

# Inhaltsverzeichnis

|  | Seite     |
|--|-----------|
| Vorwort .....  | V         |
| Inhaltsverzeichnis .....   | VII       |
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XVII      |
| Arbeitnehmerüberlassung .....  | 1         |
| <b>1. Allgemeines .....</b>  | <b>1</b>  |
| 1.1 Entwicklung der Gesetzgebung .....   | 2         |
| 1.2 Erste gesetzliche Regelungen (Verbot) .....  | 2         |
| 1.3 Die Grundsatzurteile von BVerfG und BSG zur Differenzierung von Arbeitsvermittlung und Arbeitnehmerüberlassung ..... | 3         |
| 1.4 Aufhebung des Verbots (gesetzl. Novellierungen) .....  | 4         |
| 1.5 Entwicklung des AÜG und gesetzgeberische Ziele .....   | 5         |
| 1.6 Die Arbeitsmarktreformen der Hartz-Gesetze .....   | 6         |
| 1.7 BVerfG-Entscheidungen zu den sog. Hartz-Gesetzen .....   | 8         |
| 1.8 Entscheidung des BAG zur Tarifunfähigkeit der CGZP ..  | 9         |
| 1.9 Gesetze zur EU-Zeitarbeitsrichtlinie und Missbrauchsbekämpfung .....   | 9         |
| 1.10 Gesetzesvorhaben der großen Koalition in der 18. Legislaturperiode .....  | 10        |
| <b>2. Überblick zum AÜG und anderen Regelungen .....</b>   | <b>10</b> |
| 2.1 Inhalt des AÜG, Überblick über die Regelungen .....  | 10        |
| 2.2 Regelungen der Behörden .....  | 12        |
| 2.3 Ausländische Regelungen .....  | 12        |
| 2.3.1 Belgien .....  | 13        |
| 2.3.2 Dänemark .....   | 14        |
| 2.3.3 Frankreich .....   | 14        |
| 2.3.4 Griechenland .....   | 15        |
| 2.3.5 Großbritannien .....   | 15        |
| 2.3.6 Italien .....  | 15        |
| 2.3.7 Luxemburg .....  | 16        |

|  | Seite     |
|--|-----------|
| 2.3.8 Niederlande .....  | 17        |
| 2.3.9 Norwegen .....   | 17        |
| 2.3.10 Österreich .....  | 18        |
| 2.3.11 Polen .....   | 18        |
| 2.3.12 Portugal .....  | 19        |
| 2.3.13 Rumänien .....  | 19        |
| 2.3.14 Schweden .....  | 19        |
| 2.3.15 Schweiz .....   | 20        |
| 2.3.16 Slowakei .....  | 20        |
| 2.3.17 Slowenien .....   | 20        |
| 2.3.18 Spanien .....   | 21        |
| 2.3.19 Tschechien .....  | 21        |
| 2.3.20 Ungarn .....  | 22        |
| 2.3.21 Vereinigte Staaten von Amerika (USA) .....                    | 22        |
| 2.4 Tarifverträge .....  | 22        |
| <b>3. Begriffe der Arbeitnehmerüberlassung .....</b>                 | <b>24</b> |
| 3.1 Verleiher und Arbeitgeber .....                                  | 24        |
| 3.2 Entleiher .....  | 25        |
| 3.3 Leiharbeitnehmer .....   | 26        |
| 3.4 Echtes und unechtes (gewerbsmäßiges) Leiharbeitsverhältnis ..... | 28        |
| 3.5 Personalpools .....  | 29        |
| 3.5.1 Anforderungen flexibler Personalkapazitäten .....              | 29        |
| 3.5.2 Personalpool zur Vermittlung .....                             | 31        |
| 3.5.3 Personalpool zur Überlassung .....                             | 32        |
| 3.5.4 Personalpool im Konzern .....                                  | 33        |
| 3.5.5 Leiharbeitsverhältnisse im Personalpool .....                  | 34        |
| 3.6 Beschäftigungsgesellschaften .....                               | 36        |
| <b>4. Zeitarbeit .....</b>   | <b>36</b> |
| 4.1 Rechtsgrundlagen .....   | 36        |
| 4.2 Abgrenzung zur Arbeitsvermittlung .....                          | 36        |
| 4.3 Personal-Service-Agenturen .....                                 | 37        |

