

Personaleinsatz im Ausland

Personalmanagement
Arbeitsrecht
Sozialversicherungsrecht
Steuerrecht

von

Dr. Reinhold Mauer

Rechtsanwalt und Fachanwalt für Arbeitsrecht
Bonn



Verlag C. H. Beck München 2003

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	Rn. Seite
Literaturverzeichnis.....	XV
	XXI

Teil 1: Vergütungs- und Einsatzbedingungen

A. Entsendungspolitik und Grundsätze.....	2	1
I. Der Auslandseinsatz - Mitarbeitertransfer aus Sicht des Unternehmens.....	3	1
1. Grundsätzliches, Definitionen.....	3	1
2. Auslandsentsendungen als Folge von Unternehmensstrategien	9	4
a) Besonderheiten einer internationalen Personalpolitik	14	5
b) Strategien einer internationalen Ausrichtung der Personalpolitik	15	5
aa) Ethnozentrisch ausgerichtetes internationales Personalmanagement.....	20	6
bb) Polyzentrisches internationales Personalmanagement.....	26	7
cc) Regiozentrisch orientiertes internationales Personalmanagement.....	30	9
dd) Geozentrisch orientiertes internationales Personalmanagement	34	10
ee) Analyse der Ansätze im Vergleich.....	38	11
3. Bedeutung der Personalplanung und Personalentwicklung	41	11
a) Personalplanung.....	42	11
b) Personalentwicklung.....	46	12
c) Probleme und Chancen bei der Auswahl internationaler Führungskräfte.....	60	15
II. Der Entsendete - Basis für Erfolg oder Misserfolg einer Auslandsstätigkeit.....	61	16
1. Motivation.....	61	16
2. Personalauswahl.....	66	17
a) Die Analyse der Stellenanforderungen.....	70	19
b) Die Bewerber.....	84	23
c) Methoden und Instrumente zur Auswahl geeigneter Mitarbeiter ...	93	24
3. Betreuung des Mitarbeiters im Ausland.....	104	28
4. Re-Integration des Mitarbeiters in die Heimat-Gesellschaft.....	117	32
B. Rahmenbedingungen für den Expatriate-Einsatz (generelle Aspekte).....	127	35
I. Rechtliche Voraussetzungen einer ausländischen Arbeitsstätte ...	127	35
II. Entsenderichtlinien.....	139	38
1. Bedeutung von Entsenderichtlinien.....	141	39
2. Inhalt und Gegenstand von Entsenderichtlinien.....	145	39
3. Muster einer Entsende-Richtlinie.....	154	42
4. Rechtliche Bedeutung von Entsenderichtlinien.....	155	51
a) Welchem Recht unterliegen Entsenderichtlinien?.....	156	51
b) Entsenderichtlinien in kollektivrechtlicher Form	159	52
aa) Entsenderichtlinien in Form von Tarifverträgen	160	52
bb) Entsenderichtlinien in Form von Betriebsvereinbarungen.....	164	53
c) Einseitig definierte Entsenderichtlinien im Konzern.....	174	55
d) Externe Entsenderichtlinien und verwandte Regelwerke.....	177	56

