

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XV
<i>1. Teil: Einleitung und Überblick über das Thema</i>	1
I. Einleitung.....	1
II. Problemaufriss und Stand der Diskussion.....	3
III. Abgrenzung des Themas	5
IV. Gang der Darstellung	7
<i>2. Teil: Die Kodexbewegung im Bereich der Corporate Governance</i>	9
I. Einführung: Das rechtstatsächliche Phänomen der Regulierung durch Corporate-Governance-Kodizes.....	9
II. Begriffsbestimmung: Corporate Governance.....	10
1. Sprachliche Begriffsbestimmung.....	10
2. Inhaltliche Begriffsbestimmung	12
a) Prinzipal-Agent-Konflikt	12
b) Problemkreise der Corporate Governance.....	14
III. Standortbestimmung der Corporate-Governance-Diskussion.....	14
IV. Regelungsebenen der Corporate Governance	17
V. Kodizes als Form der Regulierung	19
1. Begriffsbestimmung	19
2. Geschichte und Spektrum der Regulierung durch Kodizes	20
a) Regulierung durch Kodizes im Bereich der Corporate Governance.....	21
b) Weitere durch Kodizes regulierte Sachbereiche	23
aa) Richtlinien des Basler Ausschusses für Bankenaufsicht	23
bb) Umweltrecht	25
cc) Technikrecht	25
dd) Ethik-Kodizes in transnationalen Unternehmen.....	26

ee) Anti-Doping-Regeln im Sport	26
ff) Wirtschaftsrechtliche Regelungen	27
c) Bewertung	28
3. Kodizes als Teil einer neuen Regulierungswirklichkeit	29
a) Pluralisierung der Akteure	29
aa) Internationale Organisationen	30
bb) Beteiligung transnationaler Unternehmen	30
cc) Tendenzen in Deutschland	32
dd) Machtverlust des Staates	32
b) Pluralisierung der Regulierungsformen	33
aa) Problematik des Begriffs Soft Law	34
bb) Soft Law auf internationaler Ebene	36
cc) Soft Law auf nationaler Ebene	37
dd) Fazit	37
4. Motivation zur Regulierung durch Kodizes	38
5. Kodexregeln als rechtliche Regelungen	39
6. Umgehung der Gesetzgebung durch Kodizes	40
7. Ausblick auf die zukünftige Bedeutung von Kodizes	42
8. Fazit	44
VI. Zusammenfassung	44
 3. Teil: Die rechtlichen und faktischen Wirkungen nationaler Corporate-Governance-Kodizes	47
I. Einführung	47
II. Unterscheidung zwischen rechtlichen und faktischen Wirkungen	47
1. Rechtliche Wirkungen von Corporate-Governance-Kodizes	48
a) Gesetzliche Regelungen	48
b) Private Regelungen	49
c) Hybride Regulierungsformen	50
d) Kriterien der Zuordnung zur staatlichen oder privaten Sphäre	52
aa) Regelungsgeber	52
bb) Geltungsbereich	52
cc) Verkündung	52
dd) Verknüpfung mit dem Gesetzesrecht	52
ee) Konkretisierung ausfüllungsbedürftiger Gesetzesbestimmungen	53
ff) Rechtsfolgen der Nichtbefolgung	53
gg) Anknüpfung in Verträgen	53
hh) Durchsetzbarkeit	54
ii) Überarbeitung	54
2. Faktische Wirkungen	54

