

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
A. Einleitung	21
B. Bankenmacht in der „Deutschland AG“/Kritik an der Stimmrechtsvertretung	25
C. Stimmrechtsvertretung – Bedeutung, Formen, Rechtsverhältnisse	29
I. Bedeutung der Stimmrechtsvertretung	30
II. Verschiedene Formen der Stimmrechtsvertretung	31
III. Rechtsverhältnis zwischen Stimmrechtsvertreter und Aktionär	32
D. Einberufung der Hauptversammlung in Bezug auf Stimmrechtsvertretung	35
I. Rechtslage vor ARUG	35
1. Befürwortung der Erfassung der Vertretungsmodalitäten („Leica-Entscheidung“)	35
2. Ablehnung der Erfassung	36
3. Streitentscheid	37
II. Neufassung	38
III. Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	39
IV. Bewertung	39
E. Vollmacht – Erteilung, Widerruf und Nachweis	43
I. Allgemeine Voraussetzungen zur Vollmacht des Stimmrechtsvertreters	43
1. Vollmachtserteilung	43
a) Rechtslage vor ARUG	44
b) Gesetzliche Neufassung	45
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	45

Inhaltsverzeichnis

d) Bewertung der Änderungen	47
aa) Gemeinschaftsrechtliche Mindestregelungen	47
(1) Rechtmäßigkeit der Erleichterungsmöglichkeit nach § 134 Abs. 3 S. 3 HS. 2 AktG	47
(2) Möglichkeit einer rechtmäßigen Erleichterung/Entspricht Textform i.S.d. § 126b BGB der gemeinschaftsrechtlichen Schriftlichkeit?	49
bb) Autonome Änderungen des Gesetzgebers	52
(1) Formerschwerung bei nichtbörsennotierten Gesellschaften	52
(2) Formabweichung in der Einberufung	53
e) Divergenz von Satzung und neuer Rechtslage	55
aa) Gesetzesverstoß der Satzungsregelung	56
bb) Rechtsfolge	57
(1) Nichtigkeit	58
(a) Nichtigkeit nach § 23 Abs. 5 AktG	58
(b) Zwingende Nichtigkeit nach § 241 Nr. 3 AktG	58
(c) Mögliche Nichtigkeit nach § 241 Nr. 3 AktG analog	59
(d) Streitentscheid	60
(2) Heilungsmöglichkeit	61
(3) Ausnahme nach der Lehre der fehlerhaften Gesellschaft?	61
(a) Befürwortende Argumentation	62
(b) Ablehnende Argumentation	63
(c) Streitentscheid	64
(d) Zusammenfassung der Ergebnisse	65
f) Pflicht der Gesellschaft zur Ermöglichung der Bevollmächtigung per Fax-/E-Mail?	65
g) Pflicht zur Verwendung bestimmter Formulare?	66
2. Widerruf der Vollmacht	68
a) Rechtslage vor ARUG	69
b) Gesetzliche Neufassung	69
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	69
d) Widerruf durch Erscheinen des Aktionärs?	70
aa) Problematik nach alter Rechtslage	70

bb) Widerruf durch Erscheinen nach ARUG	71
e) Bewertung der gesetzlichen Neuregelungen	72
3. Vollmachtsnachweis	73
a) Rechtslage vor ARUG	73
b) Gesetzliche Neufassung	74
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	75
d) Bewertung der Gesetzesänderungen	76
4. Zurückweisungsrecht der Gesellschaft nach § 134	
Abs. 3 S. 2 AktG	77
a) Rechtslage vor ARUG	77
b) Gesetzliche Neufassung	78
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	78
d) Ermessen bei Zurückweisung	79
aa) Ermessensrelevante Gesichtspunkte	79
(1) Vertreter verschiedener Fachrichtungen	79
(2) Sonstige Ermessensgesichtspunkte	81
bb) Auswahlermessen?	82
e) Bewertung	84
II. Spezielle Regelungen bei organisierter Stimmrechtsvertretung	84
1. Vollmachtsteilung	84
a) Rechtslage vor ARUG	85
b) Gesetzliche Änderungen	85
aa) Argumentation pro Formfreiheit	86
bb) Argumentation contra Formfreiheit	86
cc) Streitentscheid	87
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	89
d) Zusammenfassende Bewertung	89
2. Widerruf der Vollmacht	90
a) Rechtslage vor ARUG	90
b) Gesetzliche Neufassung	91
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	92
d) Bewertung	93
3. Nachweis der Vollmacht	93
a) Rechtslage vor ARUG	93
b) Gesetzliche Änderungen	94
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	95
d) Bewertung der eingetretenen Veränderungen	95

