

Michael Müller

Der Arbeitnehmerbegriff im europäischen und deutschen Arbeitsrecht

Masterarbeit

BEI GRIN MACHT SICH IHR WISSEN BEZAHLT



- Wir veröffentlichen Ihre Hausarbeit, Bachelor- und Masterarbeit
- Ihr eigenes eBook und Buch - weltweit in allen wichtigen Shops
- Verdienen Sie an jedem Verkauf

Jetzt bei www.GRIN.com hochladen
und kostenlos publizieren



DER ARBEITNEHMERBEGRIFF IM EUROPÄISCHEN UND DEUTSCHEN ARBEITSRECHT

Magisterarbeit zum Erwerb des akademischen Grades „Magister des Europäischen Rechts“

(LL.M. Eur.)

INHALTSVERZEICHNIS

Inhaltsverzeichnis.....	II
Literaturverzeichnis.....	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Teil Eins: Einführung	15
A. Der Untersuchungsgegenstand und seine Eingrenzung.....	15
I. Das Grünbuch der Kommission zum Arbeitsrecht	15
II. Einführung eines einheitlichen Arbeitnehmerbegriffs auf europäischer Ebene?.....	16
B. Bedeutung des Arbeitnehmerbegriffs.....	18
Teil Zwei: Der Arbeitnehmerbegriff im Europäischen Arbeitsrecht	19
C. Der Arbeitnehmerbegriff des Freizügigkeitsrechts.....	21
I. Autonome Begriffsbildung durch den EuGH	21
II. Einzelkriterien	22
1. Erbringung von Leistungen für einen anderen	22
a) Umfang der Leistungserbringung.....	22
b) Maßnahmen die ausschließlich der Rehabilitation dienen	24
c) Tätigkeiten im öffentlichen Dienst, Beamte	24
d) Schüler, Studierende.....	25
e) Auszubildende, Praktikanten.....	26
f) Prostituierte	28
g) Berufssportler	28
h) Beschäftigungsverhältnisse mit Kirchen bzw. religiösen Gruppen	29
2. Weisungsgebundenheit.....	29

a)	Beschäftigungsverhältnisse zwischen Familienangehörigen	30
b)	Leitende Angestellte, Vorstände, Geschäftsführer, Aufsichtsräte	31
c)	Wirtschaftlich abhängige Beschäftigte - arbeitnehmerähnliche Personen	32
aa)	Rechtsprechung des EuGH	32
bb)	Meinungen in der Literatur	33
cc)	Eigene Auslegung	34
(1)	Wortlaut des Art. 39 EG.....	34
(2)	Systematische und teleologische Auslegung.....	35
(3)	„effet utile“ und Verhältnis zur Niederlassungsfreiheit	36
(4)	Historische Auslegung	37
(5)	Ergebnis der eigenen Auslegung.....	37
3.	Entgeltlichkeit.....	38
a)	Höhe und Herkunft des Entgelts	38
b)	Besoldung von Beamten.....	39
c)	Unentgeltliche Praktika, Volontärsstellen.....	39
III.	Ergebnis zum Arbeitnehmerbegriff des Freizügigkeitsrechts.....	40
D.	Arbeitnehmerbegriff des Art. 141 EG	40
I.	Autonome an Art. 39 EG angelehnte Begriffsbestimmung	40
II.	Keine Einbeziehung selbständig Tätiger.....	41
E.	Der Arbeitnehmerbegriff des Art. 137 EG.....	42
I.	Art. 137 EG als Kompetenznorm für das Arbeitsschutzrecht der Gemeinschaft.....	42
II.	Bestimmung des Begriffsinhaltes	42
1.	Begriffsbestimmung durch den EuGH	42
2.	Autonome Begriffsbestimmung	43
3.	Begriffsbestimmung im Schrifttum	44
a)	Umfassendes Verständnis des Arbeitnehmerbegriffs	44
b)	Behandlung der arbeitnehmerähnlichen Beschäftigten.....	44
4.	Eigene Auslegung.....	46
a)	Wortlaut der Vorschrift	46
b)	Blick in die Gesetzssystematik.....	46
c)	Ergebnis der eigenen Auslegung.....	47
F.	Der Arbeitnehmerbegriff des Arbeitsschutzrechts	48
I.	Die Rahmenrichtlinie 89/391/EWG	48
1.	Inhalt und Zweck der Rahmenrichtlinie	48
2.	Arbeitnehmerbegriff der Rahmenrichtlinie	49
a)	Art. 3 lit. a RL 89/391/EWG	49
b)	Meinungen im Schrifttum	49
c)	Rechtsprechung des EuGH.....	50

