

Band 87

Schweizer Schriften zum Finanzmarktrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Dieter Zobl
Prof. Dr. Mario Giovanoli
Prof. Dr. Rolf H. Weber

Dr. iur. Thomas Iseli

Führungsorganisation im Aktien-, Banken- und Versicherungsrecht

Ausgestaltung, Aufgaben und Abgrenzungen
von Verwaltungsrat und Geschäftsleitung,
aktuelle Entwicklungen und Corporate Governance

Schulthess § 2008

Inhaltsverzeichnis

DANK UND VORWORT	V
INHALTSÜBERSICHT	VII
INHALTSVERZEICHNIS	IX
LITERATURVERZEICHNIS	XXIX
MATERIALIENVERZEICHNIS	XLIX
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	LI
1. TEIL AKTIENRECHT UND CORPORATE GOVERNANCE	1
§ 1 EINLEITUNG	3
I. Vorbemerkungen	3
1. Begriff der Führungsorganisation	3
2. Inhalt der Führungsorganisation	4
3. Ziel der Arbeit	4
4. Vorgehensweise, Abgrenzung und Aufbau der Arbeit	5
II. Grundlagen der Regulierung der Führungsorganisation	7
1. Verfassungsrechtliche Grundlagen	7
a) Wirtschaftsfreiheit	7
b) Regulierung im Privat-, Banken- und Versicherungsrecht	7
(1) Kompetenzzuweisung	7
(2) Kompetenzausübung im Allgemeinen	8
(3) Kompetenzausübung im Finanzmarktrecht	8
2. Regulierungsstruktur und Schutzzweck	9
a) Aktienrecht	9
(1) Regulierungsstruktur	9
(i) Entstehung und Ausrichtung	9
(ii) Einheit des Aktienrechts	10
(2) Schutzzweck	12
b) Corporate Governance	13
(1) Regulierungsstruktur	13
(i) Entstehung und Ausgangslage: Principal-Agent-Verhältnis	13
(ii) Entwicklungen	14
(iii) Begriff und Inhalt	15
(iv) Corporate Governance und Aktienrecht	16
(2) Schutzzweck	17

c)	Bankenrecht.....	18
(1)	Regulierungsstruktur.....	18
(2)	Schutzzweck	19
(i)	Gläubigerschutz.....	19
(ii)	Funktionsschutz.....	19
d)	Versicherungsrecht.....	20
(1)	Regulierungsstruktur.....	20
(2)	Schutzzweck	21
(i)	Versichertenschutz	21
(ii)	Weitere Zweckbestimmungen.....	21
e)	Exkurs: Eidgenössische Finanzmarktaufsicht.....	22
(1)	Regulierungsstruktur.....	22
(2)	Schutzzweck	22
3.	Regelungsansatzpunkte der Führungsorganisation.....	23
a)	Vorbemerkungen.....	23
b)	Innere Organisation.....	23
c)	Personelle Voraussetzungen.....	23
d)	Aufgaben und Pflichten.....	24
e)	Verantwortlichkeit.....	24
f)	Funktions- und Gewaltentrennung.....	25
g)	Kontrollorgane, Bewilligungspflicht und Aufsicht	26
h)	Transparenz.....	26
§ 2	AKTIENRECHT	29
1.	Verwaltungsrat.....	29
1.	Vorbemerkungen	29
2.	Verwaltungsrat vor der Aktienrechtsrevision von 1991.....	30
3.	Aktienrechtsrevision 1991.....	31
a)	Gang der Revision.....	31
b)	Hauptzweck.....	31
c)	Dualistisches System?.....	32
d)	Übertragung der Geschäftsführung.....	33
e)	Unübertragbare und unentziehbare Aufgaben.....	33
f)	Fazit.....	34
4.	Laufende Aktienrechtsrevision.....	35
5.	Organisation	35

