

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
§ 1 Arbeitnehmerähnlichkeit in Deutschland und weiteren europäischen Staaten	19
§ 2 Regelung der Arbeitnehmerähnlichkeit in Spanien durch das Ley 20/2007	22
1. Kapitel: Die Regelung der Arbeitnehmerähnlichkeit im LETA	25
§ 1 Gesetzliche Behandlung der Formen wirtschaftlicher Betätigung natürlicher Personen im spanischen Arbeitsrecht	25
A. Einordnung verschiedener Formen wirtschaftlicher Betätigung in der bisherigen spanischen Arbeitsrechtssystematik	25
I. Definition des Arbeitnehmers und des Selbstständigen	25
II. Gesetzliche Behandlung arbeitsrechtlicher Randgebiete	27
III. Normative Erstreckung bestimmter arbeitsrechtlicher Vorschriften auf Selbstständige	29
B. Eckpunkte des LETA	30
I. Zielsetzung des LETA	30
II. Struktur des LETA	31
III. Gesetzgebungstechnik der Regelungen zur Arbeitnehmerähnlichkeit im LETA	32
IV. Verortung der Regelungen des LETA zur Arbeitnehmerähnlichkeit im spanischen Rechtssystem	34
1. Geltung allgemeiner Vorschriften für arbeitnehmerähnliche Personen	34
2. Verhältnis zu besonderen, eine bestimmte Berufstätigkeit betreffenden Kodifikationen	35
3. Verhältnis zur bislang erfolgten Erstreckung arbeitsrechtlicher Normen auf Selbstständige	36
§ 2 Persönlicher Anwendungsbereich der Regelungen zur Arbeitnehmerähnlichkeit im LETA	38
A. Systematik der Definition	38
B. Grundvoraussetzungen der Selbstständigkeit	40
I. Person des Selbstständigen	40
II. Erwerbswirtschaftliche Tätigkeit mit Gewinnerzielungsabsicht	41
III. Gewohnheitsmäßige, persönliche und unmittelbare Leistungserbringung	41
1. Gewohnheitsmäßige Leistungserbringung	41
	9

2.	Persönliche und unmittelbare Leistungserbringung	44
IV.	Für eigene Rechnung und außerhalb des Organisations- und Weisungsbereichs eines Anderen	45
C.	Persönliche Anwendbarkeit des LETA auf bestimmte Personengruppen	45
I.	Familiäre Mitarbeit	45
II.	Auflistung sonstiger potenziell selbstständiger Personengruppen als „atypische Regelbeispiele“	46
1.	Vertragsverhältnisse mit gesellschaftsrechtlichem Hintergrund	46
a.	Industrielle Gesellschafter	46
b.	Miteigentümer in Miteigentümergeellschaften und Gesellschafter irregulärer Zivilgesellschaften	47
c.	Aktive Verwalter mit Kontrolle über Kapitalhandelsgesellschaften	49
2.	Sonstige Personen	50
III.	Ausschluss bestimmter Personengruppen	50
D.	Zusatzvoraussetzungen der Arbeitnehmerähnlichkeit	51
I.	Verhältnis der Voraussetzungen der Selbstständigkeit und der Arbeitnehmerähnlichkeit nach Art. 1 und Art. 11 LETA	51
II.	Wirtschaftliche Abhängigkeit	53
1.	Bestimmung der wirtschaftlichen Abhängigkeit	53
2.	Berechnungszeitraum	54
3.	Feststellung der wirtschaftlichen Abhängigkeit bei Vertragsschluss	55
4.	Schwankungen der Entgelthöhe	56
III.	Verbot der Beschäftigung von Arbeitnehmern oder Subunternehmern	57
IV.	Verbot der Leistungserbringung unter denselben Arbeitsbedingungen wie Arbeitnehmer des Vertragspartners	59
V.	Disposition über eigene Arbeits- und Produktionsmittel	60
VI.	Eigenständige Arbeitsorganisation	60
VII.	Ergebnisbezogenes Entgelt und Übernahme des wirtschaftlichen Risikos	61
VIII.	Sonderregelungen für bestimmte Personengruppen	62
1.	Frachtführer mit eigenem Transportmittel	62
2.	Selbstständige Handelsvertreter	64
E.	Ausschluss bestimmter Personengruppen	65
F.	Wechsel zwischen Arbeitnehmerähnlichkeit und Selbstständigkeit im laufenden Vertrag	67
I.	Wechsel von der reinen Selbstständigkeit zur Arbeitnehmerähnlichkeit	67
II.	Wechsel von der Arbeitnehmerähnlichkeit zur reinen Selbstständigkeit	68
G.	Zusammenfassung	69