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
III. Vergütung der Entsandten während des Auslandseinsatzes	181	57
1. Zielsetzung	182	57
2. Vergütungsansätze und Modelle	185	57
a) Vergütungsansätze und Modelle im Überblick	185	57
aa) Die Vergütungsmodelle	186	59
bb) Vergütungskomponenten	202	62
cc) Vergütungsauszahlung	203	62
b) Grundvergütung und Bonus	205	63
c) Lebenshaltungskosten und Kaufkraftausgleich	211	64
d) Auslandszulage	217	65
e) Gehaltsberechnung	218	65
f) Gehaltsüberprüfung	224	66
3. Nebenleistungen im Ausland	225	67
4. Fortführung von Leistungen in der Heimatgesellschaft	226	67
C. Vorbereitung der Entsendung (individuelle Aspekte)	229	68
I. Personalwirtschaftliche Maßnahmen	229	68
II. Personenbedingte Voraussetzungen	233	68
1. Aufenthaltsgenehmigung, Visum	235	70
a) Aufenthalt von EU-Bürgern innerhalb der EU	238	70
b) Aufenthalt von Nicht-EU-Ausländern	242	71
c) Visa-Verfahren in der Bundesrepublik Deutschland	257	73
d) Visa-Verfahren im Ausland am Beispiel USA	264	74
2. Arbeitsgenehmigungsrecht	279	77
a) Arbeitsgenehmigungserfordernis für EU-Bürger bei Beschäftigung in Deutschland?	280	78
b) Arbeitsgenehmigung für „Nicht-EU-Ausländer“	283	78
aa) Arbeitsgenehmigungsfreie Tätigkeiten	284	78
bb) Anspruch auf Erteilung einer Arbeitsgenehmigung in den üb- rigen Fällen	289	79
c) Verfahrensfragen	291	79
3. Anforderungen an die Gesundheit	294	80
4. Arbeitsrechtliche Folgen bei Fehlen oder Wegfall von Aufenthaltsge- nehmigung, Arbeitsgenehmigung oder Gesundheitszeugnis	297	80
III. Relocation	300	81
IV. Sprachkurse, kulturelles Training, Familie, Look-and-See-Trips	305	83
1. Allgemeine Vorbereitungsmaßnahmen	306	83
2. Kulturelle Trainings	309	83
3. Look-and-See-Trips	320	85
4. Sprachliche Vorbereitung	322	86
V. Checklisten für Arbeitgeber und Arbeitnehmer	325	86
1. Checkliste Expatriate für Look-and-See-Trip	325	86
2. Checkliste Expatriate vor der Ausreise	325a	87
3. Checkliste Mitarbeiter nach Ankunft im Einsatzland	326	89
* 4. Checkliste Personalabteilung im Heimatland	327	89

Teil 2: Arbeitsrecht

A. Arbeitsvertrag und anzuwendendes Recht - internationale und deutsche Kollisionsregeln	329	91
I. Internationale Kollisionsregeln des Arbeitsrechts	331	91
II. Deutsche Kollisionsregeln des Arbeitsrechts	336	92
1. Möglichkeiten und Grenzen einer Rechtswahl der Parteien	339	93
a) Der Ordre-Public als Grenze der Rechtswahl der Parteien	343	94

	Rn.	Seite
b) Die Schranke des Art: 34 EGBGB.....	348	95
c) Arbeitsrechtsspezifische Rechtswahlschranke.....	352	96
2. Rechtslage nach deutschem Arbeitskollisionsrecht ohne Rechtswahl der Parteien.....	356	97
B. Musterverträge mit Anmerkungen.....	361	98
I. Überblick.....	361	98
II. Muster: Entsendungsvertrag.....	364	100
III. Muster: Versetzungs-Verträge.....	367	102
1. Anstellungsvertrag mit ausländischer Konzerngesellschaft (Lokaler Vertrag).....	367	102
2. Zusatzvereinbarung zum Arbeitsvertrag Inland.....	369	106
3. Dreiseitiger Konzernarbeitsvertrag.....	370	108
C Arbeitsvertragsrecht.....	372	115
I. Rechte und Pflichten der Parteien im bestehenden Arbeitsver- hältnis.....	373	115
1. Nachweisgesetz und Aufklärungspflichten.....	374	115
2. Urlaub.....	377	116
3. Entgeltfortzahlung.....	380	116
4. Weisungsrecht, Gleichbehandlungsgrundsatz.....	381	117
5. Aufwendererstattungen.....	384	117
6. Teilzeit und Befristung.....	389	118
7. Folgen faktischer Arbeitsverhältnisse.....	390	119
8. Recht am Arbeitsergebnis.....	391	119
9. Betriebsübergang.....	392	119
II. Anwendbares Kündigungsschutzrecht, Beendigung von Arbeits- verhältnissen.....	394	120
1. Anwendbarkeit des deutschen Kündigungsschutzgesetzes auf interna- tionale Arbeitsverhältnisse.....	395	120
a) Geltung des Kündigungsschutzgesetzes in Fällen der Entsendung	398	121
b) Geltung des Kündigungsschutzgesetzes in Fällen der Versetzung . . .	400	121
c) Geltung des Kündigungsschutzgesetzes bei Split-Contracts.....	408	123
2. Aufhebungsvertrag.....	410	124
3. Nachvertragliche Wettbewerbsverbote.....	412	124
4. Sonstige Pflichten anlässlich der Beendigung des Arbeitsverhältnisses ..	414	124
D. Kollektives Arbeitsrecht.....	415	125
I. Betriebsverfassungsrecht bei Auslandstätigkeit.....	415	125
1. Problemstellung.....	415	125
2. Räumlicher Geltungsbereich des deutschen Betriebsverfassungsgeset- zes.....	419	126
3. Anwendbarkeit des BetrVG in Fällen der Versetzung.....	433	129
4. Anwendbarkeit des BetrVG in Fällen der Entsendung.....	435	129
a) Voraussetzung einer Ausstrahlung des BetrVG nach der Recht- sprechung.....	435	129
b) Rechtsfolgen bei Bejahung der Ausstrahlung.....	440	130
aa) Aktives Wahlrecht des Mitarbeiters.....	441	131
bb) Passives Wahlrecht des Mitarbeiters.....	442	131
cc) Teilnahmerecht des Arbeitnehmers an Betriebsversammlungen	443	131
dd) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates in sozialen Angele- genheiten.....	447	132
ee) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrates in personellen Ange- legenheiten.....	450	132

