

# Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| Einleitung   | 13 |
| A. Einführung  | 13 |
| B. Gang der Untersuchung   | 18 |
| Kapitel 1: Die Beitragsverantwortung des Arbeitgebers                        | 21 |
| A. Entstehung der Beitragsansprüche  | 21 |
| B. Regelverfahren: Statusprüfung durch den Arbeitgeber                       | 22 |
| I. Pflichten des Arbeitgebers  | 22 |
| II. Indienstnahme des Arbeitgebers in der Sozialversicherung                 | 23 |
| C. Verwaltungsentscheidung außerhalb des Regelverfahrens                     | 25 |
| Kapitel 2: Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen einer Statusverfehlung | 27 |
| A. Folgen einer fehlerhaften Statusbeurteilung                               | 27 |
| I. Berechnung der Beitragslast bei fehlerfreier Beitragsabführung            | 27 |
| II. Verlängerung der Verjährungsfrist, § 25 Abs. 1 S. 2 SGB IV               | 28 |
| 1. Regelverjährung für Beitragsansprüche: Vier Jahre                         | 29 |
| 2. Verlängerte Verjährungsfrist: 30 Jahre                                    | 29 |
| III. Nettolohnfiktion, § 14 Abs. 2 S. 2 SGB IV                               | 30 |
| 1. Grundsatz   | 30 |
| 2. Illegales Beschäftigungsverhältnis  | 30 |
| a. Objektiver Tatbestand   | 31 |
| b. Subjektive Voraussetzung: bedingter Vorsatz                               | 31 |
| 3. Berechnung des (fiktiven) Nettolohns, § 14 Abs. 2 S. 2 SGB IV             | 32 |
| IV. Beschränkte Rückgriffmöglichkeit, § 28g S. 3 SGB IV                      | 33 |
| 1. Grundsatz   | 33 |
| 2. Ausnahmen   | 34 |
| a. Pflichtverletzungen des Beschäftigten                                     | 34 |
| b. Unverschuldetes Unterlassen des Beitragsabzugs                            | 34 |

|  |        |
|--|--------|
| 3. Berechnung des Gesamtsozialversicherungsbeitrags  | 35     |
| V. Säumniszuschlag, § 24 Abs. 1 S. 1 SGB IV  | 35     |
| 1. Grundsatz   | 35     |
| 2. Berechnung Säumniszuschläge, § 24 SGB IV  | 36     |
| 3. Ausschluss bei unverschuldeter Unkenntnis   | 37     |
| a. Die Haltung des 13. Senats des BSG  | 37     |
| b. Die Haltung des 12. Senats des BSG  | 38     |
| c. Kritik an der Rechtsprechung des 12. Senats   | 39     |
| aa. Wortlaut   | 40     |
| bb. Gesetzssystematik  | 41     |
| cc. Zweck der Säumniszuschläge   | 44     |
| dd. Gesetzesbegründung   | 45     |
| VI. Stellungnahme  | 46     |
| B. Ergebnis zu den sozialversicherungsrechtlichen Konsequenzen einer Statusverfehlung        | 48     |
| <br>Kapitel 3: Der Vorsatz im sozialversicherungsrechtlichen Beitragsrecht                   | <br>51 |
| A. Bezugspunkte des Vorsatzes im Sozialversicherungsrecht                                    | 51     |
| I. Erster Bezugspunkt: „Kenntnis der Zahlungspflicht“  | 52     |
| 1. Das Entstehen der „Zahlungspflicht“ im Sozialversicherungsrecht                           | 53     |
| 2. Die abhängige Beschäftigung nach § 7 Abs. 1 SGB IV – Beschäftigung versus Selbständigkeit | 54     |
| 3. Schwierigkeiten bei der rechtlichen Bewertung   | 55     |
| a. Rechtslage  | 56     |
| aa. Rechtsvorschrift des § 7 SGB IV  | 56     |
| (1) Statuszuordnung nach der ständigen Rechtsprechung des BSG                                | 56     |
| (2) Auswirkungen auf das kognitive Vorsatzelement  | 62     |
| (a.) Auswirkungen auf die „Kenntnis von der Zahlungspflicht“                                 | 62     |
| (b.) Auswirkungen auf das „für möglich halten“ der Zahlungspflicht                           | 65     |
| bb. Verhältnis der „Beschäftigung“ nach § 7 SGB IV zum Arbeitnehmerbegriff des § 611a BGB    | 67     |
| (1) Gesetzliche Grundlagen   | 67     |

