

Inhaltsverzeichnis

Teil 1: Einleitung	19
A. Ziel der Arbeit und Gang der Darstellung	19
B. Begriff der Arbeitnehmerentsendung	21
C. Zahlen und Fakten zur Arbeitnehmerentsendung	23
I. Allgemeines	23
II. Deutschland	25
III. Polen	25
1. Vor dem EU-Beitritt	25
2. Nach dem EU-Beitritt	26
a) Übergangsvorschriften	26
b) Vollständige Dienstleistungsfreiheit erst ab dem 01.05.2011	27
IV. Zusammenfassung	28
D. Rechtliche Grundlagen der grenzüberschreitenden Arbeitnehmerentsendung	29
 Teil 2: Grundlagen	33
A. Länderbericht Polen	33
I. Wirtschaft	33
1. Aktuelle Situation	33
2. Arbeitsmarkt	34
3. Migration	36
II. Rechtssystem	38
1. Allgemein	38
2. Das polnische Arbeitsrecht	38
a) Einleitung	38
b) Sozialistisches Arbeitsrecht	39
c) Umwandlung	41

d) Anpassung an EU-Recht	43
e) Quellen des polnischen Arbeitsrechts	45
B. Die rechtlichen Grundlagen der Entsendung	45
I. Die europäischen Entsende-Richtlinien	45
1. Die Richtlinie 96/71/EG	46
a) Entstehungsgeschichte und Ziele	46
b) Inhalt	47
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	47
bb) Sachlicher Anwendungsbereich	48
cc) „Harter Kern“ an Arbeitsbedingungen	49
2. Die Richtlinie 2014/67/EU	49
a) Entstehungsgeschichte und Ziele	50
b) Inhalt	50
aa) Verhinderung von Umgehung im Rahmen der Arbeitnehmer-Entsendung	50
bb) Information	51
cc) Überwachung der Entsendungen	51
dd) Durchsetzung der Entsende-Vorschriften	51
3. Geplante Reform der Richtlinie 96/71/EG	52
II. Umsetzung der Richtlinien in Deutschland und Polen	53
1. Das deutsche Arbeitnehmerentsendegesetz	54
a) Entstehungsgeschichte und Entwicklung	54
b) Eingriff in Dienstleistungsfreiheit?	56
c) Inhalt	57
aa) Abschnitt 1, Zielsetzung	57
bb) Abschnitt 2, Allgemeine Arbeitsbedingungen	57
cc) Abschnitt 3, Tarifvertragliche Arbeitsbedingungen	58
dd) Abschnitt 4, Arbeitsbedingungen in der Pflegebranche	59
ee) Abschnitt 5, Zivilrechtliche Durchsetzung	59
ff) Abschnitt 6, Kontrolle und Durchsetzung durch staatliche Behörden	59

2. Das polnische Arbeitnehmerentsendegesetz	60
a) Schwierigkeiten bei der Umsetzung	61
aa) Politisch	61
bb) Zeitlich	61
cc) Wirtschaftlich	62
b) Erste Umsetzung der Richtlinie 96/71/EG	62
aa) Inhalt	62
bb) Unzulänglichkeiten der Umsetzung	63
c) Zweite Umsetzung	63
aa) Abschnitt 1, Allgemeine Vorschriften	64
bb) Abschnitt 2, Arbeitsbedingungen der nach Polen entsandten Arbeitnehmer	65
cc) Abschnitt 3, Solidarische Haftung des Auftraggebers	65
dd) Abschnitt 4, Aufgaben und Befugnisse der polnischen Arbeitsinspektion	66
ee) Abschnitt 5, Pflichten der entsendenden Arbeitgeber	66
ff) Abschnitt 6, Anwendbarkeit der Vorschriften auf Arbeitgeber aus Drittstaaten	66
gg) Abschnitt 7, Strafvorschriften	67
hh) Abschnitt 8, Änderung in den geltenden Vorschriften	67
ii) Abschnitt 9, Übergangs- und Schlussvorschriften	67

