

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
§ 1: Einführung in das Thema	29
I. Gegenstand und Anlass der Untersuchung	29
II. Gang der Untersuchung	31
III. Methodik der Untersuchung	32
1. Vornahme eines funktionalen Rechtsvergleichs	32
2. Rechtsökonomische Bewertung	33
§ 2: Grundlagen	37
I. Private Kontrollvorteile	37
II. Related Party Transactions	39
1. Rechtsökonomische Einordnung der Missbrauchsgefahr	40
a) Prinzipal-Agent-Konflikt	40
b) Tunneling	44
c) Akzeptierte Kontrollvorteile zu Gunsten des Kontrollaktionärs	46
d) Einfluss auf die ökonomische Gesamtwohlfahrt	47
2. Bedürfnis zur Regulierung von Related Party Transactions	49
III. Begrenzung des Untersuchungsgegenstands	52
§ 3: Rechtsvergleichende Analyse bestehender Regelungsinstrumente zur Verhinderung der Entnahme privater Kontrollvorteile durch Related Party Transactions	54
I. Das britische Recht als Vergleichsrechtsordnung	55
II. Funktionale Einordnung der in die Analyse einbezogenen Regelungsinstrumente	55

III. Anreizstruktur der begleitenden Durchsetzungsmechanismen	56
1. Einordnung der Durchsetzungsmechanismen anhand des Rechtsträgers	57
a) Öffentlich-rechtliche Durchsetzungsmechanismen	58
b) Private Durchsetzungsmechanismen	59
c) Teilprivatisierte Durchsetzungsmechanismen	63
2. Kombination der Durchsetzungsmechanismen	63
IV. Rechtsvergleichende Analyse und Bewertung	64
1. Publizitätspflichten	65
a) Regelungsziel von Publizitätspflichten	66
b) Supranationale Publizitätspflichten	70
aa) Pflicht zu Angaben in Bilanzdokumenten	71
(1) Inhaltliche Anforderungen	73
(a) Related Party i.S.v. IAS 24.9	73
(b) Geschäftsvorfall i.S.v. IAS 24.9	75
(2) flankierende Disziplinierungsmechanismen auf nationaler Ebene	76
(a) Einrichtung eines Prüfungsausschusses	76
(b) Prüfung durch einen Abschlussprüfer	78
(c) Prüfung durch den Aufsichtsrat	79
(d) Überwachung durch Bilanzkontrolle	81
(e) Nationale Durchsetzungsmechanismen	82
(3) Zwischenbewertung	83
bb) Pflicht zu Angaben in periodischer Finanzberichterstattung	89
(1) Publizitätspflichten	90
(2) Nationale Durchsetzungsmechanismen	92
(a) Öffentlich-rechtliche Durchsetzungsmechanismen	92
(b) Privatrechtliche Durchsetzungsmechanismen	93
(3) Zwischenbewertung	94
cc) Pflicht zur Veröffentlichung von Insiderinformationen	96
(1) Publizitätspflicht	97
(2) Nationale Durchsetzungsmechanismen	100
(a) Öffentlich-rechtliche Durchsetzungsmechanismen	100

(b) Privatrechtliche Durchsetzungsmechanismen	101
(c) Marktinduzierte Normdurchsetzung	102
(3) Zwischenbewertung	103
dd) Pflicht zu Angaben in Wertpapierprospekten	106
(1) Publizitätspflicht	106
(2) Nationale Durchsetzungsmechanismen	109
(a) Öffentlich-rechtliche Durchsetzungsmechanismen	109
(b) Privatrechtliche Durchsetzungsmechanismen	110
(3) Zwischenbewertung	113
c) Publizitätspflichten im deutschen Recht	115
aa) Auskunftsrecht der Aktionäre, § 131 Abs. 1 AktG	115
bb) Berichtspflichten des Vorstandes gegenüber dem Aufsichtsrat bzw. Aufsichtsratsvorsitzenden, § 90 Abs. 1 S. 1 Nr. 4, S. 3 AktG	118
cc) Pflicht zur Offenlegung von Interessenkonflikten der Vorstandsmitglieder, E.2 DCGK	120
d) Publizitätspflichten im britischen Recht	122
aa) Pflicht zur Offenlegung von Interessenkonflikten, sec. 177 Companies Act 2006	122
bb) Pflicht zur nachträglichen Offenlegung von Interessenkonflikten, sec. 182 Companies Act 2006	127
cc) Publizitätspflichten der UK Listing Rules	129
(1) Pflicht zur Offenlegung von signifikanten Transaktionen, LR 10	129
(2) Pflicht zur Offenlegung von Related Party Transactions, LR 11	130
(3) Durchsetzungsmechanismen	134
(a) Öffentlich-rechtliche Durchsetzungsmechanismen	134
(b) Private Durchsetzungsmechanismen	135
(4) Zwischenbewertung	135
e) Vergleichende Bewertung	139