a)	Innere Organisation	35
	(1) Organisationsautonomie	35
	(2) Wahl und personenbezogene Anforderungen	36
	(3) Sitzungen	37
	(4) Beschlüsse	37
	(i) Beschlussfassung	37
	(ii) Anfechtung und Nichtigkeit	38
b)	Ausschüsse	39
	(1) Zweck	39
	(2) Organisation und Ausgestaltung	40
	(3) Verantwortung und endgültige Entscheidkompetenzen	41
	(4) Bedeutung für die Führungsorganisation	41
c)	Verwaltungsratspräsident	41
	(1) Wahl und Abberufung	41
	(2) Aufgaben, Rechte, Pflichten und Voraussetzungen	42
	(3) Stellung inner- und ausserhalb des Unternehmens	42
	(4) Vollamtliche Tätigkeit	43
	(5) Präsidium	43
d)	Beizug Dritter	44
6.	Aufgaben	44
a)	Kompetenzvermutung	44
	(1) Bedeutung	44
	(2) Kompetenzkompetenz und Kompetenzverletzungen	45
	(i) Kompetenzkompetenz	45
	(ii) Kompetenzverletzungen der Generalversammlung	45
	(iii) Kompetenzverletzungen des Verwaltungsrates	45
b)	Geschäftsführung	46
c)	Unübertragbare und unentziehbare Aufgaben	46
	(1) Oberleitung	47
	(i) Begriff und Umfang	47
	(ii) Inhalt	48
	(a) Vorbemerkungen	48
	(b) Zielfestlegung	48
	(c) Mittelfestlegung	49
	(d) Kontrolle	50

(2) Festlegung der Organisation	50
(i) Begriff und Umfang	50
(ii) Inhalt	51
(a) Oberste Stufe des Unternehmens	51
(b) Ausgestaltung der Geschäftsführung	51
(c) Organisationsprozess	52
(d) Gliederungsformen	52
(e) Anpassung an veränderte Verhältnisse	53
(iii) Mängel in der Organisation der Gesellschaft	53
(3) Finanzkontrolle und Finanzplanung	54
(i) Begriff und Umfang	54
(ii) Inhalt	55
(4) Ernennung und Abberufung	56
(5) Oberaufsicht und Compliance	56
(i) Begriff und Umfang	56
(ii) Inhalt	57
(a) Formeller Aspekt	57
(b) Materieller Aspekt	58
(6) Unübertragbarkeit und Unentziehbarkeit	58
II. Geschäftsführung	60
1. Vorbemerkungen	60
2. Begriff	60
3. Übertragung	61
a) Voraussetzungen	61
b) Kompetenzen	61
(1) Generalversammlung	61
(2) Verwaltungsrat	62
4. Vorbehaltsgeschäfte	62
5. Wahlmöglichkeiten	63
a) Vorbemerkungen	63
b) Keine Übertragung der Geschäftsführung	64
c) Geschäftsführung durch Mitglieder des Verwaltungsrates	64
(1) Geschäftsführende und nicht-geschäftsführende Verwaltungsratsmitglieder ...	64
(2) Aufgabenverteilung in der Führungsorganisation	65
(3) Monistisches System	66

d)	Geschäftsführung durch Dritte	66
III.	<i>Geschäftsleitung</i>	67
1.	Begriff	67
2.	Bedeutung.....	68
a)	Organeigenschaft.....	68
b)	Annäherung an dualistisches System	68
c)	Stellung der Geschäftsleitung	68
3.	Innere Organisation	69
a)	Zuständigkeit.....	69
b)	Ausgestaltung	69
4.	Aufgaben	70
a)	Zuständigkeit und Ausrichtung	70
b)	Ausgestaltung.....	71
5.	Personalunion von Verwaltungsrats- und Geschäftsleitungspräsident.....	72
a)	Begriff	72
b)	Regelung im Aktienrecht	72
c)	Gesetzliches Verbot der Personalunion?.....	73
d)	Kontrollmechanismen	74
e)	Statutarisches Verbot der Personalunion.....	74
(1)	Ausgangslage.....	74
(2)	Würdigung	76
f)	Faktische Verhältnisse	77
g)	Vor- und Nachteile der Personalunion.....	77
h)	Fazit.....	79
6.	Rechtsverhältnisse der Führungsorgane zur Gesellschaft	79
a)	Verwaltungsratsmitglieder	79
b)	Geschäftsleitungsmitglieder.....	80
c)	Exkurs: Vergütungstransparenz	81
7.	Monismus versus Dualismus	81
a)	Begriffe und Bedeutung	81
(1)	Monismus	81
(2)	Dualismus	82
b)	Anwendung der Modelle im Aktienrecht.....	82
c)	Konvergenz von Monismus und Dualismus	83
d)	Politische Vorstöße zum Dualismus	83

