

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Erster Teil: Einleitung	19
A. Gegenstand der Untersuchung	19
B. Fragestellung	21
C. Gang der Untersuchung	25
Zweiter Teil: Arbeitnehmereinsatz im Ausland – Vertragsgestaltung	
im Konzern A	27
A. Entsendung	27
I. Begriff	27
II. Charakteristische Merkmale	27
1. Vertragsgestaltung	27
a) Regelfall: Ein einziges Arbeitsverhältnis	27
b) Sonderkonstellationen: Zwei Arbeitsverhältnisse	28
aa) Rumpfarbeitsvertrag in Deutschland; aktiver Lokalarbeitsvertrag im Tätigkeitsstaat	28
bb) Zwei Arbeitsverträge gleichzeitig in Kraft	28
2. Vorbeschäftigung bei der entsendenden Gesellschaft	28
3. Ziel-Länder und Dauer	29
4. Vergütung	30
5. Sozialversicherung	31
6. Rechtswahl	31
7. Faktische Bindung des Arbeitnehmers zum entsendenden Unternehmen	32
8. Rückkehranspruch des Arbeitnehmers	33
9. Rückrufrecht des Stammarbeitgebers	33
10. Wirtschaftliche Zuordnung der Personalkosten	33
B. Versetzung	34
I. Begriff	34
II. Charakteristische Merkmale	34
1. Vertragsgestaltung	34
2. Vorbeschäftigung bei der Stammgesellschaft	35

3.	Ziel-Länder und Dauer	35
4.	Vergütung	35
5.	Sozialversicherung	36
6.	Rechtswahl	36
7.	Bindung zum Arbeitgeber im Herkunftsstaat, Rückkehrspruch des Arbeitnehmers und Rückrufrecht des Stammarbeitgebers	36
8.	Wirtschaftliche Zuordnung der Personalkosten	37
C.	Hauptunterschiede zwischen Entsendung und Versetzung	37
I.	Bindung des Arbeitnehmers an die abgebende Gesellschaft	38
II.	Interesse der jeweiligen Arbeitgeber am Auslandseinsatz als Unterscheidungskriterium?	39
1.	Entsendungen	39
2.	Versetzungen	39
3.	Wertung	40
D.	Zwischenergebnis	41
	 Dritter Teil: Das auf doppelte Arbeitsverhältnisse anwendbare Recht	43
A.	Untersuchungsschritte	43
I.	Entsendungen	43
II.	Versetzungen	44
III.	Systematische Vorgehensweise	45
B.	Die kollisionsrechtliche Anknüpfung von Arbeitsverhältnissen nach den Normen des EVÜ und der Rom I-VO – Allgemeines	45
C.	Die kollisionsrechtliche Anknüpfung von doppelten Arbeitsverhältnissen in der Rechtsprechung und in der Literatur	49
D.	Einheitliche Anknüpfung vom Stamm- und Lokalarbeitsvertrag	50
I.	Ein einziger Arbeitgeber bzw. ein einziges Arbeitsverhältnis?	50
1.	Problematik	50
a)	Versetzungen	50
b)	Entsendungen	51
c)	Fazit	51
2.	Ein Arbeitsverhältnis mit einem Arbeitgeber?	51
a)	Konzernarbeitsverhältnis – Arbeitgeberstellung des Konzerns	51
b)	Lokalarbeitsvertrag als Scheingeschäft? aa) Problematik	52
aa)	Problematik	52
bb)	Wertung	53
3.	Einheitliches Arbeitsverhältnis mit zwei Arbeitgebern?	54
4.	Fazit	55

II.	Bestimmung eines gemeinsamen gewöhnlichen Arbeitsortes für Stamm- und Lokalarbeitsvertrag	56
1.	Methode	56
a)	Praktische Konsequenzen für die Entsendungs- und Versetzungsfälle	56
b)	Stellungnahme	56
2.	Die Entscheidung des Europäischen Gerichtshofes vom 10.4.2003 (Pugliese/Finmeccanica SpA)	58
a)	Inhalt	58
b)	Wertung	60
3.	Fazit	61
III.	Zwischenergebnis	61
E.	Akzessorische Anknüpfung	61
I.	Allgemeines	61
II.	Abgrenzung von einheitlicher Anknüpfung	62
III.	Akzessorische Anknüpfung bei doppelten Arbeitsverhältnissen	62
1.	Voraussetzungen	63
a)	Parteiidentität	63
b)	Wertung	63
c)	Inhaltlicher Zusammenhang zwischen den Vertragsverhältnissen	65
aa)	Konkretisierung des inhaltlichen Zusammenhangs und des Rangverhältnisses zwischen Stamm- und Lokalarbeitsvertrag	65
(1)	Enger Zusammenhang	65
(2)	Rangverhältnis	66
bb)	Arbeitsmarktorientierter Ansatz	66
(1)	Voraussetzungen	66
(2)	Wertung	67
cc)	Wirtschaftliches Interesse der Parteien an den Auslandeinsatz	68
2.	Fazit	69
F.	Anwendbares Recht auf den Rumpfarbeitsvertrag	69
I.	Qualifikation des Rumpfarbeitsverhältnisses und einschlägige Normen zur Bestimmung der maßgeblichen Rechtsordnung	69
1.	Problematik	69
2.	Behandlung der Problematik in der internationalprivatrechtlichen Literatur	71
3.	Stellungnahme	71

