

Deutscher Corporate Governance Kodex

Kodex-Kommentar

von

Dr. Thomas Kremer

Mitglied des Vorstands der Deutschen Telekom AG, Bonn, und
Rechtsanwalt, Düsseldorf

Prof. Dr. Gregor Bachmann

Professor an der Freien Universität Berlin

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Marcus Lutter

em. Professor an der Universität Bonn, und
Rechtsanwalt, Berlin

Prof. Dr. Axel v. Werder

Professor an der Technischen Universität Berlin

mitbegründet und von der 1.—5. Auflage mitbearbeitet von

Dr. Henrik-Michael Ringleb

Rechtsanwalt, Düsseldorf und Chefjustiziar i.R.

6., vollständig neu bearbeitete Auflage
2016

C.H.BECK

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
4. Zustimmungspflichtige Geschäfte	124	59
5. Vorsitzender des Aufsichtsrats	125	60
VII. Wahl und Zusammensetzung des Aufsichtsrats (Präambel Abs. 6)	126	60
1. System der Mitbestimmung	126	60
2. Wahl der Mitglieder des Aufsichtsrats	127	61
3. Mitbestimmungssituationen	128	61
4. Zweitstimmrecht des Aufsichtsratsvorsitzenden	130	62
5. Verpflichtung auf das Unternehmensinteresse	131	63
VIII. Europäische Gesellschaft – SE (Präambel Abs. 7, 8)	132	63
IX. Andere Unternehmensführungssysteme	135	64
X. Rechnungslegung/True-and-Fair-View-Prinzip (Präambel Abs. 9)	136	64
XI. Verbindlichkeit der Kodexbestimmungen (Präambel Abs. 10)	143	66
1. System der Kodexbestimmungen	143	66
2. Comply or Explain bei Empfehlungen	146	67
3. Abweichungsbegründungen	147	67
4. Entsprechenserklärung	151	69
5. Anregungen	154	70
XII. Konzern (Präambel Abs. 11)	157	71
XIII. Adressaten des Kodex (Präambel Abs. 12)	159	72
1. Kapitalmarktorientierte Gesellschaften	159	72
2. Mittelständische Gesellschaften	162	73
3. Nicht börsennotierte Gesellschaften	167	75
XIV. Besonderheiten im Finanzsektor (Präambel Abs. 13)	170	76
XV. Kodexpflege (Präambel Abs. 14)	172	77
1. „Standing Commission“	172	77
2. Aktualisierung des Kodex	174	78
3. Bisherige Kodexanpassungen	177	79
4. Einbeziehung der Öffentlichkeit	212	92

2. Aktionäre und Hauptversammlung

I. Allgemeines (Ziff. 2)	300	93
II. Ausübung der mitgliedschaftlichen Rechte der Aktionäre (Ziff. 2.1.1)	305	94
1. Aktionärsrechte	306	95
2. In der Hauptversammlung	310	96
III. Das Stimmrecht (Ziff. 2.1.2)	312	96
1. One share one vote	313	96
2. Stimmrechtslose Vorzugsaktien	315	97
3. Aktien mit Mehrstimmrechten	316	97
4. Aktien mit Vorzugsstimmrechten („golden shares“)	320	98
5. Höchststimmrechte	321	98
IV. Allgemeines zur Hauptversammlung (Ziff. 2.2)	322	99
1. Willensbildungsorgan der Aktionäre	324	99
2. Zusammenkunft der Aktionäre	327	100
3. Corporate Governance und Hauptversammlungspraxis	329	101
V. Zuständigkeiten der Hauptversammlung (Ziff. 2.2.1)	336	103
1. Ordentliche Hauptversammlung	337	103
2. Weitere Zuständigkeiten der Hauptversammlung	342	104
VI. Bezugsrecht (Ziff. 2.2.2)	347	105
1. Gesetzliches Bezugsrecht	348	105
2. Ausschluss des Bezugsrechts	349	106
VII. Teilnahme-, Rede-, Frage- und Antragsrecht (Ziff. 2.2.3)	350	106
1. Teilnahmerecht	351	106
2. Rederecht	352	106
3. Fragerecht	356	107
4. Antragsrecht	365	109
VIII. Versammlungsleiter (Ziff. 2.2.4)	370	109
1. Bestimmung und Aufgabe	372	110
2. Befugnisse	374	110
3. Herausforderungen in der Praxis	376	111
4. Beendigung einer ordentlichen Hauptversammlung spätestens nach vier bis sechs Stunden	378	111
5. Maßnahmen des Versammlungsleiters	381	112
IX. Einladung zur Hauptversammlung – Minderheitenrechte (Ziff. 2.3.1)	399	114
X. Aktionärsfreundliches Verhalten (Ziff. 2.3.2)	405	115