|  |     |
|--|-----|
| (2) Zunehmendes Auseinanderdriften in der<br>Rechtsprechung  | 72  |
| (3) Auswirkungen auf das kognitive<br>Vorsatzelement   | 76  |
| b. Neue Beschäftigungsformen   | 77  |
| aa. Crowdfunding   | 78  |
| bb. Agile Arbeit am Beispiel „Scrum“   | 80  |
| cc. Auswirkungen auf das kognitive Vorsatzelement  | 83  |
| c. Ergebnis zu den Schwierigkeiten bei der rechtlichen<br>Bewertung                                  | 84  |
| 4. Bewertungsgrundlage des kognitiven Vorsatzelements:<br>Parallelwertung in der Laiensphäre         | 85  |
| 5. Auswirkungen eines Irrtums über die<br>Arbeitgeberstellung  | 87  |
| a. Rechtsprechungsänderung des <i>BGH</i>  | 88  |
| b. Bedeutung der Rechtsprechungsänderung für den<br>Umgang mit Irrtümern im Sozialversicherungsrecht | 90  |
| 6. Ergebnis zum ersten Bezugspunkt des Vorsatzes   | 93  |
| II. Zweiter Bezugspunkt: Gewolltes Unterlassen der<br>Beitragszahlung                                | 94  |
| III. Ergebnis zu den Bezugspunkten des Vorsatzes   | 97  |
| B. Vorsatzfeststellung im Sozialversicherungsrecht   | 99  |
| I. Grundlagen  | 100 |
| 1. Amtsermittlungs- bzw. Untersuchungsgrundsatz der<br>Gerichte und Behörden                         | 100 |
| 2. Beweislast  | 102 |
| 3. Verzicht auf voluntatives Vorsatzelement?   | 104 |
| 4. Zwischenergebnis  | 106 |
| II. Vorsatzfeststellung anhand objektiver Indizien   | 106 |
| 1. Darstellung und Bewertung der entwickelten<br>Fallgruppen   | 108 |
| a. Im konkreten Erwerbsverhältnis  | 108 |
| aa. Beschäftigungsverhältnis liegt „klar auf der<br>Hand“  | 109 |
| bb. „Grenznähe“  | 111 |
| cc. Auffällige Vertragsgestaltung  | 114 |
| dd. Arbeitsgerichtliche Entscheidung   | 117 |
| (1) Feststellung der Arbeitnehmereigenschaft   | 117 |