§ 3 Individualrecht der arbeitnehmerähnlichen Personen	71
A. Begründung des arbeitnehmerähnlichen Schuldverhältnisses	71
I. Schriftformerfordernis	71
II. Eintragung in ein Register	73
III. Obligatorisch zu vereinbarender Vertragsinhalt	74
1. Erklärung der Arbeitnehmerähnlichkeit	74
2. Weitere obligatorische Vertragsregelungen	75
IV. Anbahnung des Vertragsverhältnisses	75
B. Durchführung des arbeitnehmerähnlichen Dienstverhältnisses	76
I. Rechtekatalog und Diskriminierungsschutz	76
II. Entgeltschutz	78
1. Insolvenz des Hauptvertragspartners	78
2. Weitere Regelungen des LETA zur Sicherung des Entgelts	79
III. Arbeitszeit	81
1. Allgemeine Bestimmungen zur Festlegung der Arbeitszeit	81
2. Urlaubsanspruch	83
IV. Technischer Arbeitsschutz	83
1. Bisherige Regelung des technischen Arbeitsschutzes arbeitnehmerähnlicher Personen	83
2. Erweiterung des technischen Arbeitsschutzes durch das LETA	85
3. Schutz der körperlichen Integrität nach Art. 1258 CC i. V. m. Art. 4 Abs. 3 lit. e LETA	87
V. Unterbrechung der Leistungserbringung	88
1. Schaffung eines eigenen Rechtsinstituts	88
2. Unterbrechungsgründe	89
a. Einverständliche Unterbrechung und aufgrund wirksam vereinbarter weiterer Gründe	89
b. Einseitige Unterbrechung durch den Arbeitnehmerähnlichen	89
aa. Verhinderung aufgrund dringender, unvorhergesehener und mit der Leistungserbringung kollidierender familiärer Pflichten	89
bb. Unterbrechung aufgrund schwerer und unmittelbarer Gesundheitsgefahr und aufgrund vorübergehender Arbeitsunfähigkeit, Mutterschaft oder Vaterschaft	90
cc. Unterbrechung aufgrund geschlechtsspezifischer Gewalt gegen die Arbeitnehmerähnliche	92
c. Unterbrechung aufgrund höherer Gewalt	92
3. Rechtsfolgen der Unterbrechung	93
C. Beendigung des arbeitnehmerähnlichen Vertragsverhältnisses	94
I. Bisherige Regelungen zur Beendigung	94
II. Beendigungstatbestände des LETA	95
1. Schutz der arbeitnehmerähnlichen Person vor Beendigung	95

