



Anna Ricarda Gerlach

Die Flexibilisierung des Arbeitsmarktes – Arbeitnehmerüberlassung in Italien und Deutschland im Rechtsvergleich

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung.....	1
I. Gegenstand und Ziel der Untersuchung	1
II. Gang der Untersuchung	5
§ 2 Begriff der Arbeitnehmerüberlassung.....	7
I. Definition nach deutschem Recht	9
II. Definition nach italienischem Recht	9
§ 3 Die gesetzliche Entwicklung.....	11
I. Die gesetzliche Entwicklung in Italien.....	11
1. Vorgaben höherrangigen Rechtes.....	11
2. Überblick über die wichtigsten Maßnahmen der Gesetzgebung	13
a) Ausgangslage.....	13
b) Das Gesetz Nr. 1369 vom 23.10.1960.....	14
c) Das Gesetz Nr. 196 vom 24.6.1997 – <i>Pacchetto Treu</i>	15
d) Die Gesetzesverordnung Nr. 469 vom 23.12.1997.....	17
e) Das Gesetz Nr. 488 vom 23.12.1999 – <i>Legge Finanziaria 2000</i>	18
f) Die Gesetzesverordnung Nr. 368 vom 6.9.2001	18
g) Die Biagi-Reform	19
aa) Ziel.....	19
bb) Ausgangspunkt: Das Weißbuch vom Oktober 2001	19
cc) Das Gesetz Nr. 30 vom 14.2.2003 – <i>Legge Biagi</i>	22
dd) Die Gesetzesverordnung Nr. 276 vom 10.9.2003	24
h) Das Gesetz Nr. 247 vom 24.12.2007 – <i>Pacchetto Welfare</i>	29
i) Das Gesetzesdekret Nr. 112 vom 25.6.2008.....	30
j) Das Gesetz Nr. 191 vom 23.12.2009 – <i>Legge Finanziaria 2010</i>	30
k) Das Gesetz Nr. 183 vom 4.11.2010 – <i>Collegato Lavoro</i>	32
l) Die Gesetzesverordnung Nr. 24 vom 2.3.2012	40
m) Das Gesetz Nr. 92 vom 28.6.2012 – <i>Riforma Fornero</i>	44
aa) Eintritt in den Arbeitsmarkt	44
bb) Austritt aus dem Arbeitsmarkt	48

II. Darstellung der Entwicklung der Gesetze in Deutschland anhand der wichtigsten Reformen	51
1. Die Historie des Arbeitnehmerüberlassungsgesetzes bis zu den Reformen 2011	51
2. Das Erste Gesetz zur Änderung des Arbeitnehmerüberlassungsgesetzes	55
3. Zusammenfassung	59
§ 4 Die Arbeitnehmerüberlassung in Italien und Deutschland nach den Reformen	61
I. Die Arbeitnehmerüberlassung als Dreiecksverhältnis	61
II. Abgrenzung	62
1. Die Entsendung von Arbeitnehmern	62
a) Die Entsendung von Personal in Italien (<i>distacco</i>)	62
b) Die Arbeitnehmerentsendung nach deutschem Recht	64
2. Der Werkvertrag	64
a) Der Unternehmerwerkvertrag in Italien (<i>appalto</i>)	64
b) Der Werkvertrag nach deutschem Recht	66
3. Die Arbeitsvermittlung	69
a) Das Verbot der Arbeitsvermittlung in Italien	69
b) Die vermutete Arbeitsvermittlung gemäß § 1 Abs. 2 AÜG in Deutschland	72
c) Zusammenfassung	77
III. Das Dreipersonenverhältnis	77
1. Der Verleiher	77
a) Die Erlaubnis zur Arbeitnehmerüberlassung nach italienischem Recht	77
aa) Das Zulassungsverfahren	79
bb) Die Einführung des Netzwerksystems	82
b) Die Erlaubnis zur Arbeitnehmerüberlassung nach deutschem Recht	84
c) Rechtsvergleichende Erwägungen	87
d) Ausnahmen von der Erlaubnispflicht	89
e) Zusammenfassung	95
2. Der Entleiher in Italien	96
a) Entleiher aus dem Bereich der Privatwirtschaft	96
b) Öffentlicher Bereich	96
3. Der Leiharbeiter in Italien	97
4. Zusammenfassung	97