|  | Seite     |
|--|-----------|
| <b>5. Begriff der Arbeitnehmerüberlassung und andere Formen des Fremdpersonaleinsatzes .....</b>           | <b>38</b> |
| 5.1    Begriff und Rechtsgrundlagen der Arbeitnehmerüberlassung .....                                      | 38        |
| 5.2    Abgrenzung zu anderen Formen des drittbezogenen Fremdpersonaleinsatzes .....                        | 42        |
| 5.2.1    Abgrenzung zum Werkvertrag .....  | 43        |
| 5.2.1.1    Inhalt des Werkvertrages .....  | 44        |
| 5.2.1.2    Gegenstand des Werkvertrages .....  | 44        |
| 5.2.1.3    Eingliederung der Arbeitnehmer .....  | 48        |
| 5.2.1.4    Verhältnis zwischen Werkvertragsunternehmer und Auftraggeber (Besteller) .....                  | 51        |
| 5.2.1.5    Vermeidung von rechtlichen Grauzonen .....  | 54        |
| 5.2.1.6    Checkliste zur Abgrenzung vom Werkvertrag .....   | 55        |
| 5.2.2    Abgrenzung zum Arbeitsvertrag .....   | 56        |
| 5.2.3    Abgrenzung zum Dienstvertrag .....  | 56        |
| 5.2.4    Abgrenzung zum Geschäftsbesorgungsvertrag .....   | 58        |
| 5.2.5    Abgrenzung zu Service- und Nebenleistungen aus gemischten Verträgen .....                         | 58        |
| 5.3    Werkarbeitsgemeinschaft im Bundesrahmentarifvertrag für das Baugewerbe (Gesellschaftsvertrag) ..... | 60        |
| 5.4    Überblick über die Arbeitshilfen der Bundesagentur für Arbeit (Merkblätter) .....                   | 61        |
| <b>6. Vertragsgestaltung, Kriterien des Überlassungsvertrages</b>  | <b>61</b> |
| 6.1    Form des Überlassungsvertrages .....  | 62        |
| 6.2    Gegenstand und Inhalt des Überlassungsvertrages .....   | 62        |
| 6.2.1    Vermittlungsprovision .....   | 62        |
| 6.2.2    Gemeinschaftseinrichtungen beim Eintleiher .....  | 64        |
| 6.2.3    Vergütung .....   | 64        |
| 6.2.4    Rahmenvertrag .....   | 66        |
| 6.3    Muster des Arbeitnehmerüberlassungsvertrages .....  | 67        |
| 6.4    Erläuterungen zum Muster Arbeitnehmerüberlassungsvertrag .....                                      | 71        |
| 6.5    Checkliste zum Überlassungsvertrag .....  | 75        |
| 6.6    Unzulässige Vereinbarungen .....  | 76        |