a.	Kündigung des Vertragspartners aufgrund eines recht fertigenden Grundes unter Einhaltung der Vorankündigungsfrist	95
aa.	Rechtfertigender Grund	95
bb.	Beachtung der Vorankündigungsfrist	97
b.	Kündigung bei wesentlicher Beeinträchtigung des Betriebsablaufs	97
2.	Einschränkung der Kündigungsmöglichkeiten der arbeitnehmerähnlichen Person	99
a.	Ordentliche Kündigung des Arbeitnehmerähnlichen unter Einhaltung der Vorankündigungsfrist	99
b.	Fristlose, außerordentliche Kündigung des Arbeitnehmerähnlichen	100
3.	Sonstige Beendigungstatbestände nach dem LETA	101
III.	Rechtsfolgen der Vertragsbeendigung	103
1.	Rechtsfolgen rechtmäßiger Vertragsbeendigung	103
2.	Rechtsfolgen rechtswidriger Vertragsbeendigung	104
3.	Berechnung des Schadensersatzes	106
D.	Zusammenfassung	107
§ 4	Kollektivrecht der arbeitnehmerähnlichen Personen	109
A.	Ausgestaltung des Schutzes der Koalitionsfreiheit in Spanien	109
I.	Verfassungsrechtlicher Hintergrund	109
II.	Regelungen des Ley Orgánica 11/1985, <i>LOLS</i>	110
B.	Koalitionsfreiheit nach dem LETA	112
I.	Beitritt zu Gewerkschaften und Unternehmerverbänden	112
II.	Gründung und Beitritt zu besonderen beruflichen Vereinigungen Selbstständiger	113
C.	Koalitionsausübungsfreiheit der besonderen beruflichen Vereinigungen	114
I.	Systematik	114
II.	Bildung von Verbänden	115
III.	Vereinbarungen über berufliche Interessen ( <i>acuerdos de interés profesional</i> )	115
1.	Konzeption	115
2.	Wirkung	116
3.	Parteien	118
4.	Verfahren bei Verhandlungen	120
5.	Inhalt	121
a.	Schuldrechtlicher und materieller Inhalt	121
b.	AIP-dispositives Recht im LETA	121
c.	Einschränkung durch kartellrechtliche Bestimmungen	122
6.	Konkurrenz zu Tarifverträgen	124
IV.	Kollektive Interessenvertretung	124
V.	Repräsentativität der besonderen Koalitionen	126
1.	Wirkung der Repräsentativität	126

2.	Bestimmung der Repräsentativität	127
D.	Zusammenfassung	127
§ 5	Prozessrechtliche Regelung des LETA zu arbeitnehmerähnlichen Rechtsverhältnissen	129
A.	Zuständigkeit der Arbeitsgerichtsbarkeit	129
I.	Umfang der Zuständigkeit der Arbeitsgerichtsbarkeit	129
II.	Fehlende gesetzliche Bestimmung des anwendbaren Prozessrechts	130
III.	Zwingendes Einigungsverfahren	132
IV.	Prozessparteien	132
B.	Außergerichtliche Einigungsverfahren	133
C.	Zusammenfassung	133
§ 6	Bedeutung der Regelungen zur Arbeitnehmerähnlichkeit im LETA für die Diskussion in der deutschen Arbeitsrechtswissenschaft	134
A.	Zusammenfassung der zentralen Regelungsbereiche des LETA	134
I.	Definition und Abgrenzung arbeitnehmerähnlicher Personen von Arbeitnehmern und Selbstständigen	134
II.	Gesetzliche Ausgestaltung arbeitnehmerähnlicher Vertragsverhältnisse im LETA	135
1.	Gesetzgeberische Motivation bei Erlass des LETA	135
2.	Zielrichtung der Regelungen zur Arbeitnehmerähnlichkeit im LETA	137
B.	Ableitung eines Erkenntnisgewinns aus Ansatz und Regelungen des LETA für die deutsche Diskussion?	138
I.	Stellenwert der Fragestellungen des LETA in Deutschland	138
II.	Gang der weiteren Untersuchung	141
2.	Kapitel: Erkenntnisgewinn aus den Regelungen des LETA für die Frage der rechtlichen Behandlung arbeitnehmerähnlicher Personen in Deutschland	143
§ 7	Präzisierung der Definition der arbeitnehmerähnlichen Person und Vereinfachung der Abgrenzung von arbeitnehmerähnlichen Personen und Arbeitnehmern	143
A.	Arbeitnehmerähnlichkeit nach deutschem Recht	143
I.	Definition und Abgrenzung zu abhängiger Beschäftigung	143
1.	Allgemeiner Begriff der arbeitnehmerähnlichen Person	143
a.	Definition	143
b.	Abgrenzung zu abhängiger Beschäftigung	144
c.	Arbeitnehmerähnlichkeit bei Handelsvertretern	146
2.	Arbeitnehmerähnlichkeit von Heimarbeitern und Hausgewerbetreibenden	147

