

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 15 |
| I. Kartellrechtliche Kronzeugenregelungen | 15 |
| II. Problemstellung | 17 |
| III. Gang der Untersuchung | 18 |
| B. Europäisches und deutsches Kartellrecht | 21 |
| I. Europäisches Kartellrecht | 21 |
| 1. Die Bußgeldentscheidung der Kommission | 22 |
| a) Sanktionsadressat | 23 |
| b) Das kartellrechtliche Bußgeldverfahren | 25 |
| c) Die Festsetzung der Geldbußen | 27 |
| 2. Die Leniency Notice der Europäischen Kommission | 30 |
| a) Die Leniency Notice von 1996 und 2002 | 31 |
| b) Die Leniency Notice von 2006 | 32 |
| aa) Erlass der Geldbuße | 33 |
| (1) Besondere Voraussetzungen für einen Antrag nach Randnummer 8 lit. a) | 33 |
| (2) Besondere Voraussetzungen für einen Antrag nach Randnummer 8 lit. b) | 34 |
| (3) Allgemeine Voraussetzungen für Anträge nach Randnummer 8 | 35 |
| (a) Kooperationspflicht | 35 |
| (b) Beendigung der Kartellbeteiligung | 36 |
| (c) Verschwiegenheitspflicht und Pflicht zur Beweiserhaltung | 36 |
| (d) Einschränkung durch die Anführerschaft des Kartells | 36 |
| (4) Verfahren | 36 |
| (a) Einführung des „Marker-Systems“ | 36 |
| (b) Förmlicher Antrag | 37 |
| (c) Hypothetischer Antrag | 39 |
| (d) Antragsadressat | 40 |
| (e) Zeitpunkt der Antragstellung | 40 |

| | |
|---|----|
| (f) Vertraulichkeit der Informationen | 40 |
| bb) Ermäßigung der Geldbuße..... | 42 |
| (1) Voraussetzungen..... | 42 |
| (2) Umfang der Bußgeldermäßigung..... | 43 |
| (3) Verfahren | 44 |
| cc) Antragsberechtigung..... | 45 |
| dd) Keine zivilrechtliche Wirkung der Leniency Notice | 46 |
| c) Opportunitätsprinzip | 48 |
| II. Deutsches Kartellrecht | 49 |
| 1. Durchsetzung des Kartellrechts | 50 |
| a) Die Ermittlungsbefugnisse des Bundeskartellamts | 50 |
| b) Ordnungsrechtliche Sanktionen | 50 |
| 2. Die Bonusregelung des Bundeskartellamtes | 52 |
| a) Die Bonusregelung des BKartA vom 19. April 2000..... | 52 |
| b) Die Bonusregelung des Bundeskartellamtes vom 15.03.2006.... | 54 |
| aa) Rechtsgrundlage | 54 |
| bb) Änderungen gegenüber der Bekanntmachung | |
| Nr. 68/2000..... | 55 |
| cc) Voraussetzungen | 56 |
| dd) Kooperationspflichten des Antragstellers..... | 57 |
| ee) Verfahren der Antragstellung | 58 |
| (1) Der Marker | 59 |
| (2) Ausarbeitung des Markers zu einem Antrag nach | |
| Randnummer 14 | 59 |
| (3) Antragsberechtigung..... | 60 |
| (4) Zugangsbestätigung | 60 |
| (5) Zusicherung durch das Bundeskartellamt..... | 60 |
| (6) Vertraulichkeit | 61 |
| ff) Zivil- und strafrechtliche Folgen | 61 |
| C. Gesellschaftsrechtliche Haftung des Vorstands wegen der Nicht-nutzung einer kartellrechtlichen Kronzeugenregelung..... | 63 |
| I. Allgemeine Pflichtenlage | 63 |
| 1. Die Unternehmensleitung | 64 |
| 2. Geschäftsführungsbefugnis..... | 65 |
| a) Modifikation der Geschäftsführungsbefugnis | 66 |
| b) Dem Gesamtvorstand zugewiesene Aufgaben..... | 67 |
| c) Nutzung kartellrechtlicher Kronzeugenregelungen im Zweifel Entscheidung des Gesamtvorstandes | 68 |
| 3. Vertretungsmacht..... | 69 |

| | |
|---|----|
| II. Die Haftung des Vorstands gemäß § 93 Abs. 2 S. 1 AktG im Zusammenhang mit kartellrechtlichen Kronzeugenregelungen | 69 |
| 1. Haftungsadressaten | 71 |
| 2. Die gemeinschaftliche Haftung | 72 |
| 3. Pflichtverletzung im Sinne des § 93 Abs. 1 AktG | 72 |
| a) Unternehmerisches Ermessen | 74 |
| aa) Die ARAG/Garmenbeck-Entscheidung des BGH | 75 |
| bb) Einführung einer Business Judgment Rule durch das UMAG | 77 |
| b) Die Regelung des § 93 Abs. 1 S. 2 AktG | 79 |
| c) Voraussetzungen des § 93 Abs. 1 S. 2 AktG | 81 |
| aa) Vorliegen einer unternehmerischen Entscheidung als Ausgangspunkt | 82 |
| (1) Begriff der unternehmerischen Entscheidung | 83 |
| (2) Abgrenzung zu gebundenen Entscheidungen des Vorstands | 84 |
| (3) Kartellverstoß ist keine unternehmerische Entscheidung | 85 |
| (4) Nutzung der Kronzeugenregelung als unternehmerische Entscheidung | 87 |
| (a) Keine ermessensbeschränkende Pflicht zur Nutzung einer Kronzeugenregelung | 88 |
| (aa) Pflicht aufgrund des Anstellungsvertrages | 88 |
| (bb) Pflicht aufgrund der Satzung der Gesellschaft | 89 |
| (cc) Gesellschaftsrechtliche Pflicht | 89 |
| (dd) Pflicht aufgrund der kartellrechtlichen Kronzeugenregelungen selbst | 89 |
| (b) Kein Verstoß gegen die organschaftliche Schweigepflicht | 90 |
| (aa) Grundsatz der organschaftlichen Verschwiegenheitspflicht | 90 |
| (bb) Weitergabe von Informationen zwecks Nutzung einer Kronzeugenregelung | 93 |
| (cc) Weitergabe der Informationen im Unternehmensinteresse | 94 |
| bb) Entscheidung auf der Grundlage angemessener Informationen | 96 |
| (1) Angemessene Information | 96 |