a) Qualifikation des Rechtsverhältnisses zwischen Arbeitnehmer und abgebender Gesellschaft	71
b) Qualifikation des Rechtsverhältnisses zwischen Arbeitnehmer und abgebender Gesellschaft bei den Arbeitnehmereinsätzen im Ausland des Konzerns A	72
c) Maßgebliche Anknüpfungsnormen	73
4. Fazit	74
II. Anwendbares Recht auf den Rumpfarbeitsvertrag bei den Arbeitnehmereinsätzen im Ausland des Konzerns A	74
1. Anwendbares Recht auf den Rumpfarbeitsvertrag bei vor dem Auslandseinsatz bestehender Inlandsbeschäftigung	74
a) Entsendungen	74
b) Versetzungen	76
2. Anwendbares Recht auf den Rumpfarbeitsvertrag bei vor dem Auslandseinsatz fehlender Inlandsbeschäftigung	77
a) Problematik	77
b) Stellungnahme	78
III. Zwischenergebnis	80
G. Anwendbares Recht auf den Lokalarbeitsvertrag	80
I. Anwendbares Recht auf den Lokalarbeitsvertrag im Fall der Entsendung	81
1. Bevorzugte Rechtsordnung aus praktischer Sicht	81
2. Regelanknüpfung	83
3. Akzessorische Anknüpfung des Lokalarbeitsvertrages an das Statut des Rumpfarbeitsvertrages	84
a) Inhaltliche Beeinflussung des Lokalarbeitsverhältnisses vom Stammarbeitgeber	84
b) Wirtschaftliches Interesse am Auslandseinsatz	84
c) Fazit	85
4. Engste Verbindung des Lokalarbeitsverhältnisses mit dem auf das Stammarbeitsverhältnis anzuwendenden Recht trotz fehlender akzessorischer Anknüpfung?	85
a) Anknüpfungskriterien	86
b) Anwendung der von der Rechtsprechung entwickelten Anknüpfungskriterien auf doppelte Arbeitsverhältnisse	87
aa) Staatsangehörigkeit des Arbeitnehmers	87
bb) Sitz des Arbeitgebers	87
cc) Wohnsitz des Arbeitnehmers	87
dd) Vertragssprache	88

ee) Ort des Vertragsabschlusses	89
ff) Währung und Ort der Auszahlung der Vergütung	89
c) Wertung	90
d) Anknüpfungskriterien für die Beurteilung der für den Lokalarbeitsvertrag maßgeblichen Rechtsordnung in einer Entsendungskonstellation	90
aa) Einzelne Vertragsbedingungen als Anknüpfungsmoment	90
(1) Problematik	90
(2) Stellungnahme	91
bb) Gewährung von für die Heimatgesellschaft typischen Vertragskonditionen	92
cc) Rückkehrgarantie und Rückrufrecht des Arbeitgebers	92
dd) Vergütungsgrundsätze	92
ee) Anzuwendendes Sozialversicherungssystem	93
ff) Fazit	95
5. Zwischenergebnis	95
II. Anwendbares Recht auf den Lokalarbeitsvertrag im Fall der Versetzung	96
1. Bevorzugte Rechtsordnung aus praktischer Sicht	96
2. Regelanknüpfung	96
3. Akzessorische Anknüpfung des Lokalarbeitsvertrages an das Statut des Rumpfarbeitsvertrages	97
4. Engere Verbindung zum abgebenden Staat?	97
5. Zwischenergebnis	98
H. Besondere Fragen – Anwendbares Recht auf die Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall und auf den Arbeitgeberzuschuss zum Mutterschaftsgeld	98
I. Problematik	98
1. Entsendungen	99
2. Versetzungen	99
II. Anknüpfung der Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall und des Zuschusses zum Mutterschaftsgeld nach der Literatur und nach der Rechtsprechung	100
III. Stellungnahme	102
1. Sozialversicherungsstatut ermittelt nach den Kollisionsnormen der VO (EWG) 1408/71	103
a) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall und Arbeitgeberzuschuss zum Mutterschaftsgeld nach der VO (EWG) 1408/71	103
b) Praktische Konsequenzen für die Versetzungssachverhalte des Konzerns A	105

2. Sachverhalte außerhalb des Geltungsbereiches der VO (EWG) 1408/71	106
a) Beurteilung des Sozialversicherungsstatus nach den Normen eines zwischenstaatlichen Abkommens über die Soziale Sicherheit	106
b) Arbeitnehmereinsätze im sog. „vertragslosen Ausland“	108
IV. Zwischenergebnis	108
I. Anwendbares Recht auf Rumpf- und Lokalarbeitsvertrag nach Ablauf der vereinbarten Auslandseinsatzdauer	109
I. Wandelbarkeit des Arbeitsvertragsstatus	109
1. Grundfall: Rückkehr in den Herkunftsstaat beim Erreichen des im voraus vereinbarten Enddatums des Auslandseinsatzes	110
a) Weiterbeschäftigung beim bisherigen inländischen Arbeitgeber	110
b) Beendigung des Stammarbeitsverhältnisses und Beschäftigung bei einem neuen inländischen Arbeitgeber	110
2. Sonstige Konstellationen	110
a) Verlängerung der im Voraus vereinbarten Dauer des Auslandseinsatzes	110
aa) Dauer der Entsendung	111
(1) Bisherige Rechtslage	111
(2) Rom I-VO	111
bb) Wertung	112
b) Keine Rückkehr in den Herkunftsstaat	113
aa) Fälle	113
bb) Kollisionsrechtliche Konsequenzen	114
cc) Rückkehr – Kriterien	114
dd) Stellungnahme	115
3. Übertritt	116
a) Problematik	116
b) Stellungnahme	117
II. Zwischenergebnis	117
Vierter Teil: Fazit	119
A. Gesamtergebnis	119
B. Wertung	119
Literaturverzeichnis	121