	Rn. Seite
XI. Hauptversammlung im Internet (Ziff. 2.3.3)	413 116
1. Teilübertragung im Internet	414 117
2. Vollübertragung der Hauptversammlung	415 117
3. Satzung und Geschäftsordnung	418 117
4. Virtuelle Hauptversammlungen	419 118
 3. Zusammenwirken von Vorstand und Aufsichtsrat 	
I. Zusammenarbeit zum Wohle des Unternehmens (Ziff. 3.1)	500 121
1. Bedeutung der Zusammenarbeit	500 121
2. Wohl des Unternehmens	501 121
3. Kooperationsfelder	502 122
4. Enge Zusammenarbeit	505 122
II. Abstimmung der strategischen Ausrichtung (Ziff. 3.2)	506 123
1. Beratende Kontrolle	507 123
2. „Strategische Ausrichtung“	509 123
3. Abstimmung	510 124
4. Regelmäßige Erörterung	513 124
5. Angleichung der Leitungssysteme	514 124
6. Unabhängige Kontrolle	516 125
III. Geschäfte von grundlegender Bedeutung (Ziff. 3.3)	517 125
1. Begriff	517 125
2. Regelung durch Satzung oder Beschluss	520 125
3. Katalog zustimmungsbedürftiger Maßnahmen	522 126
4. Einrichtung der Kataloge	524 126
5. Auswirkungen	525 127
IV. Informationsversorgung (Ziff. 3.4)	527 127
1. Entstehungsgeschichte	527 127
2. Mindeststandard	529 128
3. Mitverantwortung des Aufsichtsrats	531 12H
4. Vorgaben zur Informationsversorgung	532 129
5. Informationsordnung	533 129
6. Schwerpunktaussagen	534 129
7. Textform	537 130
8. Zeitpunkt der Information	539 130
9. Information von Dritten	540 130
V. Diskussion und Vertraulichkeit (Ziff. 3.5 Abs. 1)	541 131
1. Bedeutung der Diskussionskultur	541 131
2. Barrieren offener Sachdiskussionen	542 131
3. Förderung der Diskussionskultur	543 132
VI. Verschwiegenheitspflicht, inklusive eingeschalteter Mitarbeiter (Ziff. 3.5 Abs. 2)	544 133
1. Ziel	544 133
2. Geheimnis	546 133
3. Vertrauliche Angaben	547 133
4. Vertrauensvolle Zusammenarbeit	548 134
5. Vorstand und Aufsichtsrat	549 134
6. Bayer-Entscheidung des BGH	551 135
7. Ausnahmen von der Verschwiegenheitspflicht	553 135
8. Vertraulichkeitsrichtlinie	557 136
9. Folgen der Verletzung der Verpflichtung zu Vertraulichkeit	558 136
10. Persönliche Haftung	560 136
11. Vertrauensbildende Maßnahmen	561 137
12. Mitarbeiter	563 137
VII. Vorbereitung der Aufsichtsratssitzungen und Sitzungen ohne Vorstand (Ziff. 3.6)	565 137
1. Getrennte Vorbesprechungen	565 137
2. Beschränkung auf mitbestimmte Aufsichtsräte	570 139
3. Teilnahme von Vorstandsmitgliedern	571 139
4. Aufsichtsratssitzungen ohne Vorstand (Abs. 2)	573 140
5. Modalitäten von Klausursitzungen	574 141
VIII. Übernahmerecht (Ziff. 3.7)	579 142
1. Allgemeines	579 142
a) Bedeutung von Ziff. 3.7	579 142
b) Entwicklung von Ziff. 3.7	582 143
c) Parallelaussagen in anderen Kodizes	585 144
2. Stellungnahmepflicht (Abs. 1)	586 144

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
a) Stellungnahme gemäß § 27 WpÜG	586	144
b) Empfehlung zur Einholung einer Fairness Opinion?	588	145
3. Vereitelungsverbot (Abs. 2 Satz 1)	589	145
4. Handeln im Interesse der Gesellschaft (Abs. 2 Satz 2)	593	146
5. Einberufung der Hauptversammlung (Abs. 3)	595	147
a) Gesetzeslage	595	147
b) Kodex-Anregung	596	147
IX. Bindung an die Regeln der ordnungsgemäßen Unternehmensführung (Ziff. 3.8 Abs. 1)	600	149
1. Bedeutung der Regeln	600	149
2. Konkrete Grundsätze ordnungsmäßiger Unternehmensleitung (GoU) und -Überwachung (GoÜ)	602	150
X. Folgen von Pflichtverletzungen (Ziff. 3.8 Abs. 1 Satz 2)	603	151
1. Überblick	603	151
2. Vorstandspflichten	605	151
a) Besondere gesetzliche Pflichten des Vorstands	605	151
b) Besondere Pflichten aus der Satzung	609	152
c) Besondere Pflichten aus der Geschäftsordnung	610	152
d) Besondere Pflichten aus dem Anstellungsvertrag	612	152
e) Pflicht zur Verschwiegenheit	613	152
f) Allgemeine Sorgfalts- und Treupflichten	614	152
aa) Organisationspflicht	615	153
bb) Finanzierung	617	153
cc) Organschaftliche Treupflicht, Interessenkonflikte (Ziff. 4.3)	620	153
g) Unternehmerische Entscheidungen und unternehmerisches Ermessen des Vorstands (business judgment rule)	621	153
3. Aufsichtsratspflichten	624	154
a) Pflicht zur Bestellung und Abberufung des Vorstands (§ 84 AktG; Ziff. 5.1.2)	625	154
b) Pflicht zum Abschluss des Anstellungsvertrages mit dem Vorstand und zur Durchsetzung von Ansprüchen der Gesellschaft gegen den Vorstand	627	154
c) Pflicht zur Überwachung des Vorstands (§111 Abs. 1 AktG)	630	155
d) Pflicht zur Beratung mit dem Vorstand (insbesondere über Planung und Strategie)	633	155
e) Pflicht zur Mitentscheidung mit dem Vorstand	634	155
f) Pflicht zur Verschwiegenheit (§ 93 Abs. 1 Satz 2 und § 116 AktG; Ziff. 3.5)	635	155
g) Allgemeine Sorgfalts- und Treupflicht	640	156
4. Kodex-Verstöße	643	156
5. Business Judgement Rule im Einzelnen (Ziff. 3.8 Satz 3)	647	157
6. Schaden	656	159
7. Kausalität	658	159
8. Verschulden	659	159
a) Eigenes persönliches Verschulden	660	159
b) Ressortfragen, Delegation	661	160
9. Prozess	663	160
a) Verfahren gegen Vorstandsmitglieder	663	160
b) Beweislast	664	160
10. Vergleich, Verzicht	665	160
11. Die angemessene Information des Vorstands bei unternehmerischen Entscheidungen (Ziff. 3.8 Abs. 1 Satz 3)	666	160
XI. D&O-Versicherung (Ziff. 3.8 Abs. 2, 3)	672	163
1. Allgemeines und Entwicklung	672	163
2. D&O-Versicherung im Überblick	677	164
a) Struktur und Funktionsweise	677	164
b) Rechtspolitische Würdigung	679	165
c) Publizität der D&O-Versicherung	681	165
3. Obligatorischer Selbstbehalt beim Vorstand (Abs. 2)	682	166
a) Rechtslage bei der AG	682	166
b) Versicherung des Selbstbehalts	688	166
4. Empfohlener Selbstbehalt beim Aufsichtsrat (Abs. 3)	689	167
XII. Gewährung von Krediten (Ziff. 3.9)	693	168
1. Kredite des Unternehmens	694	168
2. Kreditgewährung an Vorstandsmitglieder	696	169
3. Kreditgewährung an Aufsichtsratsmitglieder	698	169
4. Zustimmung des Aufsichtsrats	699	169
XIII. Bericht über Corporate Governance (Ziff. 3.10)	700	169
1. Corporate Governance-Publizität	700	169

