

Roland Köstler  
Michael Kittner  
Ulrich Zachert

# Aufsichtsratspraxis

Handbuch für die  
Arbeitnehmervertreter  
im Aufsichtsrat

Sechste, überarbeitete Auflage

Technische Universität Darmstadt FACHBEREICH INFORMATIK	
<b>B I B L I O T H E K</b>	
Inventar-Nr.:	<u>M07 - 00217</u>
Sachgebiete:	<u>Allgemeine Literatur</u>
Standort:	<u>A.14/Kost</u>

Bund-Verlag

# Inhalt

Vorwort . . . . .	5
Inhalt . . . . .	7
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	16

## **TEIL A: GRUNDFRAGEN**

### **1. Kapitel**

#### **Entwicklung von Theorie und Praxis sowie Effektivität der Mitbestimmung**

I. Grundfragen der Mitbestimmung . . . . .	23
II. Die geschichtlichen Etappen der Mitbestimmung . . . . .	29
1. Kaiserreich . . . . .	29
2. Weimarer Republik und Nationalsozialismus . . . . .	29
3. Von 1945 bis zum BetrVG 1952 . . . . .	33
4. Sicherung der Montanmitbestimmung (1956–1971) . . . . .	36
5. Die Auseinandersetzung um ein allgemeines Mitbestimmungsgesetz (1968–1976) . . . . .	39
6. Mitbestimmungsprobleme seit 1976 . . . . .	45
7. Der DGB-Entwurf eines Mitbestimmungsgesetzes 1982 . . . . .	48
8. Mitbestimmungssicherung 1987/88 . . . . .	49
9. Rechtsentwicklung seit 1990 . . . . .	50
III. Unternehmensverfassung und Unternehmensrecht . . . . .	53
IV. Europäische Entwicklung des Unternehmensrechts . . . . .	58
V. Verfassungsrechtliche Fragen der Unternehmensmitbestimmung . . . . .	62
VI. Effektivität der Unternehmensmitbestimmung . . . . .	66
1. Überblick über die wichtigsten Aufgaben des Aufsichtsrats am Beispiel der AG . . . . .	66
1.1 Informationsrechte . . . . .	66
1.2 Kontrollrechte . . . . .	67
1.3 Entscheidungsrechte . . . . .	68
1.4 Rechte einzelner Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	68
2. Durchsetzungsmöglichkeiten der Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat . . . . .	68
2.1 Vorbemerkung . . . . .	68

2.2	Erster Einflußfaktor: die jeweilige Gesellschaftsform . . . .	69
2.3	Zweiter Einflußfaktor: rechtliche Abweichungen von den gesetzlichen Entscheidungsstrukturen . . . . .	69
2.4	Dritter Einflußfaktor: das zahlenmäßige Kräfteverhältnis zwischen Kapital- und Arbeitnehmervertretern . . . . .	70
2.5	Vierter Einflußfaktor: Struktur der Anteilseigner . . . . .	72
2.6	Fünfter Einflußfaktor: das Zusammenwirken betrieblicher Mitbestimmung und Gewerkschaft . . . . .	73

## 2. Kapitel

### Mitbestimmung im Konzern

I.	Mitbestimmung im Konzern . . . . .	76
1.	Erscheinungsformen und Bedeutung der Konzentration in der Wirtschaft . . . . .	76
2.	Grundprobleme der Mitbestimmung im Konzern . . . . .	78
II.	Konzernrechtliche Probleme . . . . .	80
1.	Der Konzerntatbestand . . . . .	80
1.1	Grundsätze des gesellschaftsrechtlichen Konzernrechts	80
1.2	An einem Konzern beteiligte Unternehmen . . . . .	82
1.3	Herrschaftsverhältnis und einheitliche Leitung . . . . .	84
1.3.1	Abhängige und herrschende Unternehmen (Herrschafts- verhältnis) . . . . .	84
1.3.2	Einheitliche Leitung . . . . .	88
1.3.3	Konzern im Konzern . . . . .	91
1.3.4	Gemeinschaftsunternehmen . . . . .	93
2.	Spartenorganisation im Konzern . . . . .	95
3.	Auslandsbeziehungen im Konzern . . . . .	97
4.	Sonderprobleme der einzelnen Gesetze und Mitbestim- mungsbeibehaltung . . . . .	99
4.1	MitbestG . . . . .	99
4.2	MontanMitbestG und MitbestErgG . . . . .	101
4.3	BetrVG 1952 . . . . .	101
4.3.1	AG oder KGaA als Konzernobergesellschaft . . . . .	102
4.3.2	Konzernaufsichtsratswahl bei Abhängigkeit der Wahl von der Zahl der Arbeitnehmer . . . . .	102
4.3.3	Arbeitnehmerlose Konzernspitze . . . . .	103
4.3.4	Passives Wahlrecht . . . . .	103
4.4	Mitbestimmungsbeibehaltung . . . . .	103
4.4.1	Mitbestimmungsbeibehaltungsgesetz . . . . .	104
4.4.2	Umwandlungsrechtliche Fortgeltungen . . . . .	104

