

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung	1

1. Teil:

Untersuchung, Boardmodelle samt Kontrollfunktion und Haftungsunterschiede

Problem und Gang der Untersuchung

I. Ausgangspunkt	5
II. Grundlagen	8
III. Auswahl	10
IV. Ziele	11
V. Aufbau	12

1. Kapitel: Monistisches Führungssystem mit nicht geschäftsführenden Direktoren

I. Funktion, Struktur und Zusammensetzung des einstufigen Verwal- tungssystems	14
1. Allgemein	14
2. Funktion und Struktur	15
3. Zusammensetzung	18
4. Arbeitnehmerbeteiligung	20
5. Bestellung und Abberufung	21
II. Nicht geschäftsführende Direktoren im einstufigen Verwaltungs- system	22
1. Outside directors in den USA	22
a) Funktion	23
b) Vergütung	23
c) Unabhängigkeit	24
d) Zusammensetzung	24
e) Verantwortungsbereiche	25
2. Non-executive directors in Großbritannien	26
a) Funktion	26
b) Vergütung	27

Inhaltsverzeichnis

c) Unabhängigkeit	27
d) Zusammensetzung	28
e) Verantwortungsbereiche	28
 2. Kapitel: Dualistisches Führungssystem mit Aufsichtsrat	
I. Funktion, Struktur und Zusammensetzung des zweistufigen Verwal-	
tungssystems	30
II. Der Aufsichtsrat	31
1. Funktion	31
2. Vergütung	32
3. Unabhängigkeit	32
4. Zusammensetzung	34
5. Verantwortungsbereiche	35
 3. Kapitel: Haftungsdivergenzen und Konvergenz	
I. Implikation einer rechtlichen Unterscheidung	36
II. Erhöhtes Haftungsrisiko bei Vereinigung der Funktionen	38
III. Erhöhtes Haftungsrisiko durch Grundsatz der gesamtschuldnerischen	
Haftung	41
IV. Kein erhöhtes Haftungsrisiko bei Durchsetzung durch separates Ver-	
waltungsgremium	43
V. Haftungskonvergenz	43
VI. Zusammenfassung 3. Kapitel in Thesen	47
 2. Teil:	
Innenhaftung	
 4. Kapitel: Outside directors nach US-amerikanischem Recht	
I. Differenzierender Haftungsmaßstab zwischen verschiedenen	
Direktoren?	51
II. Pflichten und Haftung von outside directors	52
1. Sorgfaltspflicht	52
a) Sorgfaltstandard	53
b) Sorgfältige Aufgabenerfüllung und Delegation	53
c) Haftungsrisiko	54
d) Business judgment rule	55
e) Satzungsausschluss	56
2. Treuepflicht	57
a) Allgemeine Interessenwahrungspflicht	57
b) Interessenkonflikte	57
(1) Lösung von Interessenkonflikten	58
(2) Insichgeschäfte	59

(3) Unzulässiger Wettbewerb einschließlich Ausnutzung von Geschäftschancen	61
(4) Mehrfachposten	62
c) Controlling shareholder Situationen	63
d) Haftungsrisiko	63
3. Sonstige Haftungsquellen	64
a) Verschwiegenheitspflicht	64
b) Kapitalerhaltungsvorschriften	64
c) Übernahmesituationen	65
d) Insolvenz	65
III. Haftungsausschluss bzw. Beschränkung	66
1. Satzungsausschluss	66
2. Ratifikation durch Anteilseigner	66
IV. Durchsetzung	66
1. Probleme der Durchsetzung	66
2. Aktionärsklage	67
a) Abhilfeverlangen	67
b) Entbehrllichkeit	68
c) Unabhängiger Klageausschuss	68
3. Weitere Faktoren	68

5. Kapitel: Non-executive directors nach englischem Recht

I. Differenzierender Haftungsmaßstab zwischen verschiedenen Direktoren?	70
II. Pflichten und Haftung von non-executive directors	72
1. Sorgfaltspflicht	73
a) Sorgfaltstandard	73
b) Sorgfältige Aufgabenerfüllung und Delegation	75
c) Keine business judgment rule	76
d) Haftungsrisiko	76
2. Treuepflicht	77
a) Allgemeine Interessenwahrungspflicht	77
b) Interessenkonflikte	77
(1) Lösung von Interessenkonflikten	78
(2) Insichgeschäfte	79
(3) Unzulässiger Wettbewerb einschließlich Ausnutzung von Geschäftschancen	81
(4) Mehrfachposten	82
3. Sonstige Haftungsquellen	82
a) Verschwiegenheitspflicht	82
b) Kapitalerhaltungsvorschriften	83
c) Entsprechungserklärung	83
d) Insolvenz	83
III. Haftungsausschluss bzw. Beschränkung	84

