

## Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort .....	V
Inhaltsverzeichnis .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Literaturverzeichnis .....	XXIV

	Rn.
<b>A. Einführung</b> .....	1
<b>I. Personalauswahl</b> .....	5
1. Durchführung der Personalauswahl .....	6
2. Vorbereitungsphase .....	7
3. Suchphase .....	9
a) Vorteile der innerbetrieblichen Beschaffung .....	10
b) Vorteile der außerbetrieblichen Beschaffung .....	11
4. Vorauswahl .....	12
5. Auswahl und Entscheidung .....	13
6. Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	16
a) Praktische Vorbereitung .....	16
b) Fachliche Vorbereitung .....	17
aa) Kulturelle Vorbereitung .....	18
bb) Organisatorische Vorbereitung .....	19
cc) Probleme bei nicht ausreichender Vorbereitung .....	20
7. Betreuung des Mitarbeiters im Ausland .....	21
8. Wiedereingliederung .....	22
a) Auftretende Probleme in der Praxis .....	23
b) Lösungsansätze .....	24
9. Schlüsselqualifikationen für den Auslandseinsatz .....	25
a) Auswahl von Schlüsselqualifikationen .....	26
b) Beobachtung und Erfassung von Schlüsselqualifikationen .....	27
c) Ausgewählte Schlüsselqualifikationen für den Auslandseinsatz .....	28
aa) Interkulturelle Kompetenz .....	29
bb) Kommunikative Kompetenz .....	30
10. Zusammenfassung .....	31
<b>II. Arbeitsvertragliche Regelungen</b> .....	32
<b>III. Vertragsgestaltung</b> .....	34
1. AGB-Kontrolle von Arbeits- und Entsendeverträgen .....	38
a) AGB-Kontrolle .....	39

	<b>Rn.</b>
b) Vorliegen von AGB .....	40
c) Einbeziehungskontrolle .....	44
d) Inhaltskontrolle .....	47
e) Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit .....	48
f) Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit .....	52
g) Generalklausel .....	53
h) Rechtsfolgen bei unwirksamer Bestimmung .....	58
<b>B. Auslandseinsatz von Arbeitnehmern deutscher Arbeitgeber im Ausland..</b>	<b>60</b>
I. Auslandseinsatz eines Arbeitnehmers in der EU bzw. des EWR.....	61
1. Visum .....	62
2. Aufenthaltsgenehmigung .....	64
3. Arbeitsgenehmigung .....	65
II. Auslandseinsatz eines Arbeitnehmers in sonstigen Staaten (Drittstaaten).....	70
1. Visum, Aufenthalts- und Arbeitsgenehmigung .....	70
a) Übersiedlung des Arbeitnehmers .....	70
b) Begleitende Familienangehörige .....	75
2. Meldepflichten.....	77
III. Arbeitsvertragliche Aspekte beim Auslandseinsatz.....	78
1. Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	81
a) Fürsorgepflichten des Arbeitgebers.....	82
b) Treuepflichten des Arbeitnehmers .....	87
c) Vertragliche Vorbereitung des Auslandseinsatzes .....	88
aa) Die auf das Arbeitsverhältnis anzuwendende Rechtsordnung .....	90
(1) Zusatzvertrag für den Auslandseinsatz zu dem bestehenden Arbeitsvertrag .....	91
(2) Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem deut- schen Arbeitgeber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem ausländischen Unternehmen .....	96
bb) Arbeitsvertragliche Voraussetzungen zur Anord- nung der Aufnahme der Auslandstätigkeit.....	99
cc) Formerfordernisse .....	102
dd) Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	106
2. Rechte und Pflichten während der Auslandstätigkeit.....	115
a) Zusatzvertrag für den Auslandseinsatz zu dem bestehen- den Arbeitsvertrag.....	116
aa) Einleitung bzw. Präambel der Zusatzvereinbarung ..	116