IV. Der Arbeitnehmerüberlassungsvertrag.....	97
1. Die Rechtsbeziehung zwischen Ver- und Entleiher	97
a) In der italienischen Rechtsordnung.....	97
b) In der deutschen Rechtsordnung.....	98
2. Die befristete Arbeitnehmerüberlassung	99
a) Die Gestaltung in der italienischen Rechtsordnung.....	99
b) Die Gestaltung in der deutschen Rechtsordnung	104
c) Zusammenfassende Erwägung	107
3. Die unbefristete Arbeitnehmerüberlassung	107
a) Die Gestaltung in der italienischen Rechtsordnung.....	107
b) Rechtsvergleichende Erwägungen	109
4. Form und Inhalt des Arbeitnehmerüberlassungsvertrages.....	110
a) Die Vorgaben der italienischen Rechtsordnung.....	110
aa) Form.....	110
bb) Inhalt.....	110
b) Die Vorgaben der deutschen Rechtsordnung.....	112
aa) Form.....	112
bb) Inhalt.....	113
c) Rechtsvergleichende Erwägungen	116
5. Die Pflichten von Ver- und Entleiher.....	117
a) Die Systematik.....	117
aa) Nach italienischem Recht	117
bb) Nach deutschem Recht.....	119
b) Die Vergütungspflicht	120
aa) Nach italienischem Recht	120
bb) Nach deutschem Recht.....	122
cc) Rechtsvergleichende Erwägungen	124
6. Die Beendigung des Arbeitnehmerüberlassungsvertrages	126
a) Nach italienischem Recht	126
b) Nach deutschem Recht	126
7. Die verbotene Arbeitnehmerüberlassung	127
V. Das Leiharbeitsverhältnis.....	128
1. Das Leiharbeitsverhältnis im italienischen Recht.....	128
a) Der befristete Leiharbeitsvertrag	129
b) Der unbefristete Leiharbeitsvertrag	132
2. Das Leiharbeitsverhältnis im deutschen Recht.....	133
a) Der befristete Leiharbeitsvertrag	134
b) Der unbefristete Leiharbeitsvertrag	139

3. Rechtsvergleichende Erwägungen.....	144
a) Der befristete Leiharbeitsvertrag	145
b) Der unbefristete Leiharbeitsvertrag	146
4. Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses	147
a) Die italienische Regelung	147
b) Die deutsche Regelung	149
5. Der Status des Arbeitgebers	150
a) Nach italienischem Recht	150
b) Nach deutschem Recht	151
c) Rechtsvergleichende Erwägungen	151
6. Die Dokumentationspflicht	152
a) Die Mitteilung an das Arbeitsamt	152
b) Die Registrierungspflicht des Verleihers	153
c) Die Registrierungspflicht des Entleihers	154
d) Zusammenfassung	154
7. Der Status des Leiharbeitnehmers	154
a) Der Gleichbehandlungsgrundsatz	154
aa) Der Gleichbehandlungsgrundsatz in Italien.....	154
bb) Der Gleichbehandlungsgrundsatz in Deutschland	157
cc) Zusammenfassung	159
b) Weitere Schutzvorschriften.....	159
aa) Die Informationspflicht gegenüber dem Arbeitnehmer	159
(1) Die italienische Regelung	159
(2) Die deutsche Regelung.....	160
(3) Rechtsvergleichende Erwägungen	162
bb) Der Arbeits- und Gesundheitsschutz.....	164
(1) Regelungen in der italienischen Rechtsordnung	164
(2) Regelung in der deutschen Rechtsordnung	166
(3) Rechtsvergleichende Erwägungen	167
c) Gewerkschaftliche Rechte der Leiharbeitnehmer	168
aa) Die Ausgestaltung in Italien.....	168
bb) Die Ausgestaltung in Deutschland.....	173
cc) Rechtsvergleichende Erwägungen	176
d) Die zivilrechtliche Haftung für Schäden.....	178
aa) In der italienischen Rechtsordnung.....	178
bb) In der deutschen Rechtsordnung.....	179
cc) Rechtsvergleichende Erwägungen	181
e) Bildungs- und Lohnergänzungsfonds	181
aa) In Italien.....	181
bb) Rechtsvergleichende Erwägungen	183