2. ex ante-Beteiligungsrechte	141
a) Zustimmungskompetenz der (Minderheits-)Aktionäre	142
aa) Regelungsziel von ex ante- Zustimmungskompetenzen für Anteilseigner	142
bb) Zustimmungskompetenzen der Anteilseigner im deutschen Recht	144
(1) Nachgründungsgeschäft, § 52 AktG	144
(2) Fragen der Geschäftsführung, § 119 Abs. 2 AktG	147
(3) Beschluss der Hauptversammlung zu Satzungsänderungen, § 179 Abs. 1 AktG	149
(4) Verpflichtung zur Übertragung des ganzen Gesellschaftsvermögens, § 179a AktG	150
(5) Zustimmung zu Unternehmensverträgen, § 293 AktG	152
(6) Ungeschriebene Zustimmungskompetenzen „Holzmüller“ und „Gelatine“	152
cc) Zustimmungskompetenzen der Anteilseigner im britischen Recht	154
(1) Wesentliche Sachwerttransaktionen, sec. 190 Companies Act 2006	154
(2) Darlehen der Gesellschaft an Direktoren, sec. 197 Companies Act 2006	157
(3) Zustimmungskompetenzen der UK Listing Rules	159
(a) Zustimmung zu signifikanten Transaktionen, LR 10	159
(b) Zustimmung zu Related Party Transactions, LR 11	159
(c) Durchsetzungsmechanismen	160
(d) Zwischenbewertung	161
dd) Vergleichende Bewertung	162
b) Beteiligung unabhängiger Mitglieder der Unternehmensleitung	163
aa) Regelungsziel der ex ante-Beteiligung unabhängiger Mitglieder der Unternehmensleitung	164

bb)	Zustimmungskompetenzen im deutschen Recht	165
(1)	Vertretung der Gesellschaft gegenüber Vorstandsmitgliedern, § 112 AktG	165
(2)	Übertragung der Zustimmung auf den Aufsichtsrat, § 111 Abs. 4 S. 2 AktG	166
(3)	Zustimmung zu Kredit- Dienst- und Werkverträgen, §§ 89, 114, 115 AktG	168
cc)	Zustimmungskompetenzen im britischen Recht	168
dd)	Vergleichende Bewertung	169
3.	Mechanismen zur standardbasierten ex post- Überprüfung	169
a)	Regelungsziel von Mechanismen zur standardbasierten ex post-Überprüfung	170
b)	Mechanismen zur standardbasierten ex post- Überprüfung im deutschen Recht	170
aa)	Treupflicht der Aktionäre	171
(1)	Mitgliedschaftliche Treupflicht	171
(2)	Gesetzliche Ausprägungen der mitgliedschaftlichen Treupflicht	174
(a)	Gleichbehandlungsgebot, § 53a AktG	174
(b)	Verbot von Sondervorteilen, § 117 AktG	176
(c)	Recht des faktischen Konzerns, §§ 311 ff. AktG	179
bb)	Kapitalerhaltung, § 57 AktG	179
cc)	Konzernrechtliche Regelungen	183
(1)	Recht des Vertragskonzerns, §§ 291 ff. AktG	185
(a)	Beherrschungsvertrag als Voraussetzung für Leitungsmacht und Verantwortung	185
(b)	Behandlung außenstehender Aktionäre	186
(c)	Schutz vor Tunneling im Vertragskonzern	187
(2)	Recht des faktischen Konzerns, §§ 311 ff. AktG	189
(a)	Abhängigkeitsverhältnis ohne Beherrschungsvertrag	189
(b)	Verbot der ausgleichslosen Nachteilszufügung	190
(c)	Abhängigkeitsbericht als flankierender Disziplinierungsmechanismus	192

