

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
Abkürzungsverzeichnis .....	17
Literaturverzeichnis .....	23
<b>§ 1 Einführung .....</b>	<b>25</b>
<b>§ 2 Grundüberlegungen zum Auslandseinsatz .....</b>	<b>29</b>
A. Personalauswahl .....	29
I. Durchführung der Personalauswahl .....	29
II. Vorbereitungsphase .....	29
III. Suchphase .....	30
1. Vorteile der innerbetrieblichen Beschaffung .....	31
2. Vorteile der außerbetrieblichen Beschaffung .....	31
IV. Vorauswahl .....	31
V. Auswahl und Entscheidung .....	32
VI. Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	33
1. Praktische Vorbereitung .....	33
2. Fachliche Vorbereitung .....	33
a) Kulturelle Vorbereitung .....	33
b) Organisatorische Vorbereitung .....	34
c) Probleme bei nicht ausreichender Vorbereitung .....	34
VII. Betreuung des Mitarbeiters im Ausland .....	34
VIII. Wiedereingliederung .....	35
1. Auftretende Probleme in der Praxis .....	35
2. Lösungsansätze .....	35
IX. Schlüsselqualifikationen für den Auslandseinsatz .....	36
1. Auswahl von Schlüsselqualifikationen .....	36
2. Beobachtung und Erfassung von Schlüsselqualifikationen .....	37
3. Ausgewählte Schlüsselqualifikationen für den Auslandseinsatz ..	37
a) Interkulturelle Kompetenz .....	37
b) Kommunikative Kompetenz .....	37
B. Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	39
I. Möglichkeiten der Vertragsgestaltung .....	40
II. AGB – Kontrolle von Arbeits- und Entsendeverträgen .....	42
1. AGB-Kontrolle .....	42
2. Vorliegen von AGB .....	42
3. Einbeziehungskontrolle .....	45

4. Inhaltskontrolle .....	46
5. Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit .....	46
6. Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit .....	48
7. Generalklausel .....	49
8. Rechtsfolgen bei unwirksamer Bestimmung .....	51

<b>§ 3 Auslandseinsatz von Arbeitnehmern deutscher Arbeitgeber im Ausland .....</b>	<b>53</b>
A. Allgemeines .....	53
B. Auslandseinsatz eines Arbeitnehmers in der EU bzw. des EWR .....	53
I. Visum .....	54
II. Aufenthaltsgenehmigung .....	54
III. Arbeitsgenehmigung .....	55
C. Auslandseinsatz eines Arbeitnehmers in Drittstaaten .....	56
I. Visum, Aufenthalts- und Arbeitsgenehmigung .....	56
1. Übersiedlung des Arbeitnehmers .....	56
2. Begleitende Familienangehörige .....	58
II. Meldepflichten .....	59
D. Arbeitsvertragliche Aspekte beim Auslandseinsatz .....	59
I. Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	60
1. Fürsorgepflichten des Arbeitgebers .....	61
2. Treuepflichten des Arbeitnehmers .....	63
3. Vertragliche Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	64
a) Die auf das Arbeitsverhältnis anzuwendende Rechtsordnung ..	64
aa) Zusatzvertrag für den Auslandseinsatz zu dem bestehen-	
den Arbeitsvertrag .....	65
bb) Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem deutschen Arbeit-	
geber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem ausländischen	
Unternehmen .....	68
b) Arbeitsvertragliche Voraussetzungen zur Anordnung der	
Aufnahme der Auslandstätigkeit .....	69
c) Formerfordernisse .....	71
d) Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	73
II. Rechte und Pflichten während der Auslandstätigkeit .....	78
1. Zusatzvertrag für den Auslandseinsatz zu dem bestehenden	
Arbeitsvertrag .....	78
a) Einleitung/Präambel der Zusatzvereinbarung .....	78
b) Dauer der Auslandstätigkeit .....	79
c) Vergütung .....	79
d) Arbeitszeit und Feiertage .....	80
e) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	81
f) Urlaub .....	81

