

INHALTSVERZEICHNIS

EINLEITUNG	1
I. Heranführung an das Thema	1
§ 1 Begriff	1
§ 2 Ausgangssituation	2
II. Konzeption der Arbeit.	2
III. Vorgehen	4
1. TEIL: GRUNDLAGEN	5
1. Kapitel: Monismus und Dualismus	5
I. Einführung	5
II. Einheitsprinzip in England und der Schweiz	6
§ 1 Die Lage in England	6
§ 2 Die Situation in der Schweiz	8
III. Trennungsprinzip in Deutschland	10
IV. Stärken und Schwächen der jeweiligen Systeme	10
V. Annäherung der Systeme in der Rechtspraxis	13
§ 1 Gemeinsamkeiten	13
§ 2 Fortbestehende Unterschiede	17
§ 3 Zwischenergebnis	18
VI. Zusammenfassung	19
2. Kapitel: Staatliche Normsetzung versus Selbstregulierung	21
I. Einführung	21
II. Regulierungsmechanismen	21
§ 1 Regulierung durch den Staat	21
§ 2 Selbstregulierung	22
III. Vorteile und Gefahren von Selbstregulierung	24
§ 1 Vorteile von Selbstregulierung	25
§ 2 Nachteile von Selbstregulierung	27
§ 3 Zusammenwirken Selbstregulierung - staatliche Regulierung	28
IV. Codes of Best Practice	31
§ 1 England	32
1. The Cadbury Report and Code	32
2. The Greenbury Recommendations	33
3. Hampel Committee: Final Report	34
4. The Combined Code	35
5. Zusammenfassende Betrachtung	36
§ 2 Schweiz	38
1. Swiss Code of Best Practice (SCBP)	38
2. SWX-Richtlinie Corporate Governance	39
§ 3 Deutschland	40
V. Fazit	45

2. TEIL: UMSETZUNG VON CORPORATE GOVERNANCE STANDARDS	47
1. Kapitel: Zusammensetzung und Qualifikation des Überwachungsorgans	47
I. England	48
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	48
1. (Aus-) Wahl der Board-Mitglieder	48
2. Gesetzliche Erfordernisse für die Zusammensetzung des Board	49
a) Größe und Zusammensetzung	49
b) Persönliche Voraussetzungen/ Hinderungsgründe	50
3. Erfordernis hinreichender Befähigung	51
4. Company Law Reform	52
§ 2 Selbstregulierung	53
1. Satzung (Articles of Association)	53
2. Combined Code	54
a) Auswahlprozess	54
b) Größe und Zusammensetzung	55
c) Unabhängigkeit (Independent Directors)	56
d) Mandatshäufung	59
e) Weiterbildung	60
§ 3 Fazit	62
II. Schweiz	62
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	63
1. (Aus-) Wahl der Verwaltungsratsmitglieder	63
2. Gesetzliche Erfordernisse für die Zusammensetzung des Verwaltungsrats	64
a) Größe und Zusammensetzung	64
b) Persönliche Voraussetzungen	66
c) Hinderungsgründe	67
3. Erfordernis hinreichender Befähigung	68
§ 2 Selbstregulierung	70
1. Statuten	70
2. Organisationsreglement/ Anforderungsprofil	72
3. Swiss Code of Best Practice (SCBP)	73
§ 3 Fazit	74
III. Deutschland	75
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	76
1. (Aus-)Wahl der Aufsichtsratsmitglieder	76
a) Wahl der Arbeitnehmervertreter und sog. „weiterer Mitglieder“ in mitbestimmten Aktiengesellschaften	76
b) Wahl der Anteilseignervertreter bzw. aller Aufsichtsratsmitglieder bei mitbestimmungsfreien Gesellschaften	78