	Rn. Seite
2. Corporate Governance Bericht im Zusammenhang mit der Erklärung zur Uncernehmensführung	707 171
3. Jährlicher Bericht	712 173
4. Konzerndimensionalität	714 173
5. Erläuterung von Abweichungen	716 174
6. Stellungnahme zu den Kodexanregungen	717 174
7. Bericht von Vorstand und Aufsichtsrat	721 175
8. Vorhalten nicht mehr aktueller Entsprechenserklärungen	723 175
 4. Vorstand 	
I. Leitung des Unternehmens (Ziff. 4.1.1)	800 179
1. Vorstand als Unternehmensleitung	800 179
2. Unternehmensinteresse	802 180
3. Nachhaltige Wertschöpfung	805 182
II. Entwicklung der strategischen Ausrichtung (Ziff. 4.1.2)	807 182
1. Strategische Entscheidungen als Vorstandsaufgabe	807 182
2. Inhalt strategischer Entscheidungen	808 183
III. Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen – Compliance (Ziff. 4.1.3)	811 184
1. Allgemeines	811 184
a) Bedeutung der Ziff. 4.1.3	811 184
b) Entwicklung der Ziff. 4.1.3	817 185
c) Erwähnung in der Rechtsprechung	818 186
2. Die Sorge für die Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen (Compliance)	819 186
a) Legalitäts- und Legalitätskontrollpflicht	819 186
b) Rechtsgrundlagen der Compliance-Pflicht	821 186
aa) Compliance-Pflicht im Außenverhältnis	822 187
bb) Compliance-Pflicht im Innenverhältnis	825 187
c) Zwecke von Compliance	826 188
d) Inhalt der Compliance-Pflicht	827 188
aa) Allgemeines	827 188
bb) Elemente einer tauglichen Compliance-Organisation	829 189
cc) Grenzen der Compliance-Pflicht	837 191
dd) Ermessen bei der Compliance-Umsetzung	838 191
e) Compliance als Vorstandsaufgabe	839 192
f) Prüfung der Compliance	841 192
g) Rechtsfolgen schlechter/guter Compliance	843 193
3. Die „unternehmensinternen Richtlinien“	846 193
4. Compliance im Konzern (Hs. 2)	848 194
5. Auslandsbezüge	849 195
IV Risikomanagement und Risikokontrolle (Ziff. 4.1.4)	851 195
1. Allgemeines	851 195
a) Bedeutung der Ziff. 4.1.4	851 195
b) Parallelaussagen im DCGK und in anderen Kodizes	855 196
2. Die Sorge für angemessenes Risikomanagement	856 197
a) „Risikomanagement“ und „Risikokontrolle“	856 197
b) Die Struktur eines Risikomanagementsystems	858 197
aa) Allgemeines	858 197
bb) Elemente eines tauglichen Risikomanagements	864 199
cc) Organisatorische Einbindung, Abgrenzung zur Compliance	871 200
c) Grenzen der Risikomanagement-Pflicht	872 200
d) Risikomanagement als Vorstandsaufgabe	873 200
3. Prüfung und Berichterstattung	874 200
4. Rechtsfolgen mangelhaften Risikomanagements	876 201
5. Risikomanagement im Konzern	877 201
V. Diversity (Ziff. 4.1.5)	878 202
1. Überblick	878 202
2. Kodex-Empfehlung zur Diversität	881 203
a) Vielfaltgebot (Diversity)	881 203
b) Insbesondere: Erhöhung des Frauenanteils	888 205
3. Zielgrößen für den Frauenanteil (Satz 2)	890 206
VI. Zusammensetzung, Geschäftsordnung (Ziff. 4.2.1)	894 207
1. Allgemeines	894 207
a) Bedeutung der Ziff. 4.2.1	894 207
b) Entwicklung der Ziff. 4.2.1	895 208