8. Unternehmensrealität in der Schweiz.....	84
a) Übertragungsnorm in den Statuten.....	84
b) Übertragung der Geschäftsführung.....	84
c) Professionalisierung der Verwaltungsratsarbeit.....	85
IV. Vertretung.....	87
1. Vertretung durch Verwaltungsrat.....	87
2. Vertretung durch Geschäftsleitung.....	87
3. Verleihung der Zeichnungsberechtigung.....	87
4. Vertretungsmacht und -befugnis.....	88
a) Umfang und Beschränkung.....	88
b) Kollektiv- und Einzelzeichnungsberechtigung.....	89
5. Abstimmung auf Führungsorganisation.....	89
V. Pflichten der Führungsorgane.....	90
1. Vorbemerkungen.....	90
2. Sorgfaltspflicht.....	90
a) Inhalt.....	90
b) Organisation und Gestaltungspflicht.....	91
c) Auswahl der Unterstellten und Eingriffspflicht.....	91
3. Treuepflicht.....	91
a) Inhalt.....	91
b) Ausstandsregeln.....	93
4. Gleichbehandlung der Aktionäre.....	93
VI. Instrumente zur Festlegung der Führungsorganisation.....	95
1. Statuten.....	95
a) Innere Organisation.....	95
b) Übertragungsermächtigung und Geschäftsführung.....	96
c) Vertretung.....	97
2. Organisationsreglement.....	97
a) Erlass und Zuständigkeit.....	97
b) Bedeutung.....	98
c) Inhalt.....	98
(1) Zwingender Inhalt.....	98
(i) Vorbemerkungen.....	98
(ii) Bestimmung und Aufgaben der Geschäftsführung.....	98
(iii) Berichterstattung, Auskunfts- und Einsichtsrecht.....	99

(2) Weiterer Inhalt	99
3. Kompetenzreglement.....	100
4. Individuelle Pflichtenhefte	101
5. Verhaltensregeln und Unternehmensleitbild	101
6. Weitere Instrumente	101
7. Auslegung der Instrumente.....	102
8. Auskunft über die Organisation der Geschäftsführung	102
a) Orientierungspflicht	102
b) Umfang und schutzwürdiges Interesse.....	103
9. Fazit.....	103
<i>VII. Schnittstellen und Zusammenarbeit der Führungsorgane</i>	<i>105</i>
1. Allgemeine Aspekte	105
a) Vorbemerkungen.....	105
b) Vertrauen.....	105
(1) Vertrauen, Information und Kontrolle	105
(2) Vertrauensverhältnisse in der Führungsorganisation.....	107
(i) Vertrauensverhältnis innerhalb eines Führungsorgans.....	107
(ii) Vertrauen des Verwaltungsrates zur Geschäftsleitung	107
(iii) Vertrauen der Geschäftsleitung zum Verwaltungsrat	108
c) Weisungen des Verwaltungsrates.....	108
(1) Weisungssystem.....	108
(2) Pflichten.....	109
d) Sitzungen der Führungsorgane.....	109
(1) Verwaltungsratssitzungen.....	109
(2) Geschäftsleitungssitzungen.....	110
e) Begleitung der Geschäftsleitung durch den Verwaltungsrat	110
f) Zusammenarbeit zwischen Verwaltungsrats- und Geschäftsleitungspräsident...	111
2. Informationsrechte und -pflichten	112
a) Informationsfluss.....	112
b) Recht auf Auskunft und Einsicht	112
c) Berichterstattung von Ausschüssen oder Dritten	113
d) Berichterstattung der Geschäftsleitung	114
(1) Organisationsreglement	114
(2) Zweck und Ausgestaltungskriterien.....	114
(3) Rhythmus und Umfang.....	115

