

Gregor Thüsing

# **Scheinselbstständigkeit im internationalen Vergleich**

Unter Mitarbeit von

Maria Anochin, Melanie Granetzny, Sally Horler,  
Martin Kalf, Stephan Pötters, Lioba Sternberg,  
Tom Stiebert, Jan Thieken, Johannes Traut

sowie

Melissa Van Doorselaer, André Lucenti Estevam,  
Dógra Görög, Jan Jarosławski, Dr. Erika Kovács,  
Mario Krka, Mia Lazic, Iliana Nikolova,  
Manos Rodousakis, Mark Anton Škoda,  
Darya Sushkova



**PETER LANG**

Internationaler Verlag der Wissenschaften

## Inhalt

A.	Das internationale Problem der Scheinselbständigkeit.....	1
B.	Das deutsche Recht als Ausgangspunkt.....	5
I.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	5
II.	Abgrenzung der Begriffe Arbeitnehmer und Selbständiger in den unterschiedlichen Rechtsgebieten .....	6
1.	Arbeitsrecht .....	6
2.	Lohnsteuerrecht.....	7
3.	Sozialversicherungsrecht.....	8
4.	Strafrecht .....	10
III.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	10
1.	Arbeitsrechtlich .....	10
2.	Steuerrechtlich.....	12
3.	Sozialversicherungsrechtlich .....	12
4.	Strafrechtlich .....	13
C.	Spiegelung im Rechtsvergleich.....	15
I.	Belgien .....	15
1.	Die Problematik der sog. Scheinselbständigkeit.....	15
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	18
a)	Arbeitsrechtlich .....	19
b)	Sozialversicherungsrechtlich .....	19
c)	Steuerrechtlich.....	20
d)	Strafrechtlich .....	20
3.	Besonderheit – vorherige Feststellung des Status.....	21
4.	Zentrale Urteile zur Abgrenzung .....	21
II.	Brasilien .....	23
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	23
2.	Die Abgrenzung des Arbeitsverhältnisses vom freien Dienstvertrag ..	23
a)	Kontinuität.....	24
b)	Tätigkeit „für den Arbeitgeber“ .....	24
c)	Entgeltlichkeit .....	24
d)	Höchstpersönliche Leistung.....	24
e)	Unterordnung .....	24
3.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	25
a)	Arbeitsrechtlich .....	25
b)	Steuerrechtlich und sozialversicherungsrechtlich.....	25
c)	Strafrechtlich .....	26
III.	Bulgarien.....	27
1.	Die Problematik der „Scheinselbständigkeit“ im bulgarischen Recht.....	27

2.	Entstehung eines Arbeitsverhältnisses .....	27
a)	Zustandekommen und rechtliche Einordnung .....	27
b)	Begriff des Arbeitnehmers .....	28
c)	Begriff des Arbeitgebers .....	29
d)	Abgrenzung zum „Privatvertrag“ .....	29
3.	Rechtsfolgen bei Vorliegen eines (tatsächlichen) Arbeitsverhältnisses .....	30
a)	Arbeitsrechtliche Aspekte .....	30
b)	Feststellung des Vorliegens eines Arbeitsverhältnisses .....	30
c)	Regelung der rechtlichen Beziehung zwischen den Parteien .....	30
d)	Rechtsschutz .....	31
e)	Sozialversicherungsrechtliche Aspekte .....	31
f)	Steuerrechtliche Aspekte .....	32
g)	Strafrechtliche Aspekte .....	32
IV.	Dänemark .....	33
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	33
2.	Abhängige Beschäftigung und selbstständige Tätigkeit .....	33
3.	Arbeits-, sozial- und steuerrechtliche Sanktionen im Falle von Scheinselbständigkeit .....	35
V.	Frankreich .....	38
1.	Die Problematik „Scheinselbständigkeit“ – Arbeitnehmerdefinition im französischen Recht .....	38
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	40
a)	Arbeitsrechtlich .....	40
b)	Sozialversicherungsrechtlich .....	41
c)	Strafrechtlich .....	42
d)	Verwaltungsrechtlich .....	43
VI.	Griechenland .....	44
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	44
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	48
a)	Arbeitsrechtliche Konsequenzen .....	48
b)	Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen .....	48
c)	Steuerrechtliche Konsequenzen .....	48
d)	Strafrechtliche Konsequenzen .....	48
3.	Rechtsprechungsbeispiele des Obersten Griechischen Gerichtshofs .....	48
4.	Fazit .....	49
VII.	Italien .....	50
1.	Die Problematik des sog. „lavoro autonomo fittizio“ .....	50
2.	Die Abgrenzung der Begriffe Arbeitnehmer und Selbständiger .....	50
3.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	52
a)	Arbeitsrechtlich .....	52
b)	Sozialversicherungsrechtlich .....	53

