

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
I. Ausländerbeschäftigung und Ausländerpolitik	1
II. Rechtliche Rahmenbedingungen der Ausländerbeschäftigung	5
1. Grundregeln	5
1.1 Ausländerbeschäftigung und Völkerrecht	5
1.2 Recht der Ausländerbeschäftigung in Deutschland	8
2. Ausnahmen vom Anwerbestop und erlaubte Einreise zu Arbeitszwecken	11
2.1 Freizügigkeit in der EU	11
2.2 Insutriestaaten-Privileg	11
2.3 Saisonarbeit	11
2.4 Praktikanten, Aus- und Weiterbildung	12
2.4.1 Weiterbildung gem. § 2 Abs. 1 Nr. 4 ASAV	13
2.4.2 Gemeinschaftsunternehmen gem. § 2 Abs. 2 Nr. 2 ASAV	13
2.4.3 Bestehende Geschäftsbeziehungen gem. § 2 Abs. 3 Nr. 2 ASAV	14
2.5 Gastarbeitnehmer	14
2.6 Grenzgänger	15
2.7 Montage, Reparatur und Wartung gelieferter Anlagen	15
2.8 Schlüsselpersonal ausländischer Unternehmen	16
2.9 Touristen	17
2.10 Sonstige Ausnahmen	18
2.11 Werkvertragsarbeitnehmer	18
III. Die Beschäftigung von Werkvertragsarbeitnehmern in der Bauwirtschaft	19
1. Wirtschaftliche Rahmenbedingungen	19
2. Rechtliche Rahmenbedingungen	22
2.1 Die öffentlich-rechtlichen Zulassungserfordernisse	23
2.1.1 Die Zulassung des Subunternehmers	23
2.1.1.1 Aufenthaltsrecht	23
2.1.1.2 Gewerberecht	24
2.1.1.3 Handwerksrecht	24
2.1.2 Die Zulassung der ausländischen Werkvertragsarbeitnehmer zum Arbeitsmarkt	26
2.2 Rechtsverhältnis zwischen dem deutschen Auftraggeber und dem ausländischen Subunternehmer	26

2.2.1	Das Verbot der Arbeitnehmerüberlassung in der Bauwirtschaft	27
2.2.2	Erlaubte Arbeitnehmerüberlassung im Baugewerbe	27
2.2.3	Aushilfe unter Baubetrieben erleichtert	28
2.2.4	Abgrenzungsprobleme: Werkvertrag oder verdeckte Arbeitnehmerüberlassung?	28
2.2.4.1	Projekt- und erfolgsbezogener Einsatz	29
2.2.4.2	Eigenverantwortliche Durchführung und unternehmerische Dispositionsfreiheit	30
2.2.4.3	Weisungsrecht des Subunternehmers	30
2.2.4.4	Unternehmerisiko	31
2.2.4.5	Erfolgsorientierte Abrechnung	31
2.3	Das Rechtsverhältnis zwischen dem ausländischen Subunternehmer und seinem Arbeitnehmer	32
2.3.1	Anzuwendendes Arbeitsrecht	33
2.3.2	Anzuwendende Arbeitsschutz-, Arbeitssicherheits- und Arbeitszeitvorschriften	34
2.3.3	Anzuwendende Sozialrechtsvorschriften	35
2.3.4	Besteuerung der Werkvertragsunternehmen	36
IV.	Werkvertragsarbeitnehmer aufgrund von Regierungs- abkommen (Kontingentregelung)	39
1.	Wirtschaftlicher Ausgangspunkt	39
2.	Verteilung der Kontingente und allgemeine Voraus- setzungen	40
3.	Maßnahmen zur Mißbrauchsbekämpfung	43
3.1	Die Vermeidung von Lohndumping	43
3.2	Gebühren	44
3.3	Quotierung	44
3.4	Arbeitsmarktkomponente	45
V.	Werkvertragsarbeitnehmer innerhalb der Europäischen Union	46
1.	Die anzuwendenden Rechtsvorschriften: Entwurf der Entsende-Richtlinie und des nationalen Arbeitnehmer- Entsendegesetzes	47
2.	Drittstaatsangehörige in europäischen Subunternehmen – Das Urteil van der Elst des EuGH –	52
VI.	Subunternehmer aus Drittstaaten	54
1.	GATT und GATS	54
2.	Die Niederlassungsfreiheit aus den Europa-Abkommen der EU	58

