

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhalt | XI |
| A. Einleitung | 1 |
| I. Untersuchungsgegenstand | 1 |
| II. Relevanz der Untersuchung | 3 |
| III. Methodische Grundlagen | 4 |
| IV. Gang der Untersuchung | 8 |
| B. Erklärungsmodelle der Corporate Governance | 9 |
| I. Das Principal-Agent-Modell | 9 |
| II. Das Koalitionsmodell | 16 |
| C. Monistische und dualistische Systeme der Unternehmensverfassung | 21 |
| I. Dualistisches System in Deutschland | 21 |
| II. Monistische Systeme | 25 |
| D. Vergleich der Systeme | 41 |
| I. Informationsversorgung | 41 |
| II. Interessenkonflikte | 46 |
| III. Arbeitnehmermitbestimmung in Deutschland | 51 |
| IV. Fazit | 58 |
| E. Optimierung der Unternehmensverfassung | 59 |
| I. Konvergenz der Systeme | 59 |
| II. Wahlrecht zwischen den Systemen | 66 |
| F. Strukturprinzipien der monistischen Aktiengesellschaft | 105 |
| I. Gestaltungsfreiheit | 105 |
| II. Gesamtverantwortung des Verwaltungsrats | 122 |
| III. Fazit | 126 |
| G. Ausgestaltung der monistischen Aktiengesellschaft | 129 |
| I. Aufgaben des Verwaltungsrats | 129 |
| II. Mitglieder des Verwaltungsrats | 175 |
| III. Vorsitzender des Verwaltungsrats | 198 |
| IV. Ausschüsse des Verwaltungsrats | 204 |
| H. Anpassung weiterer Regelungsbereiche | 225 |
| I. Mitbestimmung | 226 |
| II. Konzernrecht | 261 |

Inhaltsübersicht

| | |
|--|------------|
| III. Haftung | 273 |
| IV. Durchsetzung von Kodexempfehlungen | 297 |
| V. Europäische Gesellschaft (SE) | 309 |
| I. Schlussbetrachtung | 311 |
| Abkürzungen | 317 |
| Literatur | 323 |
| Sachregister | 377 |

Inhalt

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| A. Einleitung | 1 |
| I. <i>Untersuchungsgegenstand</i> | 1 |
| II. <i>Relevanz der Untersuchung</i> | 3 |
| III. <i>Methodische Grundlagen</i> | 4 |
| 1. Rechtsvergleichung | 5 |
| 2. Ökonomische Analyse des Rechts | 5 |
| 3. Rechtsgeschichte | 7 |
| IV. <i>Gang der Untersuchung</i> | 8 |
| B. Erklärungsmodelle der Corporate Governance | 9 |
| I. <i>Das Principal-Agent-Modell</i> | 9 |
| 1. Interessendifferenz zwischen Gesellschaftern und Management | 10 |
| 2. Gründe für den Kontrollverlust der Aktionäre | 12 |
| 3. Corporate Governance als Lösungsansatz | 14 |
| II. <i>Das Koalitionsmodell</i> | 16 |
| C. Monistische und dualistische Systeme der Unternehmensverfassung | 21 |
| I. <i>Dualistisches System in Deutschland</i> | 21 |
| 1. Vorstand | 21 |
| 2. Aufsichtsrat | 23 |
| II. <i>Monistische Systeme</i> | 25 |
| 1. Frankreich | 25 |
| 2. England und Wales | 28 |
| 3. Vereinigte Staaten | 30 |
| 4. Schweiz | 32 |
| 5. Europäische Gesellschaft (SE) in Deutschland | 33 |
| a) Verpflichtung zur Bestellung geschäftsführender Direktoren | 35 |
| b) Aufgaben der geschäftsführenden Direktoren | 37 |
| c) Externe geschäftsführende Direktoren | 38 |
| d) Fazit | 40 |
| D. Vergleich der Systeme | 41 |
| I. <i>Informationsversorgung</i> | 41 |
| 1. Dualistisches System | 41 |
| 2. Monistische Systeme | 44 |