	<b>Rn.</b>
bb) Dauer der Auslandstätigkeit .....	118
cc) Vergütung .....	119
dd) Arbeitszeit und Feiertage .....	123
ee) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	124
ff) Urlaub .....	125
gg) Auslandsbedingte Zusatzkosten .....	127
hh) Rückzahlungsklauseln .....	129
ii) Konkurrenzfähigkeit .....	134
jj) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	135
kk) Rückruf des Arbeitnehmers .....	136
ll) Haftung des Arbeitgebers .....	137
mm) Haftung des Arbeitnehmers .....	138
b) Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem deutschen Arbeitgeber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem ausländischen Unternehmen .....	140
aa) Rückrufsrecht des Arbeitgebers .....	143
bb) Anrechnungsklausel für nach ausländischem Recht erhaltene Abfindungen .....	145
c) Verschwiegenheitspflichten .....	146
d) Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	147
3. Rückkehr des Arbeitnehmers nach Deutschland .....	150
a) Wiedereingliederungs-/Rückkehrklauseln .....	151
aa) Rückkehr auf den alten Arbeitsplatz .....	152
bb) Rückkehr auf einen vergleichbaren Arbeitsplatz .....	154
cc) Rückkehr auf eine „höhere“ Position .....	155
dd) Aufnahmen von Verhandlungen nach der Rückkehr .....	156
b) Wegfall der Wiedereingliederungs-/Rückkehrzusage .....	157
c) Beendigung des gesamten Arbeitsverhältnisses .....	159
aa) Anwendbarkeit des deutschen Kündigungsschutzgesetzes .....	160
bb) Sonderkündigungsschutz .....	163
d) Vorzeitige Beendigung des Auslandseinsatzes .....	164
e) Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte .....	165
4. Sonderproblem: Teilzeit- und Befristungsgesetz sowie Bundeselterngeld- und Elternzeitgesetz .....	166
a) Verringerung der Arbeitszeit gem. § 8 TzBfG .....	167
b) Elternteilzeit gem. § 15 BEEG .....	174
5. Gerichtsstandsvereinbarung .....	177
a) Allgemeine Zuständigkeit nach deutschem Recht .....	178

	<b>Rn.</b>
b) Internationale Zuständigkeit .....	179
c) EuGVVO .....	182
<b>C. Auslandeinsatz von Arbeitnehmern ausländischer Arbeitgeber in Deutschland .....</b>	<b>183</b>
I. Aufenthalts- und Arbeitsgenehmigung .....	183
II. Überblick über die gesetzlichen Regelungen .....	184
III. Allgemeine Voraussetzungen .....	187
IV. Verfahren zur Einreise von Ausländern in die BRD zur Arbeitsaufnahme .....	188
1. Einreise von EU-Bürgern und Gleichgestellten .....	189
a) Einreise und Verfahren .....	190
b) Schweizer Staatsangehörige .....	191
2. Einreise von Staatsangehörigen der mittel- und osteuropäischen Staaten .....	193
a) Visabestimmungen .....	194
b) Behördliches Verfahren .....	195
3. Einreise von Drittstaatsangehörigen .....	197
a) Das Visumverfahren .....	198
b) Visumsantrag und einzureichende Unterlagen .....	200
c) Verfahren nach erfolgter Einreise .....	202
V. Vorschriften für die Erteilung der Beschäftigungserlaubnis .....	204
1. Voraussetzungen der Arbeitsmarktprüfung .....	205
2. Ausnahmen von der Zustimmungspflicht nach der Beschäftigungsverordnung .....	208
a) Aus- und Weiterbildung (§ 2 BeschV) .....	209
b) Hochqualifizierte (§ 3 BeschV) .....	210
c) Führungskräfte (§ 4 BeschV) .....	211
d) Kurzfristig entsandte Arbeitnehmer (§ 11 BeschV) .....	213
e) Dienstleistungserbringung (§ 15 BeschV) .....	214
f) Beschäftigungsaufenthalte ohne Aufenthaltstitel (§ 16 BeschV) .....	215
3. Zustimmungen zu Beschäftigungen, die keine qualifizierte Beraufsausbildung voraussetzen .....	216
4. Zustimmungen zu Beschäftigungen, die eine qualifizierte Berufsausbildung voraussetzen .....	217
a) IT-Fachkräfte und akademische Berufe (§ 27 BeschV) .....	218
b) Leitende Angestellte und Spezialisten (§ 28 BeschV) .....	219
c) Internationaler Personalaustausch (§ 31 BeschV) .....	220

