



Marc Oliver Banzhaf

**Die Entsprechenserklärung der
Societas Europaea (SE) mit
Sitz in Deutschland mit Blick
auf die US-amerikanischen
Anforderungen an gute Corporate
Governance**



PETER LANG

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
I. Einleitung	13
II. Corporate Governance	17
1. Begriff	17
2. Ursprünge	19
3. Entwicklung in Deutschland	28
4. Der Deutsche Corporate Governance Kodex (DCGK)	30
5. US-amerikanische Corporate-Governance-Standards	31
6. Internationale Corporate-Governance-Standards	32
7. Aspekte guter Corporate Governance	33
a) Sicht der OECD	34
b) US-Sicht	35
8. Zwischenergebnis	38
III. Die Europäische Aktiengesellschaft SE	39
1. Anzuwendende Vorschriften	39
2. Anwendbarkeit § 161 AktG auf die SE	40
a) Normquellender SE	40
b) Verweisungstechnik und Lückenfüllung im Regelungsrahmen der SE	41
c) Regelungslücke im Sinne der Verordnung	43
d) Regelungsbereich der SE-Verordnung	43
e) Analogie im nationalen Aktienrecht	46
3. Gründung	48
4. Satzungsstrenge innerhalb des Statuts der SE	49
5. Das dualistische Verwaltungssystem (Two-Tier System)	51
6. Das monistische Verwaltungssystem (One-Tier System)	51
7. Zuständigkeiten der Organe einer SE	55
a) Leitung	55
i. Dualistisches System	55
ii. Monistisches System	59
b) Geschäftsführung	64

c) Management _____	68
d) Schweizerische Erfahrungen mit der Aufgabenverteilung im Unternehmen _____	70
e) Zwischenergebnis _____	72
8. Konvergenzthese _____	72
 IV. Die Entsprechenserklärung _____	75
1. Adressaten der Erklärungspflicht _____	75
2. Börsennotierung _____	77
3. Inhalt der Erklärungspflicht _____	79
4. “Comply or Explain“-Prinzip _____	80
a) Durchsetzung der Empfehlungen _____	81
b) Effizienz von unverbindlichen Handlungsempfehlungen _____	82
c) Akzeptanz des DCGK _____	89
5. Abweichende Erklärungen _____	90
6. Weitere Pflichten im Rahmen des § 161 AktG _____	91
7. Verfassungsmäßigkeit der Verpflichtung zur Abgabe einer Entsprechenserklärung _____	92
a) Verfassungsmäßigkeit des Kodexes _____	92
b) Verfassungsmäßige Schranken _____	95
i. Schutzbereich der Vereinigungsfreiheit Art. 9 GG _____	95
ii. Schutzbereich Berufsfreiheit in Art. 14 GG _____	96
c) Eingriff in den Schutzbereich _____	98
d) Rechtfertigung des Eingriffs _____	99
8. Verstöße gegen sonstige Verfassungsprinzipien _____	100
9. Verbindlichkeit des Deutschen Corporate Governance Kodexes _____	101
10. Fazit _____	102
 V. Die Hauptversammlung der SE _____	103
1. Dualistisches System _____	104
a) Adressaten der Empfehlungen _____	104
b) Inhalt der Empfehlungen _____	104
i. Bekanntmachung _____	104
ii. Wahrnehmung von Rechten _____	105
2. Monistisches System _____	108
a) Einberufung der Hauptversammlung _____	108
b) Erleichterung der Wahrnehmung von Mitgliedschaftsrechten _____	109
c) Zwischenergebnis _____	110