# VIII

c) Sanktionen.....	54
VIII. Kanada.....	56
1. Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	56
2. Abgrenzung Arbeitnehmer-Selbständiger .....	56
a) In den dem <i>common law</i> unterliegenden Provinzen .....	56
b) In Québec .....	57
3. Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	58
a) Arbeitsrechtlich .....	58
b) Steuerrechtlich.....	59
c) Sozialversicherungsrechtlich .....	59
d) Strafrechtlich.....	59
IX. Kroatien.....	60
1. Das Problem der sogenannten “Scheinselbständigkeit” .....	60
2. Die rechtlichen Konsequenzen der Scheinselbständigkeit .....	61
a) Arbeitsrecht.....	61
b) Steuerrecht.....	61
c) Sozialversicherungsrecht.....	62
d) Strafrecht .....	62
X. Luxemburg .....	63
1. Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	63
2. Die Abgrenzung Arbeitnehmer - Selbständiger im luxemburgischen Recht .....	64
3. Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	66
a) Arbeitsrechtlich .....	66
b) Sozialversicherungsrechtlich .....	67
c) Steuerrechtlich.....	67
d) Strafrechtlich .....	67
4. Kontrolle von Arbeitsverhältnissen durch Behörden.....	68
XI. Montenegro .....	69
1. Die Problematik der Scheinselbständigkeit .....	69
2. Abgrenzung Arbeitnehmer/ Selbständiger.....	69
3. Rechtsfolgen der Scheinselbständigkeit .....	70
a) Arbeitsrecht.....	70
b) Steuerrecht.....	70
c) Sozialversicherungsrecht.....	70
d) Strafrecht .....	71
XII. Niederlande .....	72
1. Die Problematik der sog. Scheinselbständigkeit.....	72
2. Insbesondere Selbständige ohne Personal .....	73
3. Abgrenzung Arbeitnehmer – Selbständiger.....	74
4. Rechtsfolgen der Scheinselbständigkeit .....	75
a) Arbeitsrechtliche Konsequenzen.....	75

b)	Sozialversicherungsrechtliche und steuerrechtliche Konsequenzen ...	76
c)	Strafrechtliche Konsequenzen.....	77
5.	Besonderheit: Die VAR .....	77
XIII.	Österreich .....	80
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	80
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	81
a)	Arbeitsrechtlich .....	81
b)	Steuerrechtlich.....	82
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	83
d)	Strafrechtlich .....	83
XIV.	Polen.....	85
1.	Abgrenzung zwischen Arbeitnehmern und Selbständigen .....	85
2.	Die rechtlichen Folgen der Scheinselbständigkeit.....	86
a)	Arbeitsrechtliche Folgen .....	86
b)	Sozialversicherungsrechtliche Folgen.....	87
c)	Steuerrechtliche Folgen.....	87
d)	Strafrechtliche Folgen .....	88
XV.	Rumänien .....	89
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	89
2.	Die Abgrenzung der sog. „Scheinselbständigkeit“ von der „echten“ Selbständigkeit .....	90
3.	Rechtliche Konsequenzen einer „Scheinselbständigkeit“ .....	91
XVI.	Russland .....	92
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	92
a)	Arbeitsvertrag (трудовой договор, § 57 des Arbeitsgesetzbuches der Russischen Föderation).....	92
b)	Zivilrechtlicher Vertrag (гражданско-правовой договор) .....	93
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	93
a)	Arbeitsrechtlich .....	93
b)	Steuerrechtlich.....	95
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	96
d)	Strafrechtlich/Administrativ.....	96
XVII.	Schweiz .....	97
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	97
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	98
a)	Arbeitsrechtlich .....	98
b)	Steuerrechtlich.....	99
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	100
d)	Strafrechtlich .....	101
XVIII.	Slowakei .....	102
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	102
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	103

