

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XV
Literaturverzeichnis.....	XXI
A. Einleitung.....	1
I. Der „Fall Schlecker“.....	2
II. Die Novellierung des Arbeitnehmerüberlassungsgesetzes.....	3
III. Gegenstand der Untersuchung.....	4
IV. Gang der Untersuchung.....	5
B. Die Grundlagen der Arbeitnehmerüberlassung.....	7
I. Das Wesen der Arbeitnehmerüberlassung.....	7
1) Der Leiharbeitsvertrag.....	8
2) Der Arbeitnehmerüberlassungsvertrag.....	9
3) Das Verhältnis Entleiher – Leiharbeitnehmer.....	9
4) Abgrenzung zu anderen Formen des Drittpersonaleinsatzes.....	10
a) „Überlassung zur Arbeitsleistung“.....	11
b) Abgrenzung zur Arbeitsvermittlung.....	13
c) Abgrenzung zum Werkvertrag.....	15
aa) Abgrenzung in der Theorie.....	15
bb) Abgrenzungsformel der Rechtsprechung.....	17
cc) Kritik in der Literatur.....	20
dd) Stellungnahme.....	22
d) Abgrenzung zum Dienstvertrag.....	27
5) Zusammenfassung.....	30
II. Die Arbeitnehmerüberlassung als „arbeitsmarktpolitisches Mittel“.....	31
1) Die Vorteile der Arbeitnehmerüberlassung.....	31
2) Negativseite.....	33
3) Stellungnahme und Fazit.....	35
III. Die statistische Entwicklung der Arbeitnehmerüberlassung (Empirische Betrachtung).....	36
1) Allgemeine Entwicklung.....	36
2) Die Dynamik in der Arbeitnehmerüberlassung.....	39
3) Dauer der Einsätze.....	39
4) Die Arbeitnehmerüberlassung als „Frühindikator“ am Arbeitsmarkt.....	41
5) Die Leiharbeitnehmer.....	42

6) Fazit.....	43
IV. Die Arbeitnehmerüberlassung in Europa.....	44
1) Einleitung.....	44
2) Die „Grundmodelle“ der Arbeitnehmerüberlassung.....	46
3) Arbeitnehmerüberlassung in Frankreich.....	47
a) Einleitung.....	47
b) Gesetzliche Regelung.....	48
c) Die „spezifische Gleichbehandlung“ in Frankreich.....	50
d) Pflichten der Verleiher.....	51
e) Stellungnahme.....	52
C. Die Richtlinie 2008/104/EG über Leiharbeit.....	57
I. Einleitung.....	57
II. Entstehungsgeschichte der Leiharbeitsrichtlinie.....	59
III. Ziel der Leiharbeitsrichtlinie.....	64
IV. Die Regelungen der Leiharbeitsrichtlinie im Einzelnen.....	66
1) Einleitung.....	66
2) Anwendungsbereich, Art. 1.....	66
3) Ziel der Leiharbeitsrichtlinie, Art. 2.....	69
4) Begriffsbestimmungen, Art. 3.....	70
5) Einschränkungen und Verbote, Art. 4.....	71
6) Der Gleichbehandlungsgrundsatz, Art. 5.....	72
a) Reichweite des Gleichbehandlungsgrundsatzes.....	72
b) Ausnahmen.....	73
c) Verhinderung von Missbrauch.....	75
7) Zugang zu Beschäftigung, Gemeinschaftseinrichtungen und beruflicher Bildung, Art. 6.....	76
a) Unterrichtspflicht über offene Stellen (Abs. 1).....	76
b) Übernahme durch den Entleiher (Abs. 2 und 3).....	78
c) Zugang zu Gemeinschaftseinrichtungen und -diensten (Abs. 4).....	79
d) Fort- und Weiterbildung (Abs. 5).....	81
e) Fazit.....	81
8) Vertretung der Leiharbeitnehmer, Art. 7.....	82
9) Unterrichtung der Arbeitnehmervertreter, Art. 8.....	83
10) Schlussbestimmungen.....	83

