

Inhaltsübersicht

<i>Teil 1: Einleitung</i>	1
I. Problemstellung	1
II. Methodik	3
III. Praktische Relevanz	4
IV. Stand der bisherigen Forschung	5
V. Gang der Darstellung	5
 <i>Teil 2: Die Unternehmensmitbestimmung</i>	 7
I. Einleitung	7
II. Idee, Entstehung und Entwicklung	9
III. Gesetzliche Regelung	32
IV. Praxis der Aufsichtsratsstätigkeit	47
V. Reformen – Bedarf und Debatte	57
VI. Ergebnis.....	71
 <i>Teil 3: Corporate Governance und der DCGK</i>	 73
I. Einleitung	73
II. Corporate Governance – Grundlagen	78
III. Der Deutsche Corporate Governance Kodex	118
IV. Ergebnis.....	209
 <i>Teil 4: Die Unternehmensmitbestimmung im DCGK</i>	 211
I. Einleitung	211
II. Die einzelnen Regelungen	216
III. Ergebnis.....	353
 <i>Teil 5: Ergebnisse und Ausblick</i>	 356
I. Ergebnisse <i>de lege lata</i>	357
II. Ergebnisse <i>de lege ferenda</i>	360
III. Ausblick	368

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis	XVII
<i>Teil 1: Einleitung</i>	1
I. Problemstellung	1
II. Methodik.....	3
III. Praktische Relevanz.....	4
IV. Stand der bisherigen Forschung.....	5
V. Gang der Darstellung.....	5
<i>Teil 2: Die Unternehmensmitbestimmung</i>	7
I. Einleitung	7
1. Begriffsbestimmung.....	7
2. Gang der Darstellung	8
II. Idee, Entstehung und Entwicklung	9
1. Ideengeschichte (bis 1918)	10
2. Weimarer Republik und Nationalsozialismus	13
3. Nachkriegszeit	15
4. Mitbestimmungsgesetz und seine Motive.....	18
a. Erneute Diskussion um die Unternehmensmitbestimmung	18
b. Gesetzgebung: Mitbestimmungsgesetz	19
c. Ein neues Unternehmensrecht?.....	21
d. Zielsetzung der Mitbestimmung	22
aa. Sozialethische Ziele	22
(1) Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 GG	22
(2) Wirtschaftsdemokratie	23
(3) Gleichgewicht von Kapital und Arbeit	24
bb. Sozial- und gesellschaftspolitische Motive	25
(1) Kontrolle wirtschaftlicher Macht	25
(2) Soziale Unternehmenspolitik.....	25
(3) Integrationspolitik	26
cc. Ergebnis	27

5. BVerfG und Reformdiskussion	27
a. Urteil des BVerfG	27
b. Reformdiskussion	28
aa. Mitbestimmungsbericht II	28
bb. Zufriedenheit mit der Unternehmensmitbestimmung	30
6. Ergebnis	31
III. Gesetzliche Regelung	32
1. Montan-Mitbestimmungsgesetz	33
a. Geltungsbereich	33
b. Aufsichtsrat	33
c. Wahl der Arbeitnehmervertreter	35
d. Arbeitsdirektor	36
2. Mitbestimmungsgesetz	37
a. Geltungsbereich	37
b. Aufsichtsrat	38
c. Wahl der Arbeitnehmervertreter	40
d. Arbeitsdirektor	41
3. Drittelbeteiligungsgesetz	42
a. Geltungsbereich	42
b. Aufsichtsrat	43
c. Wahl der Arbeitnehmervertreter	44
d. Arbeitsdirektor	44
4. Vergleich	44
5. Ergebnis	46
IV. Praxis der Aufsichtsrats Tätigkeit	47
1. Reichweite der Unternehmensmitbestimmung	48
2. Organisation der Arbeit im Aufsichtsrat	49
a. Besetzung	49
b. Vorsitzender	50
c. Personelle Verflechtung zwischen betrieblicher und unternehmerischer Mitbestimmung	50
d. Arbeit der Aufsichtsräte in der Praxis	52
aa. Fraktionsbildung	52
bb. Getrennte Vorbesprechungen	52
cc. Einstimmigkeit der Entscheidungen	53
dd. Verzögerung von Entscheidungen	54
3. Einfluss der Vertreter der Arbeitnehmer	54
a. Unternehmensstrukturen	54
b. Studien zum Einfluss der Arbeitnehmervertreter	56
V. Reformen – Bedarf und Debatte	57
1. Bedarf	58
a. Rechtsprechung des EuGH	58