d) Eigene Auslegung	50
aa) Autonome Begriffsbildung.....	50
bb) Inhaltliche Ausgestaltung des Arbeitnehmerbegriffs.....	51
(1) Wortlaut der Vorschrift	51
(2) Gesetzssystematik.....	52
(3) Teleologische Auslegung	53
(4) Ergebnis der eigenen Auslegung.....	54
II. Auf Art. 16 der Rahmenrichtlinie 89/391/EWG fußende Einzelrichtlinien.....	54
1. „Telearbeitsrichtlinie“ (90/270/EWG)	55
2. „Baustellenrichtlinie“ (92/57/EWG)	56
G. Richtlinie über die Unterrichtung und Anhörung von Arbeitnehmern.....	57
I. Inhalt und Zweck der Richtlinie.....	57
II. Persönlicher Anwendungsbereich	57
H. Richtlinie über den Betriebsübergang.....	58
I. Inhalt und Zweck der Richtlinie.....	58
II. Persönlicher Anwendungsbereich	58
1. Art. 2 Abs. 1 lit. d der Richtlinie	58
2. Zwitterkonstruktion zwischen autonomer und nationaler Begriffsbildung.....	60
Teil Drei: Der Arbeitnehmerbegriff im deutschen Arbeitsrecht	60
I. Begriffsbildung durch die Rechtsprechung des BAG	60
I. Fehlen einer gesetzlichen Regelung.....	60
II. Prinzip der Einheitlichkeit des Arbeitnehmerbegriffs.....	62
III. Einzelkriterien des Arbeitnehmerbegriffs nach der Rechtsprechung des BAG	62
1. Privatrechtlicher Vertrag	63
a) Arbeitsverhältnis kraft Gesetzes.....	63
b) Strittige Fallgruppen.....	64
aa) Beamte.....	64
bb) Strafgefangene.....	64
cc) Beschäftigung von Angehörigen.....	64
dd) Mitglieder religiöser Vereinigungen oder gemeinnütziger Gemeinschaften bzw. Vereine	65
2. Leistung von Arbeit geschuldet.....	65
a) Grundsätzlich gegen Entgelt	65
b) Unentgeltliche Beschäftigungsformen	66
c) Definition des Merkmals „Arbeit“	66
3. Persönliche Abhängigkeit.....	67
a) Persönliche Abhängigkeit aus der Sicht der Rechtsprechung.....	67
aa) Typologische Methode.....	67

bb) Einzelkriterien	68
(1) Weisungsgebundenheit.....	68
(a) Zeitliche Weisungsgebundenheit	57
(b) Örtliche Weisungsgebundenheit	57
(c) Fachliche Weisungsgebundenheit	58
(2) Eingliederung in fremden Betriebsablauf	71
(3) Weitere Indizien	71
(4) Wirtschaftliche Abhängigkeit	73
J. Kritik aus dem Schrifttum am Arbeitnehmerbegriff der Rechtsprechung	74
I. Typologische Methode.....	74
II. Eingliederung in den fremden Betriebsablauf.....	76
III. Ansatz zur Neubestimmung des Begriffs von Wank	77
1. Unternehmerrisiko als Abgrenzungsmerkmal	77
2. Reaktionen aus dem Schrifttum.....	78
3. Eigene Bewertung.....	80
IV. Begriffsbestimmung durch Richardi	80
V. Ein neuer Ansatz: Entwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes?	81
1. Entwurf einer Legaldefinition	81
2. Reaktionen aus dem Schrifttum.....	81
VI. Zusammenfassung und Bewertung der Kritik aus der Literatur	82
Teil Vier: Vergleich der vorgefundenen Begrifflichkeiten	83
K. Die Weisungsbindung als zentrales Abgrenzungskriterium	83
I. Weisungsbindung im deutschen und europäischen Arbeitsrecht.....	83
II. Begriffsbildung in anderen Mitgliedstaaten.....	84
L. Das Prinzip der Einheitlichkeit des Arbeitnehmerbegriffs	84
M. Vergleich der im EU-Recht vorgefundenen Arbeitnehmerbegriffe	84
N. Vergleich mit dem Arbeitnehmerbegriff des deutschen Arbeitsrechts	86
I. Arbeitnehmerbegriff des Freizügigkeitsrechts und des deutschen Arbeitsrechts	86
II. Arbeitnehmerbegriff des europäischen Arbeitsschutzrechts und des deutschen Arbeitsrechts	88
III. Zusammenfassung	88
Teil Fünf: Vereinheitlichung des Arbeitnehmerbegriffs auf EU-Ebene	90