III. Europäischer und internationaler Rahmen nationaler Corporate-Governance-Kodizes	55
1. OECD-Grundsätze	55
2. Bestrebungen in der EU	56
a) Vorgaben für die externe Corporate Governance	57
b) Vorgaben für die interne Corporate Governance	57
aa) Hochrangige Expertengruppe auf dem Gebiet des Gesellschaftsrechts...	58
bb) EU-Aktionsplan	58
cc) Empfehlung zu den Aufgaben von Aufsichtsratsmitgliedern und -ausschüssen	60
dd) Empfehlung zur Vergütung von Vorstands- und Aufsichtsratsmitgliedern	61
ee) Einführung von Audit Committees	61
ff) Richtlinie zu Corporate-Governance-Statements	62
gg) Sachverständigenausschuss Corporate Governance	63
IV. Die rechtlichen und faktischen Wirkungen des Deutschen Corporate Governance Kodexes	63
1. Einleitung	63
2. Gesetzlicher Rahmen	63
3. Entwicklung des DCGK	64
a) Entwicklungen auf Unternehmensebene	65
b) Vorschlag der Grundsatzkommission Corporate Governance	65
c) Vorschlag des Berliner Initiativkreises	66
d) Scorecard for German Corporate Governance	66
e) Baums-Kommission	66
f) Kodex-Kommission	67
g) Überarbeitung des DCGK	68
h) Akzeptanz des DCGK	71
i) Begleitung durch das Transparenz- und Publizitätsgesetz	71
4. Inhalt und Regelungsarten des DCGK	72
a) Funktionen	73
b) Inhaltliche Differenzierung	73
c) Regelungsarten	74
aa) Gesetzliche Bestimmungen	74
bb) Empfehlungen	74
cc) Anregungen	76
d) Stellungnahme	77
5. Rechtliche Wirkungen	78
a) Wiedergabe gesetzlicher Bestimmungen	78
b) Empfehlungen	80
aa) Entsprechenserklärung nach § 161 AktG	80
(1) Wesen der Entsprechenserklärung	81
(2) Comply or explain <i>versus</i> comply or disclose	82

(3) Von der Entsprechenserklärung erfasster Zeitraum	83
(4) Prüfungspflicht hinsichtlich der Abgabe der Entsprechenserklärung	85
bb) Mittelbare rechtliche Wirkungen von Empfehlungen	86
cc) Ausstrahlungswirkung auf ausfüllungsbedürftige Normen	87
dd) Durchsetzbarkeit der Kodex-Regeln	87
ee) Rechtsfolgen der Nichtbefolgung	88
ff) Rechtsnatur der Kodex-Empfehlungen	88
(1) Gesetze	89
(2) Richterrecht oder Gewohnheitsrecht	89
(3) Verkehrspflichten	90
(4) Vertragsrecht	90
(5) Soziale Regeln oder reines Marketinginstrument	90
(6) Handelsbräuche	92
(7) Fachnormen	93
(8) Konkretisierungen gesetzlicher Bestimmungen	94
(9) Soft Law	95
(10) Eigene Einordnung: Hybride Regelungen	96
c) Anregungen	97
d) Die Rechtsnatur des DCGK	98
aa) Private Selbstverpflichtung oder staatliche Regulierung?	98
bb) Eigene Einordnung: Hybrides Regulierungsinstrument	100
(1) Atmende Größe im Spannungsfeld zwischen privater Selbstverpflichtung und staatlicher Regulierung	100
(2) Hybride Regulierungsinstrumente als Win-Win-Situation	102
(3) Der DCGK als dem Staat zurechenbares hybrides Regulierungsinstrument	103
e) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit des DCGK	103
aa) Zusammensetzung des Gremiums	105
bb) Verfahren	106
cc) Finanzierung des Gremiums	107
dd) Rechtsaufsicht	108
ee) Vergleich mit anderen außergesetzlichen Regelungsquellen	108
(1) § 315a HGB	109
(2) § 342 HGB	110
(3) DIN-Normen	111
(4) Vergleich mit § 161 AktG	112
f) Erforderliche Änderungen	113
6. Faktische Wirkungen	114
a) Image des Unternehmens	114
b) Kapitalmarkt	115
c) Vergleich zwischen comply or explain und comply or disclose	116
d) Kodexregeln als Vorläufer von Gesetzen	116
e) Schaffung eines Bewusstseins für Corporate Governance	117

