

# Arbeitnehmer- überlassung in der Bauwirtschaft

## Arbeitsrechtlicher Leitfaden

- Der Baubetrieb als Entleiher**
- Der Baubetrieb als Verleiher**
- Illegale Arbeitnehmerüberlassung**
- Vertragsmuster/Vordrucke**
- Rechtsgrundlagen**

Herausgegeben von  
Stefan Brettschneider  
Rechtsanwalt  
Berlin

Stand: März 2007

**Otto Elsner Verlagsgesellschaft**  
gegründet 1871 in Berlin



## Inhaltsverzeichnis

Geleitwort des Verlages .....	5
Abkürzungsverzeichnis .....	11
Hinweise für den Leser .....	14
<b>1 Grundlagen und Überblick .....</b>	<b>15</b>
<b>1.1 Rechtsgrundlagen .....</b>	<b>15</b>
<b>1.2 Begriff der Arbeitnehmerüberlassung .....</b>	<b>15</b>
<b>1.3 Keine Arbeitnehmerüberlassung .....</b>	<b>16</b>
1.3.1 Arbeitsvermittlung .....	16
1.3.2 Arbeitsgemeinschaften, § 1 Abs. 1 Satz 2 AÜG .....	17
1.3.3 Werkvertrag .....	19
1.3.4 Dienstvertrag .....	20
a) Überlassung von Maschinen mit Bedienpersonal .....	20
b) Sicherungsposten auf Baustellen .....	23
<b>1.4 Begriff des Baugewerbes .....</b>	<b>23</b>
1.4.1 Baubetriebe-Verordnung .....	26
1.4.2 Prüfung der Baubetriebe-Eigenschaft .....	27
<b>1.5 Besonderheiten im Baugewerbe .....</b>	<b>30</b>
<b>1.6 Weitere Informationsquellen .....</b>	<b>30</b>
<b>1.7 Überblick der Gestaltungsmöglichkeiten .....</b>	<b>32</b>
<b>2 Der Baubetrieb als Entleiher .....</b>	<b>33</b>
<b>2.1 Entleih für Arbeitertätigkeiten .....</b>	<b>33</b>
2.1.1 Grundsatz: Verbot der Arbeitnehmerüberlassung für Arbeitertätigkeiten .....	33
a) Gewerbsmäßige Arbeitnehmerüberlassung .....	33
b) Betriebe des Baugewerbes .....	34
c) Arbeitertätigkeiten .....	34
2.1.2 Ausnahmen von Einschränkung, § 1 b Satz 2 AÜG .....	35
a) Tariföffnungsklausel, § 1 b Satz 2 a) AÜG .....	35
b) Innerhalb desselben Rahmen- und Sozialkassentarif- vertrages, § 1 b Satz 2 a) AÜG .....	36
c) Betriebe mit Geschäftssitz in anderen Mitgliedstaaten des EWR, § 1 b Satz 3 AÜG .....	37
<b>2.2 Entleih für Angestelltentätigkeiten .....</b>	<b>38</b>
	7

**Inhaltsverzeichnis**

<b>2.3 Erlaubnispflicht – Übersicht</b> .....	38
2.3.1 Grundsatz: Verleiherlaubnis erforderlich, § 1 b Abs. 1 Satz 3 AÜG .....	40
2.3.2 Ausnahmen .....	40
a) Arbeitsplatzsichernde Überlassung mit Tarifvertrag, § 1 Abs. 3 Nr. 1 AÜG .....	40
b) Konzerninterne Überlassung, § 1 Abs. 3 Nr. 2 AÜG ...	41
c) Überlassung in das Ausland, § 1 Abs. 3 Nr. 3 AÜG ....	42
d) „Kollegenhilfe“, § 1 a Abs. 1 AÜG .....	42
<b>2.4 Schriftlicher Vertrag zwischen Verleiher und Entleiher</b> .....	44
2.4.1 Form .....	44
2.4.2 Mindestinhalt .....	44
2.4.3 Empfohlener Inhalt und Checkliste .....	45
<b>2.5 Entleiherpflichten gegenüber dem Leiharbeitnehmer</b> .....	46
<b>2.6 Die Haftung des Entleihers</b> .....	47
2.6.1 Haftung für den Gesamtsozialversicherungsbeitrag .....	47
a) wirksamer Überlassungsvertrag .....	47
b) unwirksamer Arbeitnehmerüberlassungsvertrag .....	48
2.6.2 Lohnsteuerhaftung .....	49
<b>2.7 Betriebsverfassungsrecht</b> .....	49
2.7.1 Rechte des Leiharbeitnehmers .....	49
2.7.2 Rechte des Betriebsrats .....	50
a) Vor Einsatz von Leiharbeitnehmern .....	50
b) Während des Einsatzes von Leiharbeitnehmern .....	51
<b>2.8 Arbeits- und Gesundheitsschutz</b> .....	51
<b>3 Der Baubetrieb als Verleiher</b> .....	52
<b>3.1 Verleiherlaubnis – Voraussetzungen und Verfahren</b> .....	52
3.1.1 Grundsatz: Anspruch auf Erlaubniserteilung .....	52
3.1.2 Ausnahme: Versagungstatbestände .....	52
a) Mangelnde Zuverlässigkeit .....	52
b) Mangelnde Betriebsorganisation .....	54
c) Verstoß gegen den Gleichstellungsgrundsatz .....	54
d) Ausländische Betriebsstätte .....	55
3.1.3 Erlaubnisverfahren .....	55
a) Antrag und Mitwirkung .....	55
b) Behördenentscheidung .....	55

