

Illegale Beschäftigung

Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung
Unerlaubte Ausländerbeschäftigung
Leistungsmissbrauch

von
Michael Vial

und
Werner Walzel

Verlag W. Kohlhammer
Stuttgart Berlin Köln

Inhalt

Einleitung	9
I. Illegale Beschäftigung als Sammelbegriff für verschiedene Rechtsverstöße	11
1. Allgemeiner Begriffsinhalt	11
2. Ursachen der illegalen Beschäftigung	13
3. Umfang der illegalen Beschäftigung	15
4. Sozialschädliche Folgen der illegalen Beschäftigung	16
II. Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung	18
1. Unterscheidung zur legalen (erlaubten) Arbeitnehmerüberlassung	18
2. Gesetzliche Maßnahmen und Sanktionen	19
a) § 37 Abs. 3 des Gesetzes über Arbeitsvermittlung und Arbeitslosenversicherung (AVAVG) – 1956	19
b) Arbeitnehmerüberlassungsgesetz (AÜG) vom 7. 8. 1972	21
c) 4. Änderungsgesetz zum Arbeitsförderungsgesetz (AFG) vom 25. 6. 1975	23
d) Referentenentwurf zur Änderung des Arbeitnehmerüberlassungsgesetzes (AÜG) vom September 1975	23
e) Gesetz zur Bekämpfung der illegalen Beschäftigung (BillBG) vom 15. 12. 1981	24
f) Arbeitsförderungs-Konsolidierungsgesetz (AFKG) vom 22. 12. 1981	24
g) Beschäftigungsförderungsgesetz (BeschFG) vom 26. 4. 1985	25
h) 7. Änderungsgesetz zum Arbeitsförderungsgesetz vom 20. 12. 1985	27
i) Steuerbereinigungsgesetz vom 19. 12. 1985	27
j) 2. Gesetz zur Bekämpfung der Wirtschaftskriminalität vom 15. 5. 1986	28
3. Leiharbeitsverhältnis als Dreiecksbeziehung	29
a) Arbeitgeber (Verleiher), Arbeitnehmer (Leiharbeitnehmer), Dritter (Entleiher)	29

b) Arbeitsverhältnis nach dem Arbeitnehmerüberlassungsgesetz im Gegensatz zu anderen Beschäftigungsverhältnissen	30
c) Freies Mitarbeiterverhältnis	32
d) Überlassung	33
e) Kettenverleih	34
f) Ausnahmetatbestände	34
4. Gewerbsmäßigkeit der Arbeitnehmerüberlassung	34
a) Begriffsinhalt und Definitionen	34
b) Hauptzweck- und Nebenzwecktheorie	37
c) Echtes – Unechtes Leiharbeitsverhältnis	37
5. Abgrenzung der Arbeitnehmerüberlassung zur Arbeitsvermittlung	38
6. Abgrenzung der Arbeitnehmerüberlassung zum Werkvertrag	39
a) Allgemeines	39
b) Werkergebnis	40
c) Werkunternehmer und Subunternehmer	41
d) Unternehmerische Dispositionsfreiheit	41
e) Eingliederung des Arbeitnehmers	42
f) Weisungsbefugnis	42
g) Risikoverteilung bei Gewährleistung, Vergütungsgefahr	43
h) Art und Weise der Abrechnung	43
i) Wertende Gesamtbetrachtung	44
7. Abgrenzungsschwierigkeiten	44
8. Übliche Verschleierungsmethoden	46
9. Ausnahmeregelungen für bestimmte Bereiche	48
10. Leitlinien für die betriebliche Praxis	49
11. Tatbestände der unerlaubten Arbeitnehmerüberlassung	51
a) Allgemeines	51
b) Bußgeldtatbestände auf Verleiher- und Entleiherseite	55
c) Straftatbestände auf Verleiher- und Entleiherseite	56
d) Rechtliche Folgewirkungen	59
d1) Zivilrechtliche Folgen	59
d2) Arbeitsrechtliche Folgen	60
d3) Sozialversicherungsrechtliche Folgen	62
d4) Steuerrechtliche Folgen	63
d5) Anwendung von Verwaltungszwang	63
12. Verbot des Verleihs von Arbeitern in Betriebe des Baugewerbes nach § 12 a AFG	64
13. Vollzug des AÜG durch die Bundesanstalt für Arbeit	67
a) Organisation	67
b) Verfolgungsbefugnisse	70
c) Zusammenarbeit mit anderen Behörden	73