b. <i>Societas Europaea</i> und Verschmelzungsrichtlinie	59
c. Internationalisierung der Kapitalmärkte	60
d. Internationalisierung der Unternehmen.....	61
2. Debatte	62
a. Bertelsmann-Stiftung und Hans-Böckler-Stiftung	62
b. Berliner Netzwerk Corporate Governance.....	63
c. Kommission zur Modernisierung der deutschen Unter- nehmensmitbestimmung – Wissenschaftliche Mitglieder.....	63
d. Kommission zur Modernisierung der deutschen Unter- nehmensmitbestimmung – Vertreter der Arbeitnehmer	64
e. Kommission Mitbestimmung (BDA/BDI).....	65
f. 66. Deutscher Juristentag	66
g. Kronberger Kreis	67
h. Arbeitskreis „Unternehmerische Mitbestimmung“	67
3. Unterschiede und Gemeinsamkeiten.....	68
a. Unterschiede der Reformvorschläge	68
b. Gemeinsamkeit: Verhandlungslösung.....	69
VI. Ergebnis.....	71

Teil 3: Corporate Governance und der DCGK

I. Einleitung	73
1. Begriffsbestimmung	74
2. Gang der Darstellung	77
II. Corporate Governance – Grundlagen	78
1. Idee, Entstehung und Entwicklung	79
a. Trennung von Eigentum und Kontrolle	79
b. <i>Berle und Means</i> „The Modern Corporation and Private Property“	81
c. <i>Principal-agent</i> -Theorie.....	82
d. Kontrollmechanismen zur Reduzierung der <i>agency costs</i>	85
aa. Interne Corporate Governance	85
bb. Externe Corporate Governance	88
e. Kritik	89
2. <i>Insider</i> - und <i>outsider</i> -Systeme	92
a. <i>Outsider</i> -Systeme	94
b. <i>Insider</i> -Systeme	96
3. Arbeitnehmer.....	99
a. <i>Outsider</i> -Systeme	99
b. Ökonomische Bedeutung der Mitbestimmung	101
c. Kritik	106
aa. Partizipation	106
bb. Unternehmensmitbestimmung.....	107

d. Ergebnis.....	109
4. Konvergenz der Systeme?	112
III. Der Deutsche Corporate Governance Kodex	118
1. Hintergrund und Entstehung.....	119
a. Internationale Entwicklung.....	119
aa. Großbritannien	120
bb. Andere Initiativen	121
b. Entwicklung in Deutschland	124
aa. Ausgangslage im Aktiengesetz	124
(1) Gesellschaftsorgan Aufsichtsrat	125
(2) Aufgaben des Aufsichtsrats	125
(3) Aufsichtsratsmitglieder	127
(4) Organisation.....	129
bb. Gesetz zur Kontrolle und Transparenz im Unter- nehmensbereich (KonTraG)	129
cc. Corporate Governance oder „Aktienrechtsreform in Permanenz“?	131
dd. Diskussion um einen Kodex	133
(1) Kritik.....	133
(2) Vorteile eines Kodex	135
(3) Ergebnis	137
ee. Private Initiativen.....	138
(1) (Frankfurter) Grundsatzkommission Corporate Governance	138
(2) Berliner Initiativkreis	139
ff. Baums-Kommission	141
gg. Kodex-Kommission	143
(1) Besetzung der Kommission	144
(2) Ergebnis der Kommission	146
hh. Transparenz- und Publizitätsgesetz (TransPuG).....	146
2. Deutscher Corporate Governance Kodex	147
a. Kodex-Kommission als <i>standing commission</i>	148
b. Funktionen	149
c. Inhalt.....	150
aa. Geltungsbereich	150
bb. Struktur	152
cc. Vorschriften: Beschreibung des geltenden Rechts, Empfehlungen und Anregungen.....	152
(1) Beschreibung des geltenden Rechts	154
(2) Empfehlungen.....	156
(3) Anregungen.....	159
d. Durchsetzungsmechanismen	162