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
c) Besonderheiten bei monistischer SE und KGaA	896	208
2. Mehrköpfiger Vorstand	898	209
a) Gesetzeslage	898	209
b) Kodexempfehlung	900	209
c) Umsetzung der Empfehlung	901	210
3. Der Vorsitzende oder Sprecher des Vorstands	905	211
a) Gesetzeslage	905	211
b) Empfehlung	907	211
c) Umsetzung der Empfehlung	910	213
d) Kein CEO-Modell	914	214
4. Geschäftsordnung des Vorstands	917	214
a) Gesetzeslage	917	214
b) Kodex-Empfehlung	918	215
c) Umsetzung der Empfehlung	920	215
aa) Art der Umsetzung	920	215
bb) Mindestinhalt der Geschäftsordnung	923	216
cc) Sonstiger Inhalt der Geschäftsordnung	927	217
d) Offenlegung	933	218
VII. Vergütung (Ziff. 4.2.2-4.2.5)	934	218
1. Vorbemerkungen	934	218
a) Bedeutung der Vergütungsregeln	934	218
b) Schrittweise Verschärfung durch den Gesetzgeber	937	219
c) Entwicklung auf EU-Ebene	940	220
d) Entwicklung der Kodexregeln zur Vergütung	941	220
e) Würdigung der Kodexregeln	944	221
2. Vergütungskompetenz (Ziff. 4.2.2 Abs. 1)	947	222
a) Aufgabe des Aufsichtsrats	947	222
b) Besonderheiten bei der KGaA	949	223
c) Zuständigkeit des Aufsichtsratsplenums	950	223
aa) Plenarvorbehalt	950	223
bb) Beschluss über die „Gesamtvergütung“	953	223
cc) „Vergütungssystem“	955	224
dd) Überprüfung	958	224
d) Zuständigkeit des Vergütungsausschusses	960	225
e) Fehlerhafte Vergütungsentscheidungen	963	226
3. Vergütungshöhe (Ziff. 4.2.2 Abs. 2)	965	226
a) Allgemeines	965	226
b) Besonderheiten bei der KGaA	967	227
c) Kodex-Aussagen im Detail	968	227
aa) Leistungsbezogenheit der Vergütung (Abs. 2 Satz 1)	968	227
bb) Leistungsbeurteilung	972	228
cc) (Weitere) Kriterien für die Angemessenheit (Abs. 2 Satz 2)	974	229
dd) Durchführung des Vertikalvergleichs (Abs. 2 Satz 3)	978	230
ee) Einbeziehung der Konzernvergütung	979	230
4. Der externe Vergütungsexperte (Ziff. 4.2.2 Abs. 3)	980	231
a) Allgemeines	980	231
b) Unabhängigkeit	982	231
c) Umsetzung der Empfehlung	984	232
5. Vergütungskomponenten (Ziff. 4.2.3 Abs. 1)	985	233
6. Vergütungsstruktur (Ziff. 4.2.3 Abs. 2)	989	233
a) Überblick	989	233
b) Gebot der Nachhaltigkeit (Abs. 2 Satz 1)	990	234
c) Grundsätze der variablen Vergütung	992	234
aa) Fixe und variable Bestandteile (Abs. 2 Satz 2)	993	235
bb) Mehrjährige Bemessungsgrundlage (Abs. 2 Satz 3)	995	235
cc) Positive und negative Entwicklungen (Abs. 2 Satz 4)	998	236
dd) Anspruchsvolle Vergleichsparameter (Abs. 2 Satz 7)	1000	237
ee) Kein Repricing (Abs. 2 Satz 8)	1002	237
d) Angemessenheit einzelner Vergütungsteile (Abs. 2 Satz 5)	1004	238
e) Höchstbeträge (Abs. 2 Satz 6)	1008	239
aa) Allgemeines	1008	239
bb) Inhalt und Umsetzung der Empfehlung	1012	240
cc) „Zweistufiges Cap“ bei aktienbasierter Vergütung?	1016	242
7. Zusagen im Zusammenhang mit dem Ausscheiden	1017	242
a) Versorgungszusagen (Ziff. 4.2.3 Abs. 3)	1017	242

