	9
1. Allgemeines .....	19	9
2. Unvereinbarkeit .....	21	9
3. Sonstige persönliche Voraussetzungen/fachliche Zusammensetzung .....	24	11
<b>VI. Dauer der Mitgliedschaft</b> .....	27	13
1. Regelfall .....	27	13
2. Die Abberufung .....	30	14

	Rn.	Seite
3. Die Amtsniederlegung .....	31	14
<b>VII. Veröffentlichung von Beginn und Ende des Aufsichtsratsmandats .....</b>	<b>35</b>	<b>15</b>
<b>VIII. Der Aufsichtsrat als Innenorgan .....</b>	<b>36</b>	<b>16</b>
1. Überblick .....	36	16
2. Der Bericht an die Hauptversammlung .....	37	16
3. Aufsichtsrat und Betriebsrat .....	38	16
4. Der Aufsichtsrat als Kollegialorgan .....	39	17

## § 2

### **Der Aufsichtsrat als Element einer modernen und leistungsfähigen Unternehmensführung – Corporate Governance**

I. Überblick .....	51	19
II. Neuerungen durch das KonTraG von 1998 .....	52	20
III. Neuerungen durch das TransPuG von 2002 .....	53	20
IV. Neuerungen durch das Gesetz zur Unternehmens- integrität und Modernisierung des Haftungsrechts (UMAG) von 2005 .....	54	21
V. Der deutsche Corporate Governance Kodex .....	55	21
<b>VI. Der Aufsichtsrat als mit-unternehmerisches Organ der Gesellschaft .....</b>	<b>57</b>	<b>23</b>
1. Überblick .....	57	23
2. Erweiterung der Aufgaben des Aufsichtsrats .....	58	23
3. Verbindung der Vorzüge von board-Verfassung und Aufsichtsrats-Verfassung .....	59	24

## § 3

### **Die allgemeine Überwachung durch den Aufsichtsrat**

I. Überblick .....	61	25
<b>II. Gegenstand und Umfang, Maßstab und Grenzen der Überwachung nach § 111 Abs. 1 AktG .....</b>	<b>63</b>	<b>25</b>
1. Gegenstand und Umfang .....	63	25
2. Prüfungsmaßstab .....	71	30

	Rn.	Seite
a) Rechtmäßigkeit .....	72	30
b) Ordnungsmäßigkeit, insbesondere Unter- nehmensplanung .....	74	31
c) Wirtschaftlichkeit .....	83	35
d) Zweckmäßigkeit .....	84	36
3. Prüfungsmittel .....	85	36
4. Kontrolldichte und inhaltliche Grenzen der Überwachung .....	86	37
a) In der Normallage des Unternehmens .....	86	37
b) In der Krise .....	87	38
c) Bei Zustimmungsvorbehalten .....	92	40
<b>III. Die Beratung mit dem Vorstand .....</b>	<b>94</b>	<b>40</b>
1. Beratungsrecht und Beratungspflicht .....	94	40
2. Grenzen des Beratungsauftrags .....	98	43
<b>IV. Einwirkungsmöglichkeiten des Aufsichtsrats .....</b>	<b>100</b>	<b>44</b>
1. Stellungnahmen und Beanstandungen .....	101	44
2. Erlass einer Geschäftsordnung .....	102	45
3. Zustimmungsvorbehalte .....	103	45
a) Einrichtung .....	105	45
b) Umfang und Katalog .....	109	47
c) Die Erteilung oder Versagung der Zustimmung ...	114	50
d) Einzelne Zustimmungsvorbehalte .....	118	51
4. Abberufung von Vorstandsmitgliedern .....	121	52
5. Einwirkungsmöglichkeiten im Rahmen der Feststellung des Jahresabschlusses .....	122	53
6. Einberufung der Hauptversammlung .....	123	53

## § 4

### Die Überwachung im Konzern

<b>I. Erweiterung der Überwachungsaufgaben des Aufsichtsrats .....</b>	<b>131</b>	<b>55</b>
1. Der Konzern .....	131	55
2. Gründe für die Erweiterung .....	132	55
3. Besondere Schwierigkeiten der Überwachung im Konzern .....	134	57
<b>II. Umfang der Erweiterung .....</b>	<b>136</b>	<b>58</b>

<b>III. Urteilsbildung im Aufsichtsrat über Konzernvorgänge</b> .....	137	58
1. Rechtmäßigkeit .....	138	59
2. Ordnungsmäßigkeit .....	141	61
3. Rentabilität .....	143	61
4. Zweckmäßigkeit .....	144	62
<b>IV. Beratung mit dem Vorstand</b> .....	148	64
<b>V. Konzernweite Zustimmungsvorbehalte</b> .....	149	64
<b>VI. Konzernspezifische Besonderheiten der Überwachung in abhängigen Gesellschaften</b> .....	154	66