2. Gesetzliche Erfordernisse für die Zusammensetzung des Aufsichtsrats	80
a) Größe und Zusammensetzung	80
b) Persönliche Voraussetzungen	81
c) Hinderungsgründe	82
3. Erfordernis hinreichender Befähigung	84
§ 2 Selbstregulierung	86
1. Satzung	86
2. Aufsichtsratsintern	86
3. Deutscher Corporate Governance Kodex	87
§ 3 Fazit	92
IV. Fazit	92
1. Wahl	93
2. Größe	95
3. Zusammensetzung	96
4. Persönlichen Anforderungen	98
5. Hinderungsgründe	99
6. Einführung/ Weiterbildung	101
7. Würdigung	102
2. Kapitel: Die innere Struktur des Überwachungsgremiums	105
I. England	105
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	105
§ 2 Selbstregulierung	106
1. Satzung	106
2. Selbstorganisation durch den Board	107
a) Sitzungsfrequenz	107
b) Vorsitz	107
c) Ausschüsse	108
3. Combined Code	108
a) Sitzungsfrequenz	109
b) Vorsitz	109
c) Senior Independent Director	111
d) Ausschüsse	112
e) Selbstevaluierung	117
§ 3 Fazit	118
II. Schweiz	120
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	120
1. Sitzungsfrequenz	121
2. Verwaltungsratspräsident	121
3. Ausschüsse	122
§ 2 Selbstregulierung	123
1. Satzung	123

a) Delegation der Geschäftsführung	123
b) Trennung Delegierter - Verwaltungsratspräsident	123
c) Innere Organisation des Verwaltungsrats	124
2. Organisationsreglement	126
a) Sitzungsfrequenz	126
b) Verwaltungsratspräsident	126
c) Ausschüsse	127
d) Zusammenfassung	130
3. Swiss Code of Best Practice	130
§ 3 Fazit	131
III. Deutschland	132
§ 1 Rechtliche Ausgangssituation	132
1. Sitzungsfrequenz	132
2. Aufsichtsratsvorsitzender	133
3. Ausschüsse	134
§ 2 Selbstregulierung	136
1. Satzung	137
a) Sitzungsfrequenz	137
b) Aufsichtsratsvorsitzender	137
c) Ausschüsse	137
2. Regelung durch den Aufsichtsrat selbst	138
a) Das Aufsichtsratspräsidium	139
b) Personalausschuss	140
c) Bilanzausschuss	141
d) Weitere Ausschüsse	142
3. Deutscher Corporate Governance Kodex	143
§ 3 Fazit	147
IV. Rechtsvergleich	148
1. Sitzungsfrequenz	148
2. Stellung des Vorsitzenden	149
3. Ausschüsse	151
4. Fazit	154
3. Kapitel: Die Information des Überwachungsorgans und seiner Mitglieder	157
I. England	157
§ 1 Gesetzliche Regelung	157
1. Die Information des Board (als Gesamtorgan)	157
2. Informationsrechte des einzelnen (Non-Executive) Director	158
a) Einberufung von Board-Sitzungen	158
b) Teilnahmerecht an den Board-Sitzungen	158
c) Recht auf Einsichtnahme in die Unterlagen der Gesellschaft	159

d) Fazit	160
§ 2 Selbstregulierung	160
1. In der Satzung	160
2. Durch den Board	160
3. Combined Code	161
a) Allgemeines	161
b) „Board-Vorbehalt“	162
c) Hinzuziehung von Sachverständigen	163
d) Würdigung	163
II. Schweiz	163
§ 1 Gesetzliche Regelung	164
1. Die Information des Gesamtverwaltungsrats	164
a) Berichte der Geschäftsführung	164
b) Berichte der Revisionsstelle	165
c) Einladungs- und Fragerichtig	166
d) Unübertragbare Aufgaben, Art. 716a Abs. 1 OR	166
2. Die Information des einzelnen Verwaltungsratsmitglieds	167
a) Sitzungseinberufung, Art. 715 OR	167
b) Sitzungsvorbereitung	167
c) Sitzungsteilnahme	168
d) Einladungsrecht	168
e) Auskunftsrecht, Art. 715a Abs. 1-3 OR	168
f) Einsichtsrecht, Art. 715a Abs. 4 OR	171
g) Ungeschriebene Schranken des Informationsrechts	172
§ 2 Selbstregulierung	173
1. Satzung	173
2. Organisationsreglement	174
a) Information des Gesamtorgans	174
b) Information der einzelnen Verwaltungsratsmitglieder	176
3. Swiss Code of Best Practice	176
III. Deutschland	177
§ 1 Gesetzliche Regelung	177
1. Die Information des Gesamtaufsichtsrats	177
a) Die Berichtspflicht des Vorstands	178
b) Weitere Informationsmöglichkeiten des Aufsichtsrats	181
c) Zustimmungsvorbehalte	182
d) Einsichts- und Untersuchungsrecht	184
e) Beauftragung eines Sachverständigen	185
f) Prüfungsbericht des Abschlussprüfers	186
2. Informationsrechte des einzelnen Aufsichtsratsmitglieds	187
a) Teilnahmerecht an den Aufsichtsratssitzungen	187
b) Teilnahmerecht an Ausschusssitzungen,	187