## Inhaltsübersicht

---

|   | Seite     |
|---|-----------|
| <b>7. Erlaubnispflicht nach AÜG .....</b>   | <b>77</b> |
| 7.1 Überblick über die Regelungen .....   | 77        |
| 7.2 Erlaubnis der Bundesagentur für Arbeit .....  | 78        |
| 7.3 Befreiung von der Erlaubnispflicht .....  | 78        |
| 7.4 Besondere gesetzliche Regelungen .....  | 78        |
| <b>8. Arbeitsgemeinschaften (ARGE)/Abordnung von Arbeitnehmern .....</b>  | <b>79</b> |
| <b>9. Erlaubnisfreie Arbeitnehmerüberlassung .....</b>  | <b>80</b> |
| 9.1 Wirtschaftszweiginterne Leiharbeit .....  | 80        |
| 9.2 Konzerninterne Arbeitnehmerüberlassung .....  | 81        |
| 9.3 Gelegentliche Arbeitnehmerüberlassung .....   | 82        |
| 9.4 Deutsch-ausländisches Gemeinschaftsunternehmen ...  | 83        |
| 9.5 Kleinunternehmen/Vermeidung von Kurzarbeit oder Entlassungen .....  | 84        |
| 9.5.1 Voraussetzungen nach dem AÜG .....  | 84        |
| 9.5.2 Anzeige bei der Bundesagentur für Arbeit .....  | 86        |
| 9.5.3 Formular zur Anzeige der Arbeitnehmerüberlassung nach § 1a AÜG .....  | 86        |
| 9.6 Meldepflichten .....  | 89        |
| 9.7 Arbeitnehmerüberlassungsvertrag für die erlaubnisfreie Arbeitnehmerüberlassung .....  | 89        |
| 9.7.1 Form des Vertrages .....  | 89        |
| 9.7.2 Inhalt des Vertrages .....  | 90        |
| 9.7.3 Muster des Überlassungsvertrages ohne Erlaubnispflicht  | 90        |
| 9.8 Betriebsverfassungsrechtliche Besonderheiten bei der erlaubnisfreien Arbeitnehmerüberlassung und Beteiligungsrechte des Betriebsrates ..... | 92        |
| 9.9 Erlaubnisfreie Arbeitnehmerüberlassung im Baugewerbe  | 93        |
| <b>10. Erlaubnispflichtige Arbeitnehmerüberlassung .....</b>  | <b>94</b> |
| 10.1 Im Rahmen der wirtschaftlichen Tätigkeit .....   | 94        |
| 10.2 Frühere Anknüpfung an die Gewerbsmäßigkeit .....   | 94        |
| 10.2.1 Auf Dauer angelegte Tätigkeit .....  | 95        |
| 10.2.2 Gewinnerzielungsabsicht .....  | 96        |

|   | Seite      |
|---|------------|
| <b>11. Grenzüberschreitende Arbeitnehmerüberlassung .....</b>                       | <b>97</b>  |
| 11.1 Besonderheiten im Baugewerbe .....   | 98         |
| 11.2 Einsatz ausländischer Arbeitnehmer .....                                       | 99         |
| <b>12. Voraussetzungen für die Erteilung der Erlaubnis/Erlaubnisverfahren .....</b> | <b>101</b> |
| 12.1 Berechtigte Unternehmen .....  | 101        |
| 12.1.1 Inländische Unternehmen .....  | 101        |
| 12.1.2 Unternehmen aus EU- und EWR-Staaten .....                                    | 101        |
| 12.1.3 Unternehmen aus sonstigen Staaten .....                                      | 102        |
| 12.2 Erteilung der Erlaubnis, gesetzl. Voraussetzungen .....                        | 103        |
| 12.3 Gründe für die Versagung der Erlaubnis .....                                   | 103        |
| 12.3.1 Mangelnde Zuverlässigkeit .....  | 103        |
| 12.3.2 Mangelnde Betriebsorganisation .....   | 106        |
| 12.3.3 Gleichstellungsgrundsatz .....   | 107        |
| 12.3.4 Ausländische Betriebsstätte .....  | 108        |
| 12.3.5 Verleiher ohne deutsche Staatsangehörigkeit .....                            | 108        |
| <b>13. Erlaubnisverfahren .....</b>   | <b>109</b> |
| 13.1 Antrag im Erlaubnisverfahren .....   | 109        |
| 13.1.1 Checkliste zur Antragstellung .....  | 111        |
| 13.1.2 Antragsvordruck der Bundesagentur für Arbeit .....                           | 114        |
| 13.1.3 Erläuterungen zum Antragsvordruck der Bundesagentur für Arbeit .....         | 118        |
| 13.2 Antragsteller und zuständige Behörden .....                                    | 119        |
| 13.3 Inhalt der Erlaubnis .....   | 120        |
| 13.4 Erlaubnis mit Nebenbestimmungen .....  | 121        |
| 13.4.1 Auflagen .....   | 122        |
| 13.4.2 Bedingung .....  | 123        |
| 13.4.3 Widerrufsvorbehalt .....   | 124        |
| 13.5 Befristete Erlaubnis und Abwicklungsfrist .....                                | 124        |
| 13.6 Verlängerungsantrag .....  | 125        |
| 13.7 Unbefristete Erlaubnis .....   | 128        |
| 13.8 Erlöschen der Erlaubnis .....  | 129        |
| 13.8.1 Rücknahme .....  | 130        |
| 13.8.2 Widerruf .....   | 131        |

