

**Fachhochschule für Technik
und Wirtschaft Berlin**

University of Applied Sciences

Fachbereich 3, Wirtschaftswissenschaften I

Studiengang Wirtschaftsrecht

Diplomarbeit
zur Erlangung des akademischen Grades
Diplom-Wirtschaftsjuristin (FH)

Thema:

**Arbeits-, sozialversicherungs- und lohnsteuerrechtliche Aspekte der
Arbeitsverträge bei Entsendung von Mitarbeitern ins europäische Ausland**

eingereicht von: *Stefanie Byron*

Bearbeitungszeit: 15.04. - 15.07.2009

Erstgutachter: Prof. Dr. Andreas Schmidt-Rögnitz
Zweitgutachter: Dr. Sascha Herms

Berlin, 15.07.2009

ABKURZUNGSVERZEICHNIS.....	VI
I. EINLEITUNG.....	1
1. PROBLEMSTELLUNG	1
2. GANG DER UNTERSUCHUNG.....	2
II. BEGRIFFSKLÄRUNG.....	4
1. ENTSENDUNG.....	4
2. ABGRENZUNG SINNVERWANDTER BEGRIFFE.....	4
2.1. <i>Dienstreise</i>	4
2.2. <i>Abordnung</i>	5
2.3. <i>Delegation</i>	5
2.4. <i>Versetzung</i>	5
2.5. <i>Übertritt</i>	6
3. EXPATRIAT.....	6
III. INDIVIDUALARBEITSRECHTLICHE ASPEKTE.....	6
1. ALLGEMEINE GRUNDLAGEN DER ENTSENDUNG.....	7
1.1. <i>Direktions-Zweigungsrecht des Arbeitgebers</i>	7
1.2. <i>Fürsorgepflicht des Arbeitgebers</i>	10
1.2.1. Allgemeines.....	10
1.2.2. vor der Auslandstätigkeit.....	11
1.2.3. während der Auslandstätigkeit.....	12
1.2.4. nach der Auslandstätigkeit.....	13
1.2.5. Rechtsfolgen bei Verletzung der Fürsorgepflicht.....	13
1.3. <i>Vertragsmodelle</i>	14
1.3.1. Ein-Vertragsmodell.....	14
1.3.2. Mehrvertragemodell.....	14
1.4. <i>Beendigung der Entsendung</i>	15
1.4.1. Gestaltungsmittel.....	15
1.4.1.1. Fristablauf.....	15
1.4.1.2. Kündigung.....	15
1.4.1.3. Aufhebungsvertrag.....	18
1.4.1.4. Rückholung/Rückruf.....	19
1.4.2. Rechtsfolgen.....	19
2. ANWENDBEREICH DES DEUTSCHEN ARBEITSRECHTS.....	20
3. BESTIMMUNGEN DES DEUTSCHEN INTERNATIONALEN PRIVATRECHTS.....	21
3.1. <i>Subjektive Anknüpfung des anzuwendenden Rechts</i>	23
3.1.1. Freie Rechtswahl.....	23
3.1.2. Möglichkeit der Teilrechtswahl.....	25
3.1.3. Möglichkeit der nachträglichen Rechtswahl.....	26
3.1.4. Wirksamkeit der Rechtswahl.....	26
3.2. <i>Objektive Anknüpfung des anzuwendenden Rechts</i>	28

