

# Inhaltsverzeichnis

<b>Teil 1: Einleitung .....</b>	<b>19</b>
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
 <b>Teil 2: Grundlagen .....</b>	 <b>33</b>
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>B. Die rechtlichen Grundlagen der Entsendung .....</b>	<b>45</b>
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
<b>Teil 3: Vergleich und Analyse der beiden Entsende-Gesetze .....</b>	<b>69</b>
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 Ziels 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 Tarifsystem .....	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 Tarifsystem .....	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) Tarifrechtliche 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 Urlaubskassenbeitragssystemen 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
<b>Teil 4: Ergebnisse .....</b>	<b>197</b>
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

<b>Anhang: Das polnische Arbeitnehmer-Entsendegesetz (Auszug) .....</b>	<b>203</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>223</b>