

Claudia Schubert

Das Unternehmensinteresse – Maßstab für die Organwalter der Aktiengesellschaft

Unter besonderer Berücksichtigung der Nachhaltigkeit
und sozialen Verantwortung von Unternehmen



Nomos

Kartell- und Regulierungsrecht

herausgegeben von

Prof. Dr. Torsten Körber, LL.M. (Berkeley)

Prof. Dr. iur. Dr. rer. pol. Dres. h.c. Franz Jürgen Säcker

Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß

Band 30

Claudia Schubert

Das Unternehmensinteresse – Maßstab für die Organwalter der Aktiengesellschaft

Unter besonderer Berücksichtigung der Nachhaltigkeit
und sozialen Verantwortung von Unternehmen



Nomos



Onlineversion
Nomos eLibrary

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-6544-7 (Print)

ISBN 978-3-7489-0630-8 (ePDF)

1. Auflage 2020

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2020. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Vorwort

Das Unternehmensinteresse ist der zentrale Maßstab für das Handeln der Organwalter einer Aktiengesellschaft. Die seit gut 100 Jahren geführte Diskussion um diesen Begriff hat vor allem durch die Auseinandersetzung mit der Corporate Social Responsibility, der Nachhaltigkeit von Unternehmen und der Gemeinwohlbindung von Gesellschaften neue Impulse erfahren. Diese haben zwar nicht in Deutschland, aber in Frankreich zu einer Neufassung des Art. 1832 Code civil als zentraler Regelung des französischen Gesellschaftsrechts geführt. Vor dem Hintergrund dieser aktuellen Entwicklungen setzt sich diese Monografie mit dem Unternehmensinteresse als Begriff, seiner Ableitung und seinen Folgewirkungen auseinander. Die Schrift wurde durch die Hans-Böckler-Stiftung gefördert.

Hamburg, November 2019

Claudia Schubert

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	11
Einleitung	17
1. Teil. Unternehmensinteresse als Leitlinie des Organwalterhandelns in der AG – zur Entwicklung und zur Nachhaltigkeit und sozialen Verantwortung von Unternehmen	23
A. Unternehmensinteresse als historisch gewachsene Leitformel	23
I. Entwicklung bis zum Inkrafttreten des AktG 1937	23
II. Zur Rechtsentwicklung nach dem 2. Weltkrieg	27
III. Stakeholder-Value oder Shareholder-Value – eine betriebswirtschaftliche Diskussion und ihre Auswirkungen auf den rechtlichen Handlungsmaßstab	36
B. Unternehmensinteresse im Spiegel der Rechtsvergleichung	42
I. Vom Shareholder-Value zum Enlighted Shareholder-Value im Vereinigten Königreich und in den USA	42
II. Zur Reform des Gesellschaftsrechts in Frankreich	46
C. Unternehmensinteresse, Nachhaltigkeit und soziale Verantwortung des Unternehmens	52
I. Nachhaltigkeit und Unternehmensinteresse	53
1. Nachhaltigkeit und gute Unternehmensführung – Vorgaben im DCGK und im Nachhaltigkeitskodex	53
a) Regelungen im DCGK	53
b) Deutscher Nachhaltigkeitskodex	56
c) OECD-Leitsätze für multinationale Unternehmen	57
d) Vorgaben im Rechnungslegungsrecht	58
2. Nachhaltige Vorstandsvergütung nach § 87 Abs. 1 S. 2 AktG	59
3. Nachhaltigkeit und Unternehmensinteresse	65
4. Fazit	67
II. Corporate Social Responsibility und Unternehmensinteresse	69
1. Zur Entwicklung der Corporate Social Responsibility	69