g) Auslandsbedingte Zusatzkosten .....	82
h) Rückzahlungsklauseln .....	83
i) Konkurrenzfähigkeit .....	85
j) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	86
k) Rückruf des Arbeitnehmers .....	86
l) Haftung des Arbeitgebers .....	86
m) Haftung des Arbeitnehmers .....	87
2. Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem deutschen Arbeitgeber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem ausländischen Unternehmen .....	88
a) Rückrufsrecht des Arbeitgebers .....	89
b) Anrechnungsklausel für nach ausländischem Recht erhaltene Abfindungen .....	90
3. Verschwiegenheitspflichten .....	91
4. Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	91
III. Rückkehr des Arbeitnehmers nach Deutschland .....	92
1. Wiedereingliederungs-/Rückkehrklauseln .....	93
a) Rückkehr auf den alten Arbeitsplatz .....	93
b) Rückkehr auf einen vergleichbaren Arbeitsplatz .....	94
c) Rückkehr auf eine „höhere“ Position .....	95
d) Aufnahmen von Verhandlungen nach der Rückkehr .....	95
2. Wegfall der Wiedereingliederungs-/Rückkehrzusage .....	95
3. Beendigung des gesamten Arbeitsverhältnisses .....	99
a) Anwendbarkeit des deutschen Kündigungsschutzgesetzes ....	99
b) Sonderkündigungsschutz .....	100
4. Vorzeitige Beendigung des Auslandseinsatzes .....	100
5. Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	101
IV. Sonderproblem: Teilzeit- und Befristungsgesetz sowie Bundes- elterngeld- und Elternzeitgesetz .....	101
1. Verringerung der Arbeitszeit gem. § 8 TzBfG .....	102
2. Elternteilzeit gem. § 15 BEEG .....	104
V. Gerichtsstandsvereinbarung .....	106
1. Allgemeine Zuständigkeit nach deutschem Recht .....	106
2. Internationale Zuständigkeit .....	107
3. VO (EU) 1215/12 .....	108

<b>§ 4 Auslandseinsatz von Arbeitnehmern ausländischer Arbeitgeber in Deutschland .....</b>	<b>109</b>
A. Aufenthalts- und Arbeitsgenehmigung .....	109
B. Überblick über die gesetzlichen Regelungen .....	109
C. Allgemeine Voraussetzungen .....	110

D. Verfahren zur Einreise von Ausländern in die BRD zur Arbeitsaufnahme ....	110
I. Einreise von EU-Bürgern und Gleichgestellten .....	111
1. Einreise und Verfahren .....	111
2. Schweizer Staatsangehörige .....	111
II. Einreise von Drittstaatsangehörigen .....	112
1. Das Visumsverfahren .....	112
2. Visumsantrag und einzureichende Unterlagen .....	113
3. Verfahren nach erfolgter Einreise .....	114
E. Vorschriften für die Erteilung der Beschäftigungserlaubnis .....	114
I. Voraussetzungen der Arbeitsmarktprüfung .....	115
II. Neue Regelungen des Zugangs zum deutschen Arbeitsmarkt aufgrund des Aufenthaltsgesetzes (AufenthG) und der Beschäftigungsverordnung (BeschV) .....	116
III. Ausnahmen von der Zustimmungspflicht der Arbeitsagentur nach der Beschäftigungsverordnung .....	116
1. Hochqualifizierte, Blaue Karte EU gem. § 2 BeschV .....	117
2. Führungskräfte (§ 3 BeschV) .....	118
3. Leitende Angestellte und Spezialisten (§ 4 BeschV) .....	118
4. Entsandte Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer gemäß Teil 4 der BeschV .....	118
IV. Zustimmungspflichtige Beschäftigung .....	119
1. Internationaler Personalaustausch, Auslandsprojekt (§ 10 BeschV) .....	119
2. Dienstleistungserbringung (§ 21 BeschV) .....	119
F. Familienangehörige .....	120
I. Aufenthaltserlaubnis .....	120
II. Erlaubnis zur Beschäftigung .....	121
G. Arbeitsvertragliche Aspekte .....	121
I. Vertragliche Gestaltung .....	121
II. Die auf das Arbeitsverhältnis anwendbare Rechtsordnung .....	122
1. Grundsatz der freien Rechtswahl .....	122
2. Einschränkungen durch Art. 8 Abs. 1 VO (EG) 593/08 .....	123
3. Einschränkungen durch die Öffentliche Ordnung (Ordre Public), Art. 6 EGBGB .....	123
4. Einschränkungen durch Art. 9 VO (EG) 593/08 .....	124
a) Arbeitnehmerentsendegesetz .....	124
aa) Arbeitszeit .....	125
bb) Urlaub .....	126
cc) Mindestlohn .....	127
dd) Bedingungen für die Überlassung von Arbeitnehmern ....	128