## § 5

### Aufsichtsrat und Abschlussprüfer

<b>I. Überblick</b> .....	171	69
<b>II. Einzelheiten</b> .....	172	69
1. Der Abschlussprüfer als Berater und Gehilfe des Aufsichtsrats .....	172	69
2. Der Vertragsschluss mit dem Abschlussprüfer .....	173	70
3. Der Prüfungsbericht des Abschlussprüfers (§ 321 HGB) .....	176	72
4. Die Bilanzsitzung des Aufsichtsrats .....	181	75
5. Zusätzliche Prüfungen .....	185	78
6. Konzernabschlussprüfung .....	187	79
7. Freistellung der kleinen AG von der Prüfungspflicht ..	189	79

## § 6

### Information und Vertraulichkeit im Aufsichtsrat

<b>I. Die Unterrichtung des Aufsichtsrats</b> .....	191	81
1. Überblick .....	191	81
2. Die regelmäßigen Berichte des Vorstands .....	193	83
a) Vierteljahresberichte .....	193	83
aa) Angaben zum Umsatz .....	194	83
bb) Gang der Geschäfte .....	195	84
cc) Lage der Gesellschaft; Liquiditätsübersicht ...	196	84

	Rn.	Seite
b) Jahresberichte .....	198	85
c) Bericht über die Rentabilität .....	204	87
d) Zusammenfassung .....	205	88
e) Keine Einschränkung, aber Möglichkeit zur Erweiterung der Berichtspflichten .....	207	88
3. Sonderberichte .....	208	89
a) Rechtsgeschäfte von erheblicher Bedeutung .....	208	89
b) Wichtige Anlässe .....	209	90
c) Krisen, Risikomanagement .....	210	90
d) Vom Aufsichtsrat oder einzelnen seiner Mitglieder angeforderte Berichte .....	212	91
e) Gemeinsamkeiten der Sonderberichte .....	215	92
4. Vorlageberichte .....	216	93
a) Jahresabschluss .....	217	93
b) Der Abhängigkeitsbericht einer abhängigen AG nach § 312 AktG .....	218	93
c) Maßnahmen des Vorstands, die der Mitwirkung (Zustimmung) des Aufsichtsrats bedürfen .....	220	95
5. Die Empfänger der Berichte .....	222	96
6. Die Gestaltung der Berichte .....	223	97
7. Information und Berichte im Konzern .....	228	99
a) Gleiche Regeln wie für die AG selbst .....	228	99
b) Die regelmäßigen Berichte des Vorstands .....	231	100
c) Sonderberichte .....	238	102
d) Vorlageberichte .....	239	102
8. Das unmittelbare Einsichts- und Prüfungsrecht des Aufsichtsrats nach § 111 Abs. 2 AktG .....	240	103
9. Information des Aufsichtsrats bei Bestellung und Abberufung von Vorstandsmitgliedern .....	245	105
10. Information des Aufsichtsrats durch das Personal ...	246	105
11. Schlussbemerkung .....	252	107
<b>II. Verschwiegenheitspflicht des Aufsichtsrats und seiner Mitglieder .....</b>	<b>254</b>	<b>108</b>
1. Überblick .....	254	108
a) Grundsatz .....	254	108
b) Verschwiegenheitspflicht und Mitbestimmung ...	255	108
c) Verschwiegenheitspflicht und Meinungsfreiheit ..	257	110
2. Geheimnis .....	259	112
3. Vertrauliche Angaben .....	264	114

4. Einzelheiten .....	265	114
a) Beratungs- und Abstimmungsgeheimnis .....	266	115
b) „Wahlkampf“ – Rückkoppelung zwischen Wählern und Gewählten .....	268	116
5. Einzelne typische Geheimnisse und vertrauliche Angaben .....	269	117
a) Verbot der Weitergabe von sogenannten Kenndaten .....	269	117
b) Technik und Wissenschaft .....	271	117
c) Kaufmännischer Bereich .....	272	118
d) Finanzieller Bereich .....	273	118
e) Planungsbereich .....	274	118
6. Ausmaß der Schweigepflicht .....	275	118
a) Persönlicher Umfang der Schweigepflicht .....	275	118
b) Schweigepflicht und Aufsichtsrat in von der öffentlichen Hand beherrschten Unternehmen ...	276	119
c) Schweigepflicht im Konzern .....	281	119
d) Grenzen der Vertraulichkeitspflicht – Konflikte ..	283	120
e) Die Kompetenz zur Weitergabe von Informationen .....	284	120
7. Dauer der Verschwiegenheitspflicht .....	285	121
8. Vorgaben und verantwortliche Entscheidung jedes Aufsichtsratsmitglieds .....	286	121
9. Sanktionen .....	288	122
10. Sonderprobleme der Verschwiegenheit in börsen- notierten Unternehmen .....	290	123
a) Die Konzerndimension des Insiderrechts und der Ad-hoc-Publizität .....	291	124
b) Aufsichtsräte und Insiderrecht .....	293	125
c) Befugte und unbefugte Weitergabe von Insider- informationen .....	296	126
d) Sicherung der Verschwiegenheitspflicht .....	303	128
e) Ad-hoc-Publizität .....	304	129
f) Zusammenfassung: Folgen für die Verschwiegen- heitspflicht der Aufsichtsratsmitglieder .....	308	131
<b>III. Berichts- und Informations-Ordnung für den Vorstand .....</b>	<b>317</b>	<b>133</b>
1. Überblick .....	317	133
2. Einzelheiten .....	318	133
<b>IV. Vertraulichkeits-Ordnung .....</b>	<b>320</b>	<b>134</b>