II.	Vergleichbarkeit des rechtlichen Ausgangspunktes für die Abgrenzung Arbeitnehmerähnlicher von Arbeitnehmern in Deutschland und Spanien	148
B.	Meinungsstand in der deutschen Rechtswissenschaft zur Abgrenzung Selbstständiger und arbeitnehmerähnlicher Personen von Arbeitnehmern	150
I.	Kritik an der aktuellen Rechtslage	150
II.	Neuere Ansätze in der Literatur zur Bestimmung des Arbeitnehmerbegriffs	153
1.	Hervorhebung wirtschaftlicher Gesichtspunkte	153
a.	Alternativmodell <i>Wanks</i>	153
aa.	Unternehmerrisiko als entscheidendes Kriterium	153
bb.	Kritik	154
b.	Arbeitnehmerbegriff <i>Liebs</i>	156
aa.	Schutzbedürftigkeit als Anwendungsvoraussetzung des Arbeitsrechts	156
bb.	Kritik	157
2.	Arbeitnehmerbegriff <i>Richardis</i>	157
a.	Vertragsbezogener Arbeitnehmerbegriff	157
b.	Kritik	159
III.	Fazit	159
C.	Bewertung von Regelungen und Ansatz des LETA vor dem Hintergrund des Meinungsstandes der deutschen Rechtswissenschaft	160
I.	Normierung eines Kriterienkataloges	160
1.	Erkenntnisse aus dem Ansatz des LETA	160
2.	Konkretisierung der Abgrenzungskriterien	162
a.	Rechtliche Abhängigkeit	162
aa.	Verbot gleicher Arbeitsbedingungen wie Arbeitnehmer des Vertragspartners	162
bb.	Verfügungsmacht über die für die Leistungsbringung relevanten Arbeitsmittel	164
cc.	Eigene Arbeitsorganisation	164
b.	Für eigene Rechnung	165
aa.	Ergebnisorientiertes Entgelt	165
bb.	Übernahme des wirtschaftlichen Risikos	166
II.	Sonderregelungen zur Abgrenzung arbeitnehmerähnlicher Personen von Arbeitnehmern bei bestimmten Personengruppen	167
III.	Formerfordernisse des LETA zur Erhöhung der Rechtsicherheit bei der Bewertung des Vertragsverhältnisses	168
D.	Bewertung des Erkenntnisgewinns	170
§ 8	Reduzierung der Problematik arbeitsrechtlicher Grauzonen durch Angleichung des rechtlichen Rahmens von abhängiger Beschäftigung und Arbeitnehmerähnlichkeit	172