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
5. Anwendbarkeit des BetrVG in Fällen der lokalen Einstellung im Ausland mit Bezug zum Inland.....	452	133
6. Anwendbarkeit ausländischen Betriebsverfassungsrechts auf in Deutschland tätige Arbeitnehmer.....	454	133
II. Tarifrecht	456	134
1. Problemstellung	456	134
2. Wann und wo gelten Tarifverträge? — Ein Länderüberblick.....	458	134
3. Arbeiten im Ausland unter deutschem Tarifvertragsrecht.....	462	138
4. Arbeiten in Deutschland unter ausländischem Tarifvertragsrecht	467	139
5. Die Entsenderichtlinie der EU und das Arbeitnehmerentfernungsgesetz ..	468	139
6. Internationale Tarifverträge	471	140
III. Betriebliche Altersversorgung	473	140
1. Individualrechtliche Fragen.....	473	140
2. Insolvenzversicherung.....	477	141
IV. Arbeitnehmerüberlassung	478	141
1. Problemstellung.....	478	141
2. Recht des Arbeitsverhältnisses bei nicht gewerbsmäßiger Arbeitnehmerüberlassung.....	482	142
3. Recht des Arbeitsverhältnisses bei gewerbsmäßiger Arbeitnehmerüberlassung.....	483	142
4. Rechtsbeziehung zwischen Verleiher- und Entleiherunternehmen	486	143
5. Betriebsverfassungsrechtliche Fragen bei grenzüberschreitender Arbeitnehmerüberlassung.....	487	144
E. Schutz besonderer Personengruppen	490	144
I. Berufsausbildungsverhältnisse	490	144
II. Schwerbehinderte	493	145
III. Mutterschutz und Elternzeit	497	145
F. Internationales Verfahrensrecht	499	146
I. Internationale Zuständigkeit von Gerichten	501	146
1. EuGWO und EuGVÜ	503	147
a) Persönlicher Anwendungsbereich.....	506	148
b) Zeitlicher Anwendungsbereich.....	507	148
c) Zuständiges Gericht.....	509	148
2. Lugano-Übereinkommen und andere Staatsverträge.....	515	150
3. Zuständigkeitsregelungen nach deutschem Prozessrecht.....	516	150
II. Gerichtsstandsvereinbarungen mit Arbeitnehmern	518	150
III. Gerichtsstandsvereinbarungen mit Organen	522	151

Teil 3: Sozialversicherungsrecht

A. Versicherungspflicht in der deutschen Sozialversicherung bei Beschäftigung im Ausland	527	155
I. Allgemeines	527	155
II. Bestimmung des anwendbaren Rechts	533	156
1. Materielles Sozialrecht und Kollisionsnormen.....	533	156
2. Subsidiarität des nationalen Kollisionsrechts	538	157
III. Voraussetzungen für eine Ausstrahlung nach § 4 SGB IV	539	157
1. Entsendung in das Ausland.....	539	157
2. Beschäftigungsverhältnis im Inland.....	544	158
3. Zeitliche Befristung der Entsendung.....	555	160