3. Die Entsendung von EU-Bürgern durch Subunternehmen in Drittstaaten – insbesondere Polen mit deutschem Paß – ...	61
VII. Der Einsatz von Ausländern als Selbständige und die Problematik der »Scheinselbständigen«	63
1. Selbständige aus anderen EU-Staaten – das britische Modell –	65
2. Das polnische Modell (Handwerkergesellschaften)	67
VIII. Illegale Beschäftigung	69
1. Die Beschäftigung von Ausländern ohne Arbeitserlaubnis ...	71
1.1 Straftat gem. § 227 a Abs. 1 AFG	71
1.2 Straftat gem. § 227a Abs. 2 Nr. 1 AFG	72
1.3 Ordnungswidrigkeit gem. § 229 AFG	72
1.4 Straftat gem. § 227a Abs. 2 Nr. 2 AFG	72
2. Die Zulassung der Beschäftigung von drittstaatsangehörigen Ausländern ohne Arbeitserlaubnis – Ordnungswidrigkeit nach § 2 Schwarzarbeitsgesetz	72
3. Illegale Arbeitnehmerüberlassung	73
3.1 Straftat gem. § 15a Abs. 1 AÜG	73
3.2 Straftat gem. § 15a Abs. 2 AÜG	74
3.3 Ordnungswidrigkeit gem. § 16 AÜG	74
3.4 Straftat gem. § 15a Abs. 2 Nr. 2 AÜG	74
4. Straftaten nach dem Ausländergesetz	74
4.1 Teilnahme bei Schlepperdelikten gem. § 92 Abs. 2 AuslG	74
4.2 Einschleusen von Ausländern gem. § 92a, § 92b AuslG	74
5. Sonstige Strafnormen	75
6. Sanktionen und Nebenfolgen	75
6.1 § 10 AÜG	75
6.2 Steuerhaftung des Arbeitgebers für Lohnsteuer gem. § 42d EStG	76
6.3 Gewinnabschöpfung und Verfall gem. §§ 17, 29a OWiG, § 73 StGB	76
6.4 Der Ausschluß von öffentlichen Aufträgen gem. § 5 Schwarzarbeitsgesetz	77
IX. Ausblick	78
X. Anhang	79
1. Ausländergesetz – Auszug –	79
2. Arbeitsförderungsgesetz – Auszug –	85
3. Arbeitnehmerüberlassungsgesetz	91
4. Schwarzarbeitsgesetz	103
5. Sozialgesetzbuch IV – Auszug –	107

6. Strafgesetzbuch – Auszug –	111
7. Ordnungswidrigkeitengesetz – Auszug –	113
8. Abgabenordnung – Auszug –	115
9. Einkommensteuergesetz – Auszug –	117
10. Gewerbeordnung – Auszug –	119
11. Handwerksordnung – Auszug –	121
12. Betriebsverfassungsgesetz – Auszug –	125
13. Einführungsgesetz zum BGB – Auszug –	127
14. BGB – Auszug –	129
15. Arbeitserlaubnisverordnung (AEVO)	131
16. Anwerbestoppausnahme-Verordnung (ASAV)	139
17. Arbeitsaufenthalteverordnung (AAV)	145
18. Verordnung zur Durchführung des Ausländergesetzes (DVAuslG)	151
19. EG-Vertrag – Auszug –	167
20. Abkommen über den Europäischen Wirtschaftsraum (EWR) – Auszug –	175
21. Allgemeines Übereinkommen über den Handel mit Dienstleistungen (GATS) – Auszug –	177
22. Muster der Europa-Abkommen (Polen) – Auszug –	181
23. Muster eines Werkvertragsabkommens (Lettland)	185
24. Kooperationsabkommen mit Polen	189
25. Kooperationsabkommen mit Ungarn	191
26. Muster eines Doppelbesteuerungsabkommens (Polen)	193
27. Muster einer Gastarbeitnehmervereinbarung (Lettland)	197
28. Verordnung 1408/71 EWG – Auszug –	201
29. Bundesrahmentarifvertrag für das Baugewerbe – Auszug –	205
30. Zuständigkeit Werkvertragsarbeitnehmer	207
31. Werkvertragskontingente	209
32. Lohnbedingungen (Fragebogen)	211
33. Statistiken	213
Ausländer in Deutschland	213
Arbeitslose Ausländer	214
Ausländische Bevölkerung – Herkunftsländer	215
Beschäftigte ausländische Arbeitnehmer nach Wirtschafts- zweigen	215
Beschäftigung ausländischer Gastarbeitnehmer	215
34. Arbeitnehmer-Entsendegesetz (Entwurf)	217

Stichwortverzeichnis	221
----------------------------	-----