## 3. Kapitel

### Mitbestimmungsverträge

I.	Vorbemerkung . . . . .	107
II.	Erweiterung des Arbeitnehmereinflusses über das MitbestG hinaus . . . . .	108

III. Sicherung der Montanmitbestimmung durch Mitbestimmungsverträge . . . . .	112
IV. Erstreikbarkeit von Mitbestimmungsverträgen . . . . .	113

**TEIL B:  
RECHTE UND PFLICHTEN DES AUFSICHTSRATS UND SEINER  
MITGLIEDER**

Vorbemerkung . . . . .	117
------------------------	-----

**1. Kapitel  
Verfahrens- und Organisationsrechte des Aufsichtsrats**

I. Einleitung . . . . .	118
II. Konstituierende Sitzung . . . . .	119
III. Wahl des Aufsichtsratsvorsitzenden und Stellvertreters . . . . .	124
1. Allgemeines . . . . .	124
2. Der Stellvertreter des Aufsichtsratsvorsitzenden: Allgemeines . . . . .	126
3. Aufsichtsratsvorsitzender und Stellvertreter nach den Montan-Mitbestimmungsgesetzen . . . . .	126
4. Aufsichtsratsvorsitzender und Stellvertreter nach dem Mitbestimmungsgesetz . . . . .	126
IV. Ausschüsse . . . . .	131
1. Allgemeine Bedeutung . . . . .	131
2. Rechtliche Grundlagen . . . . .	131
3. Zuständigkeiten . . . . .	132
4. Besetzung . . . . .	134
5. Die Arbeitsweise der Ausschüsse: Bindung an den Gesamtaufichtsrat . . . . .	141
V. Die laufenden Sitzungen . . . . .	144
VI. Vorbereitung der Aufsichtsratssitzung: Arbeitnehmer- vorbereitungen . . . . .	147
1. Allgemeines und Zulässigkeit . . . . .	147
2. Teilnehmer an den Arbeitnehmervorbereitungen . . . . .	148
3. Willensbildung auf Arbeitnehmervorbereitungen . . . . .	149
VII. Teilnehmer an den Aufsichtsratssitzungen . . . . .	151
VIII. Willensbildung in der Aufsichtsratssitzung und Zustande- kommen von Beschlüssen . . . . .	154
1. Themenkatalog in der Aufsichtsratssitzung . . . . .	154
2. Die Rolle der Arbeitnehmervertreter in den Aufsichtsrats- sitzungen . . . . .	154
3. Die zur Willensbildung erforderlichen Voraussetzungen . . . . .	154

4.	Beschlußfähigkeit des Aufsichtsrats . . . . .	155
5.	Beschlußfassung . . . . .	157
6.	Fehlerhafte Aufsichtsratsbeschlüsse . . . . .	159
7.	Die Sitzungsniederschrift (Protokoll) . . . . .	161
7.1	Die Niederschrift des Aufsichtsrates . . . . .	161
7.2	Niederschriften von Ausschüssen . . . . .	162
IX.	Maßnahmen nach der Aufsichtsratssitzung . . . . .	163

