

SCHÄFFER

POESCHEL

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V	
Autoren	VII	
Abkürzungsverzeichnis	XXIII	
1	Einführung in Geschäftsbeziehungen, Geschäftsabwicklungsmodelle und Entsendungsformen	1
1.1	Geschäftsbeziehungen zwischen Unternehmen und Kunden	1
1.1.1	»Reine« Warenlieferung	2
1.1.2	Werklieferung	3
1.1.3	Werkleistung	4
1.1.4	Werkvertragliche Lieferung	5
1.1.5	Gewährleistung	6
1.1.6	Beratende Dienstleistung	7
1.1.7	Personalverleih	8
1.1.8	Vergleichende Übersicht	9
1.1.9	Exkurs zur Umsatzsteuer	10
1.2	Geschäftsabwicklungsmodelle zwischen verbundenen Unternehmen ...	11
1.2.1	Verbundene Unternehmen	12
1.2.2	Geschäftsabwicklungsmodelle im Einzelnen	14
1.2.2.1	Direktgeschäft	14
1.2.2.2	Vertragssplit	16
1.2.2.3	Offenes Konsortium	18
1.2.2.4	Unterbeauftragung	19
1.2.2.4.1	Unterbeauftragung eines verbundenen Unternehmens	21
1.2.2.4.2	Unterbeauftragung eines fremden Unternehmens bzw. eines Freelancers	22
1.2.2.5	Vergleichende Übersicht	22
1.3	Vertragsmodelle und Entsendungsformen zwischen Unternehmen und ihren Mitarbeitern	24
1.3.1	Arbeitsrechtliche Vertragsmodelle	24
1.3.1.1	Entsendung	25
1.3.1.1.1	Entsendung bzw. Ein-Vertrags-Modell	25
1.3.1.1.2	Entsendung bzw. Zwei-Vertrags-Modell	26
1.3.1.2	Versetzung	26
1.3.1.3	Einheitlicher Arbeitsvertrag	27
1.3.1.4	Split-Contract	27
1.3.1.5	Sonderfall: Auslandsdienstreise	27
1.3.1.6	Sonderfall: Arbeitsvertrag mit Montage- bzw. Projektklausel	28
1.3.1.7	Spezialfall des wirtschaftlichen Arbeitgebers	28
1.3.2	Entsendungsformen aus Sicht der Personalabteilung	28
1.3.2.1	Unterscheidung nach der Dauer des Auslandseinsatzes	29
1.3.2.2	Unterscheidung nach Mitarbeitertyp	30
1.4	Vertragliche Vereinbarungen zwischen verbundenen Unternehmen bei Mitarbeiterereinsätzen	31
1.4.1	Versetzung	32
1.4.2	Entsendung	32
1.4.2.1	Interner Dienstleistungsvertrag	32

1.4.2.2	Interner Personalverleih	33
1.4.2.3	Ohne Vertrag (Betriebsstätte)	33
1.4.2.4	Ohne Vertrag	33
1.4.3	Dienstreise	34
1.4.4	Vergleichende Übersichten	34
2	Arbeitsrecht	37
2.1	Anforderungen und Begriffe	37
2.2	Bedeutung des Arbeitsrechts bei internationalen Mitarbeitereinsätzen ..	38
2.3	Arbeitsrechtliche Grundlagen	39
2.3.1	Notwendigkeit einer gesonderten vertraglichen Regelung	39
2.3.2	Form/Nachweisgesetz	41
2.4	Vertragsmodelle	42
2.4.1	Entsendung	43
2.4.1.1	Verhältnis Arbeitgeber – Arbeitnehmer	43
2.4.1.2	Verhältnis Arbeitnehmer – ausländische Einsatz-Organisation	45
2.4.1.3	Verhältnis Arbeitgeber – ausländische Einsatz-Organisation	46
2.4.1.4	Arbeitnehmerüberlassung	46
2.4.1.4.1	Definition der Arbeitnehmerüberlassung	47
2.4.1.4.2	Abgrenzung zu anderen Vertragsarten	47
2.4.1.4.3	Ausnahmen	48
2.4.1.4.4	Anwendbarkeit bei grenzüberschreitenden internationalen Mitarbeitereinsätzen	50
2.4.1.4.5	Rechtsfolgen	50
2.4.1.5	Zwei-Verträge-Modell	51
2.4.2	Versetzung	53
2.4.2.1	Verhältnis Arbeitgeber – Arbeitnehmer	54
2.4.2.2	Verhältnis Arbeitnehmer – ausländische Einsatz-Organisation	54
2.4.2.3	Verhältnis Arbeitgeber – ausländische Einsatz-Organisation	55
2.4.3	Split-Contracts	55
2.4.3.1	Verhältnis Arbeitnehmer – Arbeitgeber	55
2.4.3.2	Verhältnis Arbeitgeber – ausländische Einsatz-Organisation	57
2.4.3.3	Sonderfälle	57
2.4.4	Dreiseitiger bzw. einheitlicher Vertrag	58
2.4.4.1	Anwendungsbereich	58
2.4.4.2	Beendigung des einheitlichen Arbeitsverhältnisses	58
2.4.4.3	Erhöhter Abstimmungsbedarf	59
2.4.5	Zusammenfassung	60
2.5	Entsendungsvertrag	61
2.5.1	Rechtliche Rahmenbedingungen	61
2.5.2	Übliche Vertragsklauseln in Entsendungsverträgen	62
2.5.2.1	Überschrift, Rubrum und Präambel	62
2.5.2.1.1	Überschrift	63
2.5.2.1.2	Rubrum	63
2.5.2.1.3	Präambel	63
2.5.2.2	Vertragsdauer	63
2.5.2.2.1	Vorübergehender Arbeitskräftebedarf (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 TzBfG)	65
2.5.2.2.2	Eigenart der Arbeitsleistung (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 4 TzBfG)	65