O. Reaktionen auf das Grünbuch zum Arbeitsrecht.....	90
P. Kompetenz der Union zur Vereinheitlichung des Arbeitnehmerbegriffs	90
I. Frage der Kompetenzen im Grünbuch zum Arbeitsrecht	90
1. Ausgangssituation innerhalb der Gemeinschaft	91
a) Problem der „verschleierte Beschäftigung“	91
b) Behandlung wirtschaftlich abhängiger Beschäftigter	92
2. Überlegungen der Kommission zur Kompetenzfrage	92
II. Mögliche Kompetenznormen im Gemeinschaftsrecht.....	93
1. Art. 137 EG.....	93
a) Anwendungsbereich	93
b) Subsidiarität.....	94
2. Art. 94 f. EG	96
3. Art. 39 f. EG	97
4. Weitere Kompetenznormen.....	97
5. Ergebnis zur Kompetenzfrage	99
Teil Sechs: Ausblick in die Zukunft.....	100

LITERATURVERZEICHNIS

- Balze*, Wolfgang: Die sozialpolitischen Kompetenzen der Europäischen Union, 1994.
- Barnard*, Catherine: EC Employment Law, 3. Auflage, 2006.
- Bauer*, Jobst-Hubertus/*Baeck*, Ulrich/*Schuster*, Doris-Maria: Scheinselbständigkeit, 2000.
- Bauschke*, Hans-Joachim: Auf dem Weg zu einem neuen Arbeitnehmerbegriff, in: RdA 1994, S. 209 ff.
- Bayreuther*, Frank: Das Grünbuch der Kommission zum Arbeitsrecht, in: NZA 2007, S. 371 ff.
- Bepler*, Klaus/*Böhle*, Thomas/*Martin*, Kurt/*Stöhr*, Frank (Hrsg.): Beck'scher Online-Kommentar TV-L, Edition 3, Stand: 01.12.2007 (zitiert: Bearbeiter in: Beck'scher Online-Kommentar).
- Bercusson*, Brian: European Labour Law, 1996.
- Ders.*: Briefing Paper – Hearing on the Commission's Green Paper "Modernising labour law to meet the challenges of the 21st century", 2007, abrufbar auf der Homepage des Europäischen Parlaments:
http://www.europarl.europa.eu/meetdocs/2004_2009/documents/dv/657/657769/657769en.pdf
- Bieber*, Roland/*Epiney*, Astrid/*Haag*, Marcel: Die Europäische Union, 7. Auflage, 2006.
- Blanpain*, Roger: European Labour Law, 10. Auflage, 2006.
- Ders./Schmidt*, Marlene/*Schweibert*, Ulrike: Europäisches Arbeitsrecht, 2. Auflage, 1996.
- Brandes*, Heike: System des europäischen Arbeitsschutzrechts, 1999.
- Brüggemann*, Harald: Die Freizügigkeit der Arbeitnehmer im Bereich der Europäischen Gemeinschaften, 1972.
- Buchner*, Herbert: Das Recht der Arbeitnehmer, der Arbeitnehmerähnlichen und der Selbständigen – jedem das Gleiche oder jedem das Seine?, in: NZA 1998, S. 1144 ff.
- Ders.*: Die Rolle des Europäischen Gerichtshofs bei der Entwicklung des Arbeitsrechts, in: ZfA 1993, S. 279 ff.

