

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	17
Literaturverzeichnis	21
A. Der Status als Arbeitnehmer	23
I. Abhängige Beschäftigung (Allgemeines)	23
1. Vertragsgrundlage	23
2. Tatsächliche Situation	24
3. Persönliche Abhängigkeit	24
4. Regelung der Sozialversicherungspflicht in § 7 SGB IV und im Arbeitsrecht	25
5. Tabellarische Übersicht	25
II. Abhängige Beschäftigung (Besonderheiten)	28
1. Sozialversicherungspflicht der Gesellschafter-Geschäftsführer	28
a) Arbeitnehmereigenschaft des (Gesellschafter-)Geschäftsführers	28
b) Selbständige Tätigkeit	29
c) Abgrenzungskriterien-Tabelle	31
2. Sozialversicherungsschutz bei Ehegattenarbeitsverhältnissen	33
3. Scheinselbständigkeit	34
4. Beschäftigung von Studenten	35
a) Unabhängig von einer Beschäftigung besteht Sozialversicherungsschutz	35
b) Beschäftigungsversicherung	35
c) Werkstudentenprivileg	36
5. Exkurs: Gründungszuschuss	37
a) Voraussetzungen	37
b) Ruhen, Dauer des Anspruchs, Antragstellung	38
c) Sozialversicherungsrechtliche Absicherung	39
6. Statusfehleinschätzung	40
7. Versicherungsschutz während der Dauer zu Unrecht erbrachter Beitragsleistung	41
a) Gesetzliche Kranken- und Pflegeversicherung	41
b) Gesetzliche Unfallversicherung	41
c) Gesetzliche Rentenversicherung	41
d) Arbeitslosenversicherung	42
8. Erstattung zu Unrecht geleisteter Beiträge	42
a) Rechtsgrundlagen für die Erstattung	42
b) Verjährung	42
9. Zuständigkeit der Arbeits- oder Sozialgerichte bei Streitigkeiten über den zutreffenden Status	43
a) Abgrenzung Arbeits-, Sozial- und Zivilgerichtsbarkeit	43
b) Organmitglieder; Zivilgerichtsbarkeit	45

Inhaltsverzeichnis

III. Umfang der Beschäftigung	45
1. Geringfügige Beschäftigung	45
a) Entgelt-, Zeitgeringfügigkeit	45
b) Zusammenrechnung	46
c) Gleitzone, Minijob	47
2. Versicherungspflicht in der Arbeitslosenversicherung	48
IV. Folgewirkung im Beitragsrecht	49
1. Arbeitgeberpflichten	49
2. Bemessung der Sozialversicherungsbeiträge/gerichtliche Kontrolle	50
3. Arbeitnehmerpflichten	50
4. Beitragspflicht des Arbeitgebers, Gesamtsozialversicherungsbeitrag	51
a) Allgemein	51
b) Beitragshöhe bei Beschäftigung älterer Arbeitnehmer	52
5. Verjährung der Sozialversicherungsbeiträge	52
6. Betriebsprüfung durch die Rentenversicherungsträger	54
V. Weitere Rechtsfolgen der Statusfehleinschätzung	55
1. Strafrecht	55
2. Strafbarkeit bei Entsendebescheinigung aus EU-Staat bzw. Nicht-EU-Staat	56
3. Deliktsrecht	57
4. Weitere Konsequenzen der Fehleinschätzung im Arbeits- und Sozialrecht	58
a) Sozialrechtliche Auswirkungen	58
b) Arbeitsrechtliche Auswirkungen	59
c) Sozialrechtliche Auswirkungen bei besonderen Personenkreisen	60
B. Sozialversicherungsschutz bei Beendigung des Beschäftigungsverhältnisses; Gestaltungsvorschläge	63
I. Arbeitslosenversicherung Teil 1	63
1. Höhe der Leistungen	64
2. Dauer des Arbeitslosengeldanspruches; Entgeltsicherung	65
3. Zwischenbeschäftigung	67
a) Entstehen eines neuen Arbeitslosengeldanspruches	67
b) Erlöschen des Arbeitslosengeldanspruches	67
4. Entlassungsentschädigung	68
a) Maßgebliche Kündigungsfristen	68
b) Ruhenszeitraum	69
c) Fehlerquellen beim Abschluss arbeitsgerichtlicher Vergleiche	70
5. Erstattungspflicht des Arbeitgebers	72
6. Sperrzeit	72
a) Arbeitgeberkündigung; Formulierung eines arbeitsrechtlichen Vergleiches	73
b) Lösen des Beschäftigungsverhältnisses	73
c) Vergleichsabschluss	74
d) Verkürzung der Kündigungsfrist im arbeitsrechtlichen Vergleich	75