Inhaltsverzeichnis

1. Satzungsausschluss	84
2. Ratifikation durch Anteilseigner	84
3. Freistellung durch Gericht	85
IV. Durchsetzung	85
1. Probleme der Durchsetzung	85
2. Aktionärsklage	86
 6. Kapitel: Aufsichtsratsmitglieder nach deutschem Recht	
I. Differenzierender Haftungsmaßstab zwischen Vorstand und Aufsichtsratsmitgliedern	88
II. Pflichten und Haftung von Aufsichtsratsmitgliedern	89
1. Sorgfaltspflicht	90
a) Sorgfaltstandard	90
b) Sorgfältige Aufgabenerfüllung und Delegation	91
c) Business judgment rule	95
d) Haftungsrisiko	97
2. Treuepflicht	98
a) Allgemeine Interessenwahrungspflicht	98
b) Interessenkonflikte	99
(1) Lösung von Interessenkonflikten	99
(2) Insichgeschäfte	100
(3) Wettbewerb mit der Gesellschaft einschließlich Ausnutzung von Geschäftschancen	103
(4) Mehrfachposten	104
3. Sonstige Haftungsquellen	105
a) Verschwiegenheitspflicht	105
b) Kapitalerhaltungsvorschriften	105
c) Entsprechungserklärung	106
d) Insolvenz	107
e) Verbot schädigenden Verhaltens	108
III. Haftungsausschluss bzw. Beschränkung	108
1. Satzungsausschluss	108
2. Ratifikation durch Anteilseigner	108
IV. Durchsetzung	109
1. Probleme der Durchsetzung	109
2. Aktionärsklage	110
3. Geltendmachung durch Gläubiger	112
 7. Kapitel: Rechtsvergleich und Schlussfolgerungen – Innenhaftung	
I. Differenzierender Haftungsmaßstab zwischen verschiedenen Organmitgliedern	113
II. Pflichten und Haftung von nicht geschäftsführenden Organmitgliedern	114
1. Sorgfaltspflicht	114

Inhaltsverzeichnis

a) Sorgfaltssstandard	114
b) Sorgfältige Aufgabenerfüllung und Delegation	116
c) Business judgment rule	118
2. Treuepflicht	120
a) Allgemeine Interessenwahrungspflicht	120
b) Interessenkonflikte	120
(1) Lösung von Interessenkonflikten	121
(2) Insichgeschäfte	123
(3) Unzulässiger Wettbewerb einschließlich Ausnutzung von Geschäftschancen	125
(4) Mehrfachposten	126
3. Sonstige Haftungsquellen	127
a) Verschwiegenheitspflicht	127
b) Kapitalerhaltungsvorschriften	127
c) Entsprechungserklärung	127
d) Insolvenz	128
III. Haftungsausschluss bzw. Beschränkung	128
IV. Durchsetzung	129
1. Probleme der Durchsetzung und Lösungsmöglichkeiten	129
2. Aktionärsklage	131
V. Zusammenfassung 2. Teil	135

3. Teil: Außenhaftung

8. Kapitel: Outside directors nach US-amerikanischem Recht

I. Kapitalmarktrecht	140
1. Primärmarkt – WorldCom und Enron	141
a) Section 11 Securities Act	141
b) WorldCom	145
c) Enron	147
2. Sekundärmarkt	149
a) Rule 10b-5	149
b) Section 18 (a) Exchange Act	150
c) Controlling person liability	151
II. Tort Law	152
III. Sonstige Haftungsquellen	152
IV. Geltendmachung	155