## § 7

## Bestellung und Anstellung des Vorstands und die Organisation der Vorstandstätigkeit

	Rn.	Seite
<b>I. Überblick</b> .....	331	135
<b>II. Bestellung</b> .....	332	135
1. Bestellungshoheit des (Gesamt-)Aufsichtsrats .....	332	135
a) Alleinkompetenz des Aufsichtsrats .....	332	135
b) Entscheidungsvorbereitung durch Personal- ausschüsse .....	337	137
2. Entscheidungsermessen des Aufsichtsrats .....	338	138
a) Zahl der Vorstandsmitglieder .....	338	138
b) Eignungsvoraussetzungen und Ausschlussgründe .	339	139
c) Sachgerechte Ermessensausübung .....	341	140
3. Beschlussfassung .....	342	141
a) Allgemeine Wahlgrundsätze .....	342	141
b) Wahlverfahren nach § 31 MitbestG .....	344	142
4. Fragen der Amtszeit .....	355	146
a) Dauer der Bestellung .....	355	146
b) Verlängerung der Amtszeit .....	357	147
c) Zeitpunkt der (Wieder-)Bestellung .....	358	148
5. Mängel der Bestellung .....	359	149
6. Beendigung der Bestellung .....	361	150
a) Allgemeines .....	361	150
b) Voraussetzungen des Widerrufs .....	364	150
c) Ausübung des Widerrufsrechts .....	368	153
d) Mängel und gerichtliche Überprüfung des Widerrufs .....	372	155
e) Einvernehmliche Aufhebung .....	377	157
f) Suspendierung .....	378	157
7. Anmeldung zum Handelsregister .....	383	160
<b>III. Das Anstellungsverhältnis</b> .....	384	160
1. Inhalt und Rechtsnatur .....	384	160
2. Abschluss des Vertrages .....	386	161
a) Zuständigkeit des Aufsichtsrats .....	386	161
b) Übertragung auf einen Ausschuss .....	388	162
c) Zeitpunkt und Dauer der Anstellung .....	391	163
d) Mängel des Anstellungsvertrages .....	393	164
3. Vorstandsvergütung .....	394	164
a) Allgemeines .....	394	164
b) Angemessenheit der Bezüge .....	395	165

c) Zusammensetzung der Vergütung .....	398	168
d) Vergütungsleistungen durch Dritte .....	405	173
e) Leistungen bei Vertragsbeendigung .....	406	174
4. Beendigung und Änderung des Vertrages .....	407	174
a) Verhältnis zum Widerruf der Bestellung .....	407	174
b) Zuständigkeitsfragen .....	410	176
c) Kündigung aus wichtigem Grund .....	414	177
d) Ordentliche Kündigung; Aufhebungsvertrag .....	420	180
e) Kündigung durch das Vorstandsmitglied .....	421	181
f) Leistungen an ausscheidende Vorstands- mitglieder .....	423	182
g) Änderungskündigung, Versetzungsklauseln, Herabsetzung der Vorstandsbezüge .....	428	185
h) Rechtsschutz .....	430	186
5. Anstellungsverträge zwischen Vorstandsmitgliedern und Dritten .....	431	186
<b>IV. Vertretung der Gesellschaft gegenüber Vorstands-     mitgliedern; Verfolgung von Schadensersatz-     ansprüchen</b> .....	432	187
1. Gerichtliche und außergerichtliche Vertretung durch den Aufsichtsrat .....	432	187
2. Verfolgung von Schadensersatzansprüchen gegen Vorstandsmitglieder .....	440	192
<b>V. Organisation der Vorstandsarbeit</b> .....	443	193
1. Grundlagen .....	443	193
2. Geschäftsordnungskompetenz des Aufsichtsrats ....	447	194
a) Grundlagen .....	447	194
b) Bestellung des Vorstands und Geschäftsverteilung	448	195
3. Änderungen der Geschäftsverteilung .....	450	197
<b>VI. Besondere Vorstandsmitglieder</b> .....	452	198
1. Entsendung von Aufsichtsratsmitgliedern in den Vorstand .....	452	198
2. Ernennung eines Vorstandsvorsitzenden .....	456	200
3. Bestellung eines Arbeitsdirektors .....	461	203
a) Allgemeines .....	461	203
b) Bestellung und Abberufung .....	464	204
c) Auswahl des Arbeitsdirektors .....	465	205
d) Erstmalige Bestellung eines Arbeitsdirektors .....	466	205
e) Gleichberechtigung .....	467	206