## 2. Kapitel

### Informations-, Kontroll- und Gestaltungsrechte des Aufsichtsrats

I.	Informationsrechte des Aufsichtsrats . . . . .	165
1.	Zum Stellenwert einer aktiven Informationspolitik . . . . .	165
2.	Informationsbeschaffung . . . . .	166
2.1	Die regelmäßigen Berichte . . . . .	166
2.1.1	Allgemeines . . . . .	166
2.1.2	Quartalsberichte . . . . .	167
2.1.3	Sonderberichte . . . . .	170
2.1.4	Jahres- bzw. Planungsberichte . . . . .	170
2.1.5	Berichte über die Rentabilität in der »Bilanzsitzung« des Aufsichtsrates . . . . .	171
2.2	Information über Plandaten (Kennziffern) – Schwerpunktsetzung . . . . .	172
2.3	Informationsordnung . . . . .	173
2.4	Informationsrechte des Aufsichtsrats und Informationsrechte der betrieblichen Interessenvertretung . . . . .	174
2.5	Art und Weise der Information: schriftliche Unterrichtung . . . . .	174
2.6	Die Berichterstattung in der GmbH und Genossenschaft . . . . .	176
2.7	Initiativrechte des Aufsichtsrats zum Abruf bestimmter Informationen und Minderheitenschutz . . . . .	177
2.8	Berichte des Aufsichtsratsvorsitzenden bei Kontakten zum Vorstand . . . . .	180
2.9	Durchsetzung der Informationsrechte . . . . .	180
2.9.1	Gerichtliche Möglichkeiten . . . . .	180
2.9.2	Sonstige Möglichkeiten . . . . .	181
2.10	Einsichtsrechte des Aufsichtsrats in Unternehmensdokumente . . . . .	182
2.11	Informationsrechte über Jahresabschluß, Lagebericht und Wirtschaftsprüferbericht: Grundsätze . . . . .	183
2.11.1	Prinzipiell gleiche Informationsrechte des Aufsichtsrats in AG und GmbH . . . . .	183
2.11.2	Recht jedes einzelnen Aufsichtsratsmitglieds auf Aushängung der Dokumente . . . . .	184
2.11.3	Besonderheiten bei der Genossenschaft . . . . .	184
2.11.4	Rechtsmittel bei Mißachtung der Informationsrechte über Jahresabschluß usw. . . . .	185
2.12	Information durch die Hauptversammlung bzw. Gesellschafterversammlung: § 118 Abs. 2 AktG . . . . .	185

2.13	Informationsrechte des Aufsichtsrats in verbundenen Unternehmen . . . . .	186
2.13.1	Grundlagen . . . . .	186
2.13.2	Konzernabschluss . . . . .	187
2.14	Informelle Informationsmöglichkeiten für Arbeitnehmervertreter in Aufsichtsräten . . . . .	187
3.	Möglichkeiten der Informationsaufbereitung und Informationsverarbeitung . . . . .	188
3.1	Informationsweitergabe: Verschwiegenheitspflicht . . . . .	188
3.1.1	Gesetzliche Grundlagen der Verschwiegenheitspflicht und juristische Auslegungsdifferenzen . . . . .	188
3.1.2	Zur Bestimmung des Umfangs der Verschwiegenheitspflicht: Grundsätze . . . . .	189
3.1.2.1	Allgemeines . . . . .	189
3.1.2.2	Vertrauliche Angaben . . . . .	190
3.1.2.3	Zum Kriterium eines objektiven bzw. objektivierbaren Unternehmensinteresses . . . . .	190
3.1.2.4	Zur Abwägung im Rahmen des Unternehmensinteresses . . . . .	192
3.1.2.5	Ausweitung des Verschwiegenheitsgebots durch gesellschaftsrechtliche Treuepflichten? . . . . .	192
3.1.2.6	Relativierung des Verschwiegenheitsgebots durch verfassungsrechtliche Normen . . . . .	193
3.1.3	Eigenverantwortliche Entscheidung jedes Aufsichtsratsmitgliedes über den Umfang der Verschwiegenheitspflicht . . . . .	193
3.1.4	Verschwiegenheitspflicht zwischen unterschiedlichen Personengruppen? . . . . .	195
3.1.4.1	Allgemeines . . . . .	195
3.1.4.2	Zwischen Aufsichtsratsmitgliedern . . . . .	195
3.1.4.3	Zwischen Aufsichtsrat und Betriebsrat . . . . .	196
3.1.4.4	Zwischen Aufsichtsrat und Belegschaft . . . . .	196
3.1.4.5	Zwischen Aufsichtsrat und Sachverständigen . . . . .	197
3.1.4.6	Zwischen Aufsichtsrat und sonstigen »Dritten« (Behörden, Presse) . . . . .	198
3.1.5	Verschwiegenheitspflicht bei unterschiedlichen Vorhaben und Maßnahmen . . . . .	198
3.1.5.1	Stilllegung und Rationalisierung . . . . .	198
3.1.5.2	Kooperation und Zusammenschlüsse . . . . .	199
3.1.5.3	Vergütungen . . . . .	199
3.1.5.4	Unternehmensplanungen (Grundsätzliches) . . . . .	199
3.1.6	Verschwiegenheit über Abstimmungsergebnisse und den Gang der Aufsichtsratsverhandlungen . . . . .	199
3.1.7	Sonderfälle: Ausdehnung der Verschwiegenheitspflicht durch Geheimchutz und Insider-Informationen . . . . .	200
3.1.8	Sonderfall: Einengung der Verschwiegenheitspflicht für Gebietskörperschaften . . . . .	203
3.1.9	Zur positiven Definition des Geheimnisses . . . . .	204
3.1.10	Rechtliche und betriebspolitische Aspekte . . . . .	204
3.2	Organisation der Information . . . . .	204
3.2.1	Allgemeines . . . . .	204
3.2.2	Organisation der Information durch Arbeitnehmervorbesprechungen . . . . .	204