VIII. Verantwortlichkeit.....	116
1. Organhaftung.....	116
a) Haftungstatbestand.....	116
b) Haftungsvoraussetzungen	116
(1) Schaden, Kausalität, Verschulden	116
(2) Geschäftsführung oder Vertretung.....	116
(3) Ausübung geschäftlicher Verrichtungen.....	117
c) Verhältnis zur aktienrechtlichen Verantwortlichkeit	117
2. Aktienrechtliche Verantwortlichkeit	117
a) Bedeutung und Legitimation.....	117
(1) Bedeutung für die Führungsorganisation.....	117
(2) Aktivlegitimation.....	118
(3) Passivlegitimation.....	118
(i) Formelle Organe.....	118
(ii) Faktische Organe.....	118
b) Haftungsvoraussetzungen	119
(1) Schaden.....	119
(2) Kausalzusammenhang	120
(3) Pflichtverletzung.....	120
(i) Schutznorm.....	120
(ii) Haftungsbegründende Pflichten	121
(a) Vorbemerkungen	121
(b) Unübertragbare und unentziehbare Aufgaben des Verwaltungsrates.....	121
(c) Sorgfalts- und Treupflicht.....	122
(d) Verstoss gegen Statuten und Reglemente.....	122
(e) Überschuldung, Sanierung und weitere Pflichtverletzungen.....	123
(f) Selbstregulatorische Pflichten und Corporate Governance.....	123
(iii) Objektivierter Sorgfalt.....	124
(4) Verschulden	125
(5) Beweislastverteilung.....	125
c) Business Judgment Rule	125
(1) Ausgangslage.....	125
(2) Voraussetzungen.....	126
(3) Bedeutung für die Führungsorganisation.....	127
d) Haftungsbefreiung bei befugter Übertragung	128

e)	Organhaftpflichtversicherung	129
3.	Exkurs: Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Organe	129
a)	Bedeutung für die (aktienrechtliche) Führungsorganisation	129
b)	Einzelprobleme	130
(1)	Unterlassung	130
(2)	Vorsatz	130
(3)	Komplexität der Fälle	131
4.	Exkurs: Strafrechtliche Verantwortlichkeit des Unternehmens	131
a)	Entstehung	131
b)	Subsidiär-exklusive Verantwortlichkeit	132
(1)	Tatbestand	132
(2)	Organisationsmängel und -pflichten	132
c)	Komplementär-direkte Verantwortlichkeit	133
(1)	Tatbestand	133
(2)	Organisationsmängel und -pflichten	133
d)	Bedeutung für die (aktienrechtliche) Führungsorganisation	134
IX.	<i>Ausblick: Revision des Aktien- und Rechnungslegungsrechts</i>	136
1.	Ausgangslage und Gang der Revision	136
2.	Kreuzverflechtungen	137
3.	Einzelne und jährliche Wiederwahl von Verwaltungsratsmitgliedern	137
4.	Interne Kontrolle	138
5.	Organisationsreglement	138
6.	Interessenkonflikte	139
7.	Exkurs: «Geschäftsleitung» im Gesetz	140
8.	Fazit	141
§ 3	CORPORATE GOVERNANCE: SWISS CODE UND SWX-RICHTLINIE	143
I.	<i>Swiss Code of Best Practice for Corporate Governance</i>	143
1.	Vorbemerkungen	143
a)	Standard schweizerischer Publikumsgesellschaften	143
b)	Gestaltungsempfehlungen	143
c)	Rechtsnatur und Verhältnis zum Aktienrecht	143
2.	Inhalt	144
a)	Vorbemerkungen	144
b)	Aufgaben und Aufgabenteilung	144
c)	Zusammensetzung des Verwaltungsrates	145