	Rn. Seite
b) Abfindungs-Cap (Ziff. 4.2.3 Abs. 4)	1019 242
aa) Hintergrund und Entstehung der Empfehlung	1019 242
bb) Inhalt der Empfehlung	1021 243
cc) Anwendungsbereich der Empfehlung	1023 244
dd) Umsetzung der Empfehlung	1025 245
c) Change-of-Control (Ziff. 4.2.3 Abs. 5)	1031 249
8. Information der Hauptversammlung (Ziff. 4.2.3 Abs. 6)	1035 250
a) Die Empfehlung und ihre Umsetzung	1035 250
b) Rechtspolitische Würdigung	1040 251
9. Offenlegung der Vergütung (Ziff. 4.2.4)	1043 252
a) Entwicklung und Bedeutung der Pflicht zur individualisierten Offenlegung der Vergütung	1043 252
b) Umfang der Offenlegungspflicht	1046 253
c) Befreiung von der Pflicht zur individualisierten Offenlegung	1048 253
d) Ort der Offenlegung	1050 254
e) Geltung für die KGaA	1051 254
10. Vergütungsbericht (Ziff. 4.2.5)	1052 254
a) Entwicklung und Bedeutung des Vergütungsberichts	1052 254
b) Inhalt des Vergütungsberichts	1056 256
c) Form des Vergütungsberichts	1(164 258
d) Mustertabellen	1065 258
VIII. Interessenkonflikte (Ziff. 4.3)	1070 259
1. Überblick	1070 259
a) Bedeutung der Kodexregeln	1070 259
b) Entwicklung der Kodexregeln zu Interessenkonflikten	1073 260
2. Interessewahrungspflicht (Ziff. 4.3.1)	1074 260
a) Bindung an das Unternehmensinteresse (Satz 1)	1074 260
b) Keine Verfolgung persönlicher Interessen (Satz 2 Hs. 1)	1075 261
c) Wettbewerbsverbot (Satz 2 Hs. 2)	1077 261
aa) Umfassendes Wettbewerbsverbot	1077 261
bb) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	1081 262
d) Geschäftschancenlehre (Satz 2 Hs. 3)	1083 263
3. Korruptionsverbot (Ziff. 4.3.2)	1085 263
a) Bedeutung der Kodex-Aussage	1085 263
b) Korruptionsverbot im Detail	1088 264
aa) Gesetzeslage	1088 264
bb) Kodexregelung	1091 265
c) Korruptionsprävention	1094 266
4. Behandlung von Interessenkonflikten (Ziff. 4.3.3)	1095 266
a) Überblick	1095 266
b) Offenlegung (Ziff. 4.3.3 Satz 1)	1096 267
aa) Kodexempfehlung	1096 267
bb) Begriff des „Interessenkonflikts“	1099 267
cc) Umsetzung der Empfehlung	1104 269
dd) Folgen der Offenlegung	1108 271
c) Rechtsgeschäfte mit der Gesellschaft	1110 271
aa) Überblick und europarechtlicher Hintergrund	1110 271
bb) Branchenüblicher Standard (Satz 2)	1113 272
cc) Geschäfte mit nahe stehenden Personen	1118 273
dd) Vertretung durch den Aufsichtsrat (Satz 3)	1121 274
ee) Zustimmung des Aufsichtsrats (Satz 4)	1123 275
5. Nebentätigkeiten (Ziff. 4.3.4)	1128 276

5. Aufsichtsrat

I. Vorbemerkung (Ziff. 5)	1200 279
II. Aufgaben des Aufsichtsrats (Ziff. 5.1.1)	1206 281
1. Überblick	1206 281
2. Überwachung	1207 281
3. Die zu überwachenden Personen	1208 281
4. Gegenstände der Überwachung	1209 282
a) Überwachung	1209 282
b) Rechtmäßigkeit	1210 282
c) Ordnungsmäßigkeit	1211 282
d) Wirtschaftlichkeit	1212 282