(d) Privatrechtliche Durchsetzungsmechanismen	193
(e) Schutz vor Tunneling im faktischen Konzern	194
c) Mechanismen zur standardbasierten ex post-Überprüfung im britischen Recht	199
aa) Loyalitätspflicht	199
(1) Anwendbarkeit auf Kontrollaktionäre	200
(2) Durchsetzungsmechanismen	201
(3) Zwischenbewertung	203
bb) Kapitalerhaltung	208
cc) Konzernrechtliche Regelungen	209
d) Vergleichende Bewertung	210
4. Abschlussbewertung	212
§ 4: Kritische Analyse der Änderungsrichtlinie und des ARUG II	218
I. Anwendungsbereich	221
1. Vorgaben der Richtlinie	221
a) Beschränkung auf börsennotierte Gesellschaften	221
b) Begriffsbestimmung	222
aa) Related Party i.S.d. ARRL	222
bb) Geschäft i.S.d. ARRL	224
c) Wesentlichkeitsschwellen	226
2. Umsetzung durch das ARUG II	228
II. Publizitätspflicht, Art. 9c Abs. 2 ARRL	232
1. Vorgaben der Richtlinie	232
2. Umsetzung durch das ARUG II	233
III. Fairness Opinion, Art. 9c Abs. 3 ARRL	235
1. Vorgaben der Richtlinie	235
2. Umsetzung durch das ARUG II	237
IV. Zustimmungserfordernis, Art. 9c Abs. 4 ARRL	241
1. Vorgaben der Richtlinie	241
a) Zustimmungskompetenz der Hauptversammlung	242
b) Zustimmungskompetenz des Verwaltungs- oder Aufsichtsorgans	245
2. Umsetzung durch das ARUG II	247

3.	Möglichkeiten zur richtlinienkonformen Anpassung	251
a)	Streichung der Option zur Errichtung eines beschließenden Ausschusses	251
b)	Modifikation der für den beschließenden Ausschuss geltenden Besetzungsvorschriften	253
V.	Aggregationsregel, Art. 9c Abs. 8 ARRL	255
1.	Vorgaben der Richtlinie	255
2.	Umsetzung durch das ARUG II	256
VI.	Ausnahme für im ordentlichen Geschäftsgang und zu marktüblichen Bedingungen zustande gekommene Geschäfte, Art. 9c Abs. 5 ARRL	257
1.	Vorgaben der Richtlinie	257
2.	Umsetzung durch das ARUG II	258
VII.	Fakultative Bereichsausnahmen, Art 9c Abs. 6 ARRL	260
1.	Vorgaben der Richtlinie	260
a)	Ausnahmeoption für konzerninterne Geschäfte, Art. 9c Abs. 6 lit. a) ARRL	261
b)	Ausnahmeoption für Geschäfte mit Zustimmungserfordernis der Hauptversammlung nach nationalem Recht, Art. 9c Abs. 6 lit. b) ARRL	262
c)	Sonstige Ausnahmeoptionen, Art. 9c Abs. 6 lit. c) – e) ARRL	263
2.	Umsetzung durch das ARUG II	264
VIII.	Anwendung auf wesentliche Geschäfte mit Tochtergesellschaften, Art. 9c Abs. 7 ARRL	268
1.	Vorgaben der Richtlinie	268
2.	Umsetzung durch das ARUG II	269
IX.	Maßnahmen und Sanktionen, Art. 14b ARRL	272
1.	Vorgaben der Richtlinie	272
2.	Umsetzung durch das ARUG II	272
X.	Fazit	274
XI.	Auswirkungen auf das existierende Recht in Deutschland	278
XII.	Anlassbezogene Anpassung des deutschen Rechts	282

§ 5: Schlussbetrachtung	284
§ 6: Zusammenfassung in Thesen	286
Literaturverzeichnis	293