d) Datenschutzbelange	73
e) EDV-unterstütztes Informationssystem »INBIL«	74
f) Spannungsverhältnis zu anderen Aufgaben der Bundesanstalt für Arbeit	76
14. Ausblick	77
III. Unerlaubte Ausländerbeschäftigung	80
1. Sinn der Arbeitserlaubnispflicht	80
2. Erlaubnispflichtiger Personenkreis	82
a) Nichtdeutsche Arbeitnehmer	82
b) Ausnahmen	84
b1) Personenbezogene Ausnahmen	84
b2) Sachbezogene Ausnahmen	86
3. Arbeitserlaubnis	95
a) Rechtsgrundlagen und Rechtsnatur	95
b) Arten der Arbeitserlaubnis	96
b1) Allgemeine und besondere Arbeitserlaubnis	96
b2) Befristete und unbefristete Arbeitserlaubnis	97
b3) Ersatz der Arbeitserlaubnis	98
4. Voraussetzungen für die Erteilung einer Arbeitserlaubnis	99
a) Aufenthaltsrechtliche Voraussetzungen	99
b) Stichtags- und Wartezeitvoraussetzungen	103
c) Verhältnisse des Einzelfalles	106
d) Rechtsanspruch auf Erteilung einer Arbeitserlaubnis	111
5. Versagung der Arbeitserlaubnis	112
6. Erlöschen und Widerruf der Arbeitserlaubnis	115
7. Antragsverfahren und Rechtsbehelfe	116
8. Tatbestände der unerlaubten Ausländerbeschäftigung	120
a) Allgemeines	120
b) Straftaten und Ordnungswidrigkeiten	125
b1) Straftatbestände	125
b2) Bußgeldtatbestände	128
9. Rechtliche Folgewirkungen	131
a) Untersagung der Beschäftigung, Verwaltungszwang	131
a1) Zwangsgeld	131
a2) Unmittelbarer Zwang	132
b) Ausländerrechtliche Folgen	133
c) Arbeitsrechtliche Konsequenzen	134
10. Ausblick	135
IV. Leistungsmißbrauch	137
1. Begriff und Ursachen	137
2. Formen des Leistungsmißbrauchs	138

a) Erschleichen von Lohnersatzleistungen	139
b) Unrechtmäßiger Bezug von Lohnersatzleistungen unter Verletzung von Mitteilungspflichten	140
3. Tatbestände des Leistungsmißbrauchs	141
a) Allgemeines	141
b) § 263 StGB	144
c) Bußgeldtatbestände	149
4. Datenabgleich im Rahmen des DALEB-Verfahrens	150
5. Ausblick	152

V. Schlußbemerkungen 155

Abbildungen und Tabellen 156

Abbildung 1	INBIL, Grobdarstellung der Hardwarekonfiguration	156
Abbildung 2	INBIL, Hardwarekonzept	157
Abbildung 3	DALEB, Datenfluß	158
Tabelle 1	Zahl der erteilten Sichtvermerke, Kalenderjahre 1980 bis 1988	159
Tabelle 2	Strafverfahren nach Art. 1 § 15 AÜG, Kalenderjahre 1984 bis 1988	159
Tabelle 3	Strafverfahren nach § 227 a AFG und Art. 1 § 15 a AÜG, Kalenderjahre 1984 bis 1988	160
Tabelle 4	Bußgeldverfahren nach § 229 AFG und Art. 1 § 16 AÜG, Kalenderjahre 1984 bis 1988	161
Tabelle 5	Bußgeldverfahren im Bereich Kindergeld, Kalenderjahre 1984 bis 1988	162
Tabelle 6	Bußgeldverfahren »Leistungsmißbrauch u. a.«, Kalenderjahre 1984 bis 1988	163
Tabelle 7	Strafverfahren »Leistungsmißbrauch u. a.«, Kalenderjahre 1984 bis 1988	164
Tabelle 8	Datenabgleich mit den Sozialversicherungsträgern (DALEB), August 1984 bis Dezember 1988	164
Tabelle 9	Außenprüfungen nach § 132 a AFG, Kalenderjahre 1984 bis 1988	165

Literaturhinweise 166

Verzeichnis der Abkürzungen 168