ee) Sicherheit, Gesundheitsschutz und Hygiene am Arbeitsplatz .....	129
ff) Schutzmaßnahmen für Schwangere, Wöchnerinnen, Kinder und Jugendliche .....	130
gg) Gleichbehandlung von Männern und Frauen und andere Nichtdiskriminierungsvorschriften .....	130
hh) Durchsetzung der Rechte nach dem AEntG .....	130
b) Kündigungsschutzgesetz .....	132
c) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	132
d) Arbeitsplatzschutzgesetz .....	132
e) Bundeselterngeld- und Elternzeitgesetz .....	133
f) Schwerbehindertenschutz .....	134
g) Mutterschutz .....	134
5. Feiertage .....	135
III. Kollektivrechtliche Grundsätze .....	135
1. Betriebsverfassungsrecht .....	135
a) Anwendbarkeit des BetrVG .....	135
b) Wahlberechtigung und Wählbarkeit .....	136
c) Schwellenwerte .....	137
2. Tarifvertragsrecht .....	137
IV. Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem ausländischen Arbeitgeber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem deutschen Unternehmen .....	138

## **§ 5 Sozialversicherungsrecht beim Auslandseinsatz .....**

A. Allgemeines .....	139
B. Beschäftigungslandprinzip .....	140
C. Die Begriffe Entsendung und Ausstrahlung .....	144
D. Regelungen des Sozialgesetzbuchs (SGB) .....	146
I. Territorialitätsprinzip .....	146
II. Ausnahmen vom Territorialitätsprinzip .....	146
1. Ausstrahlung .....	146
2. Einstrahlung .....	147
III. Rechtsgrundlage zwischenstaatliches Recht (Sozialversicherungsabkommen) .....	147
IV. Vorrang von EU-Recht und internationalen Verträgen .....	148
1. Über- bzw. zwischenstaatliches Recht .....	148
2. Rechtsgrundlage VO (EG) 883/04 .....	148
3. Anwendung der EU-Regelung ab dem 1.5.2010 .....	149
a) VO (EG) 883/04 .....	149
b) VO (EG) 987/09 .....	149

E. Auslandseinsatz außerhalb des SGB IV „im vertragslosen Ausland“ .....	150
I. Feststellung Sozialversicherungspflicht .....	150
II. Voraussetzungen der Ausstrahlung gem. § 4 SGB IV .....	151
1. Entsendung (tatsächlicher Grenzüberschritt) .....	151
a) Einstellung zum Zwecke der Entsendung .....	152
b) Ortskraft .....	153
c) Rückkehr nach Deutschland .....	154
d) Einsatz in verschiedenen Staaten .....	155
e) Einsatz nur im Ausland .....	155
2. Im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses .....	156
a) Inländisches Beschäftigungsverhältnis .....	156
b) „Im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses“ .....	157
c) Sonstige Indizien für ein inländisches Beschäftigungsverhältnis .....	160
d) Besonderheiten bei Repräsentanzen/steuerlicher Betriebsstätte und Tochtergesellschaften .....	161
3. Zeitliche Befristung im Voraus .....	162
a) Befristungsvereinbarung .....	162
b) Verlängerungsklausel .....	163
c) Vereinbarung eines Rückrufs .....	164
d) Erreichen der Altersgrenze für Altersrente .....	164
e) Kettenentsendung .....	164
f) Keine zeitliche Höchstgrenze .....	165
III. Anfrage an die Beitragseinzugsstelle .....	165
IV. Beendigung der Ausstrahlung .....	166
V. Rechtsfolgen der Ausstrahlung .....	166
VI. Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Einstrahlung § 5 SGB IV (Entsendung vom Ausland nach Deutschland) .....	167
F. Auslandseinsatz in einem Staat, mit dem die BRD ein Sozialversicherungsabkommen geschlossen hat .....	169
I. Feststellung Sozialversicherungspflicht .....	169
II. Persönlicher Geltungsbereich .....	170
III. Räumlicher Geltungsbereich .....	171
IV. Sachlicher Geltungsbereich .....	171
V. Entsendung/Ausnahmevereinbarung .....	172
1. Entsendung .....	172
2. Unterbrechung einer Entsendung .....	172
3. Ausnahmevereinbarungen .....	173
VI. Entsendung vom Ausland nach Deutschland .....	176