	Rn.	Seite
4. Bestellung stellvertretender Vorstandsmitglieder . . . .	471	208
<b>VII. Besonderheiten im Konzern</b> . . . . .	473	209

## § 8

### (Mit-)Entscheidungs- und sonstige Befugnisse des Aufsichtsrats

<b>I. Allgemeines</b> . . . . .	481	211
<b>II. Feststellung des Jahresabschlusses und Billigung des Konzernabschlusses</b> . . . . .	484	211
<b>III. Erklärung zum Deutschen Corporate Governance Kodex</b> . . . . .	491	214
<b>IV. Ausnutzung eines genehmigten Kapitals</b> . . . . .	499	219
<b>V. Ausübung von Beteiligungsrechten in mitbestimmten Gesellschaften</b> . . . . .	500	219
<b>VI. Sonstiges</b> . . . . .	504	222
1. Befugnisse in Bezug auf die Hauptversammlung . . . .	504	222
a) Einberufung und Beschlussvorschläge . . . . .	505	222
b) Berichterstattung an die Hauptversammlung . . . .	508	223
c) Änderung der Satzungsfassung . . . . .	509	223
2. Vertretung der Gesellschaft . . . . .	510	223
3. Kreditgewährung an Führungskräfte; Verträge mit Aufsichtsratsmitgliedern . . . . .	513	224
4. Stellungnahme zu Übernahmeangeboten; Verteidigungsmaßnahmen . . . . .	516	225

## § 9

### Der Bericht des Aufsichtsrats an die Hauptversammlung

<b>I. Die vom Gesetz geforderten Berichtsinhalte</b> . . . . .	562	228
1. Der Bericht zu Jahresabschluss und Konzernabschluss . . . . .	562	228
2. Der Bericht des Aufsichtsrats zum Dividendenvorschlag des Vorstands . . . . .	565	228
3. Der Rechenschaftsbericht des Aufsichtsrats an die Hauptversammlung . . . . .	566	229
4. Die Prüfung des Abhängigkeitsberichts . . . . .	573	231

	Rn.	Seite
<b>II. Sonstige Berichtsinhalte</b> .....	579	233
1. Bericht über Bestellung und Abberufung von Vorstandsmitgliedern .....	579	233
2. Entsprechenserklärung nach § 161 AktG .....	585	234
3. Beauftragung des Abschlussprüfers und Konzern- abschlussprüfers .....	586	234
4. Interessenkonflikte? .....	587	235
5. Rechtliche Konflikte .....	591	236
6. Ungewöhnliche Ereignisse .....	595	236
<b>III. Die Gestaltung der Berichte</b> .....	596	237
1. Vollständigkeit .....	596	237
2. Schriftlichkeit, Auslage und Einreichung zum Handelsregister .....	597	237

## § 10

### Überblick über die kapitalmarktrechtlichen Pflichten des Aufsichtsrats

<b>I. Überblick</b> .....	611	239
<b>II. Allgemeine Pflichten</b> .....	612	239
1. Überwachungspflichten .....	612	239
2. Abgabe der Entsprechenserklärung nach § 161 AktG	613	239
<b>III. Besondere Verhaltenspflichten bei Übernahmen</b> ....	614	240
1. Geheimhaltungs- und Vertraulichkeitspflichten ....	614	240
2. Verhaltenspflichten des Aufsichtsrats der Bietergesellschaft .....	615	240
3. Verhaltenspflichten des Aufsichtsrats der Zielgesellschaft .....	617	241
a) Stellungnahmepflicht .....	618	241
b) Pflichten bei feindlichen Übernahmen .....	623	242
<b>IV. Persönliche kapitalmarktrechtliche Verhaltens-     pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder</b> ....	626	243
1. Directors Dealing .....	627	243
2. Angabe des Aktienbesitzes .....	628	244
3. Verbot von Insidergeschäften .....	629	245