	<b>Rn.</b>
VI. Familienangehörige .....	221
1. Aufenthaltserlaubnis .....	221
2. Aufenthaltserlaubnis zur Beschäftigung .....	225
VII. Arbeitsvertragliche Aspekte .....	226
1. Vertragliche Gestaltung .....	226
2. Die auf das Arbeitsverhältnis anwendbare Rechtsordnung .....	228
a) Grundsatz der freien Rechtswahl .....	228
b) Einschränkungen durch Art. 30 Abs. 1 EGBGB .....	230
c) Einschränkungen durch die Öffentliche Ordnung (ordre public), Art. 6 EGBGB .....	232
d) Einschränkungen durch Art. 34 EGBGB .....	233
aa) Arbeitnehmerentsendegesetz .....	234
(1) Arbeitszeit .....	235
(2) Urlaub .....	237
(3) Mindestentgeltsätze einschließlich Überstundensätze .....	239
(4) Bedingungen für die Überlassung von Arbeitnehmern .....	241
(5) Sicherheit, Gesundheitsschutz und Hygiene am Arbeitsplatz .....	245
(6) Schutzmaßnahmen für Schwangere, Wöchnerinnen, Kinder und Jugendliche .....	246
(7) Gleichbehandlung von Männern und Frauen und andere Nichtdiskriminierungsvorschriften .....	247
(8) Durchsetzung der Rechte nach dem AEntG .....	248
bb) Kündigungsschutzgesetz .....	250
cc) Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall .....	251
dd) Arbeitsplatzschutzgesetz .....	252
ee) Bundeselterngeld- und Elternzeitgesetz .....	253
ff) Schwerbehindertenschutz .....	257
gg) Mutterschutz .....	258
e) Feiertage .....	259
3. Kollektivrechtliche Grundsätze .....	260
a) Betriebsverfassungsrecht .....	261
aa) Anwendbarkeit des BetrVG .....	262
bb) Wahlberechtigung und Wählbarkeit .....	263
cc) Schwellenwerte .....	265
b) Tarifvertragsrecht .....	266

	Rn.
4. Ruhens-/Rumpfarbeitsvertrag mit dem ausländischen Arbeitgeber und aktiver Arbeitsvertrag mit dem deutschen Unternehmen.....	268
<b>D. Sozialversicherungsrecht beim Auslandseinsatz .....</b>	<b>269</b>
I. Allgemeines.....	269
II. Beschäftigungslandprinzip.....	272
III. Abgrenzung von Entsendung – Ausstrahlung.....	282
IV. Regelungen des Sozialgesetzbuchs (SGB).....	287
1. Territorialitätsprinzip.....	287
2. Ausnahmen vom Territorialitätsprinzip.....	288
a) Ausstrahlung.....	288
b) Einstrahlung.....	289
3. Rechtsgrundlage zwischenstaatliches Recht.....	290
4. Vorrang von EU-Recht und internationalen Verträgen.....	291
a) Über- bzw. zwischenstaatliches Recht.....	291
b) Rechtsgrundlage EU-VO (alt EWG-VO).....	292
c) EWG-VO 1408/71.....	293
d) EWG-VO 574/72.....	294
V. Auslandseinsatz außerhalb des SGB IV „im vertragslosen Ausland“.....	295
1. Feststellung Sozialversicherungspflicht.....	295
2. Voraussetzungen der Ausstrahlung gem. § 4 SGB IV.....	297
a) Entsendung.....	298
aa) Einstellung zum Zwecke der Entsendung.....	299
bb) Ortskraft.....	301
cc) Rückkehr nach Deutschland.....	303
dd) Einsatz in verschiedenen Staaten.....	306
ee) Einsatz nur im Ausland.....	307
b) Im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses.....	310
aa) Inländisches Beschäftigungsverhältnis.....	310
bb) Im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses.....	312
cc) Sonstige Indizien für ein inländisches Beschäftigungsverhältnis.....	318
dd) Besonderheiten bei Repräsentanzen/steuerliche Betriebsstätte und Tochtergesellschaften.....	320
c) Zeitliche Befristung im Voraus.....	322
aa) Befristungsvereinbarung.....	322
bb) Verlängerungsklausel.....	325