aa. Kapitalmarkt.....	163
(1) Kapitalmarktrelevanz.....	164
(2) Zweifel an der Kapitalmarktrelevanz.....	165
(3) Diskussion.....	167
bb. Unterstützende gesetzliche Regelungen?.....	169
(1) Notwendigkeit.....	169
(2) Kontrolle durch die Kapitalmarktteilnehmer.....	171
(3) Kontrolle durch Dritte.....	171
(4) Zwischenergebnis.....	174
(5) Haftung.....	175
(6) Anfechtungsgrund, § 243 Abs. 1 AktG.....	179
cc. Allgemeine Sorgfaltspflicht, §§ 93, 116 S. 2 AktG.....	181
e. Rechtsnatur.....	185
aa. Gesetz.....	185
bb. Rechtsverordnung.....	186
cc. Handelsbrauch.....	186
dd. Gewohnheitsrecht.....	187
ee. Zivilrechtliche Unterwerfung.....	188
ff. Empfehlungen des privaten Rechnungslegungs- gremiums, § 342 HGB.....	188
gg. Fachnormen.....	190
hh. <i>Soft law</i>	191
ii. Zwischenergebnis.....	192
jj. Unverbindliche Empfehlung.....	192
kk. Bedeutung des § 161 AktG.....	193
ll. Ergebnis.....	194
f. Auslegung des DCGK.....	195
g. Verfassungswidrigkeit des DCGK?.....	197
h. Akzeptanz in der Praxis.....	200
aa. Befolungsquoten.....	200
(1) Größe der Unternehmen.....	202
(2) Empfehlungen zum Aufsichtsrat.....	203
bb. Umsetzung der Empfehlungen.....	203
(1) Inhaltliche Umsetzung der Empfehlungen.....	204
(2) Berücksichtigung von Anteilseigner- und Arbeitnehmervertretern.....	206
cc. Bewertung.....	207
IV. Ergebnis.....	209
 Teil 4: Die Unternehmensmitbestimmung im DCGK.....	211
I. Einleitung.....	211
1. Gang der Darstellung.....	212

2. Überblick	213
II. Die einzelnen Regelungen	216
1. Größe des Aufsichtsrats	216
a. Aktiengesetz	216
b. Mitbestimmungsgesetze	217
c. DCGK	220
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	222
aa. Reformversuche	223
bb. Widerstand der Gewerkschaften	226
cc. Gremiengröße und Effizienz	227
dd. Aufsichtsratsausschüsse als Alternative?	229
ee. Repräsentationsfunktion des Aufsichtsrats	230
ff. Ergebnis	232
2. Ausschüsse des Aufsichtsrats	235
a. Aktiengesetz	236
b. Mitbestimmungsgesetze	239
aa. Kontroverse zum Mitbestimmungsgesetz und Recht- sprechung des BGH	240
bb. Offene Fragen	242
cc. Montan-mitbestimmte und drittelmitbestimmte Gesellschaften	245
c. DCGK	246
aa. Ausschüsse	246
bb. Weitere Vorschriften	249
cc. Akzeptanz	249
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	250
aa. Bildung von Ausschüssen	250
bb. Besetzung der Ausschüsse	253
cc. Ergebnis	255
3. Handlungsmaxime Unternehmensinteresse	255
a. Aktiengesetz	256
aa. Bestimmung des Unternehmensinteresses	256
bb. Kritik: <i>shareholder value</i>	260
cc. Diskussion	262
b. Mitbestimmungsgesetze	263
c. DCGK	266
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	268
aa. Rollenkonflikt der Arbeitnehmervertreter	268
bb. Ergebnis	270
4. Diskussionskultur und getrennte Vorbesprechungen	271
a. Aktiengesetz	272
aa. Bedeutung der Diskussionskultur	272

