

Gerhard Schewe

# Unternehmensverfassung

Corporate Governance im Spannungsfeld von  
Leitung, Kontrolle und Interessenvertretung

Zweite, aktualisierte und erweiterte Auflage

 Springer

# Inhaltsverzeichnis

|                             |       |
|-----------------------------|-------|
| Vorworte.....               | V     |
| Inhaltsübersicht .....      | IX    |
| Inhaltsverzeichnis .....    | XI    |
| Abbildungsverzeichnis ..... | XXI   |
| Tabellenverzeichnis .....   | XXIII |

## 1 Unternehmensverfassung im betriebswirtschaftlichen Kontext ..... 1

|   |    |
|---|----|
| 1.1 Staatsverfassung als Ausgangspunkt.....           | 2  |
| 1.1.1 Systembezug der Verfassung.....                 | 3  |
| 1.1.2 Wirkungsbezug der Verfassung.....               | 4  |
| 1.1.3 Effizienzbezug der Verfassung.....              | 6  |
| 1.2 Gegenstand der Unternehmensverfassung.....        | 8  |
| 1.2.1 Begriff der Unternehmensverfassung.....         | 8  |
| 1.2.2 Systembezug der Unternehmensverfassung .....    | 10 |
| 1.2.3 Wirkungsbezug der Unternehmensverfassung .....  | 12 |
| 1.2.4 Effizienzbezug der Unternehmensverfassung ..... | 14 |

## 2 Theorie der Unternehmensverfassung ..... 17

|   |    |
|---|----|
| 2.1 Koalitionstheorie als theoretische Ausgangsbasis.....                         | 18 |
| 2.2 Konfliktorientierung der Unternehmensverfassung .....                         | 26 |
| 2.2.1 Grundlegende Überlegungen .....   | 26 |
| 2.2.2 Konfliktparteien und ihre Interessen.....                                   | 28 |
| 2.2.3 Konfliktlinien und Interessenkongruenzen zwischen<br>Interessengruppen..... | 32 |
| 2.2.3.1 Im Verhältnis Unternehmensleitung –<br>Eigenkapitalgeber .....            | 32 |
| 2.2.3.2 Im Verhältnis Unternehmensleitung –<br>Fremdkapitalgeber .....            | 34 |

|         |  |    |
|---------|--|----|
| 2.2.3.3 | Im Verhältnis Unternehmensleitung –<br>Arbeitnehmer .....                            | 35 |
| 2.2.3.4 | Im Verhältnis Eigenkapitalgeber –<br>Fremdkapitalgeber .....                         | 36 |
| 2.2.3.5 | Im Verhältnis Eigenkapitalgeber –<br>Arbeitnehmer .....                              | 37 |
| 2.2.3.6 | Im Verhältnis Fremdkapitalgeber –<br>Arbeitnehmer .....                              | 40 |
| 2.2.4   | Konfliktlinien innerhalb der Interessengruppen.....                                  | 40 |
| 2.2.4.1 | Interessenunterschiede innerhalb der<br>Unternehmensleitung .....                    | 40 |
| 2.2.4.2 | Interessenunterschiede innerhalb der<br>Eigenkapitalgeber .....                      | 42 |
| 2.2.4.3 | Interessenunterschiede innerhalb der<br>Fremdkapitalgeber .....                      | 44 |
| 2.2.4.4 | Interessenunterschiede innerhalb der<br>Arbeitnehmerschaft.....                      | 45 |
| 2.3     | Ökonomische Fundierung der Unternehmensverfassung.....                               | 47 |
| 2.3.1   | Grundlegende Überlegungen .....  | 49 |
| 2.3.2   | Unternehmensverfassung vor dem Hintergrund der<br>Theorie der Verfügungsrechte ..... | 51 |
| 2.3.3   | Unternehmensverfassung vor dem Hintergrund der<br>Agenturtheorie.....                | 58 |
| 2.3.4   | Unternehmensverfassung vor dem Hintergrund der<br>Transaktionskostentheorie .....    | 61 |
| 2.4     | Fazit der theoretischen Diskussion .....   | 63 |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>3 Grundstrukturen der Unternehmensverfassung .....</b>                               | <b>65</b> |
| 3.1 Leitungsmodelle.....  | 66        |
| 3.1.1 Funktion von Leitungsmodellen .....   | 66        |
| 3.1.2 Das monistische System.....   | 70        |
| 3.1.2.1 Grundstruktur.....  | 70        |
| 3.1.2.2 Shareholder Meeting.....  | 71        |
| 3.1.2.3 Board of Directors.....   | 73        |
| 3.1.2.4 Beispiel der Board-Struktur der General<br>Electric Company .....               | 78        |
| 3.1.3 Das dualistische System.....  | 80        |
| 3.1.3.1 Grundstruktur.....  | 80        |
| 3.1.3.2 Hauptversammlung.....   | 81        |
| 3.1.3.3 Aufsichtsrat .....  | 82        |
| 3.1.3.4 Vorstand.....   | 87        |
| 3.1.4 Vergleichende Beurteilung des monistischen und des<br>dualistischen Systems ..... | 89        |
| 3.2 Rechtsformen.....   | 92        |
| 3.2.1 Funktion von Rechtsformen.....  | 92        |
| 3.2.2 Rechtsformen im Überblick.....  | 96        |
| 3.2.3 Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH).....                                 | 100       |
| 3.2.3.1 Gegenstand der GmbH.....  | 100       |
| 3.2.3.2 Organe der GmbH.....  | 102       |
| 3.2.3.3 Gründung einer GmbH .....   | 105       |
| 3.2.4 Unternehmergesellschaft (UG) .....  | 108       |
| 3.2.5 Kleine Aktiengesellschaft (AG).....   | 110       |
| 3.2.5.1 Gegenstand der kleinen Aktiengesellschaft.....                                  | 110       |
| 3.2.5.2 Wertung der kleinen Aktiengesellschaft .....                                    | 111       |
| 3.2.5.3 Gründung einer kleinen Aktiengesellschaft .....                                 | 114       |