VI.	Empfehlungen zum Zusammenwirken der Organe _____	113
1.	Dualistisches System _____	113
a)	Festlegung der Berichtspflichten des Vorstands durch den Aufsichtsrat _____	113
b)	Kooperationsfelder _____	114
c)	Bericht über die Corporate Governance _____	114
d)	Selbstbehalt bei D&O Versicherungen _____	115
2.	Monistisches System _____	116
3.	Zwischenergebnis _____	118
VII.	Empfehlungen zur Leitung der Gesellschaft _____	121
1.	Dualistisches System _____	121
a)	Aufgabenverteilung im Leitungsorgan _____	121
b)	Operative Geschäfte _____	124
c)	Rechnungslegung _____	125
d)	Weitere Aufgaben _____	125
2.	Bestellung des Vorstandes _____	126
a)	Dauer der Amtszeit des Vorstandes _____	126
b)	Auswahl der Vorstandsmitglieder _____	127
3.	Geschäftsordnungen _____	127
4.	Vergütungssystem _____	128
a)	Höhe der Vergütung _____	128
b)	Anpassung der Vergütung _____	131
c)	Ausgestaltung eines Vergütungssystems _____	131
5.	Zwischenergebnis _____	133
6.	Monistisches System _____	133
a)	Gestaltung des Verwaltungsrats _____	134
b)	Zusammensetzung des Verwaltungsrats _____	135
c)	Aufgabenzuweisung _____	136
d)	Geschäftsordnung _____	139
e)	Vergütungssystem _____	139
7.	Zwischenergebnis _____	140
VIII.	Empfehlungen zu den Aufsichtsorganen _____	141
1.	Dualistisches System _____	144
a)	Bildung von Ausschüssen _____	145
b)	Befugnisse der Aufsichtsratsausschüsse _____	150
c)	Prüfungsausschuss _____	152
d)	Nominating Committee _____	154
e)	Remuneration/Compensation Committee _____	155

f) Zusammensetzung der Aufsichtsratsausschüsse _____	157
g) Qualifikation der Ausschussmitglieder _____	159
h) Unabhängigkeit der Aufsichtsratsmitglieder _____	160
2. Monistisches System _____	162
a) Einrichtung eines Prüfungsausschusses _____	163
i. US-amerikanische Regelungen _____	164
ii. Gestaltung im monistischen System _____	166
iii. Aufgaben des Audit Committees der SE _____	167
iv. Überwachung des Abschlussprüfers _____	171
v. Verhältnis des Prüfungsausschusses zu § 91 Abs. 2 AktG _____	173
vi. Befähigung der Ausschussmitglieder _____	174
vii. Finanzielle Ausstattung _____	175
b) Unabhängigkeit von Verwaltungsratsmitgliedern _____	176
3. Zwischenergebnis _____	177
IX. Transparenz und Unternehmenspublizität _____	179
1. Adressaten der Informationen und Veröffentlichungsmedium _____	180
2. Informationsinhalte und Informationsdichte _____	182
a) Allgemeines _____	182
b) Bereiche der Veröffentlichungspflichten _____	186
c) Transparenz der Unternehmenssteuerung, Aufsicht und Entscheidungsprozesse (Non Financial Disclosing) _____	187
d) Transparenz der Rechnungslegung (Financial Disclosing) _____	190
e) Transparenz in sonstigen Bereichen _____	192
f) Zeitpunkte und Zeiträume der Veröffentlichung _____	193
g) Enforcement _____	195
h) Nutzung von modernen Medien _____	195
3. US Transparency and Disclosure Issues _____	197
4. Fazit _____	198
X. Corporate Takeover Defenses _____	201
1. Governance-Relevanz von Unternehmensübernahmen _____	201
a) Zulässigkeit von Verteidigungsstrategien _____	202
i. blank check preferred stock _____	203
ii. Genehmigtes Kapital _____	203
iii. poison pills _____	204
iv. golden parachutes _____	205
v. crown jewel defense _____	206
vi. advance notice requirements _____	207
vii. staggered boards (classified boards) _____	207

2. Zwischenergebnis _____	208
XI. Thesen _____	211
XII. Ergebnis _____	213
Literaturverzeichnis _____	215
Abkürzungsverzeichnis _____	233