c) Einsichtnahme und Aushändigung des Jahresabschlusses, Lageberichts und Prüfungsberichts	188
d) Einsichtnahme und Aushändigung der Vorstandsbücher	188
e) Anforderungsbericht	188
f) Hinzuziehung externer Sachverständiger/ Einsichtsrecht	189
3. Schranken des Informationsrechts	189
§ 2 Selbstregulierung	189
1. Satzung	190
2. Durch den Aufsichtsrat selbst	190
a) Informationsordnung	190
b) Zustimmungsvorbehalte	191
3. Deutscher Corporate Governance Kodex	192
IV. Fazit	193
1. Die Information des Verwaltungsorgans	194
2. Informationsversorgung des einzelnen Verwaltungsmitglieds	197
3. Fazit	199
Zusammenfassung des 2. Teils	202
§ 1 Bedeutung staatlicher Regulierung	202
1. England	202
2. Schweiz	202
3. Deutschland	203
§ 2 Selbstregulierung	203
1. England	204
2. Schweiz	205
3. Deutschland	206
§ 3 Fazit	207
3. TEIL: DURCHSETZUNG VON CORPORATE GOVERNANCE	210
1. Kapitel: Haftung des Überwachungsorgans	210
I. England	211
§ 1 Haftung nach Common Law	211
1. Sorgfaltspflicht/ Verschulden	212
a) Der traditionelle Haftungsmaßstab	212
b) Neuere Entwicklungen	214
c) Erhöhte Sorgfalt aus Vertrag	215
2. Haftungsausschluss/ Ratifikation durch die Hauptversammlung	216
a) Vertraglicher oder satzungsmäßiger Haftungsausschluss	216
b) Ratifikation durch die Hauptversammlung	217
c) Gerichtliche Haftungsfreistellung	217
§ 2 Die Geltendmachung des Schadenersatzanspruchs	218
1. Durch den Board	218
2. „Derivative claim“	219

a) Durch die Aktionärsmehrheit	219
b) Durch Minderheitsaktionäre	220
c) Company Law Reform	224
3. Durch den Insolvenzverwalter	225
§ 3 Exkurs: s. 459 ff. CA 1985	225
§ 4 Ergänzung: Disqualification Order	227
1. Voraussetzungen	227
2. Rechtsfolgen	229
3. Disqualification undertaking	230
4. Veröffentlichung	231
II. Schweiz	231
§ 1 Haftung nach Art. 754 OR	231
1. Sorgfaltspflichtverletzung/ Verschulden	232
a) Zusammensetzung/Qualifikation	233
b) Innere Organisation	233
c) Information	236
2. Haftungsausschluss/ Décharge	237
§ 2 Geltendmachung des Schadens	237
1. Durch den Verwaltungsrat selbst	237
2. Durch die Aktionäre	238
3. Geltendmachung durch den Konkursverwalter	240
§ 3 Fazit	240
III. Deutschland	240
§ 1 Haftung nach §§ 116, 93 AktG	241
1. Sorgfaltspflichtverletzung/ Verschulden	241
a) Zusammensetzung des Aufsichtsrats/ Qualifikation	243
b) Innere Organisation	244
c) Information	245
d) Auswirkungen des DCGK	247
e) Ausblick	248
2. Haftungsausschluss/ Anspruchsverzicht	248
§ 2 Geltendmachung des Schadens	249
1. Durch den Vorstand	249
2. Durch die Aktionärsmehrheit	250
3. Durch eine Aktionärsminderheit	251
4. Durch den Insolvenzverwalter	253
§ 3 Würdigung	254
IV. Vergleichende Würdigung	255
§ 1 Der Haftungsmaßstab	255
1. England	255
2. Schweiz und Deutschland	255
§ 2 Geltendmachung des Schadens	256

