

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung und Gang der Untersuchung	1
§ 2 Begriffliches und Rechtsbeziehungen in der Leiharbeit	5
A. Leiharbeit - Zeitarbeit	5
B. Echte - unechte Leiharbeit	5
C. Dauerhaft und vorübergehend	6
D. Sachliche und zeitliche Komponente	6
E. Bedeutung und Auswirkungen	7
F. Unionsrechtliche Begriffe	8
G. Definitionen und Rechtsbeziehungen im deutschen Recht	9
I. Rechtsbeziehungen zwischen Leiharbeitnehmer und Verleiher	11
II. Rechtsbeziehungen zwischen Verleiher und Entleiher	13
III. Rechtsbeziehungen zwischen Entleiher und Leiharbeitnehmer	15
§ 3 Unionsrecht	17
A. Streitstand	17
I. Ablehnung eines Verbots durch den Begriff vorübergehend	17
II. Vorübergehend als sachliche Komponente	19
III. Kombination von zeitlicher und sachlicher Komponente	19
IV. Vorübergehend in der Rechtsprechung des BAG	20
V. Vorübergehend in ausländischer Rechtsprechung und Literatur	21
VI. Vorübergehend in der Rechtsprechung des EuGH	22
B. Auslegung	23
I. Unionsautonome Auslegung	24
II. Grammatikalische Auslegung	24
1. Wortlaut	25
a. Die deutsche Sprachfassung	25
b. Die anderen Sprachfassungen	26
c. Die Auslegung des EAT	26
2. Sprachliche Systematik	27
a. Arbeitnehmerbezogenheit	27
b. Folgen für die dauerhafte Arbeitnehmerüberlassung	28

V

Inhaltsverzeichnis

aa. Verbotsnorm	28
bb. Tatbestandsmerkmal	29
3. Zusammenfassung Grammatikalische Auslegung	30
III. Historische Auslegung	31
1. Die „Entwicklung“ des Begriffes vorübergehend	32
2. Argumentation	32
3. Zusammenfassung historische Auslegung	34
IV. Systematische Auslegung	34
1. Verwendung in der RL	35
a. Missbrauchsverbot in Art. 5 Abs. 5 RL	36
aa. Anwendungsbereich	36
bb. Aufeinanderfolgende Überlassungen als Umgehung der RL	37
cc. Dauerverleih als Umgehung der RL	38
dd. Vorbildrecht des Art. 5 Abs. 5 RL	38
ee. Parallele zur Befristungsrichtlinie	39
ff. Telos des Art. 5 Abs. 5 RL	41
gg. Zusammenfassung Missbrauchsverbot des Art. 5 Abs. 5 RL	41
b. Zielsetzung des Art. 6 RL	42
c. Liberalisierungsregel des Art. 4 RL	44
2. Verwendung im weiteren Sekundärrecht	46
a. Art. 8 ROM I VO	47
b. Freizügigkeitsrichtlinie	48
3. Verwendung in der Rechtsprechung des EuGH	49
a. Adeneler, Jouini, Kücük	50
b. AKT51	
4. Verwendung im Lichte des Primärrechts	52
a. Unternehmerfreiheit	52
aa. Sachliche Komponente und Verbot dauerhafter Leiharbeit	53
bb. Lediglich deskriptiv	55
cc. Anwendungsbereich begrenzend	55
dd. Analoge Anwendung der RL	56
b. Dienstleistungsfreiheit	56
5. Zwischenergebnis systematische Auslegung	57

Inhaltsverzeichnis

V. Teleologische Auslegung	57
1. Sinn und Zweck der RL	58
a. Kompetenzgrundlage	58
b. Zielsetzungen	59
aa. Doppelte Zielsetzung	59
bb. Leiharbeitnehmerschutz durch Gleichbehandlung	61
cc. Leiharbeitnehmerschutz durch das Erfordernis eines Flexibilisierungsinteresses	61
dd. Verhinderung von Prekarisierung	69
c. Zusammenfassung Sinn und Zweck	73
2. Effet utile	73
3. Zusammenfassung teleologische Auslegung	75
VI. Auslegungsergebnis	75
§ 4 Zeitliche Vorgaben des AÜG a. F.	77
A. Streitstand	78
I. Bedeutung	78
II. Auswirkungen	80
B. Kongruente Auslegung	81
C. Auslegung	82
I. Grammatikalische Auslegung	82
1. Bedeutung	82
2. Auswirkungen	83
II. Historische Auslegung	84
1. Bedeutung	86
2. Auswirkungen	89
3. Zwischenergebnis	91
III. Systematische Auslegung	91
1. Bedeutung	91
a. AÜG a. F.	91
b. BetrVG	92
c. KSchG	93
d. TzBfG	94
2. Auswirkung	95
a. § 1 Abs. 1 AÜG a. F.	95
b. §§ 9 Nr. 3, 4; 13a AÜG a. F.	96

3. Zwischenergebnis systematische Auslegung	99
IV. Teleologische Auslegung	99
1. Zielsetzung in Bezug auf den Entleiherbetrieb	100
a. Einsparung von Personalkosten	100
b. Schutz der Stammebelegschaft	101
2. Zielsetzung in Bezug auf den Leiharbeitnehmerschutz	102
V. Verfassungskonforme Auslegung	104
VI. Unionsrechtskonformität	105
VII. Zusammenfassung Auslegung	105
D. Zusammenfassung Zeitliche Vorgaben des AÜG a. F.	106
§ 5 Überlassungshöchstdauer des AÜG n. F.	107
A. Reform 2017	107
I. Regelungsinhalt	107
1. Zeitliche Begrenzung und Rechtsfolge einer Überschreitung	107
2. Gleichstellungsgebot	109
II. Reaktionen der Literatur	109
B. Verfassungskonformität	110
I. Berufsfreiheit des Verleihers	110
1. Schutzbereich und Eingriff	110
2. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	110
a. Rechtfertigungsmaßstab	110
b. Zweck	111
c. Geeignetheit	113
d. Erforderlichkeit	115
aa. Alternative Maßnahmen	116
bb. Belastung	117
cc. Zusammenfassung Erforderlichkeit	118
e. Angemessenheit	118
f. Zusammenfassung verfassungsrechtliche Rechtfertigung	121
3. Zusammenfassung Berufsfreiheit des Verleihers	121
II. Berufsfreiheit des Entleihers	122
1. Überlassungshöchstdauer	122
a. Erforderlichkeit	122
b. Angemessenheit	124

Inhaltsverzeichnis

c. Zusammenfassung Überlassungshöchstdauer	125
C. Unionsrechtskonformität	125
§ 6 Wesentlichen Ergebnisse und Ausblick	143
Literaturverzeichnis	145