

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsverzeichnis | VII |
| Abkürzungs- und Literaturverzeichnis | XV |
| | |
| Einleitung | 1 |
| Der lange Weg vom Verbot zur modernen Dienstleistung | 1 |
| I. Verbot der Leiharbeit (§ 37 Abs. 3 AAVG) | 2 |
| II. Arbeitnehmerüberlassungsgesetz 1972 | 3 |
| III. Novellierungen bis 2002 | 5 |
| IV. Erstes Gesetz für moderne Dienstleistungen am Arbeitsmarkt (Hartz I) .. | 7 |
| V. Europäisierung der Zeitarbeit | 9 |
| 1. Arbeitnehmerfreizügigkeit und Lohnuntergrenze (§ 3a AÜG) | 9 |
| 2. »Wirtschaftliche Tätigkeit« (§ 1 Abs. 1 S. 1 AÜG n. F.) | 10 |
| 3. »Vorübergehend« (§ 1 Abs. 1 S. 2 AÜG n. F.) | 12 |
| 4. Informations- und Zugangsrechte gegenüber dem Entleiher (§§ 13a und 13b AÜG n. F.) | 14 |
| 5. Umsetzungsdefizite | 16 |
| VI. Fazit und Ausblick | 20 |
| | |
| A. Fremdfirmenmitarbeiter im Kundenbetrieb | 23 |
| I. Arbeitnehmerüberlassung/Zeitarbeit | 23 |
| II. Grundstruktur: Dreieckskonstellation | 24 |
| III. Aufspaltung der Arbeitgeberfunktion | 26 |
| 1. Zuordnung der Weisungsbefugnis | 27 |
| 2. Zuordnung der Arbeitgeberverantwortlichkeit | 27 |
| 3. Zuordnung des Mitarbeiters | 28 |
| IV. Arbeitsvermittlung | 30 |
| 1. Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 30 |
| 2. Vermutung der Arbeitsvermittlung (§ 1 Abs. 2 AÜG) | 30 |
| V. Formen drittbezogenen Personaleinsatzes | 32 |
| 1. Qualifizierungserfordernis bei Arbeitnehmerüberlassung | 32 |
| 2. Gestaltungsfreiheit bei sonstigen Vertragsformen | 35 |
| VI. Werkvertrag | 35 |
| 1. Kernfrage nach der Unternehmerrolle | 35 |
| 2. Juristische Konstellation | 36 |
| 3. Schwierigkeiten in der Praxis | 37 |
| 4. »Atomisierung« von Aufträgen | 38 |
| 5. Rahmenverträge | 40 |
| 6. Weisungsbefugnisse | 41 |
| VII. Dienstvertrag/Freie Mitarbeit | 43 |
| 1. Dienstvertrag | 43 |
| 2. Freie Mitarbeit | 45 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-------|---|-----|
| VIII. | Personalgestellung als Nebenleistung | 48 |
| 1. | Nebenleistungen bei Kauf- und Lieferverträgen | 48 |
| 2. | Nebenleistungen bei Miet- und Leasingverträgen | 48 |
| IX. | Zugang zu Gemeinschaftseinrichtungen und -diensten beim Kunden (§ 13b AÜG n. F.) | 51 |
| 1. | Gemeinschaftseinrichtungen und -dienste | 51 |
| 2. | Gleiche Bedingungen wie für eigenes Personal | 54 |
| 3. | Zulässige Ungleichbehandlung | 55 |
| 4. | Rechte des Kundenbetriebsrats | 57 |
| 5. | Lohnsteuerrechtliche Aspekte | 58 |
| B. | Fremdvergabe oder Zeitarbeit? | 60 |
| I. | Implikationen von Fremdvergabe | 61 |
| 1. | Verlust an Herrschaft | 61 |
| 2. | Verlust an Flexibilität | 62 |
| 3. | Verlust an Kompetenz | 62 |
| 4. | Drohende Abhängigkeit | 62 |
| 5. | (Neu)Definition Schnittstelle eigen/fremd | 63 |
| 6. | Kerngeschäft und Peripherie | 65 |
| II. | Checkliste »Make or Buy« | 66 |
| III. | Die »neue« Zeitarbeit | 69 |
| 1. | Vom »Interims Einsatz« zur »atmenden« Personalanpassung | 69 |
| 2. | Zeitarbeit statt Zeitvertrag | 70 |
| 3. | »Zweite Belegschaften« | 71 |
| 4. | Rolle des Kundenbetriebsrats | 75 |
| 5. | Chancen für die Beschäftigten | 77 |
| IV. | Riegel gegen »Drehtür« zu Lohndumping (§ 9 Nr. 2 AÜG n. F.) | 78 |