3.2.1.	Arbeitsverhältnis.....	28
3.2.2.	gewöhnlicher Arbeitsort.....	29
3.2.3.	einstellende Niederlassung.....	32
3.2.4.	engere Beziehung zu einem anderen Staat.....	34
3.3.	<i>Grenzen der Rechtswahl</i>	34
3.3.1.	zwingende Bestimmungen des inländischen Rechts.....	35
3.3.2.	zwingende Bestimmung des objektiven Rechts.....	36
3.3.2.1.	zwingende Bestimmungen.....	37
3.3.2.2.	Günstigkeitsvergleich.....	37
3.3.3.	international zwingende Nonnen des deutschen Rechts.....	40
3.3.3.1.	hinreichender Inlandsbezug.....	40
3.3.3.2.	zwingende Norm.....	40
3.3.4.	Ordre Public - Vorbehalt.....	43
3.3.5.	Recht des Erfüllungsortes.....	45
3.4.	<i>Inhalt u. Umfang der Rechtswahl</i>	46
3.5.	<i>Wahl des Kollisionsrechts</i>	47
3.6.	<i>Statutenwechsel</i>	48
3.6.1.	durch nachträgliche Rechtswahl.....	49
3.6.2.	Wandel der objektiven Anknüpfungskriterien.....	49
3.6.3.	Wandel der für die Sonderanknüpfung maßgeblichen Anknüpfungspunkte.....	49
3.6.4.	Wechsel des Arbeitgebers.....	50
IV.	KOLLEKTIVARBEITSRECHTLICHE ASPEKTE	53
1.	ANWENDBARKEIT DES BETRIEBSVERFASSUNGSGESETZES.....	53
1.1.	<i>sachlicher Geltungsbereich</i>	53
1.2.	<i>räumlicher Geltungsbereich</i>	53
1.2.1.	Grundsatz.....	53
1.2.2.	Ausstrahlung bei Auslandstätigkeit.....	54
1.2.2.1.	Zugehörigkeit zum inländischen Betrieb.....	54
1.2.2.2.	Ende der Zugehörigkeit zum Inlandsbetrieb.....	56
1.3.	<i>Vereinbarungen über die Anwendung des BetrVG</i>	56
1.4.	<i>Allgemeines zum Umfang der Mitbestimmung u. Mitwirkung</i>	57
1.5.	<i>Versetzung als personelle Maßnahme</i>	58
1.6.	<i>Mitbestimmung bei Kündigung</i>	59
1.7.	<i>Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten</i>	59
1.8.	<i>Wahlrecht des Expatriaten</i>	60
2.	ANWENDUNG VON TARIFVERTRÄGEN.....	60
•2.1.	<i>Grundsätzliches</i>	60
2.2.	<i>Geltung des Tarifvertrages bei Auslandsentsendung</i>	61
2.3.	<i>Anknüpfung des Tarifvertragsstatutes</i>	62
2.3.1.	Reglungsschwerpunkt.....	62
2.3.2.	Anknüpfung aufgrund kollisionsrechtlicher Normen.....	62
V.	SOZIALVERSICHERUNGSRECHTLICHE ASPEKTE	66

1.	GELTUNGSBEREICH DES DEUTSCHEN SOZIALVERSICHERUNGSRECHTES.....	67
/./.	<i>räumlicher Geltungsbereich</i>	67
1.1.1.	Territorialitätsprinzip.....	67
1.1.2.	Ausstrahlung.....	67
1.1.2.1.	Begriff der Ausstrahlung.....	68
1.1.2.2.	Voraussetzungen der Ausstrahlung.....	68
1.1.2.3.	Ende der Ausstrahlung.....	71
1.1.2.4.	Rechtsfolgen der Ausstrahlung.....	72
1.2.	<i>sachlicher Geltungsbereich</i>	73
1.3.	<i>persönlicher Geltungsbereich</i>	73
2.	ÜBER-U. ZWISCHENSTAATLICHES RECHT.....	74
2.1.	<i>Sozialversicherungsabkommen</i>	74
2.1.1.	Rechtsnatur.....	74
2.1.2.	Zweck.....	74
2.1.3.	Grundlegendes.....	74
2.1.4.	Geltungsbereich.....	75
2.1.4.1.	<i>räumlicher Geltungsbereich</i>	75
2.1.4.2.	<i>sachlicher Geltungsbereich</i>	75
2.1.4.3.	<i>persönlicher Geltungsbereich</i>	75
2.1.5.	Hauptregelungsbereiche der Sozialversicherungsabkommen.....	75
2.1.5.1.	Fortgeltung der nationalen Vorschriften.....	76
2.1.5.2.	Anrechnung ausländischer Versicherungszeiten.....	76
2.2.	<i>Bestimmungen der Verordnung 1408/71</i>	77
2.2.1.	Grundgedanken u. Grundprinzipien der Verordnung.....	78
2.2.1.1.	Vereinheitlichung.....	79
2.2.1.2.	Antidiskriminierung.....	79
2.2.1.3.	Leistungsexport.....	79
2.2.1.4.	Totalisierung.....	80
2.2.2.	Geltungsbereich der Verordnung.....	80
2.2.2.1.	<i>räumlicher Geltungsbereich</i>	80
2.2.2.2.	<i>sachlicher Geltungsbereich</i>	80
2.2.2.3.	<i>persönlicher Geltungsbereich</i>	81
2.2.3.	Folge der Anwendbarkeit der Verordnung.....	81
2.2.4.	Ausnahmetatbestände.....	82
2.2.4.1.	zeitlich befristete Entsendung.....	82
2.2.4.2.	Verlängerungsmöglichkeit.....	83
2.2.4.3.	Ausnahmevereinbarungen.....	84
2.2.5.	Informationspflichten gegenüber den Sozialversicherungsträgern.....	87
2.3.	<i>Ausblick auf die Verordnung 883/2004</i>	87
3.	LEISTUNGSANSPRÜCHE ENTSANDTER ARBEITNEHMER.....	89
3.1.	<i>Leistungsansprüche gegen die Krankenversicherung</i>	89
3.1.1.	Leistungsanspruch des Arbeitnehmers.....	89
3.1.2.	Erstattungsanspruch des Arbeitgebers.....	89
3.1.3.	Leistungsaushilfe.....	90
3.2.	<i>Leistungsansprüche gegen die Unfallversicherung</i>	91

