

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort .....</b>	<b>V</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>XIII</b>
<b>A. Grundlegung .....</b>	<b>1</b>
I. Regelungen im Zusammenhang mit der Finanzmarktkrise 2007/08 ... 3	
1. Vergütungsregulierung im Bankenaufsichtsrecht .....	4
a) Internationale und europäische Vorgaben .....	4
b) Die nationale Umsetzung im KWG .....	8
c) Die nationale Umsetzung in der InstitutsVergV .....	10
2. Die Regulierung der Vorstandsbezüge .....	13
II. Vergütungsrecht der Freien Berufe .....	15
1. Die Regulierung der Honorare für Architekten- und Ingenieurleistungen nach der HOAI .....	15
2. Die Regulierung der anwaltlichen Vergütung .....	17
3. Die Regulierung der Vergütung des Steuerberaters .....	20
<b>B. Das Recht der Europäischen Union .....</b>	<b>23</b>
I. Das Verhältnis von variablen und festen Vergütungsbestandteilen aus Art. 94 Abs. 1 lit. g) CRD IV .....	23
1. Geeignete Rechtsgrundlage .....	24
2. Wahrung des Subsidiaritätsgrundsatzes .....	27
3. Unionsrechtliche Vertragsfreiheit .....	28
a) Eingriff .....	29
b) Rechtfertigung .....	29
aa) Legitime Zwecke .....	30
bb) Verhältnismäßigkeit .....	32
II. Die Beschränkung des freien Dienstleistungsverkehrs durch freiberufliche Gebühreenvorschriften .....	36
1. Deregulierungsbestrebungen vor Erlass der DLRL .....	37
2. Rechtlicher Rahmen .....	40
a) Das Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen und Verhaltensweisen aus Art. 101 AEUV .....	40
b) Beschränkung der Niederlassungsfreiheit (Art. 49 AEUV) und der Dienstleistungsfreiheit (Art. 56 AEUV) .....	41
c) Vereinbarkeit mit der DLRL .....	43
3. Die Vereinbarkeit der Mindest- und Höchstsätze der HOAI mit der DLRL .....	45
a) Fehlende Flexibilität durch das verbindliche Preisrecht .....	46
b) Vereinbarkeit mit Art. 14 Nr. 1 DLRL .....	50
c) (Un-)Vereinbarkeit mit Art. 15 DLRL .....	50
aa) Klage der Europäischen Kommission .....	51
bb) Anwendbarkeit .....	51
cc) Eingriff .....	53
dd) Rechtfertigung .....	53

aaa)	Keine Diskriminierung aufgrund der Staatsangehörigkeit.....	54
bbb)	Zwingende Gründe des Allgemeininteresses	54
	(1) Beweis- und Argumentationslast.....	55
	(2) Sicherung der Qualität zur Vermeidung eines ruinösen Preiswettbewerbs.....	58
	(3) Begrenzung des Anstiegs der Baukosten und mittelbar des Mietanstiegs .....	63
	(4) Transparenz und Kalkulierbarkeit – insbesondere wegen des geistig-schöpferischen Tätigwerdens .....	67
d)	Vereinbarkeit mit Art. 16 DLRL .....	69
e)	Rechtsfolge.....	71
4.	Die unionsrechtliche Bewertung der tarifierten Vergütung von Rechtsanwälten und Steuerberatern .....	72
a)	Die Angleichung der StBVV infolge des Vertragsverletzungsverfahrens .....	73
b)	Unterschiedliche Regelungssystematiken.....	73
c)	Verbotsregelungen .....	75
aa)	Verstoß gegen Art. 15 DLRL.....	77
bb)	Verstoß gegen Art. 16 DLRL.....	81
<b>C.</b>	<b>Das nationale Verfassungsrecht.....</b>	<b>85</b>
I.	Dogmatische Grundlagen .....	85
1.	Die Vertragsfreiheit aus Art. 2 Abs. 1 GG .....	85
2.	Die Vertragstreue i.S.d. Art. 2 Abs. 1 GG .....	86
3.	Die Berufsausübungsfreiheit aus Art. 12 Abs. 1 GG .....	87
4.	Die Eigentumsfreiheit aus Art. 14 Abs. 1 GG .....	88
5.	Der allgemeine Gleichheitssatz aus Art. 3 Abs. 1 GG .....	89
II.	Die Beschränkung des Architekten- und Ingenieurhonorars nach der HOAI .....	90
1.	Verstoß gegen die (berufsrechtliche) Vertragsfreiheit .....	90
2.	Unzumutbare Beschränkung der Berufsfreiheit der inländischen Dienstleister.....	93
3.	Unzumutbare Benachteiligung inländischer Dienstleister nach Art. 3 Abs. 1 GG.....	96
4.	Exkurs: Modifikation des verbindlichen Preisrechts der HOAI ..	100
a)	Änderungsvorschläge.....	100
b)	Anforderungen an eine abweichende Vergütungsvereinbarung .....	102
aa)	Textform .....	103
bb)	Hinweispflichten.....	105
cc)	Bestimmtheit.....	105