Inhalt

| | |
|--|----|
| II. Interessenkonflikte | 46 |
| 1. Monistische Systeme | 46 |
| 2. Dualistisches System | 47 |
| a) Arbeitseinsatz | 48 |
| b) Auswahl der Aufsichtsräte | 49 |
| III. Arbeitnehmermitbestimmung in Deutschland | 51 |
| 1. Positive Aspekte der Mitbestimmung | 52 |
| 2. Negative Aspekte der Mitbestimmung | 53 |
| a) Gefahr von Indiskretionen | 54 |
| b) Aufspaltung der Überwachungstätigkeit | 55 |
| c) Reduktion der zustimmungspflichtigen Geschäfte | 55 |
| d) Verhinderung von Reformen | 56 |
| IV. Fazit | 58 |
| E. Optimierung der Unternehmensverfassung | 59 |
| I. Konvergenz der Systeme | 59 |
| 1. Monistische Elemente im dualistischen System | 59 |
| 2. Dualistische Elemente im monistischen System | 62 |
| 3. Verbleibende Divergenzen | 64 |
| II. Wahlrecht zwischen den Systemen | 66 |
| 1. Bestimmungsfaktoren für die optimale Unternehmensverfassung | 67 |
| a) Eigentümerstruktur und Kapitalmarktausrichtung | 67 |
| aa) Theorie der Pfadabhängigkeit | 67 |
| bb) Auswirkungen von Eigentümerstruktur und Kapitalmarktausrichtung | 68 |
| (1) Informationsversorgung | 69 |
| (2) Interessenkonflikte | 70 |
| (3) Zwischenergebnis | 72 |
| cc) Veränderungen in Deutschland | 73 |
| (1) Geringere Bedeutung von Großaktionären | 73 |
| (2) Stärkung des Kapitalmarktes | 75 |
| (3) Zwischenergebnis | 79 |
| dd) Kapitalmarktausrichtung als unternehmensindividueller Faktor | 79 |
| b) Weitere unternehmensindividuelle Faktoren | 81 |
| c) Fazit | 83 |
| 2. Historische Entwicklung | 83 |
| a) Octroisystem der Handelskompanien | 84 |
| b) Preußisches Aktiengesetz von 1843 | 84 |
| c) Allgemeines Deutsches Handelsgesetzbuch von 1861 | 85 |
| d) Erste Aktienrechtsreform von 1870 | 87 |
| e) Zweite Aktienrechtsreform von 1884 | 87 |
| f) Aktiengesetz von 1937 | 89 |
| g) Aktiengesetz von 1965 | 90 |
| h) Fazit | 90 |
| 3. Satzungsstrenge versus Organisationsautonomie | 91 |
| a) Allokationseffizienz in einer »vollkommenen Welt« | 94 |
| b) Neue Institutionenökonomik | 96 |
| aa) Transaktionskosten | 96 |
| bb) Marktversagen | 97 |

Inhalt

| | |
|--|------------|
| c) Rechtssicherheit | 102 |
| d) Fazit | 103 |
| F. Strukturprinzipien der monistischen Aktiengesellschaft | 105 |
| <i>I. Gestaltungsfreiheit</i> | <i>105</i> |
| 1. Bedeutung der Gestaltungsfreiheit | 105 |
| a) Historisch/empirischer Begründungsansatz | 105 |
| b) Theoretischer Begründungsansatz | 106 |
| c) Rechtstechnisch/pragmatischer Begründungsansatz | 108 |
| 2. Vorteile der Gestaltungsfreiheit | 109 |
| 3. Umsetzung der Gestaltungsfreiheit | 110 |
| a) Regelung im Aktiengesetz | 110 |
| b) Einschränkung des § 23 Abs. 5 AktG | 111 |
| c) Besonderheiten bei börsennotierten Gesellschaften | 113 |
| aa) Regelungsort | 114 |
| bb) Eignung des DCGK | 117 |
| d) Mustersatzungen | 120 |
| 4. Zwischenergebnis | 121 |
| <i>II. Gesamtverantwortung des Verwaltungsrats</i> | <i>122</i> |
| 1. Bedeutung der Gesamtverantwortung | 123 |
| 2. Reichweite der Gesamtverantwortung | 124 |
| <i>III. Fazit</i> | <i>126</i> |
| G. Ausgestaltung der monistischen Aktiengesellschaft | 129 |
| <i>I. Aufgaben des Verwaltungsrats</i> | <i>129</i> |
| 1. Geschäftsführung | 129 |
| a) Delegation von Geschäftsführungsaufgaben | 130 |
| aa) Aufgaben der geschäftsführenden Direktoren | 130 |
| bb) Grenzen der Delegation | 133 |
| (1) Leitung der Gesellschaft | 134 |
| (2) Übertragung und Widerruf von Geschäftsführungsbefugnissen . | 137 |
| (3) Kompetenzzuweisung an Kollegialorgane | 138 |
| cc) Pflicht zur Ernennung geschäftsführender Direktoren | 138 |
| dd) Externe als geschäftsführende Direktoren | 141 |
| ee) Vorsitzender der Geschäftsführung | 143 |
| b) Vertretungsmacht | 146 |
| c) Anstellungsverträge | 149 |
| d) Rechte der Hauptversammlung | 152 |
| 2. Überwachung | 153 |
| a) Mittel der Überwachung | 154 |
| aa) Risikofrühwarnsystem | 154 |
| bb) Berichterstattung der Geschäftsführung | 154 |
| cc) Individuelle Auskunfts- und Einsichtsrechte | 158 |
| dd) Weisungsrecht | 160 |
| ee) Teilnahme an Sitzungen des Verwaltungsrats | 161 |
| ff) Abberufung der geschäftsführenden Direktoren | 162 |
| gg) Zustimmungsvorbehalte | 163 |