(1) Anzahl Mitglieder und Anforderungen.....	145
(2) Eigenständige Willensbildung, Gedankenaustausch mit Geschäftsleitung	145
(3) Geschäftsführende und nicht-geschäftsführende Verwaltungsratsmitglieder.	145
(4) Weitere Empfehlungen	146
d) Arbeitsweise und Vorsitz	146
(1) Sitzungen und Evaluation	146
(2) Information und Funktion des Verwaltungsratspräsidenten	147
e) Umgang mit Interessenkonflikten und Wissensvorsprüngen	147
f) Personalunion.....	148
g) Internes Kontrollsystem und Compliance.....	148
h) Ausschüsse	149
(1) Unabhängigkeitsregeln	149
(2) Prüfungsausschuss	150
(3) Entschädigungsausschuss	150
(4) Nominationsausschuss	150
i) Besondere Verhältnisse	150
II. SWX-Richtlinie.....	152
1. Rechtsgrundlage, Zweck und Anwendungsbereich.....	152
2. Inhalt.....	152
a) Offenlegungspflicht.....	152
b) Verwaltungsrat	153
(1) Verwaltungsratsmitglieder.....	153
(2) Organisation und Kompetenzregelung	153
(i) Überblick	153
(ii) Interne Organisation	154
(iii) Kompetenzregelung	155
(iv) Informations- und Kontrollinstrumente gegenüber der Geschäftsleitung..	155
c) Geschäftsleitung.....	156
III. Umsetzungsstand	157
1. Swiss Code	157
2. SWX-Richtlinie	158
3. Europäischer Vergleich	158
§ 4 RECHTSVERGLEICHUNG.....	161
I. USA	161
1. Zuständigkeitsbereich und Monismus	161

2.	Board of Directors	161
3.	Officers	161
4.	Corporate Governance	162
<i>II.</i>	<i>Deutschland</i>	<i>164</i>
1.	Dualistisches System	164
2.	Aufsichtsrat	164
3.	Vorstand	164
4.	Corporate Governance	165
<i>III.</i>	<i>Frankreich</i>	<i>166</i>
1.	Wahl der Systeme	166
2.	Monistisches System	166
a)	Verwaltungsrat	166
b)	Président-directeur général	166
3.	Monistisches System mit Gewaltentrennung	167
4.	Dualistisches System	167
5.	Corporate Governance	168
a)	Rapports VIÉNOT und BOUTON	168
b)	Aktuelle Entwicklungen	168
<i>IV.</i>	<i>Europäische Union</i>	<i>169</i>
1.	Societas Europaea	169
2.	Wahl des Systems	169
a)	Dualistisches System	170
b)	Monistisches System	170
3.	Corporate Governance	170
2. TEIL	FINANZMARKTRECHT	173
§ 5	BANKENRECHT	175
<i>I.</i>	<i>Einleitung</i>	<i>175</i>
1.	Tätigkeiten einer Bank	175
2.	Volkswirtschaftliche Funktionen und Bedeutung	175
3.	Bankbegriff	175
4.	Rechtsform	176
<i>II.</i>	<i>Funktions- und Gewaltentrennung im Bankenrecht</i>	<i>177</i>
1.	Norm vor 1971	177
a)	Gesetzes- und Verordnungstext	177
b)	Entstehungsgeschichte und Wortlaut	177