a) Mindestvorschriften (Art. 9).....	83
b) Sanktionen (Art. 10).....	84
c) Umsetzung (Art. 11).....	84
11. Zusammenfassung.....	84
V. Die Bedeutung der Leiharbeitsrichtlinie für das nationale Recht.....	86
1) Rechtsnatur der Richtlinie.....	86
2) Umsetzungspflicht der Mitgliedstaaten.....	86
3) Pflicht zur richtlinienkonformen Auslegung.....	88
4) Fazit.....	90
D. Der Begriff „vorübergehend“ im Sinne des § 1 Abs. 1 S. 2 AÜG.....	93
I. Einleitung.....	93
II. Zulässigkeit der dauerhaften Arbeitnehmerüberlassung?.....	95
1) Rechtslage vor der AÜG-Novelle.....	96
2) Rechtslage nach der AÜG-Novelle.....	98
a) Grammatikalische Auslegung.....	101
b) Historische Auslegung.....	103
c) Systematische Auslegung.....	106
aa) Art. 5 Abs. 5 der Leiharbeitsrichtlinie.....	106
bb) Art 6 der Leiharbeitsrichtlinie.....	108
d) Teleologische Auslegung.....	110
e) Ergebnis der Auslegung.....	112
f) EuGH in der Rechtssache „Jouini“.....	113
3) Stellungnahme.....	114
III. Was genau bedeutet der Begriff „vorübergehend“?.....	116
1) Einleitung.....	116
2) Das Erfordernis einer richtlinienkonformen Auslegung.....	117
3) Führt die historische Auslegung des Begriffs „vorübergehend“ zur Bestimmung einer neuen Höchstüberlassungsgrenze?.....	121
4) Unionsautonome Auslegung des Begriffs „vorübergehend“.....	127
a) Art. 57 Abs. 3 AEUV.....	128
b) Art. 8 Abs. 2 S. 2 Rom I-VO.....	131
c) Zwischenergebnis.....	133
5) Systematische Auslegung anhand des nationalen Rechts.....	134
a) Orientierung an § 1 Abs. 3 Nr. 2 AÜG a. F. ....	134

aa) Übertragbarkeit dieses Begriffsverständnisses auf § 1 Abs. 1 S. 2 AÜG.....	137
bb) Verwendbarkeit der Kriterien des BAG.....	139
cc) Zwischenergebnis.....	140
b) Der Begriff „vorübergehend“ in anderen nationalen Rechtsnormen ..	141
aa) § 14 Abs. 2 Nr. 1 ArbZG.....	142
bb) § 87 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG.....	145
cc) § 96 Abs. 1 Nr. 2 SGB III.....	147
dd) § 94 SGB IX.....	149
ee) § 14 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 TzBfG.....	151
(1) Einleitung.....	151
(2) Stellungnahme.....	154
ff) Zusammenfassung und Stellungnahme.....	159
6) Rechtsvergleichende Auslegung.....	160
7) Negativdefinition als Konsequenz der teleologischen Auslegung.....	164
a) Fazit.....	168
aa) BAG vom 21.3.1990.....	169
bb) BAG vom 10.7.2013.....	170
cc) EuGH vom 26.1.2012 („Kücük“).....	171
(1) Ausgangsfall.....	171
(2) Die Entscheidung des EuGH.....	176
(3) Übertragbarkeit auf das Ergebnis der vorliegenden Arbeit.....	179
b) Ergebnis.....	184
8) Zusammenfassung und Stellungnahme.....	184
E. Rechtsfolgen bei nicht „vorübergehenden“ Überlassungen.....	187
I. Einleitung.....	187
II. Arbeitsvermittlung.....	188
1) Einleitung.....	188
2) Stellungnahme.....	190
3) Zwischenergebnis.....	192
III. Direkteinstellung beim Entleiher?.....	192
1) Direkteinstellung aufgrund nicht vorübergehender Überlassung.....	193
2) Direkteinstellung nach § 10 Abs. 1 AÜG.....	194
3) Gewerberechtliche Sanktionen.....	198

4) Verfassungsmäßigkeit des § 10 Abs. 1 AÜG.....	199
5) Zusammenfassung und Stellungnahme.....	201
IV. Ordnungswidrigkeit.....	202
V. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats.....	203
1) Einleitung.....	203
2) Rechtsprechungsübersicht zum Thema.....	204
3) Stellungnahme.....	206
VI. Zusammenfassung und Stellungnahme zu den Rechtsfolgen.....	209
F. Abschließende Zusammenfassung und Stellungnahme.....	215
I. Zusammenfassende Thesen.....	215
1) Auslegung.....	215
2) Rechtsfolge bei Verstoß.....	216
II. Stellungnahme.....	217