|          |   |            |
|----------|---|------------|
| 3.2.6    | Europäische Aktiengesellschaft (SE).....  | 116        |
| 3.2.6.1  | Gegenstand der SE .....   | 116        |
| 3.2.6.2  | Vorteile der europäischen Aktiengesellschaft .....  | 118        |
| 3.2.6.3  | Mitbestimmung der Arbeitnehmer in der europäischen Aktiengesellschaft.....                  | 119        |
| 3.3      | Beispiel verfassungsmäßiger Grundstrukturen .....   | 121        |
| <b>4</b> | <b>Leitungs- und Kontrollkompetenz im Rahmen der deutschen Unternehmensverfassung .....</b> | <b>127</b> |
| 4.1      | Leitungskompetenz des Vorstandes .....  | 127        |
| 4.1.1    | Struktur der Vorstandsarbeit .....  | 128        |
| 4.1.2    | Prozess der Vorstandsarbeit .....   | 134        |
| 4.1.3    | Einschränkung der generellen Leitungskompetenz .....  | 138        |
| 4.1.3.1  | Entscheidungskompetenzen bei grundlegenden Unternehmensentscheidungen.....                  | 138        |
| 4.1.3.2  | Entscheidungskompetenzen bei zustimmungspflichtigen Geschäften .....                        | 140        |
| 4.1.3.3  | Entscheidungskompetenzen bei Thesaurierung und Ausschüttung .....                           | 142        |
| 4.2      | Leitungskompetenz im Fall der Insolvenz.....  | 145        |
| 4.2.1    | Grundlagen .....  | 145        |
| 4.2.2    | Insolvenzantrag .....   | 151        |
| 4.2.3    | Insolvenzmasse und Insolvenzgläubiger .....   | 154        |
| 4.2.4    | Insolvenzverwalter.....   | 156        |
| 4.2.5    | Insolvenzplanverfahren.....   | 158        |

---

|         |  |     |
|---------|--|-----|
| 4.3     | Kontrollkompetenz des Aufsichtsrates.....                                    | 161 |
| 4.3.1   | Aufgaben des Aufsichtsrates .....  | 162 |
| 4.3.1.1 | Bestellungskompetenz .....   | 163 |
| 4.3.1.2 | Organisationskompetenz.....  | 165 |
| 4.3.1.3 | Überwachungskompetenz .....  | 166 |
| 4.3.1.4 | Beratungskompetenz .....   | 168 |
| 4.3.2   | Wahrnehmung der Kontrollkompetenz.....                                       | 169 |
| 4.3.2.1 | Idealtypologie: Aufgabenwahrnehmung<br>durch Vorstand und Aufsichtsrat ..... | 171 |
| 4.3.2.2 | Realtypologie: Aufsichtsratsstruktur und<br>Aufgabenwahrnehmung .....        | 173 |
| 4.3.3   | Probleme bei der Wahrnehmung der<br>Kontrollkompetenz.....                   | 178 |
| 4.4     | Kontrollkompetenz der Hauptversammlung .....                                 | 183 |
| 4.4.1   | Aufgaben der Hauptversammlung .....  | 183 |
| 4.4.2   | Durchführung der Hauptversammlung.....                                       | 187 |
| 4.4.2.1 | Ablauf der Sitzung .....   | 187 |
| 4.4.2.2 | Funktion der Sitzungsleitung .....   | 189 |
| 4.4.2.3 | Beispiel der Durchführung einer<br>Hauptversammlung .....                    | 192 |
| 4.4.3   | Machtverhältnisse in der Hauptversammlung .....                              | 196 |
| 4.4.3.1 | Allgemeine Rechte des Aktionärs .....  | 197 |
| 4.4.3.2 | Stimmrechte der Aktionäre .....  | 198 |
| 4.4.3.3 | Minderheitenrechte .....   | 198 |
| 4.4.4   | Probleme bei der Wahrnehmung der<br>Kontrollkompetenz.....                   | 200 |
| 4.5     | Kontrollkompetenz des Abschlussprüfers.....                                  | 203 |
| 4.5.1   | Aufgaben der Abschlussprüfung .....  | 203 |
| 4.5.2   | Probleme bei der Wahrnehmung der<br>Kontrollfunktion .....                   | 207 |
| 4.6     | Kontrollkompetenz durch Informationsversorgung .....                         | 210 |