- Bundesrat*: Beschluss des Bundesrates vom 09.03.2007 – Grünbuch der Kommission der Europäischen Gemeinschaften: Ein moderneres Arbeitsrecht für die Herausforderungen des 21. Jahrhunderts, Drucksache: 868/06 im Internet abrufbar unter:
<http://dip.bundestag.de/brd/2006/0868-06B.pdf>
- Bundesregierung*: Stellungnahmen der Bundesregierung zum Grünbuch der Europäischen Kommission „Ein modernes Arbeitsrecht für die Herausforderungen des 21. Jahrhunderts“ vom 18.04.2007, auf der Homepage des Bundesministeriums für Arbeit und Soziales abrufbar:
http://www.bmas.de/coremedia/generator/422/property=pdf/2007_04_18_stellungnahmen_der_bundesregierung_zum_gruenbuch_der_eu.pdf
- Burrows, Noreen/Mair, Jane*: European Social Law, 1996.
- Calliess, Christian/Ruffert, Matthias* (Hrsg.): EUV/EGV, 3. Auflage, 2007 (zitiert: Bearbeiter in: Calliess/Ruffert, EUV/EGV).
- Däubler, Wolfgang*: Arbeitnehmerähnliche Personen im Arbeits- und Sozialrecht und im EG-Recht, in: ZIAS 2000, S. 326 ff.
- Dauses, Manfred A.*: Die Rechtsprechung des Gerichtshofes auf dem Gebiet des freien Personenverkehrs innerhalb der Europäischen Gemeinschaft, 1980.
- Dungs, Dorothee*: Die Europäisierung des deutschen Arbeitsrechts und der geschlechterspezifische Gleichbehandlungsgrundsatz, 1998.
- Dütz, Wilhelm*: Arbeitsrecht, 11. Auflage, 2006.
- Europäisches Parlament*: Bericht über ein moderneres Arbeitsrecht für die Herausforderungen des 21. Jahrhunderts vom 25.06.2007, (2007/2023 (INI)), deutsche Sprachfassung auf der Homepage des Europäischen Parlaments abrufbar unter:
<http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-//EP//NONSGML+REPORT+A6-2007-0247+0+DOC+PDF+V0//DE&language=DE>
- Everling, Ulrich*: Von der Freizügigkeit der Arbeitnehmer zum Europäischen Bürgerrecht?, in: EuR, Beiheft 1/1990, S. 81 ff.
- Fuchs, Maximilian/Marhold, Franz*: Europäisches Arbeitsrecht, 2. Auflage, 2006.
- Goerlich, Helmut/Bräth, Peter*: Europäische Freizügigkeit und nationaler Ämterzugang, in: DÖV 1987, S. 1038 ff.
- Grabitz, Eberhard/Hilf, Meinhard* (Hrsg.): Das Recht der Europäischen Union, Loseblattsammlung, Stand: Oktober 2005 (zitiert: Bearbeiter in: Grabitz/Hilf).
- Griebeling, Gert*: Die Merkmale des Arbeitsverhältnisses, in: NZA 1998, S. 1137 ff.

- Grobys, Marcel*: Abgrenzung von Arbeitnehmern und Selbständigen, in: NJW 2005, S. 81 ff.
- Groeben, Hans von der/Schwarze, Jürgen*: Vertrag über die Europäische Union und Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft – Kommentar, 6. Auflage, 2003 (zitiert: Bearbeiter in: GS, EU/EG-Kommentar).
- Hanau, Peter/Steinmeyer, Heinz-Dietrich/Wank, Rolf*: Handbuch des Europäischen Arbeits- und Sozialrechts, 2002 (zitiert: HEAS – Bearbeiter).
- Hanau, Peter*: Das Arbeitnehmer-Entsendegesetz, in: NJW 1996, S. 1369 ff.
- Henssler, Martin/Braun, Axel*: Arbeitsrecht in Europa, 2. Auflage, 2007.
- Henssler, Martin/Preis, Ulrich*: Diskussionsentwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes (ArbVG) – Stand: November 2007, abgedruckt in: NZA 2007, Beilage zu Heft 21.
- Herdegen, Matthias*: Europarecht, 8. Auflage, 2006.
- Hilger, Marie Luise*: Zum „Arbeitnehmer-Begriff“, in: RdA 1989, S. 1 ff.
- Holbeck, Thomas/Schwindl, Ernst*: Arbeitsrecht – Eine Anleitung für Klausur und Praxis, 7. Auflage, 2006.
- Hromadka, Wolfgang*: Arbeitnehmer, Arbeitnehmergruppen und Arbeitnehmerähnliche im Entwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes, in: NZA 2007, S. 839 ff.
- Ders.*: Arbeitnehmer oder freier Mitarbeiter?, in: NJW 2003, S. 1847 ff.
- Ders.*: Arbeitnehmerbegriff und Arbeitsrecht – Zur Diskussion um die „neue Selbständigkeit“ in: NZA 1997, S. 569 ff.
- Ders.*: Zur Begriffsbestimmung des Arbeitnehmers – Unter besonderer Berücksichtigung der neueren Gesetzesentwürfe, in: Der Betrieb, 1998, S. 195 ff.
- Hueck, Alfred/Nipperdey, Hans Carl*: Lehrbuch des Arbeitsrechts, Erster Band, 7. Auflage, 1963.
- Kenner, Jeff*: EU Employment Law, 2003.
- Kittner, Michael/Zwanziger, Bertram* (Hrsg.): Arbeitsrecht – Handbuch für die Praxis, 3. Auflage, 2005 (zitiert: Bearbeiter in Arbeitsrecht – Handbuch für die Praxis).
- Klumpp, Steffen*: Das Subsidiaritätsprinzip im Arbeitsrecht (Arbeitspapier herausgegeben von der Konrad-Adenauer-Stiftung), 2006, im Internet abrufbar unter:
<http://www.kas.de/wf/de/33.9063/>