A.	Arbeitsrechtliche Einbeziehung arbeitnehmerähnlicher Personen in Deutschland	172
I.	Anwendung arbeitsrechtlicher Vorschriften auf arbeitnehmerähnliche Personen	172
1.	Allgemein auf arbeitnehmerähnliche Personen anwendbare Vorschriften	172
a.	Prozessuale Rechtssätze	172
b.	Individualrechtliche Rechtssätze	172
aa.	Normative Erstreckungen	172
bb.	Analoge Anwendung bestimmter arbeitsrechtlicher Rechtssätze durch die Rechtsprechung	174
c.	Kollektivrechtliche Erstreckungen	175
2.	Sonderbestimmungen des HAG für Heimarbeiter, Hausgewerbetreibende und ihnen gleichgestellte Personen	176
3.	Sonderbestimmungen für Handelsvertreter	176
II.	Meinungsstand zur Übertragung arbeitsrechtlicher Regelungsinstrumente auf arbeitnehmerähnliche Personen	178
1.	Kritik an der aktuellen Rechtslage	178
2.	Meinungsstand zu konkreten arbeitsrechtlichen Schutzinstrumenten	179
a.	Entgeltschutz	179
b.	Arbeitszeit	180
c.	Haftungsbeschränkung	181
d.	Kündigungsschutz	182
e.	Kollektivrecht	184
III.	Meinungsstand zur systematischen Umsetzung einer Einbeziehung arbeitnehmerähnlicher Personen in den arbeitsrechtlichen Schutz	185
1.	Generelle Ausweitung des subjektiven Anwendungsbereichs des Arbeitsrechts	185
2.	Ausgestaltung eines abgestuften Arbeitsrechts	186
a.	Entwicklung einer mittleren Kategorie zwischen Arbeitnehmern und Selbstständigen	186
b.	Eigenständiger Vertragstypus	188
3.	Überwindung der Zweiteilung im Arbeitsrecht	189
a.	Europäisches Kreismodell	189
b.	Vorschlag eines Personal Employment Contract von Freedland	190
B.	Erkenntnisse aus den Regelungen des LETA	191
I.	Weitere Präzisierung des Gangs der Untersuchung	191
II.	Konzeptioneller Ansatz des LETA	191
III.	Individualrechtliche Regelungen des LETA	193
1.	Entgeltschutz	193
a.	Allgemeine Entgeltvorschriften	193
b.	Durchgriffshaftung bei Unterbeauftragung	194

c.	Insolvenzrechtliche und vollstreckungsrechtliche Vorschriften	195
2.	Arbeitszeit	195
3.	Technischer Arbeitsschutz	196
4.	Diskriminierungsschutz	197
5.	Unterbrechung der Leistungserbringung	198
a.	Dienstvertragsrecht	198
b.	Werkvertragsrecht	200
6.	Bestimmungen zur Beendigung des Vertragsverhältnisses	201
a.	Kündigungsschutz für die arbeitnehmerähnliche Person	201
aa.	Nutzen einer einheitlichen Regelung des Beendigungsschutzes für Dienst- und Werkverträge	201
bb.	Erkenntnisgewinn aus der konkreten Regelung des Art. 15 Abs. 1 lit. f LETA	202
b.	Einschränkungen der Kündigung des Arbeitnehmerähnlichen und sonstige Beendigungsgründe	205
IV.	Kollektivrecht	205
1.	Tarifrecht	205
a.	Normierung eines eigenständigen Koalitionssystems außerhalb bestehender gewerkschaftlicher Strukturen	205
b.	Inkorporierung der Erkenntnisse aus Art. 19ff. LETA in das bestehende Tarifsystem	208
2.	Betriebliche Mitbestimmung	209
V.	Prozessrecht	209
C.	Fazit	210
§ 9	Präzisierung der Abgrenzung arbeitnehmerähnlicher und selbstständiger Personen	212
A.	Abgrenzung der arbeitnehmerähnlichen Person vom reinen Selbstständigen nach deutschem Recht	212
I.	Allgemeiner Begriff arbeitnehmerähnlicher Personen	212
1.	Definition des § 12a TVG	212
2.	Definition im Individualarbeitsrecht	213
II.	Diskussion der Abgrenzungskriterien in der arbeitsrechtlichen Literatur	214
B.	Bewertung der Kriterien des LETA und Erkenntnisgewinn für die deutsche Diskussion	218
I.	Gewohnheitsmäßige und persönliche Tätigkeit in wirtschaftlicher Abhängigkeit	218
II.	Keine Beschäftigung von Arbeitnehmern oder Subunternehmern	220
III.	Handelsvertreter	221
IV.	Wechsel zwischen Arbeitnehmerähnlichkeit und Selbstständigkeit	221
C.	Fazit	222

Zusammenfassung der Ergebnisse und Ausblick	224
Anhang 1: Auszugsweise Übersetzung des Ley 20/2007, LETA	227
Anhang 2: Schaubild zum persönlichen Anwendungsbereich des LETA	257
Literaturverzeichnis	259