1. England	256
2. Schweiz	257
3. Deutschland	257
§ 3 Würdigung	258
V. Exkurs: D&O-Versicherung	260
§ 1 Zulässigkeit und Inhalt einer D&O-Versicherung	260
1. England	260
2. Schweiz	261
3. Deutschland	261
§ 2 Vor- und Nachteile einer D&O-Versicherung	263
§ 3 Fazit	265
2. Kapitel: Durchsetzung durch das Überwachungsorgan	267
I. England	267
§ 1 Durchsetzung der Informationsversorgung gegenüber dem Management	267
1. Informelle Durchsetzungsmöglichkeiten	267
2. Weisungen	268
3. Abberufung des Managements	268
§ 2 Durchsetzung im Wege der Selbstkontrolle	269
1. Informelle Mittel	269
2. Abberufung/ Nichtwiedervorschlag von Board-Mitgliedern	270
§ 3 Fazit	272
II. Schweiz	272
§ 1 Durchsetzung der Informationsversorgung gegenüber der Geschäftsleitung	273
1. Informelles Vorgehen	273
3. Abberufung der Geschäftsführung	274
§ 2 Durchsetzung im Wege der Selbstkontrolle	274
1. Informelles Vorgehen	274
2. Abberufung des Verwaltungsratspräsidenten	275
3. Suspendierung/ Nichtwiedervorschlag einzelner Verwaltungsratsmitglieder	275
§ 3 Fazit	276
III. Deutschland	277
§ 1 Durchsetzung der Informationsversorgung gegenüber dem Vorstand	277
1. Informelles Vorgehen	277
2. Förmliche Durchsetzungsmechanismen	278
3. Abberufung des Vorstands	279
§ 2 Durchsetzung im Wege der Selbstkontrolle	280
1. Informelles Vorgehen	280

2. Antrag auf Abberufung oder Nichtwiedervorschlag einzelner Aufsichtsratsmitglieder	280
§ 3 Fazit	282
IV. Vergleich/ Würdigung	282
3. Kapitel: Durchsetzung durch einzelne Mitglieder des Überwachungsorgans	286
I. England	286
§ 1 Überzeugungsarbeit	286
§ 2 Gegenstimme/ Erklärung zu Protokoll	288
§ 3 Rücktrittsdrohung/ Rücktritt	288
§ 4 Rederecht auf der Hauptversammlung	290
§ 5 Klage	291
§ 6 Fazit	292
II. Schweiz	292
§ 1 Überzeugungsarbeit	292
§ 2 Gegenstimme/ Erklärung zu Protokoll	293
§ 3 Rücktrittsdrohung/ Rücktritt	294
§ 4 Rederecht auf der Generalversammlung	295
§ 5 Klage	295
§ 6 Fazit	298
III. Deutschland	298
§ 1 Überzeugungsarbeit	298
§ 2 Gegenstimme/ Erklärung zu Protokoll	299
§ 3 Rücktrittsdrohung/ Rücktritt	300
§ 4 Rederecht auf der Hauptversammlung	300
§ 5 Klage	300
§ 6 Fazit	303
IV. Fazit	304
4. Kapitel: Durch die Aktionäre und den Kapitalmarkt	308
A) Marktsituation	308
I. England	308
II. Schweiz	309
III. Deutschland	310
IV. Fazit	313
B) Transparenz als Voraussetzung von Durchsetzung durch den Markt	313
Teil 1: Offenlegungsvorschriften als Durchsetzungsmittel	314
I. England	316
§ 1 Allgemeines zu para. 9.8.6 (5), (6) Listing Rules	316
§ 2 Offenlegung einzelner Corporate Governance Standards	319
1. Zusammensetzung des Board	319
2. Binnenstruktur	321