Teil 3: Vergleich und Analyse der beiden Entsende-Gesetze 69

A. Ziele der Gesetze	69
I. Europarechtliche Vorgaben	70
1. Richtlinie 96/71/EU	70
2. Richtlinie 2014/67/EU	70
II. Deutschland	71
1. Arbeitnehmerschutz	71
2. Wettbewerbsschutz	74

a)	Legitimation des Zieles Wettbewerbsschutz	74
b)	Hintergrund der Zielsetzung Wettbewerbsschutz	75
aa)	Lohn-/Sozialdumping durch entsandte Arbeitnehmer aus Niedriglohnländern	75
bb)	Lohndumping im EU-Recht	76
c)	Definition des Wettbewerbs	77
aa)	Deutschland	77
(1)	Begriff „Wettbewerb“	77
(2)	„Faire und funktionierende Wettbewerbsbedingungen“	78
bb)	EU-rechtlicher Wettbewerbsbegriff	79
(1)	Begriff	79
(2)	Fairer Wettbewerb	80
d)	Bewertung	81
3.	Erhalt sozialversicherungspflichtiger Beschäftigung	84
4.	Schutz der Ordnungs- und Befriedungsfunktion der Tarifautonomie	85
5.	Bewertung	86
III.	Polen	87
1.	88
a)	Arbeitnehmerschutz	88
aa)	Ausländische Arbeitnehmer auf dem polnischen Arbeitsmarkt seit der Zeit des Sozialismus	89
bb)	Ausländische Arbeitnehmer auf dem polnischen Arbeitsmarkt nach dem EU-Beitritt ..	90
b)	Ausweitung der Kompetenzen und Aufgaben der PIP ..	90
c)	Wettbewerbsschutz kein Ziel des DelPracU	91
IV.	Vergleich und Analyse	93
B.	Der Anwendungsbereich der Gesetze	95
I.	Deutschland	95
1.	Erstreckung auf Inlandssachverhalte	95
2.	Erfasste Branchen	96

II. Polen	97
1. Anwendungsbereich	97
a) Bereichsausnahmen	97
aa) Zwingend	97
bb) Fakultativ	97
b) Keine Anwendung auf Inlandssachverhalte	98
2. Begriff der Entsendung als praktisches Problem	99
a) Schwierigkeiten bei Bestimmung des Arbeitnehmerbegriffes	99
aa) Definition des Arbeitnehmers	100
bb) Scheinselbständigkeit	102
cc) Fehlen eines europäischen Arbeitnehmerbegriffes im Entsende-Recht	103
b) Briefkastenfirmen	104
aa) Hintergrund	104
bb) EU-rechtliche Vorgaben	105
cc) Abgrenzungskriterien des DelPracU	106
III. Vergleich und Analyse	107
1. Engerer Anwendungsbereich des DelPracU	107
2. Erleichterte Möglichkeit der Einordnung nach DelPracU	109
3. Notwendigkeit eines europäischen Arbeitnehmerbegriffes?	109
C. Die Regulierungsinstrumente der Entsendegesetze	111
I. Deutschland	112
1. Das deutsche Tarifsysteem	113
a) Allgemeines	113
b) Stellung der Tarifpartner	115
c) Bedeutung der Tarifbindung in Deutschland	117
2. Die Allgemeinverbindlicherklärung nach dem AEntG	118
a) Voraussetzungen	119
b) Wirkungen	120
aa) Tarifbindung von Außenseitern	120
bb) Wettbewerbsbeschränkung	120

cc) Eingriff in Koalitions- und Berufsfreiheit von Unternehmern	121
c) Bedeutung der Allgemeinverbindlicherklärung heute	122
3. Die Rechtsverordnung nach §§ 7, 7a AEntG als weiteres Regulierungsinstrument des AEntG	122
4. Zusammenfassung	125
II. Polen	125
1. Rechtsquellen des polnischen Arbeitsrechts	126
a) Allgemeines	126
b) Gesetzliche Rechtsquellen	126
aa) Verfassungsrecht	126
bb) Einfaches Recht	127
c) Andere Rechtsquellen	127
2. Regulierungsinstrumente des DelPracU	128
a) Gesetz als Haupt-Regulierungsinstrument	128
b) Das polnische Tarifsystm	128
aa) Rechtliche Grundlagen	128
bb) Entwicklung	129
(1) Spuren des Sozialismus	129
(2) Bedeutung des Tarifrechts heute	131
cc) Gewerkschaften	132
(1) Geschichte	132
(2) Stand heute	133
dd) Arbeitgeberorganisationen	135
ee) Tarifverträge	135
(1) Tarifverträge zur Zeit des Sozialismus	136
(2) Nach dem Umbruch	137
(3) Zahlen und Fakten	138
(4) Anwendungsbereich	139
(5) Erstreckung tarifvertraglicher Normen auf Außenseiter	139
(a) Tarifbindung	140