8

**Inhaltsverzeichnis**

c) Kosten der Erlaubnis .....	56
d) Erlöschen der Erlaubnis .....	56
e) Rechtsschutz im Erlaubnisverfahren .....	57
<b>3.2 Vertragsgestaltung</b> .....	58
3.2.1 Vertrag zwischen Verleiher und Entleiher .....	58
3.2.2 Vertrag zwischen Verleiher und Leiharbeitnehmer .....	59
<b>3.3 Gewährung vergleichbarer Arbeitsbedingungen</b> .....	60
3.3.1 Gleichstellungsgrundsatz .....	60
a) Mindestlöhne im Tarifgebiet West (einschließlich Berlin) .....	61
b) Mindestlöhne im Tarifgebiet Ost .....	62
c) Ausblick: Weitere Mindestlöhne .....	63
3.3.2 Ausnahmen vom Gleichstellungsgrundsatz .....	63
a) Einsatzfreie Zeiten .....	63
b) Vorherige Arbeitslosigkeit .....	64
c) Abweichender Tarifvertrag .....	64
<b>3.4 Dokumentations-, Hinweis-, Aufbewahrungs- und Meldepflichten</b> .....	65
3.4.1 Dokumentationspflichten .....	65
3.4.2 Hinweispflichten gegenüber dem Leiharbeitnehmer .....	65
3.4.3 Aufbewahrungspflichten .....	66
3.4.4 Meldepflichten gegenüber der zuständigen Regionaldirektion .....	66
<b>3.5 Betriebsverfassungsrecht</b> .....	66
<b>3.6 Arbeits- und Gesundheitsschutz</b> .....	67
<b>4 Illegale Arbeitnehmerüberlassung</b> .....	69
<b>4.1 Konsequenzen bei illegaler Arbeitnehmerüberlassung</b> .....	69
4.1.1 Fingiertes Arbeitsverhältnis .....	69
4.1.2 Ordnungswidrigkeiten und Strafbestände .....	70
4.1.3 Ausschluss von öffentlichen Aufträgen .....	70
<b>4.2 Prüfmöglichkeiten der Erlaubnisbehörde</b> .....	74
<b>5 Vertragsmuster</b> .....	76
<b>5.1 ARGE-Vertrag</b> .....	77
<b>5.2 Verleihvertrag</b> .....	79

9

<b>Inhaltsverzeichnis</b>	
<b>6 Vordrucke der Bundesagentur für Arbeit</b> .....	84
6.1 Antrag auf Erteilung/Verlängerung einer Erlaubnis zur gewerbsmäßigen Arbeitnehmerüberlassung .....	85
6.2 Bescheinigung der Berufsgenossenschaft .....	89
6.3 Einverständnis mit dem Einholen von Auskünften beim Finanzamt .....	90
6.4 Bescheinigung der Krankenkasse .....	92
6.5 Anzeige der Überlassung von Arbeitnehmern .....	93
6.6 Anfrage zur Baubetriebe-Eigenschaft .....	96
6.7 Statistik nach dem Arbeitnehmerüberlassungsgesetz .....	97
6.7.1 Halbjahresstatistik .....	97
6.7.2 Statistik am Ende des Kalenderjahres .....	98
<b>7 Anhang</b> .....	99
7.1 Merkblatt zur Abgrenzung zwischen Arbeitnehmerüberlassung u. a. ....	99
7.2 Informationen zur Arbeitnehmerüberlassung .....	101
7.3 Merkblatt für Leiharbeiter .....	105
7.4 Informationen zur Baubetriebe-Eigenschaft von Entleihern .....	109
<b>8 Verzeichnis aller zitierten Vorschriften</b> .....	111
<b>9 Wichtige Anschriften</b> .....	187
9.1 Verbände und Gewerkschaften .....	187
9.2 Bundesagentur für Arbeit und Regionaldirektionen .....	187
9.3 Berufsgenossenschaften .....	187
9.4 Zollverwaltung .....	188
Stichwortverzeichnis .....	189

**(Telefax-) Bestellschein**

Hiermit bestelle(n) ich (wir)

\_\_\_\_\_ Exemplar(e) **Arbeitnehmerüberlassung in der Bauwirtschaft**  
Arbeitsrechtlicher Leitfaden zum Gesetz zur Regelung der gewerbsmäßigen Arbeitnehmerüberlassung (AÜG)  
 200 Seiten, 2007, € 19,80\*), Brosch., ISBN 978-3-87199-183-7  
 \*) einschließlich der gesetzlichen Mehrwertsteuer

---

<p><b>Direkt</b> bestellung unter                  Telefon +49 -60 71 -82 0940                  Telefax +49 -60 71 -82 0947                  (vertrieb@elsner.de)</p> <p><b>Otto Elsner Verlagsgesellschaft</b>                  mbH &amp; Co. KG                  Postfach 1362   Industriestr. 30                  64803 Dieburg   64807 Dieburg  <a href="http://www.elsner.de">http://www.elsner.de</a></p>	<p>_____ Unterschrift</p> <p>_____ Datum</p>
---	--

---

Name _____	Ort _____
Firma (optional) _____	
Straße _____	
Postleitzahl _____	
e-mail (-Adresse) _____	