2.5.2.2.3	In der Person des Arbeitnehmers liegende Gründe (§ 14 Abs. 1 Satz 2 Nr. 6 TzBfG)	66
2.5.2.2.4	Ungeschriebene Befristungsgründe	66
2.5.2.3	Bedingungen und Visa	67
2.5.2.3.1	Erforderliche Aufenthalts- und Arbeitsgenehmigungen	67
2.5.2.3.2	Kostentragung für die Beschaffung der erforderlichen Arbeits- und Aufenthaltsgenehmigungen	68
2.5.2.4	Funktion und Weisungsrecht	70
2.5.2.5	Vergütung	72
2.5.2.5.1	Auszahlung der Vergütung	72
2.5.2.5.2	Währung	72
2.5.2.5.3	Steuern	73
2.5.2.6	Sozialversicherung	74
2.5.2.7	Betriebliche Altersversorgung	75
2.5.2.8	Arbeitszeit	76
2.5.2.9	Urlaub	77
2.5.2.10	Feiertage	78
2.5.2.10.1	Arbeitsausfall	78
2.5.2.10.2	Entgeltfortzahlung	79
2.5.2.11	Verhaltenspflichten im Ausland	79
2.5.2.12	Zusätzliche Leistungen im Zusammenhang mit der Entsendung	80
2.5.2.12.1	Rückzahlungsklauseln	81
2.5.2.12.2	Anpassung der »Cost of Living Allowances«	83
2.5.2.13	Rückkehrklausel	83
2.5.2.13.1	Zusage des alten Arbeitsplatzes	84
2.5.2.13.2	Zusage eines vergleichbaren Arbeitsplatzes	85
2.5.2.13.3	Zusage einer anderen und/oder höherwertigen Tätigkeit	85
2.5.2.14	Vorzeitiger Rückruf	86
2.5.2.15	Inbezugnahme von Entsenderichtlinien	88
2.5.2.16	Rechtswahl	91
2.5.2.17	Anrechnungsklauseln	91
2.5.2.18	Zusammenfassung	93
2.6	Ruhensvereinbarung	94
2.6.1	Ruhen des Arbeitsverhältnisses	94
2.6.2	Rückrufrklausel	96
2.6.3	Fortschreibung der bisherigen inländischen Vergütung	99
2.6.4	Regelung zur betrieblichen Altersversorgung	99
2.6.5	Rückkehrklausel	100
2.6.6	Vertragspflichtverletzung	100
2.7	Rechtswahl und Kollisionsregelungen	101
2.7.1	Grundlagen des EU-Kollisionsrechts	102
2.7.1.1	Gerichtliche Bindung an die Rom I-VO	102
2.7.1.2	Anwendungsbereich der Rom I-VO	102
2.7.1.2.1	Sachlicher Anwendungsbereich (Art. 1 Rom I-VO)	102
2.7.1.2.2	Zeitliche Anwendbarkeit (Art. 27 Rom I-VO)	103
2.7.1.2.3	Universelle Anwendung (Art. 2 Rom I-VO)	103
2.7.2	Fehlende Rechtswahl – objektive Bestimmung des Vertragsstatuts	103
2.7.2.1	Gewöhnlicher Arbeitsort (Art. 8 Abs. 2 Rom I-VO)	104
2.7.2.2	Einstellende Niederlassung (Art. 8 Abs. 3 Rom I-VO)	104