	<b>Rn.</b>
cc) Vereinbarung eines Rückrufs.....	328
dd) Erreichen der Altersgrenze für Altersrente .....	329
ee) Kettenentsendung .....	330
ff) Keine zeitliche Höchstgrenze .....	331
3. Anfrage an die Beitragseinzugsstelle .....	332
4. Beendigung der Ausstrahlung .....	333
5. Rechtsfolgen der Ausstrahlung .....	334
6. Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Einstrahlung § 5 SGB IV .....	336
VI. Auslandseinsatz in einem Staat, mit dem die BRD ein Sozialver- sicherungsabkommen geschlossen hat .....	340
1. Feststellung Sozialversicherungspflicht.....	340
2. Persönlicher Geltungsbereich .....	344
3. Räumlicher Geltungsbereich .....	345
4. Sachlicher Geltungsbereich.....	346
5. Entsendung/Ausnahmevereinbarung .....	348
a) Entsendung .....	349
b) Unterbrechung einer Entsendung .....	350
c) Ausnahmevereinbarungen.....	352
6. Entsendung vom Ausland nach Deutschland .....	356
VII. EWG-VO 1408/71/Arbeitnehmertransfers in der EU .....	359
1. Allgemeines .....	359
2. Geltungsbereich der EWG-VO 1408/71 .....	360
a) Räumlicher Geltungsbereich .....	361
b) Persönlicher Geltungsbereich.....	362
c) Sachlicher Geltungsbereich .....	363
3. Anzuwendendes Recht .....	367
a) Grundsatz des Art. 13 EWG-VO 1408/71 .....	367
b) Sonderregelung des Art. 14 EWG-VO 1408/71 für Beschäftigte .....	369
4. Entsendung eines Arbeitnehmers i.S.d. Verordnung .....	371
a) Voraussetzungen einer Entsendung.....	372
aa) Tatbestand der Entsendung .....	373
bb) Einstellung zum Zwecke der Entsendung .....	374
cc) Ortskraft .....	375
dd) Sonderregelungen .....	376
ee) Entsendung im Rahmen eines inländischen Beschäftigungsverhältnisses.....	377
ff) AÜG .....	381

	Rn.
b) Im Voraus zeitlich auf höchstens zwölf Monate befristet ....	382
c) Keine Ablösung .....	385
d) Entsendebescheinigung E-101 .....	386
aa) Formalien .....	386
bb) Entsendungen bis drei Monate .....	388
e) Verlängerung der Entsendung .....	389
f) Rechtsfolgen der Entsendung .....	393
g) Beschäftigung in zwei oder mehreren Mitgliedstaaten.....	394
aa) Fahrendes Personal .....	395
bb) Beschäftigung in mehreren Mitgliedstaaten .....	396
cc) Grenzbetriebe .....	397
5. Ausnahmevereinbarung gem. Art. 17 EWG-VO 1408/71 .....	398
a) Allgemeines .....	398
b) Voraussetzungen für eine Ausnahmevereinbarung .....	399
c) Formalien der Antragstellung .....	401
6. Verlängerung von Ausnahmevereinbarungen .....	403
VIII. Freiwillige Versicherungsmöglichkeiten für Arbeitnehmer in der BRD .....	404
1. Rentenversicherung .....	405
a) Antragspflichtversicherung .....	406
b) Freiwillige Versicherung .....	411
2. Krankenversicherung .....	416
a) Freiwillige Krankenversicherung .....	417
b) Anwartschaftsversicherung nach der Gesundheitsreform ..	420
3. Pflegeversicherung .....	424
4. Unfallversicherung .....	426
5. Arbeitslosenversicherung .....	428
<b>E. Einkommensteuer beim Auslandseinsatz .....</b>	<b>432</b>
I. Allgemeines .....	432
II. Einordnung der Mitarbeiterentsendung in die allgemeine Unterneh- mensbesteuerung .....	434
1. Arm's Length Prinzip .....	435
2. Konsequenzen für die Mitarbeiterentsendungen .....	439
III. Prüfschema Einkommensteuersituation des Mitarbeiters .....	445
1. Ansässigkeit .....	447
2. Doppelbesteuerungsabkommen .....	448
3. Erhebungsformen .....	449
4. Zusammenfassung des Prüfschemas .....	450