Inhalt

| | |
|--|-----|
| hh) Prüfung und Feststellung des Jahresabschlusses | 165 |
| b) Nicht geschäftsführende Direktoren | 166 |
| aa) Sitzungen der Direktoren | 167 |
| bb) Unabhängigkeit der Direktoren | 168 |
| cc) Board Balance | 173 |
| c) Der Prüfungsausschuss | 174 |
| 3. Fazit | 175 |
| <i>II. Mitglieder des Verwaltungsrats</i> | 175 |
| 1. Zahl der Mitglieder des Verwaltungsrats | 175 |
| a) Mindestzahl von Mitgliedern | 175 |
| b) Höchstzahl von Mitgliedern | 176 |
| 2. Bestellung und Abberufung | 177 |
| a) Bestellung | 177 |
| aa) Juristische Personen im Verwaltungsrat | 178 |
| bb) Bestellungshindernisse | 181 |
| (1) § 100 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 AktG | 181 |
| (2) § 100 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2 AktG | 182 |
| (3) § 100 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 AktG | 185 |
| (4) § 76 Abs. 3 Satz 2 und 3 AktG | 187 |
| b) Abberufung | 187 |
| 3. Vergütung | 189 |
| a) Erfolgsabhängige Vergütung | 190 |
| aa) Gewinnabhängige Vergütung nach § 113 Abs. 3 AktG | 190 |
| bb) Aktienoptionen | 191 |
| cc) Unabhängigkeit der nicht geschäftsführenden Direktoren | 192 |
| b) Höhe der Vergütung | 195 |
| c) Entscheidungsträger über die Vergütung | 197 |
| d) Fazit | 198 |
| <i>III. Vorsitzender des Verwaltungsrats</i> | 198 |
| 1. Aufgaben | 198 |
| 2. Wahl und Abberufung | 199 |
| 3. CEO-Modell | 200 |
| a) Personalunion mit dem Geschäftsführungs vorsitz | 201 |
| b) Ausbau der Machtposition im Verwaltungsrat | 202 |
| <i>IV. Ausschüsse des Verwaltungsrats</i> | 204 |
| 1. Allgemeines zu Ausschüssen | 205 |
| a) Vor- und Nachteile der Einrichtung von Ausschüssen | 205 |
| b) Aufgaben von Ausschüssen | 206 |
| c) Ausschussmitglieder | 209 |
| d) Verantwortung des Verwaltungsrats | 210 |
| e) Transparenz der Ausschussarbeit | 211 |
| 2. Besondere Ausschüsse | 211 |
| a) Prüfungsausschuss | 211 |
| aa) Aufgaben | 213 |
| bb) Besetzung | 216 |
| (1) Unabhängigkeit | 216 |
| (2) Qualifikation | 219 |
| cc) Publizität der Ausschusstätigkeit | 220 |

