

## Inhaltsübersicht

§ 1 Untersuchungsgegenstand .....	1
§ 2 Grundlagen und Geschichte .....	5
§ 3 PSA-Entwurf der Hartz-Kommission .....	29
§ 4 Gesetzgebung .....	39
§ 5 Tatsächliche Entwicklung .....	61
§ 6 Systematische Einordnung .....	71
§ 7 Beschaffungsvorgang oder Subventionstatbestand? .....	91
§ 8 Verfahren zur Einrichtung .....	103
§ 9 Rechtsschutzverfahren .....	143
§ 10 Auftragsgestaltung .....	149
§ 11 Auftragsverhältnis .....	181
§ 12 Gewerbeaufsicht .....	203
§ 13 Vermittlungsorientiertes Beschäftigungsverhältnis .....	211
§ 14 Überlassungs- und Vermittlungsverhältnis .....	255
§ 15 Einsatzverhältnis .....	275
§ 16 Arbeitsförderungsverhältnis .....	285
§ 17 Wettbewerber .....	305
§ 18 Zusammenfassung .....	319
§ 19 Anhang – Mustervertrag .....	325

# Inhaltsverzeichnis

§ 1 Untersuchungsgegenstand .....	1
§ 2 Grundlagen und Geschichte .....	5
A. Arbeitsvermittlung .....	5
B. Leiharbeit .....	13
C. Vermittlungsorientierte Leiharbeit .....	19
I. START Niederlande.....	19
II. <i>Göbels</i> Konzept gemeinnütziger Arbeitnehmerüberlassung .....	20
III. START Zeitarbeit NRW.....	22
IV. Richtlinien zur Förderung 1994 (AüGRi) .....	24
V. Gemeinnützige Arbeitnehmerüberlassung.....	26
D. Resümee .....	27
§ 3 PSA-Entwurf der Hartz-Kommission.....	29
A. Reformauftrag der Hartz-Kommission.....	29
B. Leiharbeit zur Integration und Vermittlung .....	32
I. Arbeitsmarktintegration .....	32
II. Teilhabe am internen Arbeitsmarkt.....	33
III. Begleitende Förderung.....	34
IV. Finanzierung.....	35
C. PSA-Studie .....	35
D. Resümee .....	37
§ 4 Gesetzgebung .....	39
A. Kompetenz .....	39
B. Verfahren.....	39
I. Gesetzentwurf vom 5. November 2002.....	40
II. Beschlussempfehlung des Bundestagsausschusses.....	43
III. Beschlussempfehlung des Vermittlungsausschusses.....	45
IV. Gesetzesänderungen zum 1. Januar 2004 .....	46
C. Verfassungsrechtliche Einwände.....	47
I. Demokratieprinzip.....	47
II. Gesetzesvorbehalt .....	49
III. Zustimmungserfordernis.....	50

D. Gesetzgeberische Ziele.....	51
I. Beschäftigungsförderung.....	51
II. Eingliederung.....	52
III. Vermittlung.....	54
IV. Entlastung des Sozialietats.....	54
V. Test der Arbeitsbereitschaft.....	55
VI. Qualifizierung und Weiterbildung.....	55
VII. Weitere Aufgaben.....	57
E. Resümee.....	58
§ 5 Tatsächliche Entwicklung.....	61
A. Beschäftigungswirkung.....	61
I. Träger-Insolvenzen.....	62
II. Verdrängungseffekte.....	62
B. Eingliederungswirkung.....	63
C. Vermittlungswirkung.....	64
D. Auswirkungen auf die Haushalte.....	66
E. Situation des Arbeitslosen.....	67
F. Resümee.....	68
§ 6 Systematische Einordnung.....	71
A. Sozialrechtliche Vermittlung.....	71
I. Vermittlung an die PSA.....	71
II. Vermittlung durch die PSA.....	72
III. Überlassung zur Vermittlung.....	73
IV. Vorrang der Vermittlung.....	74
B. Beschäftigungsbegleitende Leistung.....	75
I. Arbeitsförderungsmaßnahme.....	75
II. Außerbetriebliche Förderung.....	77
III. Abwälzung von Arbeitgeberrisiken.....	77
IV. Versicherungsprinzip.....	80
C. Sicherstellungsauftrag.....	80
D. Kooperation mit Privaten.....	82
I. Organisationsreform.....	82
II. Formen der Kooperation.....	83