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
IV. Folgen einer Ausstrahlung nach § 4 SGB IV	562	161
1. Gesetzliche Krankenversicherung.....	565	162
2. Rentenversicherung.....	567	162
3. Arbeitslosenversicherung.....	568	162
4. Gesetzliche Unfallversicherung.....	569	162
5. Bundeserziehungsgeldgesetz und Bundeskindergeldgesetz.....	570	162
V. Ende der Ausstrahlung	572	163
B. Entsendung innerhalb der Europäischen Union	574	163
I. Einführung	574	163
1. Primäres Gemeinschaftsrecht.....	576	164
2. Sekundäres Gemeinschaftsrecht.....	579	164
II. Die EWG-VO 1408/71	584	165
1. Regelungsgegenstand.....	584	165
2. Aufgaben und Grundprinzipien der Sozialrechtskoordinierung.....	590	166
a) Bestimmbarkeit eines einheitlichen Sozialrechtsstatuts.....	591	167
b) Antidiskriminierungsrecht innerhalb der EWG-VO 1408/71.....	596	168
c) Totalisierungs-Prinzip, Zusammenrechnung von Versicherungszeiten.....	598	168
d) Prinzip des Leistungsexports.....	600	169
3. Sachlicher Geltungsbereich der EWG-VO 1408/71.....	603	169
4. Persönlicher Geltungsbereich der EWG-VO 1408/71.....	607	170
a) EU-Staatsangehörige.....	607	170
b) Geltung für Angehörige von Assoziierungs- und Abkommen-Staaten.....	608	170
aa) Die EWR-Staaten.....	609	170
bb) Türkei.....	610	171
cc) Weitere EU-Abkommen-Staaten ohne oder mit nur eingeschränkt anwendbaren EU-Bestimmungen zur sozialen Sicherheit.....	612	171
c) Übrige Nicht-EU-Staatsangehörige.....	615	172
5. Räumlicher und zeitlicher Geltungsbereich der EWG-VO 1408/71	619	174
a) Räumlicher Geltungsbereich der EWG-VO 1408/71.....	619	174
b) Zeitlicher Geltungsbereich der EWG-Verordnung 1408/71.....	623	174
6. Inhalt der EWG-VO 1408/71.....	624	175
a) Beschäftigungslandprinzip.....	625	175
b) Entsendung.....	630	176
aa) Ortswechsel des Arbeitnehmers.....	632	176
bb) Befristungsgrenze bei Entsendungen.....	638	177
cc) Ablöseverbot.....	645	178
dd) Verfahren.....	646	178
c) Ausnahmevereinbarungen.....	651	179
C. Entsendung in einen Abkommenstaat	658	180
I. Allgemeines	658	180
II. Sachlicher Anwendungsbereich	664	181
III. Persönlicher Anwendungsbereich	669	182
IV. Ein Beispiel: das deutsch-amerikanische Abkommen über Soziale Sicherheit	679	183
1. Sachlicher Geltungsbereich.....	680	184
2. Persönlicher Geltungsbereich.....	682	184
3. Inhalt des Abkommens.....	683	184
V. Tabelle aller Abkommenstaaten mit Geltungsbereichen auf dem Gebiet der Sozialen Sicherheit	687	185

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
D. Entsendung in das „vertragslose Ausland“	690	188
E. Freiwillige Versicherung in der deutschen Sozialversicherung	692	189
I. Kranken- und Pflegeversicherung	693	189
1. Krankenversicherung	693	189
2. Pflegeversicherung	697	189
II. Rentenversicherung	701	190
1. Berechtigter Personenkreis	703	190
2. Zuständiger deutscher Versicherungsträger	711	191
3. Beitragszahlung für zurückliegende Zeiten	712	192
4. Höhe und Anzahl der freiwilligen Beiträge	713	192
5. Was spricht für eine freiwillige Rentenversicherung?	717	192
6. Zahlung freiwilliger Beiträge	719	193
7. Pflichtversicherung auf Antrag und Ausnahmereibärung	720	193
a) Pflichtversicherung auf Antrag anstelle der freiwilligen Versiche- rung	720	193
b) Ausnahmereibärungen	722	194
III. Arbeitslosenversicherung	724	194
IV. Unfallversicherung	725	194
F. Leistungsansprüche entsandter Arbeitnehmer	726	194
I. Allgemeines	726	194
II. Krankenversicherung	730	195
III. Pflegeversicherung	746	197
IV. Rentenversicherung	748	197
1. Allgemeines	748	197
2. Erfüllen der Anspruchsvoraussetzungen	749	198
3. Rentenberechnung	754	198
4. Rentenbezug im Ausland	757	199
5. Beitragserstattung	763	200
V. Unfallversicherung^A	765	200
VI. Arbeitslosenversicherung	768	200