2.7.2.3	Engere Verbindung zu anderem Staat (Art. 8 Abs. 4 Rom I-VO)	105
2.7.3	Vereinbarung einer Rechtswahlklausel – subjektive Bestimmung des Vertragsstatus	105
2.7.3.1	Grenzen der Wahlfreiheit – Beeinflussung der Rechtswahl	106
2.7.3.1.1	Art. 8 Abs. 1 Rom I-VO (Individualarbeitsverträge)	106
2.7.3.1.2	Art. 21 Rom I-VO (Öffentliche Ordnung im Staat des angerufenen Gerichts)	108
2.7.3.1.3	Art. 9 Rom I-VO (Eingriffsnormen)	108
2.7.3.2	Gestaltungshinweise für die Praxis	111
2.8	Betriebsverfassungsrechtliche Aspekte	113
2.8.1	Anwendbarkeit des deutschen Betriebsverfassungsrechts	113
2.8.1.1	Räumlicher Geltungsbereich: Territorialitätsprinzip	113
2.8.1.2	Persönlicher Geltungsbereich: Ausstrahlung auf grenzüberschreitende Sachverhalte	114
2.8.1.3	Kriterien der Ausstrahlung	114
2.8.1.3.1	Arbeitsverhältnis mit Betriebsinhaber	115
2.8.1.3.2	Eingliederung in inländische Betriebsorganisation	115
2.8.1.4	Ausstrahlung und Vertragsmodelle	117
2.8.1.4.1	Vertragsmodell Entsendung	117
2.8.1.4.2	Vertragsmodell Versetzung	118
2.8.1.4.3	Ortskräfte bzw. allein zur Auslandstätigkeit eingestellte Arbeitnehmer . .	118
2.8.2	Folgen der Ausstrahlung	119
2.8.2.1	Organisatorische Fragestellungen	120
2.8.2.1.1	Aktives Wahlrecht	120
2.8.2.1.2	Passives Wahlrecht	120
2.8.2.1.3	Berücksichtigung bei Schwellenwerten	120
2.8.2.1.4	Teilnahme- und Organrechte	120
2.8.2.2	Beteiligungsrechte bei Auslandseinsätzen	121
2.8.2.2.1	Beteiligung in sozialen Angelegenheiten	121
2.8.2.2.2	Beteiligung in personellen Angelegenheiten	122
2.8.2.2.3	Beteiligung in wirtschaftlichen Angelegenheiten	124
2.8.2.3	Betriebsvereinbarungen und Auslandseinsatz	124
2.8.2.3.1	Geltung inländischer Betriebsvereinbarungen	124
2.8.2.3.2	Entsenderichtlinien	127
2.8.3	Zusammenfassung	128
2.9	Tarifvertragliche Aspekte	129
2.9.1	Entsendung	129
2.9.2	Versetzung	130
3	Unternehmenssteuern – Rechtsgrundlagen	131
3.1	Doppelbesteuerungsabkommen (DBA)	131
3.1.1	Art. 1 und 2 DBA – Geltungsbereich	132
3.1.2	Art. 4 DBA – Ansässige Person (Unternehmen)	133
3.1.3	Art. 5 DBA – Betriebsstätte	133
3.1.3.1	Betriebsstätten-Begriff (Abs. 1)	133
3.1.3.2	Betriebsstätten – Beispiele (Abs. 2)	134
3.1.3.3	Montage-Betriebsstätte (Abs. 3)	134
3.1.3.4	Betriebsstätte – Negativkatalog (Abs. 4)	134
3.1.3.5	Vertreter-Betriebsstätte bzw. unabhängiger Vertreter (Abs. 5 und 6) . . .	135