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
e) Zweckmäßigkeit	1213	283
5. Maßstab der Überwachung	1214	283
6. Eingriffsmittel der Überwachung	1215	283
7. Beratung	1217	283
a) Überblick	1217	283
b) Beratung im Überwachungsbereich	1218	284
c) Beratung in anderen Bereichen	1221	284
8. Überwachung und Beratung im Konzern	1222	284
a) Konzernleitung durch die Obergesellschaft	1222	284
b) Überwachungspflicht	1223	285
c) Rechtmäßiges Verhalten	1224	285
9. Einbindung des Aufsichtsrats in Entscheidungen des Vorstands von grundlegender Bedeutung	1225	285
III. Zuständigkeit für Vorstandsangelegenheiten (Ziff. 5.1.2)	1227	285
1. Personalkompetenz des Gesamtaufichtsrats (Abs. 1 Satz 1)	1229	286
2. Vielfalt (Diversity)	1236	287
3. Frauenquote (Abs. 1 Satz 2)	1241	288
4. Nachfolgeplanung (Abs. 1 Satz 4)	1244	289
5. Befassung eines Ausschusses mit Vorstandspersonalien (Abs. 1 Satz 5)	1245	289
6. Erstbestellungen (Abs. 2 Satz 1)	1249	291
7. Vorzeitige Wiederbestellungen (Abs. 2 Satz 2)	1252	291
8. Altersgrenze für Vorstandsmitglieder (Abs. 2 Satz 3)	1253	291
IV. Geschäftsordnung (Ziff. 5.1.3)	1257	292
V. Der Aufsichtsratsvorsitzende (Ziff. 5.2)	1262	293
1. Bestellung (Abs. 1)	1263	294
2. Aufgaben (Abs. 1)	1266	294
3. Wahrnehmung der Belange des Aufsichtsrats nach außen (Abs. 1)	1268	295
4. Kein Vorsitz im Prüfungsausschuss (Abs. 2)	1269	295
5. Meinungsaustausch mit dem Vorstand (Abs. 3)	1271	296
VI. Bildung fachlich qualifizierter Ausschüsse (Ziff. 5.3.1)	1276	297
1. Größe des Aufsichtsrats und Ausschussbildung	1277	297
2. Berücksichtigung spezifischer Gegebenheiten	1280	298
3. Anzahl der Ausschüsse	1281	298
4. Besetzung der Ausschüsse	1282	298
5. Größe der Ausschüsse	1283	299
6. Berichterstattung über die Ausschussarbeit	1285	299
VII. Prüfungsausschuss (Ziff. 5.3.2)	1286	299
1. Zielsetzung	1288	300
2. Abgrenzung zum „Audit Committee“	1291	301
3. Aufgaben	1293	302
4. Fachliche Qualifikation und Unabhängigkeit des Ausschussvorsitzenden	1298	303
5. Fachliche Qualifikation der Ausschussmitglieder	1301	304
6. Besetzung	1305	305
VIII. Nominierungsausschuss (Ziff. 5.3.3)	1309	306
1. Aufgaben	1311	306
2. Ausschussbildung und Besetzung	1312	307
IX. Gestiegene Anforderungen an Aufsichtsratsmitglieder und Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.1)	1314	308
1. Gesetzliche Mindestanforderungen zur Qualifikation	1316	309
2. Erforderliche Kenntnisse, Fähigkeiten und fachliche Erfahrungen (Abs. 1)	1318	310
3. Wesentliche Qualifikationsmerkmale für den Aufsichtsrat (Abs. 2)	1320	310
4. Benennung konkreter Ziele (Abs. 2)	1339	314
5. Verbindliche Gender-Quote im Aufsichtsrat	1341	315
6. Vergewisserung über den zu erwartenden Zeitaufwand (Abs. 4)	1348	316
7. Wahlvorschläge und Berichterstattung	1357	318
8. Insbesondere: Publizität von Unabhängigkeitsthemen bei Wahlvorschlägen (Abs. 5 bis 7)	1360	319
X. Unabhängigkeit des Aufsichtsrats (Ziff. 5.4.2)	1364	320
1. Bedeutung der Unabhängigkeit	1368	321
2. Vorstellungen der EU-Kommission zur Unabhängigkeit	1371	321
3. Unabhängigkeitsregeln des Aktiengesetzes	1374	322
4. Unabhängigkeitsregeln des Kodex	1376	323
5. Beziehungsadressaten	1378	324
6. Persönliche Beziehungen	1382	324
7. Geschäftliche Beziehungen	1383	325
8. Wesentliche und nicht nur vorübergehende Interessenkonflikte	1387	325

	Rn. Seite
9. Angemessene Anzahl unabhängiger Aufsichtsratsmitglieder	1390 326
10. Nicht mehr als zwei ehemalige Vorstandsmitglieder	1392 327
11. Mandate bei Wettbewerbsunternehmen	1395 327
12. Organfunktionen und Beratungsaufgaben	1397 327
13. Wesentliche Wettbewerber des Unternehmens	1398 328
XI. Wahlen zum Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.3)	1399 328
XII. Wechsel vom Vorstand in den Aufsichtsrat (Ziff. 5.4.4)	1407 330
XIII. Zeitliches Engagement (Ziff. 5.4.5)	1414 331
1. Der erforderliche Zeitaufwand (Abs. 1 Satz 1)	1416 332
2. Unterschiede zur gesetzlichen Regelung	1418 333
3. Konzernexterne börsennotierte bzw. vergleichbare Gesellschaften (Abs. 1 Satz 2)	1422 333
4. Aus- und Fortbildung der Aufsichtsratsmitglieder (Abs. 2)	1423 333
XIV. Vergütung (Ziff. 5.4.6)	1425 334
1. Vergütungskompetenz der Hauptversammlung	1426 334
2. Festlegung der Aufsichtsratsvergütung	1431 336
3. Vergütung für besondere Funktionen	1432 336
4. Keine Empfehlung einer erfolgsorientierten Vergütung (Abs. 2)	1439 337
5. Individualisierte Offenlegung im Anhang oder im Lagebericht (Abs. 3 Satz 1)	1442 338
6. Steuerliche Behandlung	1448 339
XV. Teilnahme an Aufsichtsratssitzungen (Ziff. 5.4.7)	1449 339
XVI. Unternehmensinteresse (Ziff. 5.5.1)	1452 340
1. Interessenkonflikte	1454 340
2. Inhaltliche Bestimmung des Unternehmensinteresses	1456 341
3. Geltungsbereich	1457 341
4. Vorrang vor persönlichen Interessen	1459 341
5. Geschäftschancen	1461 342
XVII. Offenlegung von Interessenkonflikten (Ziff. 5.5.2)	1462 342
1. Offenlegungspflichtige Interessenkonflikte	1465 343
2. Behandlung offengelegter Konflikte im Aufsichtsrat	1468 343
3. Umsetzung der Kodexempfehlung	1471 344
XVIII. Information über Interessenkonflikte (Ziff. 5.5.3)	1474 344
1. Hauptversammlungsbericht	1476 345
2. Ausscheiden aus dem Aufsichtsrat	1480 345
XIX. Beraterverträge (Ziff. 5.5.4)	1482 346
1. Zustimmungsfähige Verträge	1483 346
2. Offenlegung und Zustimmungserteilung	1485 347
3. Aufsichtsratsmitglied als Vertragspartner	1489 348
4. Beraterverträge mit Tochtergesellschaften	1491 348
5. Zurückhaltende Handhabung	1492 349
XX. Selbstevaluation (Ziff. 5.6)	1493 349
1. Empfehlung zur Evaluation	1493 349
2. Kernfragen und Ablauf von Aufsichtsratsbeurteilungen	1497 350