V. Die rechtlichen und faktischen Wirkungen des DCGK im Vergleich mit anderen nationalen Corporate-Governance-Kodizes ..	118
1. Einleitung.....	118
2. Entstehungsgeschichte	119
3. Geltungsbereich	121
4. Inhalt der Kodizes	122
5. Anknüpfung der Kodizes an das Gesetzesrecht	125
6. Die Rolle des Staates.....	127
7. Faktische Relevanz.....	130
8. Nationale Corporate-Governance-Kodizes als hybride Regulierungsinstrumente	131
VI. Zusammenfassung	132
 4. Teil: Die extraterritoriale Wirkung nationaler Corporate-Governance-Kodizes.....	137
I. Einleitung.....	137
II. Grundlagen extraterritorialer Konflikte	139
1. Begriffsbestimmungen	139
2. Staatliche Souveränität als Grundlage extraterritorialer Probleme	140
3. Gründe für extraterritoriale Jurisdiktion	142
4. Fallgruppen extraterritorialer Jurisdiktion	143
III. Tatsächliches Vorkommen extraterritorialer Konflikte im Zusammenhang mit Kodizes	143
1. Einleitung.....	143
2. Sarbanes-Oxley Act.....	144
3. Arbeitsrecht.....	145
4. Datenschutzrecht.....	147
5. Bewertung.....	148
IV. Völkerrechtliche Behandlung extraterritorialer Jurisdiktion	150
1. Entwicklung der Rechtsprechung zu extraterritorialen Konflikten	151
2. <i>Genuine Link</i>	153
a) Ursprung der <i>Genuine Link</i> -Theorie.....	153
b) Anerkannte <i>Genuine Links</i>	154
3. Folgen extraterritorialer Jurisdiktion und Möglichkeiten der Konfliktbewältigung.....	155
a) Politische Lösungen.....	155
b) Schutz- und Gegengesetzgebung.....	156

c) Gerichtliche Lösungen	157
d) Streitbeilegung auf anderen Wegen.....	157
V. Übertragung der Regeln auf nationale Corporate-Governance-Kodizes?	158
1. Kodizes als Teil staatlicher Jurisdiktion	159
2. Regelung extraterritorialer Sachverhalte in nationalen Corporate-Governance-Kodizes	160
a) Dem Staat zuzurechnender Corporate-Governance-Kodex.....	160
b) Private Regelungen	160
3. Konflikt zwischen einem nationalen Corporate-Governance-Kodex und einer ausländischen gesetzlichen Regelung	161
a) Dem Staat zurechenbarer nationaler Corporate-Governance-Kodex	161
b) Privater Corporate-Governance-Kodex	162
4. Konflikt zweier nationaler Corporate-Governance-Kodizes	162
a) Konflikt zweier dem Staat zurechenbarer nationaler Corporate-Governance-Kodizes	162
b) Konflikt zwischen einem dem Staat zurechenbaren nationalen Corporate-Governance-Kodex und einem privaten Corporate-Governance-Kodex.....	162
c) Konflikt zwischen zwei privaten Corporate-Governance-Kodizes.....	163
5. Konflikt zwischen einem nationalen Corporate-Governance-Kodex und einem internationalen Regelwerk	163
a) Rechtlich bindendes internationales Regelwerk	164
b) Rechtlich unverbindliches internationales Regelwerk	164
6. Faktische Wechselwirkungen nationaler Corporate-Governance-Kodizes im internationalen Kontext	165
7. Geltung auch für Kodizes in anderen Sachbereichen?	166
VI. Zusammenfassung.....	167
5. Teil: Zusammenfassung der Ergebnisse der Arbeit und Resümee	169
I. Zusammenfassung der Ergebnisse der Arbeit	169
II. Resümee und Ausblick	172
Literaturverzeichnis.....	175
Sachverzeichnis.....	193