|         |   |     |
|---------|---|-----|
| 4.6.1   | Regelungen zum elektronischen Aktionärsforum .....  | 210 |
| 4.6.2   | Regelungen zur Publizität .....   | 212 |
| 4.6.3   | Regelungen des Börsenrechts .....   | 216 |
| 4.6.3.1 | Grundlagen .....  | 216 |
| 4.6.3.2 | Zulassung zum Börsenhandel .....  | 219 |
| 4.6.3.3 | Börsenprospekthaftung .....   | 220 |
| 4.7     | Unternehmensverfassung im Umbruch: Die Corporate-Governance-Reform .....                            | 221 |
| 4.7.1   | Grundlagen .....  | 221 |
| 4.7.2   | Überblick über den Reformprozess .....  | 224 |
| 4.7.3   | Auswirkungen des KonTraG .....  | 227 |
| 4.7.3.1 | Auswirkungen des KonTraG im Hinblick auf die Arbeit des Aufsichtsrates .....                        | 227 |
| 4.7.3.2 | Auswirkungen des KonTraG im Hinblick auf Stimmrechte und Aktienerwerb .....                         | 228 |
| 4.7.3.3 | Auswirkungen des KonTraG im Hinblick auf Abschlussprüfer und Abschlussprüfung .....                 | 229 |
| 4.7.3.4 | Auswirkungen des KonTraG im Hinblick auf die Risikoberichterstattung und das Risikomanagement ..... | 231 |
| 4.7.4   | Auswirkungen des Deutschen Corporate-Governance-Kodex (DCGK) .....                                  | 235 |
| 4.7.5   | Auswirkungen des TransPuG .....   | 241 |
| 4.7.6   | Auswirkungen des BilReG/BilKoG .....  | 245 |
| 4.7.7   | Auswirkungen des VorstOG .....  | 248 |
| 4.7.8   | Auswirkungen des UMAG .....   | 250 |
| 4.7.8.1 | Auswirkungen des UMAG im Hinblick auf die Haftung der Führungsorgane .....                          | 251 |
| 4.7.8.2 | Auswirkungen des UMAG im Hinblick auf die Anfechtung von Hauptversammlungsbeschlüssen .....         | 252 |
| 4.7.8.3 | Auswirkungen des UMAG im Hinblick auf die Anmeldung zur Hauptversammlung .....                      | 253 |
| 4.7.9   | Auswirkungen des BilMoG .....   | 254 |

---

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| <b>5</b>  | <b>Interessenvertretungskompetenz der Arbeitnehmer im Rahmen der deutschen Unternehmensverfassung.....</b>    | <b>257</b> |
| 5.1       | Geschichtliche Entwicklung der Institutionalisierung der Interessenvertretungskompetenz der Arbeitnehmer..... | 258        |
| 5.2       | Interessenvertretungskompetenz auf Betriebsebene .....  | 265        |
| 5.2.1     | Das Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) .....  | 265        |
| 5.2.1.1   | Geltungsbereich .....   | 266        |
| 5.2.1.2   | Institutionalisierung der Interessenvertretungskompetenz .....  | 267        |
| 5.2.1.2.1 | Betriebsrat .....   | 268        |
| 5.2.1.2.2 | Gesamtbetriebsrat.....  | 277        |
| 5.2.1.2.3 | Konzernbetriebsrat .....  | 278        |
| 5.2.1.2.4 | Europäischer Betriebsrat.....   | 279        |
| 5.2.1.2.5 | Einigungsstelle .....   | 282        |
| 5.2.1.2.6 | Betriebsversammlung .....   | 284        |
| 5.2.1.2.7 | Wirtschaftsausschuss .....  | 286        |
| 5.2.1.3   | Ausgestaltung der Interessenvertretungskompetenz.....   | 288        |
| 5.2.1.3.1 | Mitbestimmungsrechte .....  | 289        |
| 5.2.1.3.2 | Mitwirkungsrechte .....   | 292        |
| 5.2.2     | Das Sprecherausschussgesetz (SprAuG).....   | 295        |
| 5.2.2.1   | Geltungsbereich .....   | 297        |
| 5.2.2.2   | Institutionalisierung der Interessenvertretungskompetenz .....  | 299        |
| 5.2.2.2.1 | Sprecherausschuss.....  | 299        |
| 5.2.2.2.2 | Versammlung der leitenden Angestellten.....   | 300        |
| 5.2.2.2.3 | Gesamt- und Konzernsprecher-<br>ausschuss .....   | 300        |
| 5.2.2.3   | Ausgestaltung der Interessenvertretungskompetenz.....   | 301        |