3.2.3	Organisation des Informationsaustausches mit der Belegschaft . . . . .	205
3.2.4	Organisation der Information im Konzern . . . . .	205
3.2.5	Organisation des Informationsaustausches auf Branchenebene . . . . .	206
3.2.6	Notwendigkeit der Berücksichtigung spezifischer Belange . . . . .	206
II.	Kontroll- und Entscheidungsrechte des Aufsichtsrats . . . . .	207
1.	Überblick . . . . .	207
2.	Die Kontrollaufgaben des Aufsichtsrates . . . . .	207
2.1	Ziele der Kontrolle . . . . .	208
2.1.1	Die Interessen von Arbeitnehmern und Kapitaleignern . . . . .	208
2.1.2	Kontrollaufgabe der Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat . . . . .	209
2.2	Umfang und Inhalt der Kontrolle . . . . .	211
2.2.1	Umfang der Überwachung . . . . .	211
2.2.2	Inhalte der Überwachung . . . . .	215
2.2.3	Kontrolle im Einzelfall oder Gegenmanagement? . . . . .	215
2.3	Mittel und Durchsetzung der Kontrolle . . . . .	217
3.	Personalentscheidungen des Aufsichtsrates . . . . .	218
3.1	Bestellung der Vorstandsmitglieder bzw. Geschäftsführer . . . . .	218
3.1.1	Allgemeines . . . . .	218
3.1.2	Bestellung nach dem Mitbestimmungsgesetz . . . . .	221
3.1.3	Bestellung des Arbeitsdirektors nach dem Montanmitbestimmungsgesetz und nach dem Mitbestimmungsgesetz . . . . .	223
3.1.4	Bestellung zum Vorsitzenden des Vorstandes/der Geschäftsführung . . . . .	226
3.2	Widerruf der Bestellung . . . . .	227
3.2.1	Allgemeines . . . . .	227
3.2.2	Das Verfahren nach dem Mitbestimmungsgesetz . . . . .	227
3.3	Abschluß und Kündigung des Anstellungsvertrages . . . . .	229
3.3.1	Allgemeines und Anstellungskompetenz . . . . .	229
3.3.2	Rechte und Pflichten . . . . .	229
3.3.3	Beendigung . . . . .	230
4.	Einfluß auf die Arbeitsweise des Vorstandes bzw. der Geschäftsführung . . . . .	231
4.1	Erlaß einer Geschäftsordnung und Regelung der Vertretung . . . . .	231
4.1.1	Allgemeines . . . . .	231
4.1.2	Aktiengesellschaft . . . . .	231
4.1.3	Übrige Rechtsformen (Genossenschaft und GmbH) . . . . .	233
4.2	Zuständigkeiten des Arbeitsdirektors . . . . .	234
5.	Mitwirkung an Geschäftsführungsmaßnahmen . . . . .	236
5.1	Vorbemerkung . . . . .	236
5.2	Zustimmungsbedürftige Geschäfte . . . . .	236
5.2.1	Einführung . . . . .	236
5.2.2	Festlegung durch Satzung oder Aufsichtsrat . . . . .	237
5.2.3	Umfang und Inhalt der zustimmungsbedürftigen Geschäfte . . . . .	237
5.2.4	Zustimmungsersetzung durch die Anteilseigner . . . . .	240

5.2.5	Verstoß gegen die Zustimmungrechte des Aufsichtsrates	242
5.3	Einfluß auf Buchführung und Organisation	242
5.3.1	Einführung	242
5.3.2	Risikomanagement	243
5.3.3	Bestandteile des Jahresabschlusses	244
5.3.4	Verfahren	244
5.3.5	Die Jahresabschlußunterlagen als Kontrollmittel des Aufsichtsrates	249
5.3.6	Besonderheiten bei der Genossenschaft	252
5.4	Weitere Mitwirkungsrechte	252
5.4.1	Beschlußanträge an die Hauptversammlung	252
5.4.2	Ausübung von Beteiligungsrechten	252
III.	Rechte und Pflichten des Aufsichtsrates in verbundenen Unternehmen	253
1.	Vorbemerkung	253
2.	Informationsrechte	254
2.1	Beteiligungen	254
2.2	Konzernabschluß und Abhängigkeitsbericht	255
2.3	Berichterstattung im Konzern	256
3.	Kontroll- und Entscheidungsrecht	257