(1) Entstehungsgeschichte.....	177
(2) Wortlaut.....	178
2. Norm seit 1971.....	178
3. Funktions- und Gewaltentrennung sowie Verwaltungsorganisation.....	179
4. Zweck.....	180
a) Sachgemäße Überwachung der Geschäftsführung.....	180
b) Gläubiger- und Funktionsschutz.....	181
5. Verhältnis zum Aktienrecht.....	181
a) Verhältnis zwischen OR und Bankenrecht im Allgemeinen.....	181
(1) Koordination der massgebenden Bestimmungen.....	181
(2) Grundlagen zur Behandlung der Normenkonkurrenz.....	182
(3) Bankenrecht als <i>lex specialis</i>	183
b) Funktions- und Gewaltentrennung.....	183
(1) Normenkonkurrenz.....	183
(2) Aktienrechtliche Wahlmöglichkeit für Banken?.....	184
(3) Unübertragbare und unentziehbare Aufgaben für Bankverwaltungsräte?.....	184
(i) Ausgangslage.....	184
(ii) Aufsichtsbehörde.....	185
(iii) Lehrmeinungen.....	185
(iv) Würdigung.....	186
(4) Aktienrechtliche Verwaltungsratsaufgaben als zwingende Kompetenzobergrenze?.....	186
(i) Ausgangslage.....	186
(ii) Würdigung.....	186
(iii) Bankengesetzlicher Organisationsspielraum.....	187
(iv) Ausnahmen aktienrechtlicher Aufgaben für Bankverwaltungsräte.....	187
(a) Ausgestaltung des Rechnungswesens.....	187
(b) Ernennung und Abberufung der Zeichnungsberechtigten.....	188
(c) Differenzierte Kompetenzvermutung.....	188
(5) Genügende gesetzliche Grundlage für Gewaltentrennung?.....	189
(i) Ausgangslage.....	189
(ii) Würdigung.....	191
III. Funktions- und Gewaltentrennung als Bewilligungsvoraussetzung.....	194
1. Bewilligung und Bewilligungsverfahren.....	194
2. Statuten.....	194

a)	Übertragungsermächtigung	194
b)	Bestimmungen zur Führungsorganisation	195
c)	Änderungen	196
3.	Organisationsreglement	196
a)	Bedeutung	196
b)	Bestimmungen zur Führungsorganisation	196
c)	Änderungen	197
4.	Rolle der Aufsichtsbehörde	197
a)	Aufsicht	197
b)	Massnahmen und Verfahren	198
(1)	Verfügungen	198
(2)	Weitere Massnahmen	199
c)	Bewilligungsentzug	199
d)	Technisches Ermessen	201
5.	Ausnahmebewilligung der Gewaltentrennung	201
a)	Aufhebung der Gewalttrennung	201
b)	Besondere Umstände	202
c)	Verfahren und Auflagen	202
d)	Kasuistik	203
(1)	(Umwandlung von) Privatbankiers	203
(2)	Vorübergehende Geschäftsführung durch ein Verwaltungsratsmitglied	204
IV.	<i>Verwaltungsorganisation der Bank</i>	206
1.	Begriffe	206
a)	«Entsprechende» Verwaltungsorganisation	206
b)	«...wo der Geschäftszweck oder der Geschäftsumfang es erfordert»	206
c)	Befugnisabgrenzung	207
2.	Sachliche Angemessenheit	207
a)	Vorbemerkungen	207
b)	Zweck- und Verhältnismässigkeit	208
(1)	Zweck- und Verhältnismässigkeit im Allgemeinen	208
(2)	Gesetzliche Vorgaben und Gestaltungsspielraum	208
(3)	Anpassung an eigene Verhältnisse	209
(4)	Betriebswirtschaftliche Aspekte	209
c)	Koordination, Zusammenarbeit und Informationsflüsse	209
(1)	Koordination der Aufgaben	209

(2) Zusammenarbeit.....	210
(3) Informationsflüsse	210
(4) Trennung zwischen Handel, Vermögensverwaltung und Abwicklung.....	210
3. Verwaltungsrat	211
a) Innere Organisation	211
(1) Ausgestaltung und Voraussetzungen	211
(2) Ausschüsse.....	212
(3) Verwaltungsratspräsident.....	212
(4) Vollamtlich tätige Verwaltungsratsmitglieder	212
b) Oberleitung.....	213
(1) Führungsaufgaben.....	213
(2) Strategische Führung	214
(i) Umfang.....	214
(ii) Strategie und Organisation	214
c) Aufsicht und Kontrolle.....	214
4. Geschäftsleitung	215
a) Innere Organisation	215
(1) Zuständigkeit	215
(2) Ausgestaltung	215
b) Geschäftsführung	216
5. Exkurs: Gewähr für eine einwandfreie Geschäftstätigkeit	217
a) Verhältnis zur Verwaltungsorganisation	217
b) Fachliche Anforderungen an Führungsorgane	217
c) Verhaltensleitlinien	218
d) Verstösse gegen Verwaltungsorganisation.....	219
6. Verwaltungsorganisation und verschiedene Banktypen	219
a) Kantonalbanken.....	219
(1) Kantonsbeteiligung und Rechtsformen.....	219
(2) Verwaltungsorganisation	220
b) Grossbanken	221
(1) Aufsicht.....	221
(2) Verwaltungsorganisation	221
(3) Praxisbeispiele	221
(i) Rolle von MARCEL OSPEL beim Swissair-Grounding.....	221
(ii) Personalunion von LUKAS MÜHLEMANN an der Spitze der CSG	222