bb. Gesetzliche Regelung	273
b. Mitbestimmungsgesetze	274
c. DCGK	275
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	277
aa. Unternehmensmitbestimmung und Diskussionskultur	278
bb. Ergebnis	279
5. Vertraulichkeit	280
a. Aktiengesetz	280
b. Mitbestimmungsgesetze	285
c. DCGK	288
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	289
aa. Bedeutung der Verschwiegenheit	290
bb. Rollenkonflikt der Arbeitnehmervertreter	291
cc. Ergebnis	293
6. Vielfalt (<i>diversity</i>), insbesondere Internationalität	293
a. Aktiengesetz	294
b. Mitbestimmungsgesetze	295
aa. Nichtberücksichtigung internationaler Sachverhalte	296
bb. Kritik	298
cc. Freiwillige Regelungen	299
c. DCGK	301
aa. Allgemeine Kritik	302
bb. Anwendung auf Arbeitnehmervertreter	304
(1) Geltung für den Gesamtaufsichtsrat	304
(2) Geltung nur für die Anteilseignervertreter	305
(3) Unsicherheit in der Praxis	306
(4) Diskussion	307
d. Widersprüche und Änderungsbedarf	309
aa. Widersprüche	309
bb. Ergebnis	311
7. Qualifikation der Aufsichtsratsmitglieder	311
a. Aktiengesetz	311
aa. Anforderungen an die Aufsichtsratsmitglieder	312
bb. Pflichten des Aufsichtsrats	315
cc. Fort- und Weiterbildung	316
b. Mitbestimmungsgesetze	317
c. DCGK	319
aa. Beschreibung geltenden Rechts?	320
bb. Anwendung auf die Arbeitnehmervertreter	321
(1) Geltung nur für die Anteilseignervertreter	321
(2) Geltung für den Gesamtaufsichtsrat	321
cc. Weitere Vorschriften	323

d. Widersprüche und Änderungsbedarf.....	325
aa. Widersprüche	325
bb. Ergebnis.....	327
8. Unabhängigkeit der Aufsichtsratsmitglieder.....	328
a. Aktiengesetz.....	329
b. Mitbestimmungsgesetze	334
c. DCGK.....	335
aa. Unabhängigkeit	335
bb. Interessenkonflikte.....	339
cc. Unabhängigkeit der Arbeitnehmervertreter.....	340
(1) Interne Arbeitnehmervertreter	342
(2) Vertreter der leitenden Angestellten	344
(3) Externe Gewerkschaftsvertreter	344
dd. Anwendung auf die Arbeitnehmervertreter.....	345
(1) Geltung für den Gesamtaufsichtsrat	346
(2) Geltung nur für die Anteilseignervertreter	347
(3) Unsicherheit in der Praxis.....	347
(4) Diskussion.....	348
d. Widersprüche und Änderungsbedarf.....	350
aa. Widersprüche	350
bb. Ergebnis.....	352
III. Ergebnis.....	353
 Teil 5: Ergebnisse und Ausblick	356
I. Ergebnisse <i>de lege lata</i>	357
1. Widersprüche.....	357
2. Sonstige Defizite	359
II. Ergebnisse <i>de lege ferenda</i>	360
1. Änderungen des DCGK	360
2. Reform der Mitbestimmungsgesetze.....	361
a. Reform der Unternehmensmitbestimmung	362
b. Grundlegende Reform: Konsultationsrat	363
aa. Konzept.....	364
bb. Bewertung.....	365
III. Ausblick.....	368
 Literaturverzeichnis.....	371
Verzeichnis der Internetquellen.....	397
Sachregister	401