III.	Die Beschränkung der Vergütung des Rechtsanwalts sowie der des Steuerberaters .....	108
1.	Die Verbote einer Gebührenunterschreitung sowie einer Erfolgshonorarvereinbarung .....	110
a)	Verstoß gegen die (berufsrechtliche) Vertragsfreiheit durch die Gebührenunterschreitungsverbote.....	110
b)	Vereinbarkeit der Erfolgshonorarverbote mit der Berufsausübungsfreiheit .....	110
2.	Die absolute Höchstgrenze aus § 22 Abs. 2 RVG.....	115
a)	Eingriff in die berufsrechtliche Vertragsfreiheit des Rechtsanwalts.....	116
b)	Rechtfertigung des Eingriffs .....	119
3.	Nachträgliche Herabsetzung einer unangemessenen hohen Vergütung .....	121
a)	Vermutete Unangemessenheit bei Überschreiten der gesetzlichen Vergütung um mehr als das Fünffache .....	122
b)	Vereinbarkeit mit der berufsrechtlichen Vertragsfreiheit.....	124
c)	Keine faktische Leitbildfunktion der Gebührenordnung.....	126
IV.	Vorstandsvergütungsbeschränkung .....	128
1.	Ausreichende Wahrung der berufsrechtlichen Vertragsfreiheit .....	128
a)	Entwicklung der regulierten Vorstandsbezüge .....	128
b)	Absolute Obergrenze.....	131
aa)	Keine geeigneten und erforderlichen Zielsetzungen .....	131
bb)	Unverhältnismäßigkeit .....	134
2.	Die nachträgliche Herabsetzung der Vorstandsbezüge .....	137
a)	Tatbestandsvoraussetzungen.....	138
b)	Rechtsfolge.....	140
c)	Die Herabsetzung von Ruhegehalt, Hinterbliebenen- bezügen und Leistungen verwandter Art .....	144
V.	Nachträglicher Eingriff in bestehende Vergütungsansprüche im Bankenaufsichtsrecht.....	147
1.	Prüfungsmaßstab: Nationales Verfassungsrecht .....	148
2.	Nachträgliche Beschränkung variabler Vergütungsansprüche durch die BaFin .....	148
3.	Rückforderung und Erlöschen variabler Vergütungsbestandteile nach der InstitutsVergV.....	150
<b>D.</b>	<b>Die Vergütungsanforderungen im Bankenaufsichtsrecht.....</b>	<b>155</b>
I.	Vergütungskategorien .....	155
1.	Fixe Vergütung .....	157
2.	Variable Vergütung .....	160
a)	Garantierte variable Vergütung .....	162
b)	Abfindungen .....	163
aa)	Definition.....	164
bb)	Privilegierte Anforderungen für unter § 5 Abs. 6 Satz 5 InstitutsVergV fallende Abfindungen.....	166

cc)	Keine Belohnung von Misserfolg oder Fehlverhalten .....	168
II.	Das Verhältnis zwischen variabler und fixer Vergütung .....	169
1.	Angemessenheit .....	169
2.	Der Bonus-Cap als Obergrenze der variablen Vergütung .....	170
3.	Billigung einer höheren Obergrenze (bis maximal 200%) .....	174
III.	Vereinbarung einer Clawback-Regelung zwischen Institut und Risikoträgern .....	176
IV.	Anpassung bestehender Verträge an die neuen Anforderungen .....	180
<b>E.</b>	<b>Das Gebot der Angemessenheit im Vorstandsrecht .....</b>	<b>185</b>
I.	Allgemeines .....	185
II.	Aufgaben und Leistungen des Vorstandsmitglieds .....	187
III.	Lage der Gesellschaft .....	191
IV.	Üblichkeit .....	192
1.	Horizontaler Vergleich .....	194
2.	Vertikaler Vergleich .....	195
V.	Weitere Kriterien .....	197
VI.	Zusammenfassung .....	198
<b>F.</b>	<b>Alternative Ansätze zur Gewährleistung einer angemessenen Vorstandsvergütung .....</b>	<b>201</b>
I.	Beschränkung der steuerlichen Abzugsfähigkeit der Vorstandsbezüge .....	201
II.	Verlagerung der Letztentscheidungsbefugnis auf die Hauptversammlung .....	205
1.	Hauptversammlungsvotum erstmals seit dem VorstAG möglich .....	205
2.	Gescheiterte Änderungen durch das VorstKoG .....	206
3.	Unionsrechtliche Reformvorhaben zum Say on Pay .....	207
a)	Das Recht auf Abstimmung über die Vergütungspolitik .....	207
b)	Umsetzung in nationales Recht .....	208
aa)	Verfahrensvorgaben nach Art. 9a RL (EU) 2017/828 .....	209
bb)	Wirkung und Reichweite eines Hauptversammlungsbeschlusses .....	210
III.	Absolute Obergrenze .....	214
1.	Die betragsmäßige Obergrenze der FMStFV ist als Blaupause ungeeignet .....	214
2.	Keine überzeugende Festlegung der unter die Obergrenze fallenden Vergütung .....	216
3.	Schlussfolgerungen .....	218
IV.	Relative Obergrenze .....	219
V.	Implementierung einer Begrenzungsmöglichkeit oder einer Höchstgrenze durch den Aufsichtsrat .....	222

1. Begrenzungsmöglichkeit i.S.d. § 87 Abs. 1 Satz 3 Halbsatz 2 AktG .....	222
2. Die Empfehlung des DCGK zum Aufstellen von betragsmäßigen Höchstgrenzen .....	224
<b>G. Rechtsfolgen unzulässiger Vergütungsabreden .....</b>	<b>229</b>
I. Nichtigkeit nach § 125 Satz 1 oder § 134 BGB .....	229
II. Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB .....	233
III. Missbrauch der Vertretungsmacht .....	236
IV. Haftungsrechtliche Folgen für das Aufsichtsrats- und Vorstandsmitglied.....	240
<b>H. Resümee.....</b>	<b>243</b>
I. Regulierung versus Deregulierung .....	243
II. Detaillierte regulatorische Vorgaben versus Angemessenheitsgebot .....	247
III. Rechtsfolgen unzulässiger Vergütungsabreden .....	249
<b>Anhang .....</b>	<b>251</b>
<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>265</b>
<b>Lebenslauf.....</b>	<b>287</b>