Inhaltsverzeichnis

2. Die europäische CSR-Strategie und die Richtlinie 2014/95/EU	75
3. Umsetzung der CSR-Richtlinie in den §§ 289b ff. HGB	79
4. Soziale Verantwortung und Legalitätspflicht	83
5. Corporate Social Responsibility als Teil des Unternehmensinteresses	86
a) Zur Einordnung der Regelungen über die soziale Verantwortung von Unternehmen	86
b) CSR und Unternehmensinteresse	87
c) Bloße Bemühenspflicht des Vorstands oder Selbstbindung der Geschäftsleiter	95
d) Exkurs: Rechtsfolgen bei Verletzung der Berichtspflichten aus den §§ 289b ff. HGB	98
e) Zusammenfassung	102
6. Corporate Governance und Corporate Social Responsibility	104
a) Zum Verhältnis von Corporate Governance und Corporate Social Responsibility	104
b) CSR-Standards und Corporate Governance im DCGK	105
c) Externe und interne Corporate Governance und Corporate Social Responsibility	109
aa) Corporate Governance durch Berichtspflichten und interne Due-diligence-Verfahren	109
bb) Interne Governance durch Vergütungsgestaltung	111
(1) Zulässigkeit von Nachhaltigkeits-Key Performance Indices	111
(2) Anforderungen an einen Einsatz von Nachhaltigkeits-Key Performance Indices und Alternativen	113
7. Zusammenfassung	117
III. Unternehmensinteresse und Corporate Governance	118
1. Berücksichtigung des Unternehmensinteresses im DCGK	118
2. Das Leitbild des Ehrbaren Kaufmanns im DCGK	123
a) Leitbild – Recht oder wirtschaftsethisches Prinzip	123
b) Leitbild des Ehrbaren Kaufmanns und sein Verhältnis zu Compliance, Corporate Governance, Nachhaltigkeit und Corporate Social Responsibility	128
IV. Keine Sonderentwicklung in Bezug auf Großunternehmen	131
V. Folgerungen für das Unternehmensinteresse	133

2. Teil. Konkretisierung des Unternehmensinteresses als Maßstab für das Handeln der Organvertreter	138
A. Relevante Belange für die Bestimmung des Unternehmensinteresses	138
I. Rentabilität als oberstes Ziel bei erwerbswirtschaftlichen Gesellschaften	138
II. Kein ausschließlicher Bezug auf die Interessen der Aktionäre oder einzelner Aktionärsgruppen	141
III. Relevanz der Arbeitnehmerinteressen	146
1. Arbeitnehmerinteressen als eigenständige Komponente des Unternehmensinteresses	146
2. Unzureichende Erfassung der Arbeitnehmerinteressen durch das Arbeitsrecht	149
IV. Berücksichtigung von Interessen sonstiger Stakeholder	153
1. Berücksichtigung von Gläubigerinteressen	153
2. Berücksichtigung von Interessen der Allgemeinheit	155
a) Relevanz von Gemeinwohlbelangen bei erwerbswirtschaftlich tätigen Gesellschaften	155
b) Keine unzulässige Instrumentalisierung von Gesellschaften im Gemeinwohlinteresse	159
3. Folgen für das Konzept des Unternehmensinteresses und für Drittklagerechte	164
V. Reputationsrisiken als relevanter Bestandteil des Unternehmensinteresses	165
1. Rechtliche Relevanz von Reputationsrisiken	165
2. Zum Begriff der Reputation in der Betriebswirtschaftslehre	168
3. Reputationstreiber und ihre Relevanz für das Unternehmensinteresse	170
B. Umgang mit widerstreitenden Interessen	172
C. Ein-Personen-Gesellschaften	175
D. Folgerungen aus dem Unternehmensinteresse	178
I. Überblick	178
II. Unternehmenszusammenschlüsse und Unternehmensübernahmen	179
1. Unternehmenszusammenschlüsse und -übernahmen und Arbeitnehmerinteresse	179
2. Unternehmensinteresse – Aktionärsinteresse – Eigeninteresse des Vorstands	184

Inhaltsverzeichnis

III. Soziale Kosten, insbesondere betriebliche Altersvorsorge	187
IV. Höhe der Vorstandsvergütung – Überarbeitung des § 87 Abs. 1 AktG	191
V. Freigiebigkeit von Gesellschaften: Spenden, Sponsoring, Mäzenatentum	194
VI. Räuberische Aktionäre, Koppelungsgeschäfte mit Betriebsräten und zu hohe Betriebsratsvergütung	202
VII. Lieferketten und Unternehmensinteresse	207
E. Zur Relevanz des Unternehmensinteresses und Reform des § 76 Abs. 1 AktG	210
F. Zusammenfassung	214
Literaturverzeichnis	223

Abkürzungsverzeichnis

a. A.	andere Ansicht
AcP	Archiv für civilistische Praxis
a. E.	am Ende
Abb.	Abbildung
ABl.	Amtsblatt
abl.	ablehnend
Abs.	Absatz
AcP	Archiv für civilistische Praxis
AG	Aktiengesellschaft, Die Aktiengesellschaft
AGG	Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz
AktG	Aktiengesetz
a. M.	am Main; andere Meinung
AnwBl	Anwaltsblätter
AöR	Archiv für öffentliches Recht
AP	Arbeitsrechtliche Praxis
Art.	Artikel
AuR	Arbeit und Recht
BAG	Bundesarbeitsgericht
BB	Betriebs-Berater
Bd.	Band
BDSG	Bundesdatenschutzgesetz
BeckOGK	<i>Gsell, Beate u. a. (Gesamthrg.)</i> , Beck-online.Großkommentar
BeckOK GmbHG	<i>Ziemons, Hildegard/Jaeger, Carsten/Pöschke, Moritz (Hrsg.)</i> , Beck'scher Online-Kommentar zum GmbHG
BeckRS	Beck Rechtssätze
BetrAVG	Gesetz zur Verbesserung der betrieblichen Altersversorgung
BetrVG	Betriebsverfassungsgesetz
Beil.	Beilage
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGH	Bundesgerichtshof
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs für Strafsachen