|   |     |
|---|-----|
| (2) Feststellung der „Selbständigkeit“  | 118 |
| b. Allgemeine Kriterien   | 118 |
| aa. Gleiche Tätigkeit von Arbeitnehmern und freien<br>Mitarbeitern („Sowohl-als-auch Fälle“)            | 119 |
| bb. Geschäftserfahrung  | 122 |
| cc. Branche   | 123 |
| dd. Laufende und abgeschlossene Gerichtsverfahren<br>des Auftraggebers                                  | 124 |
| ee. Medienwirksame höchstrichterliche<br>Entscheidung   | 126 |
| ff. Durchführung der Lohn- und<br>Gehaltsabrechnung durch eigenes oder fremdes<br>fachkundiges Personal | 128 |
| gg. Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers  | 128 |
| III. Ergebnis zur Vorsatzfeststellung im<br>Sozialversicherungsrecht                                    | 129 |
| <br>Kapitel 4: Der Vorsatz und die Rolle der Sozialversicherungsträger                                  | 133 |
| A. Relevanz der Gemeinsamen Rundschreiben der<br>Sozialversicherungsträger                              | 133 |
| I. Rechtscharakter der „Gemeinsamen Rundschreiben“  | 133 |
| II. Auswirkungen auf die Vorsatzfeststellung  | 135 |
| 1. Rundschreiben zur Statusfeststellung von<br>Erwerbstätigen vom 1.4.2022                              | 135 |
| a. Vermutungsregel für abhängige Beschäftigung  | 136 |
| aa. Unvereinbarkeit mit § 7 SGB IV  | 137 |
| bb. Widerspruch zu obergerichtlicher<br>Rechtsprechung  | 138 |
| b. Zwischenergebnis   | 139 |
| 2. Ergebnis zur Vorsatzrelevanz der Gemeinsamen<br>Rundschreiben  | 139 |
| B. Relevanz des Statusfeststellungsverfahrens nach § 7a SGB IV  | 140 |
| I. Auswirkungen eines durchgeführten<br>Statusfeststellungsverfahrens auf den Vorsatz                   | 140 |
| 1. Reichweite der Entscheidung der Clearingstelle   | 141 |
| 2. Bindungswirkung der Entscheidung der Clearingstelle  | 142 |
| 3. Ergebnis des Clearingverfahrens  | 143 |
| a. Clearingstelle stellt abhängige Beschäftigung fest   | 143 |

|  |     |
|--|-----|
| b. Clearingstelle stellt Selbständigkeit fest  | 145 |
| 4. Prognoseentscheidung nach § 7a Abs. 4a SGB IV   | 146 |
| a. Grundlage der Entscheidung  | 146 |
| b. Mitteilungspflicht bei wesentlichen Veränderungen   | 147 |
| aa. Änderungen innerhalb eines Monats nach Aufnahme der Tätigkeit                                  | 147 |
| bb. Änderungen außerhalb der Monatsfrist   | 148 |
| c. Auswirkungen auf den Vorsatzvorwurf   | 148 |
| 5. Ergebnis zu den Auswirkungen eines durchgeführten Statusfeststellungsverfahrens auf den Vorsatz | 149 |
| II. Auswirkungen eines unterlassenen Statusfeststellungsverfahrens                                 | 150 |
| 1. Faktische Clearingpflicht   | 150 |
| 2. Kritik  | 152 |
| a. Keine gesetzliche Clearingpflicht   | 152 |
| b. Fehlende Neutralität der Deutschen Rentenversicherung Bund                                      | 152 |
| aa. Wirtschaftliches Eigeninteresse  | 152 |
| bb. Bindung an Recht und Gesetz  | 153 |
| cc. Entscheidungspraxis 2023   | 155 |
| dd. Daten zum Widerspruchsverfahren und zur gerichtlichen Überprüfung von 2018 und 2019            | 155 |
| (1) Widerspruchsverfahren  | 156 |
| (2) Klageverfahren   | 157 |
| (3) Bewertung  | 157 |
| ee. Parallele zur Befangenheit der Einzugsstellen  | 158 |
| ff. Auswirkungen auf die Vorsatzfeststellung   | 159 |
| 3. Keine Clearingobliegenheit  | 160 |
| III. Ergebnis zur Vorsatzrelevanz des Statusfeststellungsverfahrens nach § 7a SGB IV               | 161 |
| C. Relevanz der Betriebsprüfung durch die Deutsche Rentenversicherung Bund                         | 161 |
| I. Grundsätze  | 161 |
| II. Beanstandungen in der Betriebsprüfung  | 162 |
| III. Beanstandungsfreie Betriebsprüfung  | 163 |
| 1. Keine Bindungswirkung   | 163 |
| 2. Forderung nach angemessener Risikoverteilung durch BSG  | 164 |

*Inhaltsverzeichnis*

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| 3. Auswirkungen auf den Vorsatz     | 165 |
| Fazit und Zusammenfassung in Thesen | 167 |
| Literaturverzeichnis                | 173 |