|   | Seite      |
|---|------------|
| 13.8.3 Ablauf der Befristung .....  | 133        |
| 13.8.4 Nichtgebrauch .....  | 133        |
| 13.8.5 Auflösung des Unternehmens/Tod des Erlaubnisinhabers .....                   | 134        |
| 13.8.6 Insolvenz .....  | 134        |
| 13.8.7 Betriebsübergang/Unternehmensübergang .....                                  | 134        |
| 13.8.8 Umwandlung .....   | 135        |
| <b>14. Anzeige- und Auskunftspflichten des Verleiher</b> .....                      | <b>135</b> |
| <b>15. Rechtsschutz im Erlaubnisverfahren</b> .....                                 | <b>136</b> |
| 15.1 Widerspruch .....  | 136        |
| 15.2 Anfechtungs- und Verpflichtungsklage .....                                     | 137        |
| 15.3 Sonderfall: Untätigkeit der Behörde .....                                      | 138        |
| 15.4 Vorläufiger Rechtsschutz (Aussetzung des Vollzugs) .....                       | 138        |
| <b>16. Rechtsfolgen illegaler Arbeitnehmerüberlassung</b> .....                     | <b>140</b> |
| 16.1 Grenzen der erlaubten Arbeitnehmerüberlassung .....                            | 140        |
| 16.2 Unwirksamkeit der vertraglichen Vereinbarungen .....                           | 141        |
| 16.3 Fiktion des Arbeitsverhältnisses zwischen Entleiher und Leiharbeitnehmer ..... | 142        |
| 16.3.1 Inhalt des Fiktions-Arbeitsverhältnisses .....                               | 144        |
| 16.3.2 Auswirkung für Entleiher und Leiharbeitnehmer .....                          | 145        |
| 16.3.3 Dauer und Beendigung des Fiktions-Arbeitsverhältnisses .....                 | 145        |
| 16.4 Haftung des Entleiher und des Verleiher .....                                  | 146        |
| 16.5 Rückabwicklung erbrachter Leistungen .....                                     | 147        |
| 16.6 Vermittlungsvermutung .....  | 149        |
| <b>17. Rechtsverhältnis zwischen Verleiher und Leiharbeitnehmer</b> .....           | <b>149</b> |
| 17.1 Abschluss eines Arbeitsvertrages zwischen Verleiher und Leiharbeitnehmer ..... | 150        |
| 17.2 Vertragsinhalt .....   | 151        |
| 17.2.1 Verleiher, Leiharbeitnehmer und Erlaubnisbehörde .....                       | 151        |
| 17.2.2 Leistungen für Zeiten des Nichtverleihs .....                                | 151        |
| 17.2.3 Arbeitszeit .....  | 152        |
| 17.2.4 Anwendung eines Tarifvertrages .....   | 152        |