## § 11

## Die Organisation des Aufsichtsrats

	Rn.	Seite
<b>I. Allgemeines</b> .....	651	247
1. Überblick .....	651	247
2. Geschäftsordnung .....	652	247
3. Selbstorganisationspflicht; Effizienzprüfung .....	654	249
<b>II. Der Vorsitz im Aufsichtsrat</b> .....	656	250
1. Bestellung des Vorsitzenden und des Stellvertreters .	656	250
a) Rechtslage nach dem Aktiengesetz .....	656	250
b) Besonderheiten nach dem MitbestG .....	666	254
2. Aufgaben des Vorsitzenden und des Stellvertreters ..	675	258
3. Ehrenvorsitzender .....	685	262
<b>III. Der Verfahrensablauf im Aufsichtsrat</b> .....	687	263
1. Aufsichtsratssitzung .....	687	263
a) Zahl der Sitzungen .....	687	263
b) Einberufung .....	690	265
c) Vorbesprechungen bei mitbestimmten Aufsichtsräten .....	698	268
d) Teilnahme an Aufsichtsratssitzungen .....	699	269
f) Sitzungsleitung .....	704	272
g) Sitzungsniederschrift .....	706	273
2. Beschlussfassung im Aufsichtsrat .....	712	275
a) Allgemeines .....	712	275
b) Beschlussfähigkeit .....	714	276
c) Abstimmung .....	719	277
d) Mehrheitserfordernisse .....	730	285
e) Fehlerhafte Aufsichtsratsbeschlüsse .....	734	287
<b>IV. Bildung von Aufsichtsratsausschüssen, Aufsichtsratspräsidium</b> .....	739	292
1. Vermittlungsausschuss nach § 27 Abs. 3 MitbestG ..	739	292
2. Ausschüsse nach § 107 Abs. 3 AktG .....	743	293
a) Allgemeines .....	743	293
b) Grenzen der Aufgabendelegation .....	745	294
c) Einsetzung von Ausschüssen .....	752	296
d) Besetzung von Ausschüssen .....	755	297
e) Innere Ordnung der Ausschüsse .....	762	300
f) Informationssystem und Ausschüsse .....	771	306
aa) Informationsansprüche des Ausschusses .....	771	306
bb) Informationsansprüche des Plenums .....	775	307

cc) Informationsansprüche einzelner Aufsichts- ratsmitglieder .....	782	308
3. Aufsichtsratspräsidium .....	786	310

## § 12

### Rechte und Pflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder

<b>I. Gleichheit und Unabhängigkeit .....</b>	<b>821</b>	<b>313</b>
<b>II. Die Rechte der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder ...</b>	<b>823</b>	<b>314</b>
1. Aufsichtsratsinterne Mitwirkungsbefugnisse .....	824	315
2. Rechte gegenüber anderen Gesellschaftsorganen ...	829	316
3. Rechte auf Herbeiführung einer gerichtlichen Entscheidung .....	831	317
a) Ergänzung des unvollständig besetzten Aufsichtsrats .....	833	317
b) Richtige Zusammensetzung des Aufsichtsrats ...	835	319
c) Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Beschlüssen der Hauptversammlung .....	836	319
d) Unwirksamkeit von Beschlüssen des Aufsichtsrats .....	837	320
e) Durchsetzung von subjektiven Organrechten ...	838	321
f) Klagebefugnis anstelle des Aufsichtsrats? .....	840	322
g) Klagebefugnis aus persönlichen Ansprüchen, insbesondere auf Vergütung .....	841	322
4. Persönliche Ansprüche .....	842	322
a) Rechtsverhältnis zur Gesellschaft .....	842	322
b) Allgemeine Vergütungsgrundsätze .....	843	323
c) Aufwendungsersatz .....	845	324
5. Erfolgsorientierte Vergütung von Aufsichtsrats- mitgliedern .....	848	326
a) Aktienkursorientierte Vergütung .....	849	327
b) Dividendenorientierte Vergütung .....	855	328
c) Von Unternehmenskennziffern abhängige Vergütung .....	857	329
6. Beraterverträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	858	329
a) Allgemeines .....	858	329
b) Anwendungsbereich der §§ 113, 114 AktG .....	859	330
c) Zustimmung .....	863	333
d) Auftrag durch den Aufsichtsrat selbst .....	865	334
e) Beraterverträge in der GmbH .....	868	335
f) Beraterverträge im Konzern .....	871	336