III. Wirkungsorientierte Vergabe.....	84
IV. Markt für Integrationsleistungen .....	87
E. Resümee .....	88
§ 7 Beschaffungsvorgang oder Subventionstatbestand?.....	91
A. Subventionsbegriff .....	92
B. Gesetzliche Aufgaben.....	93
C. Ausgestaltung durch die Bundesagentur .....	95
D. Tatsächliche Abwicklung.....	97
E. Europäisches Beihilfenrecht .....	98
I. Beihilfeempfänger .....	99
II. Beeinträchtigung des Handels zwischen Mitgliedsstaaten.....	100
III. Vereinbarkeit mit dem gemeinsamen Markt .....	101
F. Resümee.....	102
§ 8 Verfahren zur Einrichtung .....	103
A. Vorrang der Beauftragung.....	103
B. Beauftragung .....	104
I. Anwendung des Vergaberechts .....	104
1. Deklaratorische Verweisung .....	105
2. Zweiteilung des Vergaberechts .....	107
II. Rechtsstellung unterhalb der Schwellenwerte .....	109
III. Rechtsstellung oberhalb der Schwellenwerte .....	113
1. Primärrechtsschutz .....	113
a) Zweck .....	113
b) Verfahrensrechte.....	115
2. Wettbewerbsgrundsatz .....	117
3. Gleichbehandlungsgebot .....	118
4. Transparenzgebot .....	118
5. Mittelstandsförderung .....	119
6. Eignungskriterien .....	120
7. Wirtschaftlichkeit .....	124
8. Missbrauch des Primärrechtsschutzes .....	125
9. Verbleibender Sekundärrechtsschutz .....	125
IV. Leistungsbeschreibung .....	127

V. Vergabeart.....	129
VI. Vergabeentscheidung .....	133
1. Zuschlagerteilung .....	133
2. Begründete Aufhebung .....	134
C. Beteiligung .....	135
I. Anwendung des Vergaberechts .....	135
II. Haushaltsrecht.....	137
D. Eigengründung .....	140
E. Resümee .....	141
§ 9 Rechtsschutzverfahren.....	143
A. Suspensiveffekt .....	143
B. Vergabekammern .....	144
I. Antragsbefugnis .....	144
II. Antragsgegenstand.....	145
III. Verfahren .....	145
C. Gerichtlicher Rechtsschutz.....	146
I. Beschwerdebefugnis.....	146
II. Beschwerdegegenstand .....	146
III. Verfahren .....	146
D. Vergabeprüfstellen .....	147
E. Resümee .....	147
§ 10 Auftragsgestaltung.....	149
A. Einheitliche Vertragsbedingungen .....	149
I. Überlassungs- und Vermittlungsauftrag.....	149
II. Qualifizierungs- und Weiterbildungsauftrag.....	150
B. Honorar.....	151
I. Einheitliche Förderung.....	152
II. Fallpauschale.....	154
III. Vermittlungsprämie .....	156
1. Erfolgreiche Vermittlung .....	156
2. Erfolgreiche Eigenbemühungen des Beschäftigten.....	157
C. Festlegung der Zielgruppe.....	158
I. Eignungsfeststellung .....	159