---

|   | Seite |
|---|-------|
| 17.2.5 Zulagenvereinbarungen .....  | 155   |
| 17.2.6 Ausschlussfristen .....  | 156   |
| 17.2.7 Checkliste zum Vertragsinhalt gemäß Nachweisgesetz .....                     | 156   |
| 17.2.8 Ergänzende Qualifizierungsvereinbarung .....                                 | 157   |
| 17.2.9 Muster: Qualifizierungsvereinbarung mit Rückzahlungspflichtung .....         | 159   |
| 17.3 Gleichstellungsgrundsatz „Equal Pay“ .....                                     | 159   |
| 17.4 Unzulässige Vereinbarungen .....   | 160   |
| 17.4.1 Gleichstellungsgrundsatz .....   | 161   |
| 17.4.2 Folgearbeitsverhältnis mit dem Entleiher .....                               | 161   |
| 17.4.3 Keine verkürzte Kündigungsfrist .....  | 162   |
| 17.4.4 Ausschluss des Annahmeverzugs .....  | 162   |
| 17.5 Muster eines Leiharbeitsvertrages .....  | 162   |
| 17.6 Befristungsmöglichkeiten .....   | 169   |
| 17.7 Rechte und Pflichten aus dem Leiharbeitsvertrag .....                          | 172   |
| 17.7.1 Verleiher .....  | 172   |
| 17.7.1.1 Beschäftigung und Vergütung .....  | 172   |
| 17.7.1.2 Ausnahmen vom Gleichstellungsgrundsatz .....                               | 174   |
| 17.7.1.3 Direktionsrecht des Arbeitgebers .....                                     | 177   |
| 17.7.1.4 Nachweis- und Auskunftspflichten .....                                     | 177   |
| 17.7.1.5 Ersatz von Aufwendungen .....  | 178   |
| 17.7.1.6 Fürsorgepflicht .....  | 179   |
| 17.7.1.7 Arbeitszeugnis .....   | 179   |
| 17.7.2 Leiharbeitnehmer .....   | 180   |
| 17.7.2.1 Arbeitsleistung .....  | 180   |
| 17.7.2.2 Verschwiegenheit und Geheimhaltung .....                                   | 180   |
| 17.8 Pflichtverletzungen und Rechtsfolgen .....                                     | 181   |
| 17.8.1 Pflichtverletzung des Leiharbeitnehmers .....                                | 181   |
| 17.8.2 Pflichtverletzung des Verleiher .....  | 182   |
| 17.9 Besonderheiten bei ausländischen Leiharbeitnehmern und Auslandstätigkeit ..... | 183   |
| 17.10 Besonderheiten zur Beendigung des Leiharbeitsvertrages .....                  | 184   |
| 17.11 Personalakte des Leiharbeitnehmers .....                                      | 185   |