	<b>Rn.</b>
IV. Ansässigkeit.....	452
1. Unbeschränkte Steuerpflicht.....	452
a) Wohnsitz .....	457
b) Gewöhnlicher Aufenthalt .....	461
c) Sonderfälle.....	463
d) Zusammenfassung der unbeschränkten Steuerpflicht .....	464
2. Beschränkte Steuerpflicht .....	465
a) Einkünfte i.S.v. § 49 EStG .....	466
b) Gehaltseinkünfte .....	468
aa) Arbeitsausübung im Inland (§ 49 Abs 1. Nr. 4a EStG) ..	469
bb) Verwertung im Inland (§ 49 Abs. 1 Nr. 4a EStG)....	471
cc) Leitender Angestellter einer inländischen Gesell-	
schaft (§ 49 Abs. 1 Nr. 4c EStG) .....	473
dd) Abfindungen (§ 49 Abs. 1 Nr. 4d EStG).....	475
c) Dividenden .....	478
d) Zinsen.....	479
e) Vermietung und Verpachtung .....	480
f) Zusammenfassung der beschränkten Steuerpflicht.....	481
3. Zwischenergebnis nach Prüfung der Ansässigkeit .....	482
V. Auslandstätigkeitserlass .....	484
1. Ziel des Erlasses .....	484
2. Voraussetzungen .....	485
VI. Doppelbesteuerungsabkommen (DBA) .....	486
1. Sinn der DBA.....	486
2. Mögliche Drohung einer Doppelbesteuerung .....	487
3. Grundschemata der DBA .....	488
a) Zweiseitige Verträge.....	489
b) Grundvoraussetzung für die Anwendbarkeit eines DBA...	490
c) Unterstellte Grundkonstellation .....	491
d) Tie-Breaker-Artikel.....	492
e) Einzelne Einkunftsartikel .....	495
f) Methoden zur Vermeidung der Doppelbesteuerung .....	497
g) Verbot der virtuellen Doppelbesteuerung/Rückfallklauseln..	501
h) Zusammenfassung Grundschemata der DBA .....	504
4. Gehaltsartikel .....	505
a) Spezialvorschriften .....	505
b) Aufbau des allgemeinen Gehaltsartikels.....	507
c) 183-Tage-Regel.....	509
d) Beispiele zum Gehaltsartikel .....	515

	<b>Rn.</b>
5. Besteuerung einzelner Vergütungselemente nach DBA .....	519
a) Laufendes Gehalt .....	520
b) Bonus/Tantieme .....	522
c) Voraus-/Nachzahlungen .....	524
d) Aktienoptionen (Stock Options) .....	526
e) Abfindungen .....	529
6. Dividendenartikel .....	530
7. Zinsartikel .....	532
8. Vermietungs- und Verpachtungsartikel .....	533
VII. Erhebungsformen .....	535
1. Unbeschränkte Steuerpflicht .....	536
2. Beschränkte Steuerpflicht .....	537
a) Einkünfte mit Quellensteuereinbehalt .....	538
aa) Abgeltungswirkung (§ 50 Abs. 5 EStG) .....	539
bb) Keine Verlustverrechnung (§ 50 Abs. 2 EStG) .....	541
b) Einkünfte ohne Quellensteuereinbehalt .....	542
c) Gehaltseinkünfte .....	544
d) Dividenden .....	545
e) Zinsen .....	546
f) Vermietung und Verpachtung .....	547
VIII. Lohnsteuer .....	548
1. Prüfschema zur Lohnsteuer .....	549
a) Einkommensteuerpflichtige Gehälter .....	554
b) Inländischer Arbeitgeber .....	556
c) Arbeitgeberbegriff .....	559
2. Freistellungen .....	563
a) Auslandstätigkeitserlass .....	564
b) Befreiungen aufgrund DBA .....	565
3. Zusammenfassung Lohnsteuer .....	566
4. Lohnsteuerfälle aus der Praxis .....	568
IX. Zusammenfassung .....	575
X. Querverbindungen zur Sozialversicherung .....	578
XI. Praxisfälle mit Lösungen .....	579
XII. Ablaufdiagramm zur Prüfung der Einkommensteuerpflicht von Gehältern im Heimat- und Gastland .....	580
	<b>Seite</b>
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	299