G. Auslandseinsätze in der Europäischen Union .....	177
I. Allgemeines .....	177
II. Geltungsbereich der VO (EG) 883/04 .....	178
1. Räumlicher Geltungsbereich .....	179
2. Persönlicher Geltungsbereich .....	179
3. Sachlicher Geltungsbereich .....	179
III. Anzuwendendes Recht .....	180
1. Grundsatz des Art. 11 VO (EG) 883/04 .....	180
2. Sonderregelung der Art. 12 und 13 VO (EG) 883/04 .....	182
IV. Entsendung eines Arbeitnehmers i.S.d. Verordnung .....	182
1. Voraussetzungen einer Entsendung .....	183
a) Einstellung zum Zwecke der Entsendung .....	183
b) Ortskraft .....	184
c) Sonderregelungen .....	184
d) „Entsendung“ im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses .....	185
e) Arbeitgeber der gewöhnlich im Mitgliedstaat (aus dem entsandt wird) tätig ist .....	187
2. Befristung im Voraus auf max. 24 Monate .....	188
3. Keine Ablösung eines entsandten Mitarbeiters .....	189
4. Entsendebescheinigung A1 (früher E 101) .....	190
V. Ausübung selbstständiger Tätigkeiten, Art. 12 Abs. 1 VO (EG) 883/04 .....	192
VI. Ausübung von Beschäftigungen/Tätigkeiten in zwei oder mehr Mitgliedsstaaten gem. Art. 13 VO (EG) 883/04 .....	193
1. Beschäftigung bei einem Arbeitgeber .....	194
2. Bestimmung des Wohnortes .....	198
VII. Ausnahmevereinbarung gem. Art. 16 VO (EG) 883/04 .....	199
1. Allgemeines .....	199
2. Voraussetzungen für eine Ausnahmevereinbarung .....	200
3. Formalien der Antragstellung .....	200
VIII. Verlängerung von Ausnahmevereinbarungen .....	202
H. Freiwillige Versicherungsmöglichkeiten für Arbeitnehmer in der BRD .....	202
I. Rentenversicherung .....	202
1. Antragspflichtversicherung .....	202
2. Freiwillige Versicherung .....	204
II. Krankenversicherung .....	206
1. Freiwillige Krankenversicherung .....	206
2. Anwartschaftsversicherung nach der Gesundheitsreform .....	207
III. Pflegeversicherung .....	208
IV. Unfallversicherung (Berufsgenossenschaft) .....	209
V. Arbeitslosenversicherung .....	210

<b>§ 6 Einkommensteuer beim Auslandseinsatz</b>	215
A. Allgemeines	215
B. Einordnung des internationalen Mitarbeiter Einsatzes in die allgemeine Unternehmensbesteuerung	216
I. Arm's Length Prinzip	216
II. Konsequenzen für den internationalen Mitarbeiter Einsatz	219
C. Prüfschema Einkommensteuersituation des Mitarbeiters	222
I. Ansässigkeit	222
II. Doppelbesteuerungsabkommen	223
III. Erhebungsformen	223
IV. Zusammenfassung des Prüfschemas	224
D. Ansässigkeit	224
I. Unbeschränkte Steuerpflicht	224
1. Allgemeines	224
2. Deutsche Ansässigkeitsvorschriften	226
3. Wohnsitz	226
4. Gewöhnlicher Aufenthalt	230
5. Sonderfälle	231
6. Zusammenfassung der unbeschränkten Steuerpflicht	232
II. Beschränkte Steuerpflicht	232
1. Einkünfte i.S.v. § 49 EStG	232
2. Gehaltseinkünfte	233
a) Arbeitsausübung im Inland (§ 49 Abs. 1 Nr. 4a EStG)	233
b) Verwertung im Inland (§ 49 Abs. 1 Nr. 4a EStG)	234
c) Leitender Angestellter einer inländischen Gesellschaft (§ 49 Abs. 1 Nr. 4c EStG)	235
d) Abfindungen (§ 49 Abs. 1 Nr. 4d EStG)	235
3. Dividenden	236
4. Zinsen	236
5. Vermietung und Verpachtung	237
6. Zusammenfassung der beschränkten Steuerpflicht	237
III. Zwischenergebnis nach Prüfung der Ansässigkeit	237
E. Auslandstätigkeitserlass (ATE)	239
I. Ziel des Erlasses	239
II. Voraussetzungen	240
F. Doppelbesteuerungsabkommen (DBA)	241
I. Sinn der DBA	241
II. Mögliche Drohung einer Doppelbesteuerung	241
III. Grundschemata der DBA	241
1. Zweiseitige Verträge	242
2. Grundvoraussetzung für die Anwendbarkeit eines DBA	242
3. Unterstellte Grundkonstellation	242