| C. | Rahmenbedingungen für Arbeitnehmerüberlassung | 81 |
| I. | Arbeitnehmerüberlassung und Erlaubnispflicht | 81 |
| 1. | Überlassung im Rahmen der wirtschaftlichen Tätigkeit | 81 |
| 2. | »Vorübergehende« Überlassung | 85 |
| 3. | Überblick zu den Ausnahmen von der Erlaubnispflicht | 89 |
| II. | Ausnahmetatbestände nach § 1 Abs. 3 AÜG | 89 |
| 1. | Arbeitsplatzsichernde Arbeitnehmerüberlassung (§ 1 Abs. 3 Nr. 1 AÜG) | 89 |
| 2. | Konzernprivileg (§ 1 Abs. 3 Nr. 2 AÜG n. F.) | 91 |
| 3. | Nur gelegentliche Arbeitnehmerüberlassung (§ 1 Abs. 3 Nr. 2a AÜG n. F.) | 94 |
| 4. | Gemeinschaftsprivileg (§ 1 Abs. 3 Nr. 3 AÜG) | 97 |
| 5. | Rechtsfolgen | 99 |
| III. | Kleinbetriebspflicht (§ 1a AÜG n. F.) | 99 |
| 1. | Geltungsbereich | 99 |
| 2. | Kleinbetrieb | 100 |

| | | |
|------|--|-----|
| 3. | Vermeidung von Kurzarbeit oder Entlassungen | 100 |
| 4. | Keine Einstellung und Beschäftigung zum Zwecke der Überlassung | 100 |
| 5. | Maximale Überlassungsdauer | 101 |
| 6. | Vorherige Anzeige | 101 |
| 7. | Rechtsfolgen | 102 |
| IV. | ARGE-Privileg (§ 1 Abs. 1 S. 3 AÜG) | 102 |
| 1. | ARGE zur Herstellung eines Werkes | 103 |
| 2. | Mitgliedschaft des Arbeitgebers in der ARGE | 103 |
| 3. | Geltung von Tarifverträgen desselben Wirtschaftszweiges für alle Mitglieder der ARGE | 104 |
| 4. | Selbstständige Erbringung von Vertragsleistungen | 104 |
| 5. | Abordnung von Arbeitnehmern | 105 |
| 6. | Rechtsfolgen | 105 |
| V. | Einschränkungen im Baugewerbe (§ 1b AÜG n. F.) | 105 |
| 1. | Grundsätzliches Verbot der Arbeitnehmerüberlassung | 105 |
| 2. | Verbotsausnahmen | 109 |
| 3. | Rechtsfolgen | 110 |
| VI. | Sonstige gesetzliche Sonderregelungen | 112 |
| VII. | Folgen illegaler Arbeitnehmerüberlassung | 114 |
| 1. | Einführung | 114 |
| 2. | Verhältnis Leiharbeitnehmer – Entleiher | 115 |
| 3. | Verhältnis Leiharbeitnehmer – Verleiher | 118 |
| 4. | Verhältnis Verleiher – Entleiher | 119 |
| 5. | Ordnungswidrigkeiten und Straftatbestände | 121 |
| 6. | Betriebsverfassungsrecht | 121 |
| 7. | Gewerberechtliche Folgen | 121 |
| D. | Zeitarbeitsunternehmen und Arbeitsverwaltung | 122 |
| I. | Die Erlaubnis | 122 |
| 1. | Antragstellung | 122 |
| 2. | Erteilung der Erlaubnis | 122 |
| 3. | Nebenbestimmungen | 124 |
| 4. | Personenbezogenheit der Erlaubnis | 125 |
| II. | Die Versagung der Erlaubnis | 127 |
| 1. | Prüfungsumfang | 128 |
| 2. | Versagungsgründe | 129 |
| III. | Rücknahme und Widerruf der Erlaubnis | 133 |
| 1. | Rücknahme | 133 |
| 2. | Widerruf | 134 |
| IV. | Verwaltungzwang | 135 |
| V. | Anzeigen und Auskünfte | 136 |
| VI. | Prüfung durch die Regionaldirektion | 139 |
| 1. | Allgemeines | 139 |
| 2. | Einzelfälle | 140 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|--|-----|
| VII. | Rechtsschutz | 142 |
| E. | Bewerbersuche – Bewerberauswahl – Ablehnung | 144 |
| I. | Stellenausschreibung | 144 |
| II. | Fragerecht und Offenbarungspflicht | 147 |
| 1. | Diskriminierende/unzulässige Fragen | 148 |
| 2. | Zeitarbeitspezifische Fragen | 150 |
| 3. | Sonstige Fragen | 154 |
| III. | Arbeitsprobe oder Probezeit | 156 |
| IV. | Ablehnung von Bewerbungen | 159 |