VI. Die unrechtmäßige Arbeitnehmerüberlassung	184
1. Die unrechtmäßige Arbeitnehmerüberlassung im italienischen Recht	185
a) Die regelwidrige Arbeitnehmerüberlassung	185
aa) Die zivilrechtlichen Aspekte der regelwidrigen Arbeitnehmerüberlassung	185
bb) Die Verwaltungssanktion für die regelwidrige Arbeitnehmerüberlassung	191
b) Die missbräuchliche Arbeitnehmerüberlassung und der rechtswidrige Einsatz.....	194
aa) Der Tatbestand der missbräuchlichen Arbeitnehmerüberlassung (Art. 18 Abs. 1 Gesetzesverordnung Nr. 276/2003)...	194
bb) Der Qualifikationstatbestand	196
cc) Die Privilegierung.....	197
dd) Die obligatorische Einziehung	198
ee) Das Vergehen des Entleihers (Art. 18 Abs. 2 Gesetzesverordnung Nr. 276/2003).....	199
c) Die betrügerische Arbeitnehmerüberlassung	200
aa) Der Tatbestand der betrügerischen Arbeitnehmerüberlassung	200
bb) Die Abgrenzung zur missbräuchlichen Arbeitnehmerüberlassung	201
cc) Die Sanktionen.....	202
d) Die obligatorische Anordnung (Art. 15 Gesetzesverordnung Nr. 124/2004).....	203
e) Der öffentliche Entleiher	204
f) Zusammenfassung	205
2. Die unrechtmäßige Arbeitnehmerüberlassung im deutschen Recht	205
a) Die Arbeitnehmerüberlassung ohne Verleiherlaubnis (§ 9 Nr. 1 AÜG).....	205
b) Die Verletzung des Gleichbehandlungsgebotes (§ 9 Nr. 2 AÜG) ..	209
aa) Inhalt des § 9 Nr. 2 AÜG	209
bb) Abweichungsmöglichkeiten.....	211
cc) Verstöße gegen das Gleichbehandlungsgebot.....	215
3. Rechtsvergleichende Erwägungen.....	216
§ 5 Die Bewertung der Reformen	219
I. Die Bewertung der Biagi-Reform	219
1. Die Beurteilung unter italienischen Gesichtspunkten.....	219
2. Die Beurteilung unter europarechtlichen Gesichtspunkten	226

II. Die Bewertung der jüngsten Reformen in Italien.....	228
III. Die Bewertung der jüngsten Reform in Deutschland.....	230
IV. Schlussgedanken zum Flexicurity-Konzept.....	236
§ 6 Grenzüberschreitende Arbeitnehmerüberlassung.....	239
I. Gewerberechtliche Zulässigkeit	239
II. Internationales Privatrecht	243
1. Der Leiharbeitsvertrag.....	243
2. Der Überlassungsvertrag	247
3. Das Verhältnis zwischen Entleiher und Leiharbeitnehmer.....	247
§ 7 Ergebnis	249
Literaturverzeichnis	251
Aufsätze und Monographien	251
Kommentare.....	275
Zeitungsartikel	277
Weitere Quellen	278
Abkürzungsverzeichnis.....	281
Deutsch	281
Italienisch.....	283