| | | |
|-----|--|-----|
| (2) | Erforderliche Informationen für die Nutzung einer Kronzeugenregelung..... | 98 |
| (3) | Instrumentarien ordnungsgemäßer Informationsbeschaffung..... | 100 |
| | (a) Horizontale Überwachungspflicht und Ressortaufteilung | 102 |
| | (b) Vertikale Überwachungspflicht zur Sicherstellung angemessener Information..... | 107 |
| | (c) Kartellrechtliche Compliance | 108 |
| cc) | Handeln zum Wohle der Gesellschaft | 111 |
| | (1) Handeln oder Unterlassen..... | 111 |
| | (2) Dem Wohle der Gesellschaft dienend | 112 |
| | (a) Individuell-subjektive Betrachtungsweise | 112 |
| | (b) Folgen der Nutzung kartellrechtlicher Kronzeugenregelungen | 113 |
| | (aa) Nichtigkeit kartellrechtswidriger Vereinbarungen..... | 113 |
| | (bb) Private Kartellrechtsdurchsetzung | 113 |
| | (cc) Vorteilsabschöpfungsanspruch | 120 |
| | (dd) Ansehensverlust der kartellbeteiligten Unternehmen..... | 120 |
| | (ee) Kosten und Ressourcenbindung | 120 |
| | (ff) Ausschluss von Vergabeverfahren der öffentlichen Hand..... | 121 |
| | (gg) Ordnungswidrigkeitenrecht..... | 122 |
| | (c) Abwägung der Vor- und Nachteile | 123 |
| dd) | Sachliche Unbefangenheit | 126 |
| | (1) Sonderinteressen des Vorstands..... | 127 |
| | (2) Keine Teilnahme am Kartellverstoß | 127 |
| | (3) Teilnahme am Kartellverstoß | 128 |
| | (a) Zivilrechtliche Folgen..... | 129 |
| | (aa) Abberufung des Vorstandsmitglieds | 129 |
| | (bb) Haftung gegenüber der Aktiengesellschaft gemäß § 93 Abs. 2 S. 1 AktG | 130 |
| | (b) Strafrechtliche Konsequenzen | 131 |
| | (c) Ordnungswidrigkeitenrecht..... | 134 |
| | (4) Ergebnis..... | 134 |
| ee) | Gutgläubigkeit | 135 |
| c) | Verhältnis der Pflichten mehrere Mitglieder des Vorstands zueinander..... | 137 |

| | |
|---|------------|
| aa) Verhaltenspflicht vor oder während der Abstimmung..... | 137 |
| bb) Nach einem pflichtwidrigen Vorstandsbeschluss | 138 |
| 5. Verschulden | 141 |
| 6. Schaden und Kausalität..... | 142 |
| a) Kausalität | 143 |
| aa) Hypothetischer Geschehensverlauf bei behördlicher Entscheidung | 144 |
| bb) Kausalität bei Kollegialentscheidungen | 149 |
| b) Der Schaden der Gesellschaft | 150 |
| 7. Darlegungs- und Beweislast (§ 93 Abs. 2 S. 2 AktG) | 152 |
| a) Teilweise Beweislastumkehr des § 92 Abs. 2 S. 2 AktG | 152 |
| b) Dokumentationspflicht..... | 155 |
| 8. Verjährung..... | 155 |
| III. Geltendmachung von Innenhaftungsansprüchen..... | 157 |
| 1. Geltendmachung von Ersatzansprüchen durch die Aktiengesellschaft | 157 |
| a) Geltendmachung durch den Aufsichtsrat | 157 |
| b) Klageerzwingungsrecht der Aktionäre und Bestellung besonderer Vertreter..... | 160 |
| 2. Geltendmachung von Ersatzansprüchen durch die Aktionäre | 161 |
| a) Klagezulassungsverfahren..... | 162 |
| b) Klageerhebung | 163 |
| c) Bekanntmachungspflichten | 164 |
| d) Kostenregelung | 164 |
| IV. Beschränkung der Innenhaftung..... | 165 |
| 1. Billigung pflichtwidrigen Vorstandshandelns durch die Hauptversammlung..... | 166 |
| 2. Nachträglicher Verzicht..... | 167 |
| 3. Vertragliche Haftungsbeschränkungen..... | 168 |
| 4. Erstattung der vom Vorstand zu zahlenden Geldbuße..... | 170 |
| 5. Entlastung | 171 |
| D. Zusammenfassung..... | 173 |
| Literaturverzeichnis | 181 |