e) Wiedereinstellungszusage	76
f) Verhaltensbedingte Arbeitgeberkündigung	76
g) Wichtiger Grund	77
h) Besondere Härte	79
i) Dauer der Sperrzeit	80
j) Rechtsfolgen der Sperrzeit	81
k) Erlöschen des Anspruchs	82
7. Frühzeitige Arbeitsuche	82
8. Auslandsfälle/Europarecht	83
a) Allgemeiner Auslandswohnsitz bzw. -aufenthalt	84
b) Recht der Europäischen Gemeinschaft	84
9. Verzicht auf Geltendmachung des Weiterbeschäftigungsanspruches – Sanktionen im Arbeitsförderungsrecht	86
II. Arbeitslosenversicherung Teil 2	87
1. Rechtsfragen der Arbeitsbescheinigung	87
a) Klage gegen den Arbeitgeber auf Erteilung der Arbeitsbescheinigung	88
b) Rechtsbehelfe gegen eine unrichtig oder unvollständig erstellte Arbeitsbescheinigung	89
c) Schadenersatzansprüche	90
aa) Ansprüche der Arbeitnehmer gegen den Arbeitgeber	90
bb) Ansprüche der Bundesagentur für Arbeit gegen den Arbeitgeber, Zwangsmittel und Sanktionen	90
2. Ansprüche aus der Arbeitslosenversicherung bei krankheitsbedingter Leistungsminderung	90
a) Vorübergehende Leistungsminderung	91
b) Dauerhafte Leistungsfähigkeit zwischen 15 Std./Woche und üblicher tariflicher Arbeitszeit	91
aa) Übliche Arbeitszeiten	91
bb) Rente wegen teilweiser Erwerbsminderung	92
cc) Rente wegen teilweiser Erwerbsminderung/bei Berufsunfähigkeit	92
dd) Wahl zwischen Arbeitslosengeld oder Rente wegen teilweiser Erwerbsminderung/bei Berufsunfähigkeit	92
ee) Rente wegen voller Erwerbsminderung	93
ff) Arbeitslosengeld II oder Rente	94
gg) Beratungspflicht	94
c) Dauerhafte Leistungsminderung auf weniger als 15 Stunden/Woche	94
aa) Nahtlosigkeit (§ 125 SGB III)	94
bb) Fehlen der versicherungsrechtlichen Voraussetzungen für die Rente	95
d) Höhe der Leistungen bei Nahtlosigkeit	96
e) Verhalten bei unterschiedlicher Einschätzung der Leistungsfähigkeit	96

