

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. Untersuchungsgegenstand	1
II. Relevanz der Untersuchung	3
III. Methodische Grundlagen	4
1. Rechtsvergleichung	5
2. Ökonomische Analyse des Rechts	5
3. Rechtsgeschichte	7
IV. Gang der Untersuchung	8
B. Erklärungsmodelle der Corporate Governance	9
I. Das Principal-Agent-Modell	9
1. Interessendivergenz zwischen Gesellschaftern und Management	10
2. Gründe für den Kontrollverlust der Aktionäre	12
3. Corporate Governance als Lösungsansatz	14
II. Das Koalitionsmodell	16
C. Monistische und dualistische Systeme der Unternehmensverfassung	21
I. Dualistisches System in Deutschland	21
1. Vorstand	21
2. Aufsichtsrat	23
II. Monistische Systeme	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. Informationsversorgung	41
1. Dualistisches System	41
2. Monistische Systeme	44

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 Handelskompagnien	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

c) Rechtssicherheit	102
d) Fazit	103
F. Strukturprinzipien der monistischen Aktiengesellschaft	105
I. <i>Gestaltungsfreiheit</i>	105
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
II. <i>Gesamtverantwortung des Verwaltungsrats</i>	122
1. Bedeutung der Gesamtverantwortung	123
2. Reichweite der Gesamtverantwortung	124
III. <i>Fazit</i>	126
G. Ausgestaltung der monistischen Aktiengesellschaft	129
I. <i>Aufgaben des Verwaltungsrats</i>	129
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 Kollegialorgan	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 Auskunft- 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>	<i>175</i>
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>	<i>198</i>
1. Aufgaben	198
2. Wahl und Abberufung	199
3. CEO-Modell	200
a) Personalunion mit dem Geschäftsführungsvorsitz	201
b) Ausbau der Machtposition im Verwaltungsrat	202
<i>IV. Ausschüsse des Verwaltungsrats</i>	<i>204</i>
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 Direktoren	224
3.	Fazit	224
H.	Anpassung weiterer Regelungsbereiche	225
I.	Mitbestimmung	226
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
II.	Konzernrecht	261
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

Inhalt

2. Herrschende Aktiengesellschaft	270
3. Fazit	273
III. Haftung	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
IV. Durchsetzung von Kodexempfehlungen	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
V. Europäische Gesellschaft (SE)	309
I. Schlussbetrachtung	311
Abkürzungen	317
Literatur	323
Sachregister	377