c)	Regionalbanken und Sparkassen	223
d)	Raiffeisenbanken	224
(1)	Zentralbankensystem	224
(2)	Verwaltungsorganisation	224
e)	Privatbankiers	225
(1)	Rechtsform	225
(2)	Verwaltungsorganisation	225
f)	Funktions- und Gewaltentrennung für Nicht-Banken-Effektenhändler?	225
V.	<i>Überwachung und Kontrolle</i>	227
1.	Bedeutung	227
2.	System	227
a)	Risikomanagement	227
b)	Interne Revision	228
c)	Prüfungsgesellschaft	228
3.	Corporate Governance	229
a)	Bedeutung	229
b)	Basler Ausschuss für Bankenaufsicht	230
(1)	Solide Methoden der Unternehmensführung	230
(2)	Grundsätze solider Unternehmensführung	230
(3)	Grundsätze für die Aufsichtsbehörde	232
4.	EBK-Rundschreiben zur Überwachung und internen Kontrolle	232
a)	Vorbemerkungen	232
b)	Verwaltungsrat	233
(1)	Aufgaben und Verantwortlichkeiten	233
(2)	Verwaltungsratsmitglieder	234
(3)	Arbeitsteilung und Ausschüsse	234
(i)	Arbeitsteilung	234
(ii)	Prüfungsausschuss	235
c)	Interne Revision	236
d)	Geschäftsleitung	236
(1)	Aufgaben und Verantwortlichkeiten	236
(2)	Funktionstrennung und Kontrollaktivitäten	237
(3)	Compliance	237
(4)	Risikokontrolle	238
e)	Ausnahmen für Privatbankiers	238

f) Würdigung	239
VI. Verantwortlichkeit.....	242
1. Verantwortlichkeit der Bankorgane.....	242
a) Verweis auf Aktienrecht	242
b) Bankenrechtliche Besonderheiten	242
2. Bank als faktisches Organ	243
3. Strafbestimmungen	244
§ 6 VERSICHERUNGSRECHT	247
I. Einleitung.....	247
1. Tätigkeiten eines Versicherungsunternehmens	247
2. Volkswirtschaftliche Funktionen und Bedeutung	247
3. Versicherungsbegriff	247
4. Rechtsform	249
II. Gewaltentrennung im Versicherungsrecht.....	250
1. Norm vor 2006	250
a) Gesetzes- und Verordnungstext	250
b) Entstehungsgeschichte und Bedeutung	250
2. Norm seit 2006	251
a) Gesetzes- und Verordnungstext	251
b) Übergangsbestimmungen	252
3. Gewaltentrennung als Gewährsbestimmung	252
4. Zweck	252
a) Gewähr für eine einwandfreie Geschäftstätigkeit	252
b) Harmonisierung und Standardisierung.....	253
5. Verhältnis zum Aktienrecht.....	253
a) Verhältnis zwischen OR und Versicherungsrecht im Allgemeinen.....	253
b) Zwang zur Übertragung der Geschäftsführung an die Geschäftsleitung?.....	255
(1) Ausgangslage	255
(2) Würdigung	255
c) Genügende gesetzliche Grundlage der Gewaltentrennung?.....	256
(1) Ausgangslage.....	256
(2) Rechtsstaatliche Würdigung	257
(3) Demokratische und politische Würdigung.....	257
(4) Würdigung im Blickwinkel der Rechtssetzungslehre.....	258
d) Fazit.....	259