Abkürzungsverzeichnis

BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs für Zivilsachen
BK-GG	<i>Kabl, Walter/Waldhoff, Christian/Walter, Christian (Hrsg.)</i> , Bonner Kommentar zum Grundgesetz, Loseblattwerk
BT-Drs.	Bundestags-Drucksache
Bull. civ.	Bulletin des arrêts de la Cour de cassation : Chambres civiles
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts
COM	European Commission
Cour Cass. Comm.	Cour de Cassation, Chambre Commerciale
Cour Cass. Crim.	Cour de Cassation, Chambre Criminelle
CSR	Corporate Social Responsibility
CZZ	Corporate Compliance Zeitschrift
D.	Receuil Dalloz
DB	Der Betrieb
DCGK	Deutscher Corporate Governance Kodex
DIN	Deutsches Institut für Normung
DJT	Deutscher Juristentag
DKKW	<i>Däubler, Wolfgang/Kittner, Michael/Klebe, Thomas/Wedde, Peter (Hrsg.)</i> , BetrVG, 16. Aufl., Frankfurt 2018
DRS	Deutsche Rechnungslegungsstandards
DSGVO	Datenschutz-Grundverordnung, Verordnung (EU) 2016/679 v. 27.4.2016, ABl. Nr. L 119 v. 4.5.2016, S. 1; berichtet in ABl. Nr. L 127 v. 23.5.2018, S. 2
DStR	Deutsches Steuerrecht
DZWIR	Deutsche Zeitschrift für Wirtschafts- und Insolvenzrecht
EBIT	Earnings before interests and taxes
EG	Europäische Gemeinschaft
EGHGB	Einführungsgesetz zum HGB
Einl.	Einleitung
endg.	endgültig
EnWG	Gesetz über die Elektrizitäts- und Gasversorgung
ErfK	<i>Müller-Glöge, Rudi/Preis, Ulrich/Schmidt, Ingrid (Hrsg.)</i> , Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht, 19. Aufl., München 2019
EU	Europäische Union
EUV	Vertrag über die Europäische Union, EU-Vertrag
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

f.	folgende
ff.	fortfolgende
Fn.	Fußnote
FS	Festschrift
GG	Grundgesetz
ggf.	gegebenenfalls
GK-BetrVG	<i>Wiese, Günter u. a. (Hrsg.)</i> , Gemeinschaftskommentar zum Betriebsverfassungsgesetz, 11. Aufl., Köln 2018
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung
GRC	Charta der Grundrechte der Europäischen Union
GRI	Global Reporting Initiative
GroßkommAktG	<i>Hirte, Heribert/Mülbert, Peter O./Roth, Markus (Hrsg.)</i> , AktG, Großkommentar, 5. Aufl.
GRUR	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht
GRUR Int.	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Internationaler Teil
GS	Gedächtnisschrift
GWR	Gesellschafts- und Wirtschaftsrecht
HGB	Handelsgesetzbuch
HH	<i>Habersack, Matthias/Hensler, Martin</i> , Mitbestimmungsgesetz, 4. Aufl., München 2018
h. M.	herrschende Meinung
i. e. S.	im engeren Sinne
IHK	Industrie- und Handelskammer
ILO	International Labour Organisation
InstVergVO	Institutsvergütungsverordnung
i. S.	im Sinne
ISO	International Organization for Standardization
i. w. S.	im weiteren Sinne
JCP-E	Juris-Classeur Périodique Édition
JW	Juristische Wochenschrift
JZ	Juristenzeitung
Kap.	Kapitel
KK-AktG	<i>Zöllner, Wolfgang (Hrsg.)</i> , Kölner Kommentar zum AktG, 3. Aufl.