	Rn.	Seite
g) Beraterverträge mit einer dem Aufsichtsratsmitglied verbundenen Gesellschaft	876	338
h) Rückgewähr ungerechtfertigter Vergütungen	877	338
i) Offenlegung der Beraterverträge und ihres Inhalts	878	339
7. Drittgeschäfte mit Aufsichtsratsmitgliedern	879	339
a) Kreditierung	879	339
b) Sonstige Drittgeschäfte	880	340
<b>III. Pflichten und Pflichtenkollisionen der Aufsichtsratsmitglieder</b>	885	342
1. Pflichten der Aufsichtsratsmitglieder	885	342
a) Pflicht zur Mitarbeit	886	342
b) Pflicht zur Urteilsbildung	887	342
c) Insbesondere: Pflicht zur persönlichen Urteilsbildung über die Eignung des Vorstands	888	343
d) Organisationspflicht	889	343
e) Informationspflicht	890	343
f) Prüfungspflicht	891	344
g) Pflicht zum Einschreiten bei Anhaltspunkten für eine Pflichtverletzung des Vorstands	892	344
2. Die Verpflichtung auf das Wohl der Gesellschaft	893	344
3. Interessenkonflikte	894	346
a) Gesetzliche Rahmenbedingungen	895	346
b) Unterschiedliche Konflikte	896	347
c) Konfliktlösung	897	347
d) Fallgruppenbildung	904	349
aa) Einfache Interessenkonflikte	904	349
bb) Pflichtenkollisionen	907	350
(1) Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat	907	350
(2) Konflikte im Konzern	911	352
(3) Konflikte von Repräsentanten öffentlicher Einrichtungen	914	353
(4) Konflikte durch Beteiligung von Bankenvertretern	915	354
cc) Insbesondere: Interessenkonflikte bei Übernahmen	918	354
(1) Freundliche Übernahme	919	355
(2) Feindliche Übernahme	920	355
(3) Bankenvertreter bei feindlichen Übernahmen	924	356
e) Zusammenfassung	926	357
f) Der Kodex	929	358
4. Gerichtliche Abberufung aus wichtigem Grund	930	358

## § 13

## Haftung der Aufsichtsratsmitglieder

	Rn.	Seite
<b>I. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder gegenüber der Gesellschaft (Innenhaftung)</b> .....	981	361
1. Grundlagen .....	981	361
2. Pflichtverletzung .....	984	361
a) Sorgfaltsverpflichtung .....	984	361
aa) Amtspflichten des Aufsichtsrats .....	985	362
bb) Mitwirkungspflichten der einzelnen Aufsichtsratsmitglieder .....	993	368
cc) Überwachungsverpflichtung und Ausschusstätigkeit .....	998	369
b) Treuepflicht und Verschwiegenheitspflicht .....	1001	370
3. Verschulden .....	1005	372
4. Beweislastumkehr .....	1009	374
5. Haftungsausschlüsse und -einschränkungen .....	1010	374
a) Mitwirkung der Hauptversammlung .....	1010	374
b) Verzicht, Vergleich, Verjährung .....	1011	375
c) Haftungsbeschränkungen .....	1012	375
6. Durchsetzung des Ersatzanspruchs .....	1013	376
a) Zuständigkeit und Handlungspflicht des Vorstands .....	1013	376
b) Anspruchsverfolgung durch die Hauptversammlung oder eine Aktionärsminderheit .....	1014	376
c) Anspruchsverfolgung durch einzelne Aktionäre und Gläubiger .....	1016	378
<b>II. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder gegenüber Dritten (Außenhaftung)</b> .....	1018	378
1. Haftung gegenüber Aktionären .....	1019	379
2. Haftung gegenüber Anlegern .....	1021	380
3. Haftung gegenüber Gesellschaftsgläubigern und sonstigen Dritten .....	1023	381
<b>III. D&amp;O-Versicherung</b> .....	1024	382

## § 14

**Ersatzmitglieder des Aufsichtsrats**

	Rn.	Seite
<b>I. Überblick</b> .....	1029	387
<b>II. Bestellung des Ersatzmitglieds und Nachrücken in den Aufsichtsrat</b> .....	1030	387
<b>III. Ausscheiden des Ersatzmitglieds und Vermeidung des Nachrückfalles</b> .....	1034	389
1. Entziehende Nachwahl .....	1035	390
2. Überholende Nachwahl .....	1037	391
<b>IV. Rechte und Pflichten des Ersatzmitglieds</b> .....	1038	392