Inhaltsverzeichnis

aa) Problemlage	96
bb) Handlungsempfehlung	97
3. Ansprüche für Arbeitgeber	98
a) Eingliederungszuschuss für Ältere (§ 421 f SGB III)	98
b) Einstiegsqualifizierung (§ 235 b SGB III); Förderung begleitender sozialpädagogischer Maßnahmen (§§ 240, 241 a SGB III)	99
c) Qualifizierungszuschuss für jüngere Arbeitnehmer (§ 421 o SGB III)	100
d) Eingliederungszuschuss für jüngere Arbeitnehmer (§ 421 p SGB III)	101
e) Ausbildungsbonus (§ 421 r SGB III)	102
4. Vermittlungsgutschein	102
III. Krankenversicherung	103
1. Pflichtversicherung bei Leistungsbezug	103
2. Ruhen des Leistungsanspruches	104
a) Ruhenstatbestände	104
b) Ende der Pflichtmitgliedschaft	104
c) Freiwillige Versicherung	104
d) Versicherungsschutz und Sperrzeit	105
3. Zuständige Krankenkasse; Beitragszahlung	105
4. Arbeitsunfähigkeit bei Arbeitslosigkeit	105
a) Bestehendes Beschäftigungsverhältnis	106
b) Beendigung des Beschäftigungsverhältnisses	106
aa) Fortdauernde Arbeitsunfähigkeit vor der Arbeitslosmeldung	106
bb) Fortdauernde Arbeitsunfähigkeit und Arbeitslosmeldung	107
cc) Eintritt von Arbeitsunfähigkeit nach Arbeitslosmeldung	108
c) Exkurs: Nachträgliche Gewährung von Krankengeld	110
5. Krankengeldanspruch bei Erkrankung des Kindes und Arbeitsrecht ..	112
IV. Unfallversicherung	112
V. Rentenversicherung	113
1. Arbeitslosigkeit als Anrechnungszeit	113
2. Anrechnungszeit bei Ruhen des Leistungsanspruches aus der Arbeitslosenversicherung	114
3. Beitragszahlung	115
4. Freiwillige Versicherung; Versicherungspflicht auf Antrag	115
5. Freiwillige Versicherung; Verminderte Erwerbsfähigkeit	115
6. Arbeitsgerichtlicher Vergleich	116
7. Altersrente im Arbeitsrecht	116
a) Regelaltersrente/vorzeitiger Rentenbeginn	116
b) Erforderlichkeit eines Rentenanspruchs	119
c) Altersrente und Kündigungsschutz	120
d) Hinzuverdienstgrenze bei vorgezogener Altersrente	121
8. Bezug von Erwerbsminderungsrente: Auflösende Bedingung für die Beendigung des Arbeitsverhältnisses	122

VI. Einwirkungen auf das Arbeitsverhältnis durch das Altersteilzeitgesetz und die „Flexi-Gesetze“	123
1. Altersteilzeitgesetz	123
a) Begünstigter Personenkreis	124
b) Zuschüsse durch die Bundesagentur für Arbeit	124
aa) Voraussetzungen des Zuschusses	124
bb) Erlöschen/Ruhen des Leistungsanspruchs	125
cc) Steuerfreiheit	125
dd) Altersteilzeit und Kündigungsschutz	125
ee) Insolvenzsicherung	126
2. „Flexi-Gesetze“	126
a) Allgemeines	126
b) „Flexi-II-Gesetz“	126
aa) Konkretisierung des Begriffs des Wertguthabens	127
bb) Verwendung des Wertguthabens	127
cc) Führung und Verwaltung von Wertguthaben	127
dd) Insolvenzschutz	128
ee) Übertragung von Wertguthaben (Portabilität)	128
VII. Ergänzung üblicher „arbeitsrechtlicher Checklisten“	128
C. Schwerbehinderung im Arbeits- und Sozialrecht	130
I. (Schwer-)Behinderung/Gleichstellung	130
1. Begriffliches	130
a) Definition des Behindertenbegriffes	130
b) Ausländer/Auslandswohnsitz	131
2. Gleichstellung	131
II. Erlöschen des Schwerbehindertenschutzes	133
III. Rechte der schwerbehinderten Menschen im Arbeitsverhältnis	133
1. Quotenmäßige Beschäftigungspflicht und Ausgleichsabgabe	134
2. Stellenbesetzung, Beschäftigungspflichten, Benachteiligungsverbot, Befreiung von Mehrarbeit	134
a) Stellenbesetzung	134
b) Beschäftigungspflichten	135
c) Benachteiligungsverbot	137
d) Freistellung von Mehrarbeit	137
3. Integrationsvereinbarung, § 83 SGB IX	138
4. Zusatzurlaub	139
5. Pflicht zur Prävention	139
a) Maßnahmen bei Gefährdung des Arbeitsverhältnisses	139
b) Betriebliches Eingliederungsmanagement	140
IV. Kündigungsschutz schwerbehinderter Menschen	141
1. Rechtslage bis zum 30.4.2004	142
2. Rechtslage seit 1.5.2004	143
a) Welche Frist ist einzuhalten?	143
b) Mitwirkungspflichten des Antragstellers	144