| 1. | Schweigen ist Gold | 159 |
| 2. | Beweislastumkehr, insbes. bei Behinderung | 162 |
| V. | Schadensersatz und Entschädigung (§ 15 AGG) | 164 |
| 1. | Voller Schadensersatz bei Vermögensschaden | 164 |
| 2. | Limitierte Entschädigung bei Nichtvermögensschaden | 166 |
| VI. | Erstattung von Vorstellungskosten | 167 |
| VII. | Verbleib der Bewerbungsunterlagen | 167 |
| F. | Arbeitnehmer – Zeitarbeitsunternehmen | 170 |
| I. | Vertragspflichten | 170 |
| 1. | Inhalte des Arbeitsvertrags | 170 |
| 2. | Beschäftigung ausländischer Arbeitnehmer | 172 |
| 3. | Sozialversicherungsrecht | 173 |
| 4. | Sicherheitsverantwortung | 176 |
| II. | Arbeitspflicht und Direktionsrecht | 177 |
| 1. | Arbeitsinhalt | 177 |
| 2. | Arbeitsort | 177 |
| 3. | Arbeitszeit | 178 |
| 4. | Arbeitszeitkonten | 178 |
| III. | Vergütung | 181 |
| 1. | Der Anspruch auf Gleichstellung, §§ 3, 9 AÜG | 181 |
| 2. | Tariflohn | 183 |
| 3. | Freiwillige Leistungen | 185 |
| 4. | Auslösen und Aufwendungsersatz | 190 |
| 5. | Vergütung bei Nichteinsatz | 194 |
| IV. | Sonderformen und Zusatzvereinbarungen | 206 |
| 1. | Teilzeitarbeit | 206 |
| 2. | Abrufarbeit | 207 |
| 3. | Minijobs | 209 |
| 4. | Kurzfristige Beschäftigung | 211 |
| 5. | Studierende | 212 |
| 6. | Rahmenvereinbarungen | 214 |
| V. | Befristung des Arbeitsvertrags | 217 |
| 1. | Vorteile der Befristung gegenüber der Kündigung | 217 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2. | Zeit- und Zweckbefristung/Doppelbefristung | 218 |
| 3. | Befristung aus sachlichem Grund | 220 |
| 4. | Befristung ohne Sachgrund | 228 |
| 5. | Erweiterte Befristungsmöglichkeiten ohne Sachgrund | 230 |
| 6. | Schriftformerfordernis | 231 |
| 7. | Unwirksamkeit/Klagefrist | 234 |
| 8. | Befristung und Kündigungsmöglichkeit | 235 |
| VI. | Befristung einzelner Vertragsbestimmungen | 235 |
| 1. | Befristete Erhöhung von Vergütungsbestandteilen | 236 |
| 2. | Befristete Erhöhung von Vergütungsparametern | 236 |
| 3. | Befristete Gewährung von freiwilligen Zusatzleistungen | 237 |
| VII. | Kündigung | 239 |
| 1. | Kündigungsfristen | 239 |
| 2. | Auflösung des Arbeitsverhältnisses durch Nichtantritt der Arbeit | 239 |
| 3. | Kündigung und Freistellung | 240 |
| 4. | Anwendbarkeit des KSchG | 241 |
| 5. | Soziale Rechtfertigung von Kündigungen nach dem KSchG | 241 |
| VIII. | Betriebsübergang gem. § 613a BGB | 251 |
| 1. | Einführung | 251 |
| 2. | Voraussetzungen eines Betriebsübergangs | 252 |
| 3. | Rechtsfolgen | 256 |
| IX. | Haftung | 257 |
| 1. | Grundsätze der Arbeitnehmerhaftung | 257 |
| 2. | Haftung gegenüber dem Zeitarbeitsunternehmen | 257 |
| 3. | Haftung des Arbeitnehmers gegenüber Dritten und Freistellungsansprüche | 258 |
| 4. | Haftung des Zeitarbeitsunternehmens gegenüber dem Arbeitnehmer | 259 |
| G. | Arbeitnehmer – Kunde | 261 |
| I. | Reichweite des Direktionsrechts | 261 |
| II. | Sicherheitsverantwortung | 262 |
| III. | Arbeitnehmererfindungen | 263 |
| IV. | Ablehnung von Streikarbeit | 263 |
| V. | Der Auskunftsanspruch nach § 13 AÜG | 264 |
| VI. | Zivilrechtliche Haftung | 264 |
| 1. | Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Kunden | 264 |