## § 15

**Der Pflichtaufsichtsrat einer GmbH**

<b>I. Überblick</b> .....	1091	393
<b>II. Voraussetzungen für die Pflicht zur Bildung eines Aufsichtsrats – Größenmerkmale</b> .....	1095	394
1. Nach dem Drittelbeteiligungsgesetz .....	1096	394
2. Nach dem Mitbestimmungsgesetz 1976 .....	1098	394
3. Nach dem Montan-Mitbestimmungsgesetz und Montan-Mitbestimmungsergänzungsgesetz .....	1099	395
4. Nach dem Investmentgesetz und für Unternehmen von öffentlichem Interesse .....	1100	395
5. Maßgebende Arbeitnehmerzahl .....	1101	396
6. Arbeitnehmerbegriff .....	1102	396
7. Feststellung des einschlägigen Aufsichtsratssystems .....	1110	399
<b>III. Die Leitungsstruktur in der GmbH mit Pflichtaufsichtsrat</b> .....	1114	401
<b>IV. Aufgaben und Kompetenzen des Pflichtaufsichtsrats in der GmbH</b> .....	1116	402
1. Überblick .....	1116	402
2. Die Überwachung der Geschäftsführung .....	1118	402
a) Der Überwachungsauftrag .....	1118	402
b) Informationsrechte .....	1122	404
c) Einwirkungsmöglichkeiten auf die Geschäftsführer .....	1124	406

3. Prüfung des Jahresabschlusses und Erteilung des Prüfungsauftrags an den Abschlussprüfer .....	1131	409
4. Besetzung der Geschäftsführung .....	1132	409
a) Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer ..	1132	409
aa) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1132	409
bb) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ..	1134	410
b) Anstellungsvertrag .....	1135	411
aa) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1135	411
bb) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ..	1137	412
c) Kündigung .....	1138	412
d) Organisationskompetenz .....	1139	412
aa) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1139	412
bb) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ..	1144	414
e) Bestellung von Prokuristen .....	1145	414
aa) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1145	414
bb) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ..	1147	415
5. Mitwirkung auf Gesellschafterebene .....	1148	415
a) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1148	415
b) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ....	1152	417
6. Innere Organisation des Aufsichtsrats .....	1153	417
a) Paritätisch mitbestimmte GmbH .....	1153	417
b) Drittelmitbestimmte GmbH nach DrittelbG ....	1154	417
7. Rechte und Pflichten des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds .....	1155	418
8. Das besondere Weisungsrecht der Anteilseigner-Vertreter im Aufsichtsrat aus § 32 MitbestG .....	1156	418

## § 16

### Der freiwillige (fakultative) Aufsichtsrat in der GmbH

I. Überblick .....	1181	421
II. Die Einrichtung und Ordnung des fakultativen Aufsichtsrats .....	1183	421
1. Einrichtung durch Satzung .....	1183	421
2. Ausgestaltung .....	1184	422
3. Zusammensetzung des fakultativen Aufsichtsrats ..	1186	422
4. Persönliche Voraussetzungen .....	1191	423
5. Altersregelungen .....	1196	424
6. Bestellung und Abberufung .....	1198	425

	Rn.	Seite
7. Ersatzmitglieder und Vertreter .....	1202	426
8. Befugnisse: Rechte und Pflichten .....	1204	427
9. Vergütung der Aufsichtsratsmitglieder .....	1212	431
10. Information des Aufsichtsrats und Pflicht zur Vertraulichkeit .....	1215	431
11. Interne Ordnung des Aufsichtsrats .....	1217	432
12. Aufhebung des Aufsichtsrats .....	1224	434
13. Haftung .....	1226	435

## § 17

### Besonderheiten des Aufsichtsrats in der Genossenschaft

<b>I. Überblick .....</b>	1251	437
1. Der Aufsichtsrat der Genossenschaft nach dem Reformgesetz von 2006 .....	1251	437
2. Einrichtung .....	1252	437
3. Zusammensetzung .....	1253	438
4. Die Rechte und Pflichten nach den Regeln des GenG .....	1257	439
<b>II. Die Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats im Einzelnen .....</b>	1258	439
1. Überwachung .....	1258	439
2. Information des Aufsichtsrats .....	1260	440
a) Die regelmäßige Information .....	1260	440
b) Zustimmungsvorbehalte und Vorlageberichte ...	1263	441
c) Einsichts- und Untersuchungsrechte .....	1265	442
d) Prüfungsbericht des Verbandsprüfers .....	1266	442
e) Sonderberichte und angeforderte Berichte .....	1269	443
3. Information, Geheimhaltung und Vertraulichkeit ...	1270	443
4. Ausschüsse .....	1271	444
5. Bestellung und Abberufung des Vorstands .....	1272	444
a) Grundsatz .....	1272	444
b) MitbestG .....	1273	445
6. Vertretung der Genossenschaft gegenüber den Vorstandsmitgliedern .....	1274	445
7. Pflichtverletzung und Haftung .....	1275	446