Inhaltsverzeichnis

c) Mitteilungspflicht des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber	145
3. Zustimmung des Integrationsamts	145
a) Verfahren bei ordentlicher/außerordentlicher Kündigung	146
b) Rechtsmittel gegen die Entscheidung des Integrationsamtes	147
4. Kein Sonderkündigungsschutz bei Aufhebungsvertrag	148
5. Offenbarungspflicht; Fragerecht des Arbeitgebers/Anfechtung wegen arglistiger Täuschung?	148
V. Exkurs: Weitere „sozialrechtlich motivierte“	
Kündigungsbeschränkungen	149
1. Bundeselterngeld- und Elternzeitgesetz	149
2. Pflege-Weiterentwicklungsgesetz; Pflegezeitgesetz	150
VI. Feststellung der Behinderung(en) im Verwaltungs- und Gerichtsverfahren	150
1. Bestimmung des GdB/Gesamt-GdB	152
2. Ermittlung von Merkzeichen	153
a) Merkzeichen „G“ (Erhebliche Beeinträchtigung der Bewegungsfähigkeit im Straßenverkehr)	153
b) Merkzeichen „aG“ (außergewöhnliche Gehbehinderung)	154
c) Merkzeichen „B“ (Notwendigkeit ständiger Begleitung)	154
d) Merkzeichen „H“ (Hilflosigkeit)	155
e) Merkzeichen „BL“ (Blindheit)	155
f) Merkzeichen „Gl“	156
g) Merkzeichen „RF“ (Befreiung von der Rundfunkgebührenpflicht)	156
3. Das sozialgerichtliche Verfahren	156
a) Anpassung an geänderte Verhältnisse/Bescheidrücknahme	157
b) Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung der Rechtswidrigkeit	158
4. Weitere Rechte und Nachteilsausgleiche	160
a) Gesetzliche Rentenversicherung	160
b) Gesetzliche Krankenversicherung	160
c) Weiteres Sozialrecht	161
aa) Wohngeldrecht	161
bb) Ausbildungsförderung	161
cc) Sozialhilfe/Grundsicherung für Arbeitsuchende	162
d) Steuerliche Auswirkungen	162
aa) Pauschbeträge bei der Lohn- und Einkommensteuer	162
bb) Abzug von Aufwendungen	162
cc) Kfz-Steuer	162
e) Kindergeld	163
f) Unentgeltliche Beförderung im öffentlichen Personennahverkehr	163
g) Straßenverkehrsrecht	163
h) Rundfunk- und Fernsehgebühren	164

D. Insolvenzgeld und Kurzarbeitergeld	165
I. Insolvenzgeld	165
1. Insolvenzfälle	166
a) Gesetzliche Insolvenzereignisse	166
b) Unkenntnis vom Insolvenzereignis	167
2. Dauer des Anspruchs	168
3. Insolvenzgeldfähige Ansprüche	169
4. Fristgerecht Antragstellung	170
5. Anspruch auf Vorschussleistungen	172
6. Verfügungen über das Arbeitsentgelt	172
II. Kurzarbeitergeld	172
1. Wirksame arbeitsrechtliche Anordnung von Kurzarbeit	173
2. Anzeige des Arbeitsausfalles und Antrag auf Leistung	174
a) Anzeige des Arbeitsausfalles	174
b) Antragstellung	174
3. Klagebefugnis der Arbeitnehmer?	175
4. Weitere Voraussetzungen des Kurzarbeitergeld-Anspruches (Übersicht)	177
a) Erheblicher Arbeitsausfall	177
b) Betriebliche Voraussetzungen	178
c) Persönliche Voraussetzungen	178
d) Dauer der Leistung	178
5. Sonderformen des Kurzarbeitergeldes	179
a) Transferkurzarbeitergeld	179
b) Heimarbeiter	179
c) Saison-Kurzarbeitergeld	179
d) Ergänzende Leistungen	180
E. Bedeutung der gesetzlichen Unfallversicherung für betrieblich veranlasste Personenschäden	181
I. Einführung	181
II. Arbeitsunfälle und Haftungsprivileg für Personenschäden	182
1. Überblick	182
2. Voraussetzungen des Haftungsprivileges im Detail	183
a) Geschädigter ist Versicherter	183
b) Versicherungsfall	183
aa) Arbeitsunfall	183
bb) Wegeunfall	186
cc) Berufskrankheiten	186
c) Unfallkausalität	187
d) Haftungsbegründende Kausalität	188
e) Haftungsausfüllende Kausalität	189
f) Kein gesetzlicher Ausschluss des Haftungsprivileges	189
aa) Vorsätzliches Herbeiführen des Versicherungsfalles	189
bb) Regress des Schädigers	189