Inhaltsverzeichnis

4. Kontrahierungzwang	96
a) Rechtslage vor ARUG	97
b) Neufassung und Gesetzesentwicklung	97
c) Bewertung	98
5. Untervollmacht und Vollmachtsübertragung	100
a) Rechtslage vor ARUG	100
b) Neufassung	101
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	103
d) Zusammenfassende Bewertung	103
F. Ausübung der Vollmacht	105
I. Allgemeine Stimmrechtsvertretung i.S.d. § 134 Abs. 3 AktG	105
1. Elektronische Rechtsausübung	106
a) Elektronische Rechtsausübung nach § 118 Abs. 1 S. 2 AktG – Allgemeine Darstellung	106
aa) Regelung durch ARUG	106
bb) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	108
cc) Würdigung	108
b) Elektronische Rechtsausübung bei Stimmrechtsvertretung	109
aa) Argumentation gegen Anwendbarkeit bei Stimmrechtsvertretung	109
bb) Argumentation für Anwendbarkeit bei Stimmrechtsvertretung	109
cc) Streitentscheid	110
dd) Abschließende Würdigung	111
2. Briefwahl	112
a) Briefwahl nach § 118 Abs. 2 AktG – Allgemeine Darstellung	112
aa) Regelung durch ARUG	112
bb) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	114
cc) Würdigung der eingetretenen Entwicklung	114
b) Briefwahl bei Stimmrechtsvertretung	117
aa) Argumentation gegen Anwendbarkeit bei Stimmrechtsvertretung	117
bb) Argumentation für Anwendbarkeit bei Stimmrechtsvertretung	117

cc) Streitentscheid	118
dd) Würdigung	119
II. Depotstimmrecht der Banken nach § 135 AktG	120
1. Stimmrechtsvertretung nach Weisung des Aktionärs	121
a) Fakultative Weisungen des Aktionärs	121
aa) Weisungserteilung	121
bb) Weisungsbefolgung	122
b) Obligatorische Weisungen des Aktionärs	123
aa) Eigene Hauptversammlung des Vertreters	123
bb) Eigenbeteiligung des Vertreters an der Aktiengesellschaft	123
(1) Rechtslage vor ARUG	124
(2) Gesetzliche Neuregelungen	124
(3) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	125
(4) Richtlinienkonformität?	125
(a) Ansicht für Richtlinienwidrigkeit	125
(b) Ansicht für Richtlinienkonformität	126
(c) Streitentscheid	127
(5) Zusammenfassende Bewertung	128
2. Stimmrechtsvertretung ohne Weisungen	131
a) Vorschlagsmöglichkeiten/-pflichten des Kreditinstituts	131
aa) Rechtslage vor ARUG	131
bb) Neufassung des Gesetzes	131
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	132
dd) Bewertung der gesetzlichen Veränderungen	133
b) Interessenwahrungspflicht des Kreditinstituts bei der Wahl des Ausübungsvorschlags?	137
aa) Argumentation gegen Interessenwahrungspflicht	138
bb) Argumentation für Interessenwahrungspflicht	139
cc) Abwägung der Meinungsunterschiede	139
dd) Interessenwahrungspflicht aus allgemeinen Grundsätzen	140
c) Zugänglichmachen der Abstimmungsvorschläge	142
aa) Rechtslage vor ARUG	143
bb) Gesetzliche Neuregelungen	143
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	145
dd) Bewertung der heutigen Rechtslage	146

Inhaltsverzeichnis

d) Weisungserbittung	147
aa) Rechtslage vor ARUG	147
bb) Neufassung des Gesetzes	148
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	148
dd) Bewertung der eingetretenen Entwicklung	148
e) Weiterleitungspflicht	149
aa) Regelung durch ARUG	149
bb) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	150
cc) Weitere Nachforschungspflichten bei Weiterleitung?	150
dd) Zusammenfassende Würdigung	152
f) Abstimmungsmöglichkeit bei <i>ad hoc</i> -Anträgen?	156
aa) Ansicht für uneingeschränkte Abstimmungsmöglichkeit	156
bb) Differenzierende Auffassung	157
cc) Streitentscheid	158
g) Briefwahl bei Stimmrechtsvertretung nach § 135 AktG	159
aa) Regelung durch ARUG	159
bb) Hinweispflicht auf Briefwahl durch das Kreditinstitut?	160
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	162
dd) Zusammenfassende Würdigung	162
h) Vollmachtsqualifikation/Abstimmung im Namen dessen, den es angeht	163
aa) Rechtslage vor ARUG	163
bb) Neufassung	165
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	165
dd) Bewertung der gesetzlichen Änderungen	165
III. Stimmrechtsvertretung durch sonstige Vertreter i.S.d. § 135 Abs. 8 AktG	166
1. Persönlicher Anwendungsbereich	167
a) Aktionärsvereinigungen	167
aa) Rechtslage vor ARUG	167
bb) Neufassung des Gesetzes	168
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	170
dd) Zusammenfassende Würdigung	170
b) Geschäftsmäßige Vertreter	171
aa) Rechtslage vor ARUG	171