<b>III. Die Generalversammlung als Überwachungsorgan</b> ..	1276	446
1. Aufgaben .....	1277	446
2. Organisation .....	1278	447
a) Die Generalversammlung als Willensbildungsorgan .....	1278	447
b) Die Generalversammlung „als Überwachungsorgan“ .....	1279	448
3. Rechte und Pflichten des einzelnen Mitglieds .....	1280	448
4. Haftung .....	1281	448
5. Meinung Beuthien .....	1282	449

## § 18

### Der Aufsichtsrat in der KGaA

<b>I. Überblick</b> .....	1301	451
<b>II. Zusammensetzung des Aufsichtsrats</b> .....	1302	452
<b>III. Keine Bestellung und Abberufung der Geschäftsführung</b> .....	1305	453
<b>IV. Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats in der KGaA</b> .....	1309	454
1. Überwachung .....	1309	454
a) Umfang der Überwachung und Veränderbarkeit ..	1310	454
b) Information des Aufsichtsrats .....	1311	455
c) Einwirkungsmöglichkeiten .....	1313	455
d) Unterrichtung durch den Aufsichtsrat .....	1315	456
2. Zustimmungsvorbehalte .....	1316	457
3. Erlass einer Geschäftsordnung .....	1319	458
4. Vertretung der Gesellschaft gegenüber den Komplementären .....	1320	458
5. Vertretung der Kommanditaktionäre .....	1322	459
6. Ausführungsfunktion .....	1323	460
7. Börsennotierte KGaA .....	1325	461
<b>V. Besonderheiten der gesetzesuntypischen KGaA</b> .....	1326	461
1. Ausgestaltungsmöglichkeiten durch die Satzung .....	1326	461
2. Insbesondere: Die Kapitalgesellschaft und Co. KGaA	1329	462
<b>VI. Fakultative Gremien in der KGaA</b> .....	1330	463
<b>VII. Haftung</b> .....	1333	465

## § 19

## Das Aufsichtsorgan in der SE mit Sitz in Deutschland

	Rn.	Seite
<b>I. Überblick</b> .....	1351	467
<b>II. Die Grundstrukturen des Aufsichtsorgans in der dualistischen SE</b> .....	1352	468
<b>III. Anwendbares Recht</b> .....	1355	469
<b>IV. Zusammensetzung und Organisation</b> .....	1357	469
1. Zusammensetzung des Aufsichtsorgans .....	1357	469
2. Abberufung .....	1361	470
3. Amtszeit .....	1362	471
4. Vorsitz .....	1364	472
5. Geschäftsordnung für das Aufsichtsorgan, Beschlussfassung und Stellvertretung .....	1365	472
6. Wahrnehmung der Geschäftsleitung durch Mitglieder des Aufsichtsorgans .....	1369	473
7. Zahl der Sitzungen, Einberufung .....	1371	474
8. Ausschüsse .....	1372	474
<b>V. Überwachung</b> .....	1373	474
1. Überblick .....	1374	475
2. Information .....	1375	475
a) Information des Aufsichtsorgans gemäß Art. 41 SE-VO .....	1376	475
b) Information des Aufsichtsorgans im Konzern .....	1385	478
c) Berichtsordnung .....	1386	479
3. Verschwiegenheitspflicht .....	1387	479
4. Einwirkungsmöglichkeiten .....	1388	480
a) Zustimmungsvorbehalte .....	1389	480
b) Geschäftsordnung für Leitungsorgan .....	1391	481
<b>VI. Bestellung/Anstellung/Abberufung des Leitungsorgans</b> .....	1392	481
<b>VII. Vertretung der Gesellschaft gegenüber Leitungsorgan</b> .....	1395	482
<b>VIII. Bilanz</b> .....	1396	482
<b>IX. Erklärung zum Deutschen Corporate Governance Kodex</b> .....	1397	483

	Rn.	Seite
<b>X. Rechte und Pflichten des einzelnen Mitglieds</b> .....	1398	483
1. Persönliche Voraussetzungen .....	1399	483
2. Vergütung .....	1400	484
3. Interessenkonflikte .....	1401	485
<b>XI. Haftung</b> .....	1402	485

## § 20

### **Besonderheiten des Aufsichtsrats in Unternehmen der öffentlichen Hand**

<b>I. Einführung</b> .....	1421	487
<b>II. Zusammensetzung des Aufsichtsrats</b> .....	1423	488
<b>III. Weisungsfreiheit und Verpflichtung auf das Unternehmensinteresse</b> .....	1425	489
<b>IV. Verschwiegenheitspflicht der Aufsichtsrats- mitglieder</b> .....	1429	492
 Anhang: Die Vergütungen der Aufsichtsrats- bzw. Aufsichts- organmitglieder der DAX 30 Unternehmen .....	 496	 
Literaturverzeichnis .....	507	
Stichwortverzeichnis .....	545	