Inhaltsverzeichnis

g) Privilegierter Personenkreis	190
aa) Unternehmer	190
bb) Arbeitskollegen und sonstige betriebliche Tätige	190
cc) Weitere Privilegierte nach § 106 SGB VII	192
dd) Insbesondere: Zusammenwirken verschiedener Unternehmen	192
III. Bindung von Zivil- und Arbeitsgerichten an sozialrechtliche Bescheide und Urteile	194
1. Bindungswirkung	194
2. Vorgreiflichkeit; Aussetzung	195
3. Verjährung	195
4. Feststellungsverfahren durch den Schädiger/Anwendbarkeit beim Regress des Unfallversicherungsträgers	195
F. Verfahrensrechtliche und andere Besonderheiten des Sozialrechtes	197
I. Die Bedeutung des Verfahrensrechtes	197
1. Verknüpfung von materiellem Recht und Verfahrensrecht	197
2. Einfluss und Bedeutung der Verfassung	198
II. Inhalt und Bedeutung von Mitwirkungspflichten (§§ 60 ff SGB I)	199
1. Umfang von Mitwirkungspflichten (allgemein)	200
2. Grenzen der Mitwirkungsverpflichtung	200
3. Nachholen der Mitwirkung; Konsequenzen	201
4. Insbesondere: Verpflichtung zur Mitteilung einer Änderung der Verhältnisse	202
a) Inhalt der Verpflichtung	202
b) Sanktionen	202
aa) Leistungsrecht	202
bb) Straf- und Bußgeldrecht	203
III. Rücknahme und Aufhebung von Leistungsbescheiden; Erstattung zu Unrecht gewährter Leistungen	204
1. Aufhebung eines Verwaltungsaktes mit Dauerwirkung bei Änderung der Verhältnisse (§ 48 SGB X)	204
a) Änderung für die Zukunft	204
b) Änderung mit Wirkung für die Vergangenheit	205
c) Handlungsfristen für die Leistungsträger	206
2. Rücknahme eines rechtswidrig begünstigenden Verwaltungsaktes (§§ 45, 48 Abs. 3 SGB X)	206
a) Regelung in § 45 SGB X	206
aa) Allgemein	206
bb) Handlungsfristen für die Leistungsträger	207
b) Norm des § 48 Abs. 3 SGB X	208
3. Die Erstattung zu Unrecht erbrachter Leistungen (§ 50 SGB X)	209
4. Besonderheiten im Arbeitsförderungsrecht	209
a) Rückzahlung von Eingliederungszuschüssen (§ 221 Abs. 2 SGB III)	210