|           |   |     |
|-----------|---|-----|
| 5.3       | Interessenvertretungskompetenz auf Unternehmensebene .....                            | 303 |
| 5.3.1     | Das Drittelbeteiligungsgesetz (DrittelbG).....  | 303 |
| 5.3.1.1   | Geltungsbereich und Institutionalisierung<br>der Interessenvertretungskompetenz ..... | 304 |
| 5.3.1.2   | Ausgestaltung der Interessenvertretungs-<br>kompetenz .....                           | 306 |
| 5.3.2     | Das Mitbestimmungsgesetz (MitbestG) .....   | 307 |
| 5.3.2.1   | Geltungsbereich .....   | 309 |
| 5.3.2.2   | Institutionalisierung der<br>Interessenvertretungskompetenz .....                     | 310 |
| 5.3.2.2.1 | Zusammensetzung des<br>Aufsichtsrates.....  | 310 |
| 5.3.2.2.2 | Wahl der Vertreter der Arbeit-<br>nehmer in den Aufsichtsrat.....                     | 312 |
| 5.3.2.3   | Ausgestaltung der Interessenvertretungs-<br>kompetenz .....                           | 313 |
| 5.3.2.3.1 | Wahl des Aufsichtsratsvorsitzenden<br>und seines Stellvertreters.....                 | 314 |
| 5.3.2.3.2 | Konfliktregulierung im Aufsichtsrat ....  | 315 |
| 5.3.2.3.3 | Wahl der Vorstände bzw. des<br>Arbeitsdirektors .....                                 | 316 |
| 5.3.3     | Das Montan-Mitbestimmungsgesetz<br>(Montan-MitbestG).....                             | 317 |
| 5.3.3.1   | Geltungsbereich .....   | 318 |
| 5.3.3.2   | Institutionalisierung der<br>Interessenvertretungskompetenz .....                     | 321 |
| 5.3.3.2.1 | Zusammensetzung des<br>Aufsichtsrates.....  | 321 |
| 5.3.3.2.2 | Wahl der Vertreter der<br>Arbeitnehmer in den Aufsichtsrat.....                       | 324 |

---

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 5.3.3.3   | Ausgestaltung der Interessenvertretungs-<br>kompetenz .....                                  | 324        |
| 5.3.3.3.1 | Wahl des neutralen weiteren<br>Mitglieds des Aufsichtsrates .....                            | 324        |
| 5.3.3.3.2 | Wahl des Aufsichtsratsvorsitzenden<br>und seines Stellvertreters.....                        | 326        |
| 5.3.3.3.3 | Bestellung der Vorstände bzw. des<br>Arbeitsdirektors .....                                  | 327        |
| 5.3.4     | Das Montan-Mitbestimmungsgesetz-<br>Ergänzungsgesetz (Montan-MitbestGErgG).....              | 328        |
| 5.3.4.1   | Geltungsbereich .....  | 330        |
| 5.3.4.2   | Prüfung der Regelungen des<br>Montan-MitbestGErgG durch das<br>Bundesverfassungsgericht..... | 332        |
| 5.3.4.3   | Institutionalisierung und Ausgestaltung der<br>Interessenvertretungskompetenz .....          | 333        |
| 5.4       | Probleme der institutionalisierten Interessenvertretungs-<br>kompetenz .....                 | 335        |
| 5.4.1     | Vertretung von unternehmensexternen Interessen .....   | 336        |
| 5.4.2     | Verhältnis von Kontroll- und Interessenvertretungs-<br>kompetenz im Aufsichtsrat .....       | 341        |
| 6         | <b>Unternehmensverfassung – wohin? .....</b>   | <b>347</b> |
|           | <b>Literaturverzeichnis .....</b>  | <b>357</b> |
|           | <b>Index .....</b>   | <b>381</b> |