3.1.3.6	Betriebsstätte – Konzernverbund (Abs. 7)	135
3.1.4	Art. 7 DBA – Unternehmensgewinne	135
3.1.4.1	Betriebsstätten – Grundsatz (Abs. 1)	135
3.1.4.2	Fremdvergleich bzw. direkte Gewinnermittlungsmethode (Abs. 2)	136
3.1.4.3	Berichtigungen im anderen Staat (Abs. 3)	136
3.1.5	Art. 9 DBA – Verbundene Unternehmen	136
3.1.6	Art. 23A und 23B DBA – Befreiungsmethode/Anrechnungsmethode	137
3.1.6.1	Art. 23A DBA – Befreiungsmethode	137
3.1.6.2	Art. 23B DBA – Anrechnungsmethode	137
3.2	OECD-Leitlinien zu Verrechnungspreisen	137
3.2.1	Einführung in die OECD-Leitlinien	138
3.2.2	Kapitel I OECD-Leitlinien – Fremdvergleichsgrundsatz	139
3.2.2.1	Marktbedingungen und Grundsatz des selbständigen Unternehmens . .	139
3.2.2.2	Vergleichbarkeitsanalyse	140
3.2.2.2.1	Eigenschaften der Wirtschaftsgüter und Dienstleistungen	140
3.2.2.2.2	Funktionsanalyse	140
3.2.2.2.3	Vertragsbedingungen	141
3.2.2.2.4	Wirtschaftliche Verhältnisse	141
3.2.2.2.5	Geschäftsstrategien	141
3.2.3	Kapitel II OECD-Leitlinien – Verrechnungspreismethoden	142
3.2.3.1	Standardmethoden	142
3.2.3.2	Gewinnmethoden	142
3.2.4	Kapitel V OECD-Leitlinien – Dokumentation	143
3.2.5	Kapitel VII OECD-Leitlinien – Besondere Überlegungen zu konzerninternen Dienstleistungen	144
3.2.5.1	Ermittlung, ob unternehmensintern Dienstleistungen tatsächlich erbracht wurden	144
3.2.5.2	Ermittlung einer fremdüblichen Vergütung	145
3.2.6	Rechtsfolge	146
3.2.6.1	Gewinnkorrektur in einem Vertragsstaat (Primärberichtigung)	146
3.2.6.2	Folgekorrektur im anderen Vertragsstaat (Gegenberichtigung)	147
4	Unternehmenssteuern – Anwendung	149
4.1	Internationale Verrechnungspreisgrundsätze	149
4.1.1	Notwendigkeit zur Prüfung der Einhaltung des Fremdvergleichs- grundsatzes	150
4.1.1.1	Grenzüberschreitende Transaktion	150
4.1.1.2	Verbundenes Unternehmen	150
4.1.1.3	Grenzüberschreitende Transaktion zwischen verbundenen Unternehmen	151
4.1.1.3.1	Transaktion auf Basis kundenbezogener Geschäftsabwicklungs- modelle	152
4.1.1.3.2	Transaktion im Zusammenhang mit Mitarbeitereinsätzen	153
4.1.2	Fremdvergleich (Kostentragung) dem Grunde nach	155
4.1.2.1	Fremdvergleichsgrundsatz	155
4.1.2.2	Verwertungsrecht	156
4.1.2.3	Betriebliches Interesse	156
4.1.2.4	Vertragliche Vereinbarungen zwischen verbundenen Unternehmen (interner Dienstleistungsvertrag, interner Personalverleih, ohne Vertrag)	159