(b) Allgemeinverbindlicherklärung in Polen	140
(6) Entgeltordnungen als zusätzliche Rechtsquelle	141
c) Zusammenfassung	142
III. Vergleich und Analyse	145
D. Inhalt der Normen der Entsende-Gesetze	146
I. Allgemeines	147
1. Kern der Arbeitsbedingungen	147
2. Schwierigkeiten bei Anwendung des Günstigkeitsprinzips	148
a) Deutschland	148
aa) Objektive Beurteilung	148
bb) Relevante Vergleichsgruppen	149
(1) Gesamtvergleich	149
(2) Einzelvergleich	149
(3) Sachgruppenvergleich	150
b) Polen	150
c) Zusammenfassung	151
II. Mindestlohnbestimmungen	151
1. Europäischer Rahmen	152
a) Europarechtliche Vorgaben	152
b) Völkerrechtliche Bestimmungen	153
2. Deutschland	154
a) Funktion des Mindestlohns in Deutschland	154
aa) Schutz der Arbeitnehmer	155
bb) Schutz des Wettbewerbs	157
cc) Schutz der sozialen Sicherungssysteme	158
b) Regelungssystematik	158
aa) Tarifrrechtliche Mindestlohnregelungen	158
bb) Gesetzliche Mindestlohnregelungen (MiLoG) ...	159
(1) Hintergrund der Entstehung des MiLoG	159
(2) Verfassungsmäßigkeit	161

(a) Eingriff in Tarifautonomie?	161
(b) Eingriff in Berufsfreiheit der Unternehmer?	163
(3) Weitere Probleme	163
cc) Zusammenfassung	163
c) Lohnbildungsfaktoren	163
3. Polen	165
a) Zahlen und Fakten	165
b) Rechtliche Grundlagen des Mindestlohns	166
aa) Erste Regelungen	166
bb) Nach dem Wandel	167
cc) Mindestlohnrelevante Regelungen heute	167
(1) Verfassungsrechtliche Vorgaben	168
(2) Regelungen im polnischen Arbeitsgesetzbuch	168
(3) Das polnische Mindestlohngesetz	169
c) Definition und Funktion des Mindestlohns in Polen	170
aa) Funktion	170
bb) Definition	171
d) Lohnfestsetzungsverfahren	173
aa) Verfahren	173
bb) Kriterien	173
e) Zusammenfassung	174
4. Vergleich und Analyse	175
III. Anwendung von Urlaubskassenbeitragsystemen der Aufnahmestaaten auf Entsendeunternehmen	179
1. Deutschland	180
a) Hintergrund	180
b) Die Urlaubs- und Lohnausgleichskasse der Bauwirtschaft (ULAK)	181
c) Bewertung	183
2. Polen	184

E. Durchsetzung der entsenderelevanten Regelungen	186
I. EU-rechtliche Vorgaben	186
1. Zusätzlicher Gerichtsstand für entsandte Arbeitnehmer im Aufnahmestaat	187
2. Information von Entsendeunternehmen und Arbeitnehmern	187
3. Zusammenarbeit zwischen Behörden	187
4. Melde- und Dokumentationspflichten für Arbeitgeber ...	187
5. Subunternehmerhaftung	187
6. Möglichkeit der Prozessstandschaft	188
II. Deutschland	188
1. Durchsetzung durch Arbeitnehmer	188
2. Durchsetzung durch Staat	189
3. Zusammenfassung	190
III. Polen	190
1. Durchsetzung durch Arbeitnehmer	191
2. Durchsetzung durch Staat	191
3. Zusammenfassung	192
IV. Vergleich und Analyse	193

Teil 4: Ergebnisse	197
A. Orientierung des nationalen Gesetzgebers im Gesetzgebungsverfahren	197
B. Schwächen der europäischen Regelungen im Rahmen der Arbeitnehmer-Entsendung	198
C. Grundlage des polnischen Arbeitsrechtes ist das Gesetz	198
D. Umsetzungsmängel des AEntG	199
E. Entwicklungsschwierigkeiten Polens	200
F. Geplante Änderungen durch Richtlinienreform	200

Anhang: Das polnische Arbeitnehmer-Entsendegesetz (Auszug)	203
Literaturverzeichnis	223