Abkürzungsverzeichnis

KK-WpÜG	<i>Hirte, Heribert/v. Bülow, Christoph (Hrsg.)</i> , Kölner Kommentar zum WpÜG, 2. Aufl., Köln 2010
KOM	Europäische Kommission
KonTraG	Gesetz zur Kontrolle und Transparenz im Unternehmensbereich
KPI	Key Performance Indices
KR	<i>Bader, Peter u. a. (Hrsg.)</i> , KR - Gemeinschaftskommentar zum Kündigungsschutzgesetz und zu sonstigen kündigungsschutzrechtlichen Vorschriften, 12. Aufl., Köln 2019
krit.	kritisch
KSchG	Kündigungsschutzgesetz
KStG	Körperschaftsteuergesetz
KSzW	Kölner Schrift zum Wirtschaftsrecht
KWG	Gesetz über das Kreditwesen
LG	Landgericht
MaRisk	Mindestanforderungen an das Risikomanagement
MHdB ArbR	<i>Kiel, Heinrich/Lunk, Stefan, Oetker, Hartmut (Hrsg.)</i> , Münchener Handbuch des Arbeitsrechts, Bd. II, 4. Aufl., München 2018
Mio.	Million
MitbestG	Mitbestimmungsgesetz
MüHBGesR IV	<i>Hoffmann-Becking, Michael (Hrsg.)</i> , Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Bd. IV, 4. Aufl., München 2015
MüKoAktG	<i>Goette, Wulf/Habersack, Matthias/Kalss, Susanne (Hrsg.)</i> , Münchener Kommentar zum AktG
MüKoBGB	<i>Limperg, Bettina/Oetker, Hartmut/Rixecker, Roland/Säcker, Franz Jürgen (Hrsg.)</i> , Münchener Kommentar zum BGB
MüKoGmbHG	<i>Fleischer, Holger/Goette, Wulf (Hrsg.)</i> , Münchener Kommentar zum GmbHG, Bd. II, 3. Aufl., München 2019
m. w. N.	mit weiteren Nachweisen
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NK-GA	<i>Boecken, Winfried/Düwell, Franz Josef/Diller, Martin/Hanau, Hans (Hrsg.)</i> , <i>Gesamtes Arbeitsrecht</i> , Baden-Baden 2016
No.	Number, numero
Nr.	Nummer
NZA	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht
NZA-RR	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht – Rechtsprechungsreport
NZG	Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZZ	Neue Zürcher Zeitung
OECD	Organisation für wirtschaftliche Zusammenarbeit und Entwicklung, Organisation for Economic Co-operation and Development
OLG	Oberlandesgericht
RabelsZ	Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht
RdA	Recht der Arbeit
RD aff. int.	Revue de Droit des affaires internationales
Rn.	Randnummer
RVJ	<i>Raiser, Thomas/Veil, Rüdiger/Jacobs, Matthias</i> , Mitbestimmungsgesetz und Drittelbeteiligungsgesetz, 6. Aufl., Berlin 2015
s.	siehe
S.	Seite, Satz
SCE	Societas Cooperativa Europaea
SCE-VO	Verordnung (EG) Nr. 1435/2003 des Rates vom 22. Juli 2003 über das Statut der Europäischen Genossenschaft (SCE)
SE	Societas Europaea
SE-VO	Verordnung (EG) Nr. 2157/2001 des Rates vom 8. Oktober 2001 über das Statut der Europäischen Gesellschaft (SE)
sog.	so genannt(e)
StGB	Strafgesetzbuch
u. A.	und Andere
UAbs.	Unterabsatz
UmwG	Umwandlungsgesetz
UN	United Nations, Vereinte Nationen
UWG	Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb
v.	von, vom
vgl.	vergleiche
VAG	Gesetz über die Beaufsichtigung der Versicherungsunternehmen
vgl.	vergleiche
VGR	Wissenschaftliche Vereinigung für Unternehmens- und Gesellschaftsrecht
Vol.	Volume
VorstAG	Gesetz zur Angemessenheit der Vorstandsvergütung

Abkürzungsverzeichnis

WKS	<i>Wißmann, Hellmut/Kleinsorge, Georg/Schubert, Claudia</i> , Mitbestimmungsrecht, 5. Aufl., München 2017
WM	Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht, Wertpapier-Mitteilungen
WpÜG	Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz
WRP	Wettbewerb in Recht und Praxis
z. B.	zum Beispiel
ZfB	Zeitschrift für Betriebswirtschaft
ZfbF	Schmalenbachs Zeitschrift für betriebswirtschaftliche Forschung
ZGR	Zeitschrift für Unternehmens- und Gesellschaftsrecht
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handels- und Wirtschaftsrecht
Ziff.	Ziffer
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
ZVglRWiss	Zeitschrift für Vergleichende Rechtswissenschaft