### **3. Kapitel**

#### **Die Einzelrechte und Pflichten der Aufsichtsratsmitglieder**

I.	Allgemeines	260
1.	Gleichbehandlung	260
2.	Weisungsfreiheit	260
3.	Verträge mit Unternehmen	261
II.	Recht auf Vergütung und Aufwendersersatz	263
1.	Allgemeine Grundsätze zur Vergütung	263
2.	Besteuerung der Vergütung	264
3.	Abzugsfähige Ausgaben	264
3.1	Abführungen aufgrund gewerkschaftlicher Beschlüsse	264
3.2	Sonstige Abführungen	267
4.	Unzulässige Wahlbeeinflussung durch Spenden	267
5.	Aufwendersersatz	268
5.1	Grundsätze	268
5.2	Einzelfälle	268
5.3	Recht auf Vorschuß	271
III.	Recht auf Freistellung und Lohnfortzahlung	272
1.	Freistellung	272
2.	Lohnfortzahlung	274
IV.	Kündigungsschutz	275
1.	Personenkreis des § 103 BetrVG	275

2.	Arbeitnehmersvertreter im Aufsichtsrat . . . . .	275
2.1	Grundsätzliches . . . . .	275
2.2	Kündigung eines Arbeitnehmersvertreters wegen oder im Zusammenhang mit der Aufsichtsratsstätigkeit . . . . .	275
2.3	Kündigung eines Arbeitnehmersvertreters aus Gründen, die mit der Aufsichtsratsstätigkeit in keinem Zusammenhang stehen . . . . .	277
V.	Sonstiger Schutz der Tätigkeit der Arbeitnehmersvertreter im Aufsichtsrat . . . . .	279
1.	Allgemeines . . . . .	279
2.	Störungs- und Behinderungsverbot . . . . .	279
3.	Benachteiligungs- und Begünstigungsverbot . . . . .	279
4.	Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das Benachteiligungsverbot . . . . .	280
VI.	Rechte der Arbeitnehmersvertreter im Aufsichtsrat beim Arbeitskampf . . . . .	281
1.	Einführung . . . . .	281
2.	Teilnahme der Arbeitnehmersvertreter an einem rechtswidrigen Arbeitskampf . . . . .	281
3.	Teilnahme der Arbeitnehmersvertreter an einem rechtmäßigen Arbeitskampf . . . . .	281
3.1	Keine Einschränkung der Rechte der Arbeitnehmersvertreter beim Arbeitskampf . . . . .	281
3.2	Kein Erlöschen oder Ruhen des Aufsichtsratsamts . . . . .	283
VII.	Pflichten der Arbeitnehmersvertreter im Aufsichtsrat . . . . .	285
1.	Allgemeines . . . . .	285
2.	Pflichtenkreis . . . . .	285
3.	Die sogenannte Treuepflicht der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	286
4.	Sorgfaltsmaßstab . . . . .	288
5.	Inhalt der Verpflichtungen . . . . .	289
VIII.	Folgen für die Aufsichtsratsmitglieder bei Pflichtverletzungen . . . . .	292
1.	Schadenersatz . . . . .	292
2.	Ordnungs- und Strafvorschriften . . . . .	293
3.	Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern . . . . .	294
3.1	§ 103 Abs. 3 AktG . . . . .	294
3.2	Abberufung durch das jeweilige Wahlorgan . . . . .	295
4.	Kündigung von Aufsichtsratsmitgliedern . . . . .	296
5.	Verweigerung der Entlastung . . . . .	296
 <b>Anhang</b>		
1.	Gesetzestexte . . . . .	299
1.1	Aktiengesetz . . . . .	299
1.2	Einführungsgesetz zum Aktiengesetz . . . . .	439
1.3	GmbH-Gesetz . . . . .	448
1.4	Publizitätsgesetz . . . . .	485

1.5	Genossenschaftsgesetz . . . . .	499
1.6	Handelsgesetzbuch (3. Buch) . . . . .	556
1.7	MontanMitbestG . . . . .	616
1.8	Mitbestimmungsergänzungsgesetz . . . . .	622
1.9	BetrVG 1952 (Auszug) . . . . .	634
1.10	MitbestG . . . . .	636
2.	Rechtsprechungsübersicht . . . . .	655
3.	Verzeichnis der mehrfach verwandten und abgekürzt zitierten Literatur . . . . .	677
	Stichwortverzeichnis . . . . .	681