b) Rückzahlung von Zuschüssen bei der Förderung von Arbeitsbeschaffungsmaßnahmen (§ 268 S. 1 SGB III)	210
c) Aufhebung der Entscheidung über die Förderung einer Weiterbildung (§ 86 Abs. 2 S. 2 SGB III)	211
d) Vorläufige Zahlungseinstellung ohne Bescheid (§ 331 SGB III)	211
e) Erstattungsanspruch nach § 326 Abs. 2 SGB III	212
5. Rückforderung von Sozialleistungen – Schutz des Existenzminimums	213
a) Allgemeines	213
b) Norm des § 76 Abs. 2 SGB IV	213
aa) Urteilsrenten	214
bb) Rücknahme/Aufhebung von Bescheiden	215
c) Vorschüsse, vorläufige Leistungen	216
6. Rücknahme eines rechtswidrigen nicht begünstigenden Verwaltungsaktes (§ 44 SGB X)	217
a) Durchbrechung der Bestandskraft; Anwendungsbereich	217
b) Rechtsfolgen	219
aa) Modifizierung durch sozialrechtlichen Herstellungsanspruch?	219
bb) Korrektur trotz Ausschluss der Nachzahlung	220
c) Anwendbarkeit bei Verfahrensfehlern?	221
d) Erfordernis eines Bescheides?	222
IV. Der sozialrechtliche Herstellungsanspruch als „Rettungsanker“	222
1. Instrumentarium zur Korrektur unrichtiger Verwaltungsentscheidungen	223
2. Die einzelnen Voraussetzungen des sozialrechtlichen Herstellungsanspruchs	224
a) Herleitung durch die Rechtsprechung des BSG	224
b) Voraussetzungen und Grenzen im Einzelnen	226
aa) Objektive Pflichtverletzung seitens des Sozialleistungsträgers	226
bb) Eintritt einer ausgleichsbedürftigen sozialrechtlichen Nachteilsituation	227
cc) Kausalität	227
dd) Rechtliche Möglichkeit der begehrten Amtshandlung	227
c) Beispiele	228
d) Zeitliche Begrenzung	229
3. Verhältnis zum Amtshaftungsanspruch nach § 839 BGB, Art. 34 GG	229
V. Beiladung (§ 75 SGG)	230
VI. Einbeziehung von Bescheiden in bereits laufende Verfahren (§§ 86, 96 Abs. 1 SGG)	231
VII. Anspruch auf Anhörung eines bestimmten Arztes (§ 109 SGG)	231
VIII. Aufschiebende Wirkung; vorläufiger Rechtsschutz	233
1. Anfechtungssachen	234

Inhaltsverzeichnis

2. Vornahmesachen	234
a) Allgemeines	234
b) Anspruch auf existenzsichernde Leistungen	235
c) Probleme der Vollziehung/Vollstreckung	236
G. Übersicht: Anwaltshonorar/Kostenerstattung/Prozesskostenhilfe – Verweis auf Musterschriftsätze/Nichtzulassungsbeschwerde	238
I. Anwaltshonorar nach dem Rechtsanwaltsvergütungsgesetz	238
1. Betragsrahmengebühren und Gebühren nach Gegenstandswert	238
2. Festsetzung der Betragsrahmengebühren nach § 14 RVG	239
3. Vergütungsvereinbarungen	240
4. Einzelne anwaltliche Tätigkeiten des Vergütungsverzeichnisses	240
a) Außergerichtliche Tätigkeiten einschließlich der Vertretung im Verwaltungsverfahren	240
b) Tätigkeiten im gerichtlichen Verfahren	241
c) Abweichende Gebühren im Rechtsmittelverfahren	242
d) Kostentatbestände für weitere Tätigkeiten	242
II. Kostenerstattungsanspruch gegenüber den Leistungsträgern	243
1. Gerichtlich (§ 193 SGG)	243
2. Außergerichtlich (§ 63 SGB X)	243
III. Prozesskostenhilfe/Beratungshilfe	243
1. Prozesskostenhilfe (PKH)	243
a) Hinreichende Erfolgsaussicht	244
b) Zeitpunkt der Bescheidung	244
c) Beiordnung von Rechtsanwälten	245
2. Beratungshilfe	246
IV. Gerichtskosten/Verschuldungskosten	246
V. Verweis auf Schriftsatzmuster	247
VI. Nichtzulassungsbeschwerde	247
1. Nichtzulassungsbeschwerde wegen grundsätzlicher Bedeutung	248
2. Nichtzulassungsbeschwerde wegen Divergenz	248
3. Nichtzulassungsbeschwerde wegen Verfahrensmangel	249
4. Nichtzulassungsbeschwerde und PKH-Antrag	250
Stichwortverzeichnis	251