Teil 4: Steuerrecht

A. Überblick über die steuerrechtlichen Probleme	777	203
I. Allgemeines zur Einkommensteuerpflicht bei Auslandstätigkeit	777	203
II. Schematische Übersicht	781	204
III. Dienstreisen ins Ausland	782	205
IV. Delegation und Auslandsabordnung	793	207
V. Entsendung	797	207
B. Inländische Einkommensteuerpflicht	798	208
I. Unbeschränkte Einkommensteuerpflicht	798	208
1. Steuerlicher Wohnsitzbegriff	800	208
a) Wohnsitz	801	208
b) Gewöhnlicher Aufenthalt	808	210
c) Inland	813	210
2. Besondere Formen der unbeschränkten Steuerpflicht	814	211
a) Erweiterte unbeschränkte Steuerpflicht	815	211

	Rn.	Seite
• ' b) Fingierte unbeschränkte Steuerpflicht.....	817	211
c) Unbeschränkte Steuerpflicht auf Antrag.....	821	212
^ ' 3. Das Welteinkommensprinzip und seine Grenzen.....	824	212
4. Steuerfreistellung bei ausländischen Einkünften.....	832	214
"•• 5. Kostenabzugsfähigkeit anlässlich Auslandstätigkeit.....	837	214
a) Doppelte Haushaltsführung.....	838	215
b) Auslandsreisekosten.....	849	217
c) Kaufkraftausgleich.....	852	217
" v d) Nettolohnvereinbarungen.....	854	218
II. Beschränkte Einkommensteuerpflicht.....	858	219
1. Allgemeines.....	859	219
2. Im Inland ausgeübte nicht selbständige Tätigkeit.....	867	220
3. Im Inland verwertete nichtselbständige Tätigkeit.....	872	221
4. Im Ausland verwertete nichtselbständige Tätigkeit.....	877	222
5. Beschränkte Steuerpflicht von Arbeitnehmern, die für deutsche Arbeitgeber im Ausland tätig sind und ihren Wohnsitz in einem Drittstaat haben.....	878	223
6. Besteuerungsverfahren bei beschränkter Einkommenssteuerpflicht im Inland.....	880	223
7. Wechsel zwischen unbeschränkter und beschränkter Steuerpflicht.....	892	225
C. Doppelbesteuerungsabkommen.....	896	226
I. Allgemeines und schematische Übersicht.....	896	226
1. Entstehen der Doppelbesteuerungsproblematik und Gründe zu deren Vermeidung.....	897	226
2. Methodik zur Vermeidung der Doppelbesteuerung.....	901	227
II. Das OECD-Musterabkommen.....	905	229
1. ADgeneines.....	905	229
2. Rechtliche Bewertung.....	910	230
3. Verhältnis von DBA-Recht zum nationalen Steuerrecht.....	914	231
4. EU-Recht und EU-Doppelbesteuerungsabkommen.....	919	231
III. Anwendungsbereich der Doppelbesteuerungsabkommen.....	921	232
1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	921	232
2. Persönlicher Anwendungsbereich.....	925	232
IV. Besteuerungsrecht.....	932	234
1. Besteuerungsrecht des Tätigkeitsstaates.....	937	235
a) Tätigkeitsort.....	939	236
b) Die 183-Tage-Regelung.....	942	236
c) Im Tätigkeitsstaat ansässiger Arbeitgeber.....	949	237
2. Besteuerungsrecht des Wohnsitzstaates.....	957	239
3. Besonderheiten bei Grenzgängern.....	958	240
4. Besonderheiten bei Arbeitnehmerüberlassung.....	961	240
5. Besonderheiten bei grenzüberschreitender Arbeitnehmerentsendung bei verbundenen Unternehmen.....	962	240
6. Besonderheiten bei Geschäftsführern, Aufsichts- und Verwaltungsratsmitgliedern.....	963	241
7. Besonderheiten bei Studenten, Gastlehrern und vergleichbaren Personengruppen.....	966	241
8. Besonderheiten für Künstler und Sportler.....	968	242
V. Auf die Auslandstätigkeit entfallender Arbeitslohn.....	969	242
1. Aufzuteilender Arbeitslohn.....	969	242
2. Progressionsvorbehalt.....	972	243
3. Freistellungsverfahren.....	979	244
VI. Internationales Verständigungsverfahren und zwischenstaatliche Amtshilfe bei DBA.....	986	245

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
VII. Eingrenzung der Doppelbesteuerung bei Nicht-DBA-Staaten ..	991	246
1. Allgemeines.....	991	246
2. Anrechnungsmethode.....	993	246
3. Abzugsmethode.....	1003	248
4. Steuererlass.....	1007	249
D. Einsparpotentiale durch Vertragsgestaltung.....	1011	249
Sachverzeichnis.....		251