6. Transparenz

I. Vorbemerkung (Ziff. 6)	1600 353
II. Gleichbehandlung der Aktionäre (Ziff. 6.1)	1602 354
1. Gleichmäßige Information des Kapitalmarkts	1602 354
2. Gleichbehandlung der Aktionäre	1604 354
3. Fair Disclosure	1606 355
4. Sämtliche wesentlichen neuen Tatsachen	1608 355
5. Finanzanalysten und andere Adressaten	1611 356
6. Unverzüglich zur Verfügung stellen	1612 357
III. Kommunikationsmedien	1613 357
IV. Informationelle Gleichbehandlung auf internationaler Ebene	1614 357
V. Transparenz des Anteilsbesitzes (Ziff. 6.2)	1615 358
1. Allgemeines	1615 358
2. Eigengeschäfte (Directors' Dealings)	1619 359
3. Anteilsbesitz von Vorstand und Aufsichtsrat	1620 360
a) Selbst gehaltene Anteile	1620 360
b) Indirekt gehaltene Anteile	1621 360
c) Gesamtbesitz (Satz 2)	1622 360
d) Art und Weise der Bekanntmachung	1623 361
VI. „Finanzkalender“ (Ziff. 6.3)	1624 361
VII. Internetseite	1627 362

7. Rechnungslegung und Abschlussprüfung

I. Allgemeines zur Rechnungslegung (Ziff. 7.1)	1700	365
1. Überblick	1700	365
2. Entwicklung von Ziff. 7.1	1701	365
3. Rechtsfolgen von Verstößen	1703	366
II. Unternehmenspublizität (Ziff. 7.1.1)	1704	366
1. Konzernabschluss und Lagebericht (Satz 1)	1704	366
a) Funktion und Inhalt des Jahresabschlusses	1704	366
b) Weitere Berichte	1707	367
c) Offenlegung	1709	367
2. Untejährige Publizität (Satz 2)	1710	367
a) Halbjahresbericht	1710	367
b) Zwischenmitteilung oder Quartalsbericht	1711	368
3. Internationale Rechnungslegungsgrundsätze (Satz 3)	1714	369
III. Aufstellung und Prüfung des Jahresabschlusses (Ziff. 7.1.2)	1715	369
1. Aufstellung und Prüfung (Satz 1)	1715	369
2. Erörterung der Zwischenabschlüsse (Satz 2)	1717	370
3. Enforcement-Verfahren (Satz 3)	1719	370
4. Veröffentlichungsfrist (Satz 4)	1721	371
IV. Angaben über wertpapierorientierte Anreizsysteme (Ziff. 7.1.3)	1724	372
V. Angaben über nahe stehende Personen (Ziff. 7.1.4)	1726	373
VI. Allgemeines zur Abschlussprüfung (Ziff. 7.2)	1729	374
VII. Unabhängigkeit des Prüfers (Ziff. 7.2.1)	1731	375
1. Bedeutung der Unabhängigkeit des Prüfers	1731	375
2. Die gesetzlichen Unabhängigkeitsregeln	1733	376
3. Die Kodexempfehlungen zur Unabhängigkeit	1736	376
a) Unabhängigkeitserklärung (Abs. 1)	1736	376
aa) Bedeutung der Erklärung	1736	376
bb) Abgabe und Inhalt der Erklärung	1738	377
cc) Insbesondere: Angabe von Beratungsleistungen	1740	378
b) Informationsvereinbarung (Abs. 2)	1741	378
VIII. Prüfungsauftrag und Honorarvereinbarung (Ziff. 7.2.2)	1744	379
1. Prüfungsauftrag	1744	379
2. Honorarvereinbarung	1747	380
IX. Offenlegungsvereinbarung (Ziff. 7.2.3)	1748	380
1. Überblick	1748	380
2. Erweiterung der Redepflicht (Abs. 1)	1749	380
a) Gesetzliche Redepflicht	1749	380
b) Kodexempfehlung	1751	381
3. Mängel der Entsprechenserklärung (Abs. 2)	1753	381
X. Teilnahme an Aufsichtsratssitzungen (Ziff. 7.2.4)	1757	382