4. Tie-Breaker-Artikel .....	243
5. Einzelne Einkunftsartikel .....	244
6. Methoden zur Vermeidung der Doppelbesteuerung .....	245
7. Verbot der virtuellen Doppelbesteuerung/Rückfallklauseln .....	247
8. Zusammenfassung Grundschemata der DBA .....	248
IV. DBA-Gehaltsartikel .....	249
1. Spezialvorschriften .....	249
2. Aufbau des allgemeinen Gehaltsartikels .....	250
3. 183-Tage-Regel .....	250
a) Nicht mehr als 183 Tage im Nicht-Ansässigkeits-/Quellen-	
staat aufgehalten/gearbeitet .....	251
b) Kein Arbeitgeber im Nicht-Ansässigkeitsstaat für die dort	
ausgeübte Tätigkeit .....	252
c) Das Gehalt für die Arbeitstage im Nicht-Ansässigkeitsstaat	
geht nicht zu Lasten einer Betriebsstätte im Nicht-Ansässig-	
keitsstaat .....	254
4. Beispiele zum Gehaltsartikel .....	255
V. Besteuerung einzelner Vergütungselemente nach DBA .....	258
1. Laufendes Gehalt .....	258
2. Bonus/Tantieme .....	259
3. Voraus-/Nachzahlungen .....	260
4. Aktienoptionen (Stock Options) .....	261
5. Abfindungen .....	262
VI. Dividendenartikel .....	263
VII. Zinsartikel .....	264
VIII. Vermietungs- und Verpachtungsartikel .....	265
G. Erhebungsformen .....	265
I. Unbeschränkte Steuerpflicht .....	266
II. Beschränkte Steuerpflicht .....	266
1. Einkünfte mit Quellensteuereinbehalt .....	266
2. Einkünfte ohne Quellensteuereinbehalt .....	267
3. Gehaltseinkünfte .....	268
4. Dividenden .....	268
5. Zinsen .....	269
6. Vermietung und Verpachtung .....	269
H. Lohnsteuer .....	269
I. Prüfschema zur Lohnsteuer .....	270
1. Einkommensteuerpflichtige Gehälter .....	271
2. Inländischer Arbeitgeber .....	272
3. Arbeitgeberbegriff .....	273

II. Freistellungen .....	275
1. Auslandstätigkeitserlass .....	275
2. Freistellung aufgrund DBA .....	275
III. Zusammenfassung Lohnsteuer .....	276
IV. Lohnsteuerfälle aus der Praxis .....	277
I. Zusammenfassung .....	281
J. Querverbindungen zur Sozialversicherung .....	283
K. Praxisfälle mit Lösungen .....	284
L. Anhang 1 – Checkliste .....	293
M. Anhang 2 – Ablaufdiagramm zur Prüfung der Einkommensteuerpflicht .....	293
 <b>Anhang 1 Checkliste zur Besteuerung internationaler Mitarbeiter .....</b>	 295
 <b>Anhang 2 Ablaufdiagramm zur Prüfung der Einkommensteuerpflicht von Gehältern im Heimat- oder Gastland nach DBA .....</b>	 293
Stichwortverzeichnis .....	297