XIX.	Spanien .....	105
1.	Die Problematik der Scheinselbständigkeit .....	105
2.	Abgrenzung Arbeitnehmer/Selbständiger .....	105
3.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	107
a)	Arbeitsrechtlich .....	107
b)	Sozialversicherungsrechtlich .....	108
c)	Spezielle Folgen der Scheinselbständigkeit .....	109
XX.	Südafrika .....	111
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	111
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	111
a)	Arbeitsrechtlich .....	111
b)	Steuerrechtlich .....	113
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	115
d)	Strafrechtlich .....	115
XXI.	Tschechien .....	116
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	116
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	118
a)	Arbeitsrechtlich .....	118
b)	Steuerrechtlich .....	119
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	120
d)	Strafrechtlich .....	121
XXII.	Ungarn .....	122
1.	Die Problematik der sog. „Scheinselbständigkeit“ .....	122
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	122
a)	Arbeitsrechtlich .....	122
b)	Steuerrechtlich und sozialversicherungsrechtlich .....	124
c)	Strafrechtlich .....	124
XXIII.	Vereinigte Staaten von Amerika .....	125
1.	Die Problematik der sog. „Misclassification of workers“ .....	125
2.	Arbeitnehmerbegriff .....	126
a)	Arbeitnehmerbegriff nach dem <i>common law test</i> .....	126
b)	Arbeitnehmerbegriff der arbeitsrechtlichen Gesetze .....	127
3.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	128
a)	Arbeitsrechtlich .....	128
b)	Steuerrechtlich .....	128
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	130
aa)	Sozialversicherungsbeiträge und Medicare .....	130
bb)	Gesetzliche Arbeitslosen- und Unfallversicherung .....	131
d)	Strafrechtlich .....	132
XXIV.	Vereinigtes Königreich .....	134
1.	Die Problematik der sog. „false self-employment“ .....	134
2.	Die rechtlichen Konsequenzen einer Scheinselbständigkeit .....	135

a)	Arbeitsrechtlich .....	135
b)	Steuerrechtlich.....	136
c)	Sozialversicherungsrechtlich .....	138
d)	Strafrechtlich .....	138
D.	Scheinselbständigkeit – Ansätze einer Gesamtschau .....	139
I.	Abgrenzung Arbeitnehmer – Selbständige .....	139
1.	Zwingende Kriterien .....	140
2.	Einzelne Kriterien einer typologischen Betrachtung.....	140
a)	Unterordnung und Organisation.....	141
b)	Wirtschaftliche Faktoren .....	142
c)	Weitere Kriterien.....	143
d)	Bezeichnung des Vertrags.....	144
3.	Vermutungswirkung.....	144
4.	Ansatzpunkt.....	144
II.	Rechtsfolgen.....	145
1.	Arbeitsrechtlich .....	145
2.	Sozialversicherungsrechtlich .....	145
3.	Steuerrechtlich.....	146
4.	Strafrechtlich .....	147
III.	Möglichkeit vorheriger Feststellung .....	148