3.3.	<i>Leistungsansprüche gegen die Arbeitslosenversicherung</i>	92
3.4.	<i>Leistungsansprüche gegen die Rentenversicherung</i>	92
3.5.	<i>Leistungsansprüche gegen die Pflegeversicherung</i>	93
4.	EUROPÄISCHE VERSICHERUNGSKARTE	93
5.	ZUSÄTZLICHER VERSICHERUNGSSCHUTZ	95
VI.	LOHNSTEUERRECHTLICHE ASPEKTE	101
1.	LOHNSTEUERPFLICHT IM INLAND	101
1.1.	<i>unbeschränkte Steuerpflicht</i>	101
1.1.1.	Voraussetzungen der unbeschränkten Steuerpflicht	101
1.1.1.1.	natürliche Person	101
1.1.1.2.	Wohnsitz	102
1.1.1.3.	gewöhnlicher Aufenthalt	103
1.1.2.	Folgen der unbeschränkten Steuerpflicht	104
1.1.3.	Sonderformen der unbeschränkten Steuerpflicht	104
1.1.3.1.	erweiterte unbeschränkte Steuerpflicht	104
1.1.3.2.	unbeschränkte Steuerpflicht auf Antrag	104
1.2.	<i>beschränkte Steuerpflicht</i>	106
1.2.1.	Voraussetzungen der beschränkten Steuerpflicht	106
1.2.2.	Folgen der beschränkten Steuerpflicht	107
2.	EINKÜNFTE	107
3.	GRUNDPRINZIPIEN DER BESTEUERUNG	108
3.1.	<i>Territorialitätsprinzip</i>	108
3.2.	<i>Totalitätsprinzip</i>	108
3.3.	<i>Ausübungsprinzip</i>	108
3.4.	<i>Verwertungsprinzip</i>	109
4.	ANKNÜPFUNGSPUNKT DER BESTEUERUNG	109
4.1.1.	Quellenbesteuerung	109
4.1.2.	Wohnsitzbesteuerung	109
5.	BEGRIFF DER DOPPELBESTEUERUNG	109
6.	NATIONALER ANSATZ ZUR VERMEIDUNG DER DOPPELBESTEUERUNG	110
6.1.	<i>Anrechnungsverfahren</i>	110
6.1.1.	ausländische Einkünfte	111
6.1.2.	Steuervergleichbarkeit	111
6.1.3.	zur Steuer herangezogen	111
6.2.	<i>Abzugsverfahren</i>	112
6.3.	<i>Freistellung nach Auslandstätigkeitserlass</i>	113
6.3.1.	Voraussetzungen	113
6.3.2.	Freistellungsbescheinigung	115
6.3.3.	Aufteilung des Arbeitslohns	115
6.3.4.	Progressionsvorbehalt	116
6.4.	<i>Pauschalisierung</i>	116
7.	INTERNATIONALER ANSATZ - DOPPELBESTEUERUNGSABKOMMEN	116

7.1.	<i>Allgemeines</i>	116
7.2.	<i>Musterabkommen</i>	117
7.3.	<i>Geltungsbereich</i>	117
7.4.	<i>Begriffsbestimmungen</i>	118
7.4.1.	<i>Ansässigkeit</i>	118
7.4.2.	<i>unselbstständige Arbeit</i>	119
7.4.3.	<i>Arbeitgeber</i>	119
7.4.4.	<i>Betriebsstätte</i>	120
7.5.	<i>Zuweisung der Besteuerung</i>	121
7.5.1.	<i>Grundsatz</i>	121
7.5.2.	<i>Ausnahme</i>	121
7.5.3.	<i>Rechtsfolgen</i>	122
7.6.	<i>weitere Maßnahmen</i>	122
VII.	ZUSAMMENFASSUNG	125
	LITERATURVERZEICHNIS	I
1.	WISSENSCHAFTLICHE QUELLEN.....	I
2.	NICHT WISSENSCHAFTLICHE QUELLEN.....	V
	ANHANG	
	VERSICHERUNG	XI