9. Kapitel: Non-executive directors nach englischem Recht

I. Kapitalmarktrecht	156
1. Primärmarkt	156
2. Sekundärmarkt	158
II. Tort Law	158

Inhaltsverzeichnis

III. Sonstige Haftungsquellen	159
1. Stellungnahme im Rahmen von Übernahmeangeboten	159
2. Spezialgesetzliche Regelungen	160
IV. Geltendmachung	160
 10. Kapitel: Aufsichtsratsmitglieder nach deutschem Recht	
I. Kapitalmarktrecht	161
II. Deliktische Haftung	163
1. § 823 Abs. 1 BGB	163
2. § 823 Abs. 2 BGB – Schutzgesetze	164
3. § 826 BGB	166
4. Vorsatzhaftung	167
5. Beweislast und Kausalität	168
6. Schaden	169
7. Gesamtschuldnerische Haftung und Innenausgleich	169
III. Sonstige Haftungsquellen	170
1. Entsprechungserklärung gem. § 161 AktG	170
2. Stellungnahme im Rahmen von Übernahmeangeboten gem. § 27 WpÜG	170
3. US-Börsennotierung	171
4. Spezialgesetzliche Regelungen	171
IV. Geltendmachung	172
 11. Kapitel: Rechtsvergleich und Schlussfolgerungen – Außenhaftung	
I. Europarechtliche Vorgaben	173
II. Voraussetzungen der Haftung	174
1. Unmittelbare Organaußenhaftung	174
2. Verschulden und haftungsbegründendes Verhalten	175
3. Kausalität und Beweislast	178
III. Umfang der Haftung	180
1. Schaden	180
2. Gesamtschuldnerische Haftung und Innenausgleich	181
IV. Geltendmachung	182
V. Zusammenfassung 3. Teil	183
 4. Teil: Strafsanktionen	
 12. Kapitel: Outside directors nach US-amerikanischem Recht	
I. Kapitalmarktinformationen	188
II. Betrug	190
III. Verletzung treuhänderischer Pflichten	191
IV. Insiderhandel	191

V. Sonstige Haftungsquellen	192
13. Kapitel: Non-executive directors nach englischem Recht	
I. Kapitalmarktinformationen	194
II. Betrug	195
III. Verletzung treuhänderischer Pflichten	195
IV. Insiderhandel	196
V. Sonstige Haftungsquellen	196
14. Kapitel: Aufsichtsratsmitglieder nach deutschem Recht	
I. Kapitalmarktinformationen	197
II. Betrug	198
III. Untreue	199
IV. Insiderhandel	200
V. Sonstige Haftungsquellen	201
15. Kapitel: Rechtsvergleich und Schlussfolgerungen – Strafsanktionen	
I. Kapitalmarktstrafrecht	202
II. Aufsichtspflichtverletzungen	203
III. Verletzung treuhänderischer Pflichten	203
IV. Insiderhandel	203
V. Sanktionierung	204
VI. Zusammenfassung 4. Teil	204
5. Teil:	
Haftungsfreistellung und D&O Versicherung	
16. Kapitel: Outside directors nach US-amerikanischem Recht	
I. Freistellung von Haftung und Kosten	208
II. D&O Versicherung	210
17. Kapitel: Non-executive directors nach englischem Recht	
I. Freistellung von Haftung und Kosten	213
II. D&O Versicherung	214
18. Kapitel: Aufsichtsratsmitglieder nach deutschem Recht	
I. Freistellung von Haftung und Kosten	215
II. D&O Versicherung	215

Inhaltsverzeichnis

19. Kapitel: Rechtsvergleich und Schlussfolgerungen – Haftungsfreistellung und D&O Versicherung	
I. Freistellung von Haftung und Kosten	218
II. D&O Versicherung	219
III. Zusammenfassung 5. Teil	220
6. Teil: Haftung nicht geschäftsführender Organmitglieder in der SE nach deutschem Recht	
20. Kapitel: SE mit dualistischem Führungssystem	
21. Kapitel: SE mit monistischem Führungssystem	
I. Differenzierender Haftungsmaßstab	223
II. Sorgfaltspflicht	224
III. Treuepflicht	225
IV. Sonstige Haftungsquellen	226
V. Durchsetzung	226
7. Teil: Zusammenfassung der Ergebnisse und rechtspolitische Schlussfolgerungen	
22. Kapitel: Fazit, Schlussfolgerungen und Ausblick	
I. Haftung als geeignetes Mittel zur Verbesserung der Überwachungstätigkeit des Aufsichtsrats?	229
II. Haftungsintensität	232
1. Innenhaftung	232
a) Allgemein	232
b) Sorgfaltspflicht	235
(1) Verantwortung für ex ante Überwachung	235
(2) Finanzmarktkrise	236
c) Treuepflicht: Bedeutung unabhängiger Aufsichtsräte	240
d) Durchsetzung: Erleichterung der Aktionärsklage	241
2. Außenhaftung	242
23. Kapitel: Wesentliche Ergebnisse in Thesenform	
Literaturverzeichnis	245
I. Literatur zum deutschen Recht	245
II. Literatur zum U.S. amerikanischen Recht	251
III. Literatur zum englischen Recht	252
IV. Rechtsvergleichende Literatur (schwerpunktmäßig)	253

Inhaltsverzeichnis

V. Internet Quellen	254
Sachregister	255