| 2. | Haftung des Kunden gegenüber dem Arbeitnehmer | 266 |
| H. | Zeitarbeitsunternehmen – Kunde | 267 |
| I. | Der Überlassungsvertrag | 267 |
| 1. | Das Schriftformerfordernis, § 12 Abs. 1 S. 1 AÜG | 267 |
| 2. | Notwendiger Vertragsinhalt, § 12 Abs. 1 Nr. 2 und 3, Abs. 2 AÜG | 269 |
| 3. | Beendigung des Überlassungsvertrages | 269 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----------|---|------------|
| 4. | Übernahmeverbote | 270 |
| 5. | Provisionsvereinbarungen | 271 |
| II. | Vertragspflichten und Haftung | 275 |
| 1. | Pflichten des Zeitarbeitsunternehmens | 275 |
| 2. | Haftung des Kunden gegenüber dem Zeitarbeitsunternehmen | 280 |
| III. | Sozialversicherungs- und steuerrechtliche Stellung des Kunden | 281 |
| 1. | Sozialversicherungsrecht | 281 |
| 2. | Steuerrecht | 281 |
| J. | Datenschutzrechtliche Aspekte | 282 |
| I. | Grundsätze des BDSG | 282 |
| II. | Personalakten | 283 |
| 1. | Inhalte | 283 |
| 2. | Einsicht und Rechtsschutz | 284 |
| 3. | Schutz von Personaldaten | 285 |
| III. | Mögliche Inhalte elektronischer Personalakten | 286 |
| IV. | Vernichtung/Entfernung von Arbeitnehmer- und Bewerberdaten | 286 |
| V. | Aufbewahrungspflichten und -fristen | 287 |
| VI. | Weitergabe von Daten an Dritte | 288 |
| VII. | Sanktionen | 288 |
| VIII. | Checkliste | 289 |
| IX. | Exkurs: Datenschutzklauseln im Arbeitsvertrag | 290 |
| K. | Betriebsverfassungsrecht | 291 |
| I. | Betriebsverfassungsrechtliche Zuordnung von Zeitpersonal | 291 |
| II. | Rechte des Zeitarbeitnehmers im Kundenbetrieb | 292 |
| 1. | Wahlrecht | 292 |
| 2. | Wahlberechtigung und Schwellenwerte | 294 |
| 3. | Teilnahme an Betriebsversammlungen | 295 |
| 4. | Sprechstunden des Kundenbetriebsrats | 296 |
| 5. | Informations- und Beschwerderechte | 296 |
| III. | Rechte des Kundenbetriebsrats bei Einsatz von Zeitpersonal | 297 |
| 1. | Auskunfts- und Informationsrechte | 298 |
| 2. | Kontrollrechte (verdeckte Arbeitnehmerüberlassung) | 300 |
| 3. | Innerbetriebliche Ausschreibung | 301 |
| 4. | Konsultationsverfahren gem. § 81 Abs. 1 Satz 1 SGB IX | 302 |
| 5. | Auswahlrichtlinien nach § 95 BetrVG | 303 |
| 6. | Zustimmungsverweigerungsrechte | 304 |
| 7. | Rechte der Mitarbeitervertretung in kirchlichen Einrichtungen | 307 |
| IV. | Rechte des Kundenbetriebsrats bei sozialen Angelegenheiten | 307 |
| 1. | Betriebliche Ordnung | 308 |
| 2. | Lage der Arbeitszeit/Mehrarbeit | 310 |
| 3. | Sozialeinrichtungen | 310 |
| V. | Rechte des Betriebsrats im Zeitarbeitsunternehmen | 311 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 1. | Rechtslage | 311 |
| 2. | Rechtstatsachen | 313 |
| L. | Tarifrecht | 315 |
| I. | Gesetzlicher Ausgangspunkt: Gleichstellungsgebot | 315 |
| II. | Regelfall in der Praxis: Tarifvertrag | 315 |
| III. | Arbeitgeberverbände und Gewerkschaften | 318 |
| 1. | Arbeitgeberverbände..... | 318 |
| 2. | Gewerkschaften | 319 |
| IV. | Einzelarbeitsvertragliche Bezugnahme..... | 321 |
| 1. | Grundsätzliches | 321 |
| 2. | Zeitliche Reichweite..... | 322 |
| 3. | Umfang der Bezugnahme..... | 325 |
| 4. | Inbezugnahme eines mehrgliedrigen Tarifvertragswerkes | 325 |