II. Segmentierung .....	162
III. Individuelle persönliche Hemmnisse.....	163
IV. Eignung für die PSA.....	164
1. Hartz-Kommission .....	164
2. PSA-Konzept.....	164
3. Wortlaut der Norm .....	166
4. Gesetzgeberischer Wille.....	166
5. Vorrang gewerblicher Leiharbeit .....	167
6. Systematische Auslegung.....	167
7. Praxis der Bundesagentur.....	168
8. Wirtschaftlichkeit.....	170
D. Anzahl und Größe der einzurichtenden PSA .....	172
E. Organisatorische Selbständigkeit.....	175
F. Tariftreuepflicht für das Jahr 2003 .....	175
G. Berücksichtigung des Tarifvertrags .....	177
H. Resümee .....	178
§ 11 Auftragsverhältnis .....	181
A. Träger der Arbeitsförderung.....	181
B. Rechtsnatur der Beauftragung.....	182
I. Vermittlungsauftrag .....	183
II. Qualifizierungs- und Weiterbildungsauftrag.....	187
III. Eingliederungsleistungen.....	189
C. Vertragstyp .....	190
D. Integrationspflicht .....	191
I. Zielgröße für die PSA-Beschäftigung .....	191
II. Vorschlagsrecht der Bundesagentur.....	191
III. Berichtswesen.....	192
IV. Prüfpflicht der Bundesagentur.....	193
E. Vermittlungsprämie .....	194
I. Vermittlungstätigkeit.....	194
II. Nachweis erfolgreicher Vermittlung.....	194
III. Wegfall wegen Vorbeschäftigung beim Entleiher.....	195
IV. Wegfall wegen kollusivem Zusammenwirken .....	196

F. Haftung .....	197
G. Beendigung .....	198
I. Vertragsdauer .....	198
II. Kündigung .....	198
I. Nebenpflichten.....	199
I. Aufsichts- und Prüfungsrecht .....	199
II. Datenschutz.....	200
J. Resümee .....	200
§ 12 Gewerbeaufsicht .....	203
A. Erlaubt tätige Verleiher .....	203
I. Formell-rechtliche Erlaubnis .....	203
II. Materiell-rechtliche Erlaubnis.....	206
III. Einrichtung durch Beteiligung und Eigengründung .....	207
B. Überlassungserlaubnis.....	207
C. Gewerbeanmeldung als Arbeitsvermittler .....	209
D. Resümee .....	209
§ 13 Vermittlungsorientiertes Beschäftigungsverhältnis.....	211
A. Vermittlung .....	211
I. Vermittlung an den Entleiher .....	213
II. Wechsel zu Dritten.....	214
B. Qualifizierung und Weiterbildung.....	214
C. Leiharbeitsverhältnis .....	215
I. Arbeitsbedingungen .....	215
1. Einstiegsentgelt .....	215
2. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	219
a) Vergleichsmaßstab.....	220
b) Anwendung auf nichtgewerbsmäßige Verleiher .....	222
3. Tarifliche Vergütung .....	223
a) Bezugnahme .....	224
b) Fehlende Tariffähigkeit .....	226
aa) Haftungsrisiken.....	226
bb) Schutzwürdiges Vertrauen? .....	227
cc) Anerkennung einzelner Mitglieder.....	229

dd) Relative Tariffähigkeit .....	230
ee) Hochlohnbranchen.....	231
c) Mindestentgelte.....	231
4. Verleihfreie Zeiten .....	232
5. Wegfall gesetzlicher Beschränkungen .....	232
6. Arbeitszeitkonto .....	233
7. Nachweis der Arbeitsbedingungen.....	234
8. Weitere Nebenpflichten.....	234
II. Arbeitgeberhaftung .....	234
1. Fürsorge und Schutz.....	234
2. Fehlen oder Wegfall der Überlassungserlaubnis.....	235
III. Arbeitnehmerhaftung .....	236
1. Arbeitsverweigerung .....	236
2. Schlechtleistung .....	236
IV. Befristung .....	237
1. Freie erstmalige Befristung .....	237
2. Neu gegründete Unternehmen.....	239
3. Eigenart der Arbeitsleistung.....	240
4. Abhängigkeit von Haushaltsmitteln .....	241
5. Vorübergehender Bedarf.....	241
6. Vertretung .....	244
7. Übergang in ein Arbeitsverhältnis.....	244
8. Erprobung.....	245
9. Alter.....	245
10. Persönlicher Grund.....	246
11. Unbenannter Befristungsgrund .....	249
12. Zwischenergebnis.....	251
V. Kündigungsschutz.....	251
D. Resümee .....	252
§ 14 Überlassungs- und Vermittlungsverhältnis .....	255
A. Überlassung.....	255
I. Unzulässiger Kettenverleih .....	255
II. Hauptleistung .....	256