3. Information	322
§ 3 Fazit/Würdigung	322
II. Schweiz	323
§ 1 Allgemeines zu Offenlegungsvorschriften	323
§ 2 Offenlegung einzelner Corporate Governance Standards	325
1. Zusammensetzung	325
2. Binnenstruktur	326
3. Information	327
§ 3 Fazit	328
III. Deutschland	329
§ 1 Allgemeines zu Offenlegungsvorschriften	329
§ 2 Offenlegung einzelner Corporate Governance Standards	333
1. Zusammensetzung	333
2. Innere Organisation/ Information	335
§ 3 Fazit	336
IV. Würdigung	336
1. England	336
2. Schweiz	337
3. Deutschland	338
4. Fazit	339
Teil 2: Durchsetzung von Offenlegungsvorschriften	340
I. England	341
§ 1 Durchsetzung von Offenlegungsvorschriften durch die FSA	341
1. Informelle Warnung	341
2. Geldbuße	342
3. Öffentliche Mahnung	343
4. Suspendierung/ Aufhebung der Börsennotierung	343
§ 2 Durch die Börse	344
§ 3 Fazit	344
II. Schweiz	345
§ 1 Durchsetzung durch die Eidgenössische Bankenkommission	345
§ 2 Durch die Börse	346
1. Fristsetzung	346
2. Verweis	346
3. Geldbuße	347
4. Aussetzung der Notierung und Dekotierung	347
§ 3 Fazit	347
III. Deutschland	348
§ 1 Börsenaufsicht	348
§ 2 Börse	349
1. Durchsetzungsmöglichkeiten	349
a) Mahnung	349

b) Veröffentlichung durch Börsenbekanntmachung	349
c) Ordnungsgeld	349
d) Widerruf der Zulassung	350
2. Fazit	350
§ 3 Registergericht	350
§ 4 Fazit	351
IV. Würdigung	352
C) Durchsetzung durch die Aktionäre	354
I. England	355
§ 1 Durch informelle Mittel	356
§ 2 Ausübung ihres Stimmrechts	358
§ 3 Insbesondere: Abberufung von Direktoren	359
§ 4 Antrag auf Sonderprüfung	361
§ 5 Würdigung	363
II. Schweiz	364
§ 1 Durch informelle Mittel	364
§ 2 Ausübung des Stimmrechts	365
§ 3 Abberufung von Verwaltungsratsmitgliedern	366
§ 4 Sonderprüfung	368
§ 5 Fazit	372
III. Deutschland	372
§ 1 Durch informelle Mittel	372
§ 2 Ausübung des Stimmrechts	373
§ 3 Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern	374
1. Von der Hauptversammlung gewählte Aufsichtsratsmitglieder	374
2. Entsendete Aufsichtsratsmitglieder	374
§ 4 Exkurs: Abberufung von Vorstandsmitgliedern	375
§ 5 Antrag auf Sonderprüfung	376
§ 6 Fazit	379
IV. Würdigung	379
1. England	380
2. Schweiz und Deutschland	380
3. Fazit	382
D) Marktmechanismen zur Durchsetzung	383
I. „Market for Corporate Control“	384
§ 1 Theorie des Marktes für Unternehmenskontrolle	384
§ 2 Take over	385
§ 3 Fazit	385
II. Arbeitsmarkt für Verwaltungsmitglieder	385
III. Würdigung	387
Zusammenfassung des 3. Teils	389
1. Haftung	389

2. (Selbst-) Kontrolle durch das Überwachungsorgan und seine Mitglieder	390
3. Durch die Aktionäre und den Kapitalmarkt	392
4. Kritische Würdigung	394
4. TEIL: KRITISCHE WÜRDIGUNG UND THESEN	396
§ 1 Umsetzung	396
1. England und Schweiz	396
2. Deutschland	398
3. Würdigung	399
§ 2 Durchsetzung	400
1. England	400
2. Schweiz	401
3. Deutschland	403
§ 3 Fazit	404
1. Regulierungsdichte	405
2. Schaffung von Problembewusstsein	406
3. Durchsetzung durch den Markt	407
4. Problem: Demokratische Legitimation	407
5. Würdigung	408
§ 4 Thesen	411
LITERATURVERZEICHNIS	415