| V. | Auslegung von Tarifverträgen | 328 |
| VI. | Nachwirkende Tarifverträge | 329 |
| VII. | Tarifverträge in Mischbetrieben. | 330 |
| M. | Mindestlöhne in der Zeitarbeit | 333 |
| I. | Einführung | 333 |
| II. | Mindestarbeitsbedingungen nach dem AEntG | 333 |
| 1. | Geltungsbereich | 333 |
| 2. | Mindestarbeitsbedingungen | 336 |
| III. | Lohnuntergrenze nach dem AÜG | 337 |
| 1. | Geltungsbereich | 337 |
| 2. | Mindeststundenentgelte | 338 |
| IV. | BAG-Rechtsprechung zur Sittenwidrigkeit von Arbeitslöhnen | 339 |
| V. | Konkurrenzen von tariflichen und gesetzlichen Bestimmungen..... | 339 |
| VI. | Haftung des Kunden..... | 341 |
| VII. | Prüfung durch die Zollverwaltung | 342 |
| 1. | Grundsätzliches | 342 |
| 2. | Besondere Pflichten von Kunden und Zeitarbeitsunternehmen .. | 342 |
| 3. | Rechtsfolgen von Verstößen gegen gesetzliche Bestimmungen ... | 343 |
| N. | Der CGZP-Beschluss des BAG und seine Folgen | 345 |
| I. | Einführung | 345 |
| II. | Arbeitsrechtliche Folgen | 345 |
| 1. | Tarifunfähigkeit in der Vergangenheit? | 346 |
| 2. | Ausschlussfristen | 347 |
| 3. | Verjährung | 348 |
| 4. | Vertrauenschutz | 350 |
| 5. | Sachvortrag in CGZP-Verfahren | 351 |
| 6. | Mehrgliedriger Tarifvertrag | 352 |
| III. | Sozialversicherungsrechtliche Folgen | 353 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-------|--|-----|
| 1. | Einführung | 353 |
| 2. | Feststellung der Tarifunfähigkeit nur für die Gegenwart | 355 |
| 3. | Zuflussprinzip versus Entstehungsprinzip | 355 |
| 4. | Bereits ergangene bestandskräftige Beitragsbescheide | 355 |
| 5. | Verjährung | 358 |
| 6. | Vertrauensschutz | 361 |
| 7. | Betriebsprüfung durch die Deutsche Rentenversicherung | 363 |
| 8. | Einstweiliger Rechtsschutz | 369 |
| 9. | Praxis der Erlaubnisbehörde | 372 |
| O. | Tarifverträge über Branchenzuschläge | 373 |
| I. | Einführung | 373 |
| II. | Räumlicher Geltungsbereich | 373 |
| III. | Fachlicher Geltungsbereich | 374 |
| IV. | Persönlicher Geltungsbereich | 377 |
| V. | Ermittlung des Branchenzuschlags nach § 2 | 378 |
| VI. | Entgelt ohne Arbeit | 379 |
| 1. | Urlaub | 379 |
| 2. | Krankheit | 380 |
| 3. | Feiertage | 380 |
| VII. | Entgeltberechnung | 380 |
| VIII. | Abweichende Vereinbarungen | 381 |
| IX. | Checkliste – Gehört der Kundenbetrieb zu einer zuschlagspflichtigen Branche? | 382 |
| P. | Grenzüberschreitender Personaleinsatz | 383 |
| I. | Einführung | 383 |
| II. | Gewerberecht | 384 |
| 1. | Rechtlicher Ausgangspunkt | 384 |
| 2. | Überlassung innerhalb der EU und des EWR | 385 |
| 3. | Überlassung in oder aus Drittstaaten | 387 |
| III. | Arbeitsrecht | 387 |
| 1. | Rechtlicher Ausgangspunkt | 387 |
| 2. | Verhältnis Arbeitnehmer – Zeitarbeitsunternehmen | 388 |
| 3. | Verhältnis Arbeitnehmer – Kunde | 393 |
| IV. | Zivil-/Vertragsrecht (Arbeitnehmerüberlassungsvertrag) | 393 |
| V. | Sozialversicherungsrecht | 394 |
| 1. | Rechtlicher Ausgangspunkt | 394 |
| 2. | Überlassung innerhalb der EU | 394 |
| 3. | Überlassung in oder aus EFTA-Staaten | 399 |
| 4. | Überlassung in oder aus Drittstaaten | 400 |
| | Stichwortverzeichnis | 403 |