1. Punktuelle Auswahlpflicht .....	257
2. Dauernde Bereitstellungspflicht .....	257
3. Ersetzungsbefugnis .....	258
4. Formerfordernis.....	259
III. Verleiherhaftung.....	259
1. Ausbleibende Überlassung.....	259
2. Ungeeigneter Leiharbeitnehmer .....	260
3. Haftungsbegrenzung.....	261
4. Schlechte Arbeitsleistung.....	261
5. Unerlaubte Überlassung .....	262
IV. Beendigung.....	263
1. Ordentliche Kündigung.....	263
2. Außerordentliche Kündigung.....	263
V. Nebenpflichten.....	264
1. Erklärungspflichten .....	264
2. Leistungsbeurteilung .....	264
3. Arbeitsschutzrechtliche Pflichten des Entleihers .....	264
4. Beschäftigungspflicht.....	264
B. Vermittlung .....	265
I. Übernahmeoption .....	265
II. Zulässigkeit von Vermittlungsprovisionen .....	266
1. Intervention des Bundesgerichtshofs.....	266
2. Schutz der Freiheit der Arbeitsplatzwahl .....	266
3. Unvereinbarkeit von Überlassung und Vermittlung .....	268
4. Gesetzliche Neuausrichtung.....	270
5. Zulässiges Provisionsniveau .....	270
6. Zeitraum der Übernahme .....	272
C. Resümee .....	272
§ 15 Einsatzverhältnis.....	275
A. Haftung des PSA-Beschäftigten.....	276
B. Haftung des Entleihers .....	277
I. Schutz- und Fürsorgepflichten .....	277
II. Unerlaubte Überlassung.....	277

III. Fehlende Tariffähigkeit .....	279
C. Vermittlungsvermutung.....	279
D. Resümee .....	282
§ 16 Arbeitsförderungsverhältnis .....	285
A. Zuweisung an die PSA .....	285
B. Zugang zur PSA .....	286
I. Förderungsvoraussetzungen .....	286
II. Arbeitslosigkeit .....	287
III. Zumutbarkeit .....	288
1. Kein Berufs- oder Qualifikationsschutz .....	288
2. Rechtskonforme Beschäftigung .....	290
3. Wirtschaftliche Unzumutbarkeit .....	291
4. Zeitliche und räumliche Unzumutbarkeit.....	292
C. Sperrzeiten.....	293
I. Ablehnung der PSA-Beschäftigung .....	293
II. Ablehnung vermittelter Beschäftigung .....	295
D. Ermessen .....	296
I. Ermessensgrenzen .....	297
II. Ermessenszwecke .....	297
III. Anspruch auf PSA-Förderung .....	299
IV. Beschränkung auf eingerichtete PSA-Plätze .....	300
E. Haftung .....	301
F. Resümee.....	302
§ 17 Wettbewerber .....	305
A. Abwehransprüche gegenüber der Bundesagentur .....	305
I. Beihilfenrecht .....	305
1. Beihilfenaufsichtsverfahren .....	305
2. Rückforderungsentscheidung .....	306
3. Durchführungsverbot .....	306
II. Grundgesetz .....	308
III. Kartellrecht .....	310
IV. Unlauterer Wettbewerb .....	310
1. Staatliche Einflussnahme .....	311

2. Allgemeine Marktbehinderung .....	312
3. Rechtsbruch .....	313
4. Ausnutzung amtlicher Informationen.....	314
B. Abwehranspruch gegen die PSA .....	315
C. Resümee .....	316
§ 18 Zusammenfassung .....	319
§ 19 Anhang – Mustervertrag.....	325