|   | Seite      |
|---|------------|
| <b>18. Rechtsverhältnis Entleiher-Verleiher .....</b>   | <b>187</b> |
| 18.1 Pflichten des Verleiher .....  | 187        |
| 18.2 Pflichten des Entleiher .....  | 188        |
| 18.3 Leistungsstörungen und Pflichtverletzungen aus dem Arbeitnehmerüberlassungsvertrag ..... | 190        |
| 18.3.1 Nichtleistung des Verleiher .....  | 190        |
| 18.3.2 Schlechtleistung des Leiharbeitnehmers .....   | 191        |
| 18.3.3 Schadensverursachung durch den Leiharbeitnehmer  | 192        |
| 18.3.4 Zahlungsverzug des Entleiher .....   | 193        |
| 18.3.5 Rechte des Entleiher .....   | 193        |
| 18.3.6 Rechte des Verleiher .....   | 194        |
| <b>19. Rechtsverhältnis Entleiher-Leiharbeitnehmer .....</b>                                  | <b>194</b> |
| 19.1 Direktionsrecht/Einsatz im Entleiher-Betrieb .....                                       | 195        |
| 19.2 Rechte und Pflichten des Leiharbeitnehmers .....   | 196        |
| 19.2.1 Auskunftsanspruch .....  | 196        |
| 19.2.2 Eingliederung des Leiharbeitnehmers in den Betrieb ..                                  | 197        |
| 19.2.3 Arbeitnehmererfindungen und betriebliches Vorschlagswesen .....                        | 197        |
| 19.2.4 Zugang zu Gemeinschaftseinrichtungen und -diensten                                     | 198        |
| 19.2.5 Information über freie Arbeitsplätze .....   | 199        |
| 19.3 Arbeitsschutz/Schutz- und Fürsorgepflicht .....  | 200        |
| <b>20. Haftung für Personen- und Sachschäden in der Arbeitnehmerüberlassung .....</b>         | <b>200</b> |
| 20.1 Haftung des Leiharbeitnehmers .....  | 201        |
| 20.2 Haftung des Verleiher (Arbeitgeber) .....  | 202        |
| 20.3 Haftung des Entleiher .....  | 202        |
| <b>21. Betriebsverfassungsrecht .....</b>   | <b>202</b> |
| 21.1 Betriebszugehörigkeit der Leiharbeitnehmer .....   | 202        |
| 21.2 Wahlrecht .....  | 204        |
| 21.3 Rechte des Leiharbeitnehmers .....   | 205        |
| 21.4 Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates im Entleiherbetrieb .....                         | 205        |
| 21.4.1 In personellen Angelegenheiten .....   | 206        |
| 21.4.2 Soziale Angelegenheiten .....  | 212        |
| 21.4.3 Allgemeine Aufgaben .....  | 213        |

|   | Seite      |
|---|------------|
| 21.5 Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates im Verleiherbetrieb .....           | 213        |
| <b>22. Lohnsteuerrecht .....</b>  | <b>214</b> |
| 22.1 Steuerschuldner und Arbeitgebereigenschaft .....                           | 215        |
| 22.2 Gesamtschuldnerische Haftung von Verleiher und Entleiher .....             | 215        |
| 22.3 Verfahren .....  | 216        |
| <b>23. Sozialversicherungsrecht .....</b>                                       | <b>217</b> |
| 23.1 Erlaubte Arbeitnehmerüberlassung .....                                     | 217        |
| 23.2 Grenzüberschreitende Arbeitnehmerüberlassung .....                         | 218        |
| 23.3 Illegale Arbeitnehmerüberlassung .....                                     | 221        |
| <b>24. Arbeitsschutzrecht .....</b>   | <b>222</b> |
| 24.1 Pflichten des Verleiher .....  | 222        |
| 24.2 Pflichten des Entleiher .....  | 225        |
| <b>25. Öffentlicher Dienst .....</b>  | <b>226</b> |
| 25.1 Personalvertretungsrecht .....   | 226        |
| 25.2 Arbeitnehmerüberlassung im öffentlichen Dienst .....                       | 227        |
| 25.3 Zugehörigkeit der Leiharbeitnehmer zur Dienststelle ..                     | 228        |
| 25.4 Rechte und Pflichten der Leiharbeitnehmer im öffentlichen Dienst .....     | 228        |
| 25.4.1 Wahlrecht zur Personalvertretung .....                                   | 228        |
| 25.4.2 Sonstige Rechte .....  | 229        |
| 25.5 Beteiligung des Personalrats .....   | 230        |
| 25.6 Besonderheiten der Arbeitnehmerüberlassung im öffentlichen Dienst .....    | 230        |
| 25.7 Fremdpersonaleinsatz im öffentlichen Dienst .....                          | 231        |
| <b>26. Anhang .....</b>   | <b>233</b> |
| 26.1 Arbeitnehmerüberlassungsgesetz (AÜG) .....                                 | 233        |
| 26.2 Teilzeit- und Befristungsgesetz .....                                      | 254        |
| 26.3 Zuständigkeiten der Regionaldirektionen der Bundesagentur für Arbeit ..... | 264        |
| <b>Stichwortverzeichnis .....</b>   | <b>265</b> |