III. Gewaltentrennung als Bewilligungsvoraussetzung	260
1. Bewilligung und Bewilligungsverfahren	260
2. Geschäftsplan, Statuten und Organisationsreglement	260
3. Rolle der Aufsichtsbehörde	261
a) Aufsicht	261
b) Massnahmen und Verfahren	262
c) Bewilligungsentzug	263
d) Technisches Ermessen	264
4. Ausnahmegewilligung der Gewaltentrennung	264
a) Aufhebung der Gewalttrennung	264
b) Bedingungen	265
c) Verfahren	265
IV. Überwachung und Kontrolle.....	266
1. Bedeutung.....	266
2. System	266
a) Risikomanagement und IKS	266
b) Interne Revision	267
c) Prüfgesellschaft.....	268
d) Verantwortlicher Aktuar	269
3. Corporate Governance.....	270
a) Bedeutung	270
b) International Association of Insurance Supervisors.....	271
(1) Grundsätze für wirkungsvolle Versicherungsaufsicht	271
(2) Personalunion	271
4. BPV-Richtlinien Corporate Governance, Risikomanagement und IKS.....	272
a) Rechtsgrundlagen und Adressaten	272
b) Zweck und Aufbau.....	272
c) Bestimmungen zur Corporate Governance	273
(1) Allgemeine Grundsätze.....	273
(2) Verwaltungsrat.....	273
(3) Geschäftsleitung.....	274
d) Risikomanagement und IKS	274
(1) Allgemeine Grundsätze.....	274
(2) Risikoerkennung und -beurteilung.....	275
(3) Risikosteuerungsmassnahmen und Kontrollaktivitäten	275

(4) Information und Dokumentation.....	276
e) Würdigung	276
V. <i>Verantwortlichkeit</i>	278
1. <i>Verantwortlichkeit der Versicherungsorgane</i>	278
2. <i>Versicherungsunternehmen als faktisches Organ</i>	278
3. <i>Strafbestimmungen</i>	279
3. TEIL ZUSAMMENFASSUNG UND WÜRDIGUNG	281
§ 7 <i>ZUSAMMENFASSUNG</i>	283
I. <i>Führungsorganisation im Aktienrecht</i>	283
II. <i>Führungsorganisation im Swiss Code und in der SWX-Richtlinie</i>	287
III. <i>Führungsorganisation im Bankenrecht</i>	289
IV. <i>Führungsorganisation im Versicherungsrecht</i>	291
§ 8 <i>WÜRDIGUNG</i>	293
I. <i>Aktienrecht</i>	293
1. <i>Kritik</i>	293
2. <i>Würdigung</i>	293
II. <i>Swiss Code und SWX-Richtlinie</i>	297
III. <i>Bankenrecht</i>	299
IV. <i>Versicherungsrecht</i>	301
V. <i>Kriterien zur Festlegung der Führungsorganisation</i>	302
1. <i>Vorbemerkungen</i>	302
2. <i>Unternehmensinterne Kriterien</i>	302
a) <i>Grösse des Unternehmens</i>	302
b) <i>Komplexität des Unternehmens</i>	302
c) <i>Zweck und Strategie des Unternehmens</i>	303
d) <i>Risiko, Kontrolle und Vertrauen</i>	303
e) <i>Aktionärsinteresse</i>	303
f) <i>Flexibilität und Dynamik</i>	304
3. <i>Unternehmensexterne Kriterien</i>	304
a) <i>Vorbemerkungen</i>	304
b) <i>Stabilität des Umfeldes</i>	304
c) <i>Umfeld der bearbeiteten Märkte</i>	305
d) <i>Politisches Umfeld</i>	305
e) <i>Rechtliches Umfeld</i>	305
f) <i>Betriebswirtschaftliches Umfeld</i>	305

g) Technologisches Umfeld.....	306
h) Mediales Umfeld und Öffentlichkeit.....	306
VI. <i>Ausblick und Schlussbemerkung</i>	307
SACHREGISTER	309