bb) Neufassung	172
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	172
dd) Bewertung	172
c) Geschäftsleiter/Angestellte eines Kreditinstitutes?	173
aa) Rechtslage vor ARUG	173
bb) Neufassung	173
(1) Allgemeiner Umgehungsschutz	174
(2) Erfassung durch § 135 Abs. 8 HS. 1 Alt. 2 AktG	175
(3) Keine Anwendung des § 135 AktG; Ausnahme Geschäftsmäßigkeit	175
cc) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	176
dd) Bewertung	176
2. Sachlicher Anwendungsbereich	177
a) Rechtslage vor ARUG	177
b) Gesetzliche Änderungen	178
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	178
d) Bewertung der eingetretenen Entwicklung	179
IV. Verwaltungsstimmrecht	180
1. Änderungen an den Normen zum Verwaltungsstimmrecht	181
a) Rechtslage vor ARUG	181
b) Neufassung des Gesetzes	181
c) Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	182
d) Bewertung	182
2. Persönlicher Anwendungsbereich und Weisungserfordernis	182
a) Rechtslage vor ARUG	183
aa) Auffassung 1 – Kein Weisungserfordernis, keine Beschränkung des zulässigen Personenkreises	183
bb) Auffassung 2 – Kein Weisungserfordernis, keine Vertretung durch Verwaltungsmitglieder	184
cc) Auffassung 3 – Weisungserfordernis, keine Beschränkung des zulässigen Personenkreises	185
dd) Auffassung 4 – Weisungserfordernis, keine Vertretung durch Verwaltungsmitglieder	186
ee) Auffassung 5 – Differenzierende Ansicht	187
ff) Würdigung der unterschiedlichen Meinungen	188

Inhaltsverzeichnis

b) Rechtslage nach ARUG	191
aa) Idee eines Systemwechsels	192
bb) Diskussion und Ergebnis	192
c) Bewertung	194
V. Gefahr der Doppelvertretung	195
1. Problemaufriß	196
2. Rechtsfolgen	198
a) Bekanntwerden vor Stimmabgabe	198
aa) Vertreter und Aktionär	198
bb) Bevollmächtigung zweier Vertreter	199
(1) Differenzierung nach Reichweite möglicher Vertretung	199
(2) Erkennbares Aktionärsinteresse/Zeitlicher Ansatz	200
(3) Streitentscheid	200
b) Bekanntwerden nach Stimmabgabe	202
aa) Feststellung des Abstimmungsergebnisses	202
bb) Berücksichtigung beider Stimmen/ Anfechtbarkeit	203
cc) Ordnungswidrigkeit	205
3. Lösungsansätze <i>de lege lata</i>	207
4. Reformbedarf?	208
G. Legitimationsübertragung	211
I. Begriff	211
II. Depotbank als Legitimationsaktionär	212
1. Zulässigkeit der Legitimationsübertragung	212
2. Form der Ermächtigung	214
III. Änderungen durch ARUG	215
H. Verstoßfolgen	217
I. Allgemeine Stimmrechtsvertretung nach § 134 Abs. 3 AktG	217
1. Rechtslage vor ARUG	217
2. Neufassung des Gesetzes	217
3. Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	218
4. Zusammenfassende Bewertung	218

II.	Organisierte Stimmrechtsvertretung nach § 135 AktG	221
1.	Rechtslage vor ARUG	221
2.	Neufassung	222
3.	Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	223
4.	Analogie bei fehlender Ermächtigung i.S.d. § 135 Abs. 6 S. 1 AktG?	223
5.	Bewertung	225
a)	Fehlende Ermächtigung	225
b)	Weisungslose Abstimmung trotz relevanter Eigenbeteiligung	226
c)	Abredewidriges Offenkundigkeitsprinzip	227
III.	Schadensersatz im Rahmen des § 135 AktG	228
1.	Rechtslage vor ARUG	229
2.	Gesetzliche Neuregelung	229
3.	Entwicklung im Gesetzgebungsverfahren	230
4.	Analoge Anwendung auf sonstige Vertreter (§ 135 Abs. 8 AktG)?	230
a)	Streitstand nach alter Rechtslage	230
b)	Streitstand nach ARUG	231
5.	Würdigung der gesetzlichen Änderungen	233
I.	Änderungen in der Hauptversammlungspraxis als Folge der Gesetzesreform	235
I.	Einführung der Online-Teilnahme	235
1.	Satzung	236
2.	Einberufung 2011	237
3.	Einberufung 2012	238
4.	Bewertung	238
II.	Einführung Briefwahl	240
1.	Satzung	240
2.	Einberufung 2011	241
3.	Einberufung 2012	242
4.	Bewertung	242
III.	Formerleichterungen	243
1.	Satzung	243
2.	Einberufung 2011	244
3.	Einberufung 2012	245
4.	Bewertung	246

Inhaltsverzeichnis

IV. Gesamtbetrachtung	246
J. Alternativen zum Gesamtsystem des § 135 AktG	249
I. Stimmrechtsausübung durch Stimmrechtsverwalter	249
1. Vorstellung des Modells	250
2. Kritik	252
II. Proxy-System	254
1. Vorstellung des Modells	254
2. Kritik	255
K. Stimmrechtsvertretung und ARUG – Gesamtwürdigung	257
L. Zusammenfassung der Ergebnisse	261
Literaturverzeichnis	267
Anhang – Gesetzestext und Gesetzestextentwürfe	277