4. Teil. Die Umsetzung des Kodex in der Praxis

I. Die Einbindung des Kodex in das System des § 161 AktG	1800	385
II. Der Anwendungsbereich des § 161 AktG	1801	385
1. Der persönliche Anwendungsbereich: Vorstand und Aufsichtsrat der nach § 161 Abs. 1 AktG betroffenen Gesellschaften	1801	385
a) Die betroffenen Gesellschaften	1801	385
aa) Rechtsform	1801	385
bb) Inländische Gesellschaften	1803	385
cc) Börsennotierte Gesellschaften und weitere Gesellschaften mit Kapitalmarktzu- gang iSd § 161 Abs. 1 Satz 2 AktG	1804	386
b) Vorstand und Aufsichtsrat als Erklärungsverpflichtete	1807	387
2. Sachlicher Anwendungsbereich	1812	388
3. Zeitlicher Anwendungsbereich	1815	388
III. Beschlussfassung in Vorstand und Aufsichtsrat über die Abgabe der Entsprechenserklärung	1816	389
1. Überblick	1816	389
2. Unabhängigkeit der Organe voneinander	1817	389
3. Erklärung des jeweiligen Organs und seiner Mitglieder	1818	390
4. Entscheidungsablauf	1^21	390
5. Vorbereitung der Entscheidung des Vorstands und Beschlussfassung im Vorstand	1822	390
a) Vorbereitung der Entscheidung des Vorstands	1822	390

	Rn. Seite
aa) Überblick	1822 390
bb) Retrospektiver Teil der Erklärung	1825 391
cc) Zukunftsorientierte Absichtserklärung	1827 391
b) Entscheidung des Vorstands	1828 391
6. Vorbereitung der Entscheidung des Aufsichtsrats und Beschlussfassung im Aufsichtsrat	1832 392
a) Vorbereitung der Entscheidung des Aufsichtsrats	1832 392
b) Entscheidung im Aufsichtsrat	1834 392
7. Gemeinsame Beratung und Beschlussfassung von Vorstand und Aufsichtsrat	1838 393
8. Divergierende Beschlüsse von Vorstand und Aufsichtsrat	1842 394
IV. Entsprechenserklärung im Einzelnen	1844 394
1. Inhalt der Entsprechenserklärung	1844 394
2. Arten der Entsprechenserklärung	1850 395
a) Allgemeines	1850 395
b) Uneingeschränkte Positivverklärung	1852 396
c) Eingeschränkte Positivverklärung	1854 397
d) Uneingeschränkte Negativverklärung	1855 398
e) Hauskodizes	1857 398
3. Begründungspflicht bei Nichtbefolgung (§ 161 Abs. 1 Satz 1 AktG aE)	1860 399
4. Erklärungssturnus	1864 400
a) Die „jährliche“ Erklärung	1864 400
aa) Zeitpunkt der Erklärung	1866 400
bb) Bezugszeitraum	1869 401
b) Unterjährige Erklärungen	1873 402
aa) Unterjährige Änderung des Kodex	1875 402
bb) Unrichtige oder unteijährige Änderung der Absichtserklärung	1878 403
5. Veröffentlichung der Erklärung	1881 403
a) Veröffentlichung nach §161 Abs. 2 AktG	1882 404
b) Anderweitige Publizitätsanfordernisse	1888 404
V. Gesellschaftsinterne Umsetzungsmöglichkeiten der Kodex-Empfehlungen	1892 405
a) Geschäftsordnung von Vorstand und Aufsichtsrat	1893 405
b) Anstellungsverträge der Vorstandsmitglieder	1895 406
c) Aufnahme in die Satzung der Gesellschaft	1897 406
VI. Haftungsfragen und Haftungsrisiken im Zusammenhang mit dem Kodex	1899 406
1. Überblick	1899 407
2. Interne und externe Haftung – Überblick	1900 407
a) Eigene Ansprüche der Gesellschaft	1901 407
b) Ansprüche Dritter	1904 408
3. Interne Haftung aus der Verletzung der Erklärungspflicht gemäß § 161 Abs. 1 Satz 1 AktG	1905 408
a) Nichtabgabe der Entsprechenserklärung	1905 408
b) Abgabe einer falschen Entsprechenserklärung	1908 409
aa) Die vergangenheitsbezogene Erklärung	1908 409
bb) Die zukunftsgerichtete (Absichts-)Erklärung	1909 409
cc) Falsche Erklärungen und ihre internen Rechtsfolgen	1915 410
4. Interne Haftung aus Kodex-Verstößen	1916 411
5. Externe Haftung der Organmitglieder aus falscher Kodex-Erklärung	1920 412
VII. Resonanz des Kodex in der Praxis	1929 414
1. Überblick	1929 414
2. Akzeptanz der Empfehlungen	1932 415
3. Akzeptanz der Anregungen	1936 416
4. Fazit	1940 417

5. Teil. Anhang

I. Geschäftsordnung der Regierungskommission Deutscher Corporate Governance Kodex	2000 418
II. Anzahl und Abgrenzung der Empfehlungen und Anregungen des Kodex in der Fassung vom 5.5.2015	2001 422
III. Muster Entsprechenserklärungen	2003 429
IV. Muster Gestraffter Leitfaden für den Versammlungsleiter (Hauptversammlung)	2006 431
V. Muster Themenliste/Fragebogen zur Effizienzprüfung des Aufsichtsrats	2007 438
VI. Muster Geschäftsordnung für den Vorstand der ... -Aktiengesellschaft	2008 441

6. Teil. Checklisten zum Kodex

Hinweise zur Verwendung der Checklisten	2009	444
I. Aktionäre und Hauptversammlung	2011	444
II. Zusammenwirken von Vorstand und Aufsichtsrat	2012	446
III. Vorstand	2013	449
IV. Aufsichtsrat	2014	453
V. Transparenz	2015	459
VI. Rechnungslegung und Abschlussprüfung	2016	459
Sachverzeichnis		463