Inhalt

| | | |
|------------|---|------------|
| b) | Nominierungsausschuss | 221 |
| c) | Vergütungsausschuss | 222 |
| d) | Exekutivausschuss | 223 |
| e) | Ausschuss der nicht geschäftsführenden Direkoren | 224 |
| 3. | Fazit | 224 |
| H. | Anpassung weiterer Regelungsbereiche | 225 |
| <i>I.</i> | <i>Mitbestimmung</i> | <i>226</i> |
| 1. | Mitbestimmung als Element des dualistischen Systems | 226 |
| a) | Historischer Begründungsansatz | 226 |
| b) | Systematischer Begründungsansatz | 227 |
| aa) | Verschärfung bestehender Probleme | 228 |
| bb) | Entwertung von Vorteilen des Monismus | 229 |
| c) | Struktureller Begründungsansatz | 231 |
| d) | Verfassungsrechtlicher Begründungsansatz | 231 |
| e) | Wirtschaftspolitischer Begründungsansatz | 234 |
| f) | Zwischenergebnis | 235 |
| 2. | Mitbestimmung im monistischen System | 235 |
| a) | Gestaltungsvarianten im Rahmen der Parität | 236 |
| aa) | Funktionstrennung zwischen geschäftsführenden und nicht geschäftsführenden Direktoren | 236 |
| bb) | Bildung von Ausschüssen | 237 |
| cc) | Fazit | 238 |
| b) | Drittelparität | 239 |
| c) | Parität bezogen auf die nicht geschäftsführenden Direktoren | 240 |
| d) | Stimmverbote für Arbeitnehmervertreter | 240 |
| e) | Konsultationsrat | 241 |
| aa) | Aufgaben und Rechte des Konsultationsrats | 241 |
| bb) | Bestellung und Zusammensetzung des Konsultationsrats | 244 |
| (1) | Einbezug von Arbeitnehmern in ausländischen Betrieben | 244 |
| (2) | Wahl der Mitglieder | 247 |
| (3) | Größe des Konsultationsrats | 249 |
| cc) | Vorteile des Konsultationsrats | 249 |
| f) | Wirtschaftsausschuss | 250 |
| g) | Verhandlungslösung | 254 |
| aa) | Rechtslage in der SE | 254 |
| bb) | Verhandlungslösung in der monistischen Aktiengesellschaft | 256 |
| (1) | Anwendungsfälle für die Verhandlungslösung | 257 |
| (2) | Die Verhandlungsführer | 259 |
| 3. | Fazit | 261 |
| <i>II.</i> | <i>Konzernrecht</i> | <i>261</i> |
| 1. | Abhängige Aktiengesellschaft | 262 |
| a) | Vertragskonzern | 262 |
| b) | Faktische Unternehmensverbindungen | 264 |
| aa) | Situation in der dualistischen Aktiengesellschaft | 264 |
| bb) | Ausgestaltung in der monistischen Aktiengesellschaft | 264 |
| cc) | Besonderheiten bei nicht börsennotierten Gesellschaften | 268 |
| c) | Eingliederung | 270 |

| | |
|---|-----|
| 2. Herrschende Aktiengesellschaft | 270 |
| 3. Fazit | 273 |
| <i>III. Haftung</i> | 273 |
| 1. Haftungsmaßstab | 274 |
| a) Rechtsvergleichender Überblick | 274 |
| b) Rechtslage in der monistischen Aktiengesellschaft | 277 |
| aa) Business judgment rule | 277 |
| bb) Haftung bei Delegation | 279 |
| 2. Haftungsrichtung | 280 |
| a) Rechtsvergleichender Überblick | 280 |
| aa) USA | 280 |
| bb) England und Wales | 282 |
| cc) Schweiz | 285 |
| dd) Frankreich | 286 |
| ee) Fazit | 287 |
| b) Rechtslage in der monistischen Aktiengesellschaft | 288 |
| aa) Geltendmachung eigener Rechte | 288 |
| (1) Verletzung kapitalmarktrechtlicher Pflichten | 288 |
| (2) Allgemeine deliktische Haftung | 292 |
| bb) Geltendmachung von Rechten der Gesellschaft | 294 |
| 3. Fazit | 297 |
| <i>IV. Durchsetzung von Kodexempfehlungen</i> | 297 |
| 1. Nicht- oder nicht wahrheitsgemäße Abgabe der Entsprechenserklärung | 298 |
| a) Haftung | 298 |
| aa) Außenhaftung | 298 |
| (1) Haftung der Organmitglieder | 298 |
| (2) Haftung der Gesellschaft | 301 |
| bb) Innenhaftung | 301 |
| b) Anfechtbarkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen | 302 |
| c) Sanktionen des Registerrechts | 303 |
| d) Sanktionen des Börsenrechts | 303 |
| aa) Die Situation in England und Wales | 303 |
| bb) Die Situation in Deutschland | 304 |
| (1) Geeignete Sanktionsmechanismen | 305 |
| (2) Aufgabenbereich der Börsen | 306 |
| (3) Personelle und sachliche Ausstattung der Börsen | 306 |
| e) Fazit | 307 |
| 2. Nichtbeachtung von Kodexempfehlungen | 307 |
| <i>V. Europäische Gesellschaft (SE)</i> | 309 |
| I. Schlussbetrachtung | 311 |
| Abkürzungen | 317 |
| Literatur | 323 |
| Sachregister | 377 |