4.1.3	Fremdvergleich (Kostentragung) der Höhe nach	160
4.1.3.1	Fremdvergleichsgrundsatz der Höhe nach	160
4.1.3.2	Kosten der Höhe nach	161
4.1.3.2.1	Höhe der Kosten bei Versetzung	162
4.1.3.2.2	Höhe der Kosten bei internem Dienstleistungsvertrag	162
4.1.3.2.3	Höhe der Kosten bei internem Personalverleih	162
4.1.3.2.4	Höhe der Kosten bei Einsatz ohne Vertrag (zu Unrecht)	163
4.1.4	Vergleich mit tatsächlicher Umsetzung	164
4.2	Betriebsstätte	165
4.2.1	Entstehen einer Betriebsstätte	166
4.2.1.1	Grenzüberschreitende Mitarbeiterereinsätze als »Auslöser« einer Betriebsstätte	166
4.2.1.2	Vorliegen eines Doppelbesteuerungsabkommens (DBA)	168
4.2.1.3	Vorliegen einer Betriebsstätte aufgrund Bauausführung oder Montage (Art. 5 Abs. 3 DBA)	169
4.2.1.3.1	Art der Tätigkeit	169
4.2.1.3.2	Dauer der Tätigkeit	170
4.2.1.4	Vorliegen einer Betriebsstätte aufgrund einer festen Geschäfts- einrichtung (Art. 5 Abs. 1 DBA)	174
4.2.1.4.1	»Feste« Geschäftseinrichtung (fester Raum und Verfügungsmacht)	174
4.2.1.4.2	Ausrichtung auf eine gewisse Dauer	174
4.2.1.4.3	Ganze oder teilweise Ausübung der Tätigkeit	175
4.2.1.4.4	Keine Hilfs- und Nebentätigkeit (Art. 5 Abs. 4 DBA)	175
4.2.1.5	Vorliegen einer Betriebsstätte aufgrund sonstiger Merkmale – Sonderfälle	176
4.2.1.5.1	Vertreterbetriebsstätte (Art. 5 Abs. 5 DBA)	176
4.2.1.5.2	Dienstleistungsbetriebsstätte	176
4.2.2	Rechtsfolgen bei Vorliegen einer Betriebsstätte	177
4.2.2.1	Rechtsfolgen auf Unternehmensebene	177
4.2.2.1.1	Freistellung im Ansässigkeitsstaat	178
4.2.2.1.2	Anrechnung im Ansässigkeitsstaat	179
4.2.2.1.3	Sonderfall: Attraktionsprinzip	179
4.2.2.1.4	Sonderfall: Liefergewinnbesteuerung	179
4.2.2.2	Rechtsfolgen auf Arbeitnehmerebene	180
4.2.3	Sonderfall: Verunglückte Betriebsstätte und deren Folgen	181
4.3	Fallbeispiele	182
4.3.1	Direktgeschäft	182
4.3.1.1	Fallbeispiel I: DBA/keine Betriebsstätte/Dienstreise ohne Vertrag	182
4.3.1.2	Fallbeispiel II: DBA/Betriebsstätte/Dienstreise ohne Vertrag	185
4.3.1.3	Fallbeispiel III: DBA/keine Betriebsstätte/Versetzung	188
4.3.1.4	Fallbeispiel IV: DBA/Betriebsstätte/Einsatz auf Basis eines Dienstleistungsvertrags	193
4.3.2	Vertragssplit und offenes Konsortium	200
4.3.2.1	Fallbeispiel V: Vertragssplit/DBA/keine Betriebsstätte/Versetzung	200
4.3.2.2	Fallbeispiel VI: Vertragssplit/Inbound (Umkehrung Fallbeispiel V)	205
4.3.2.3	Fallbeispiel VII: Offenes Konsortium/kein DBA/keine Betriebsstätte/ Dienstreise ohne Vertrag	207

5	Lohnsteuer – Rechtsgrundlagen	217
5.1	Doppelbesteuerungsabkommen (DBA)	217
5.1.1	Art. 4 DBA – Ansässige Person (Mitarbeitererebene)	218
5.1.1.1	Grundsätze der Ansässigkeit (Abs. 1)	218
5.1.1.2	Doppelansässigkeit von Personen (Abs. 2)	218
5.1.2	Art. 15 DBA – Einkünfte aus unselbständiger Arbeit	219
5.1.2.1	Grundsatz Ansässigkeit bzw. Tätigkeitsort (Abs. 1)	220
5.1.2.2	Ausnahmen (Abs. 2)	220
5.1.2.2.1	Kein Überschreiten der 183-Tage-Grenze am Tätigkeitsort, sog. 183-Tage-Regelung (Art. 15 Abs. 2, Buchst. a DBA)	220
5.1.2.2.2	Keine Ansässigkeit des die Vergütung zahlenden Arbeitgebers im Tätigkeitsort (Art. 15 Abs. 2 Buchst. b DBA)	221
5.1.2.2.3	Keine Betriebsstätte im Staat des Tätigkeitsorts bzw. keine die Vergütung tragende Betriebsstätte im Tätigkeitsort (Art. 15 Abs. 2 Buchst. c DBA)	221
5.2	Unbeschränkte bzw. beschränkte Steuerpflicht	221
5.2.1	Unbeschränkte Steuerpflicht (§ 1 Abs. 1 EStG)	221
5.2.1.1	Wohnsitz	222
5.2.1.2	Gewöhnlicher Aufenthalt	222
5.2.2	Beschränkte Steuerpflicht (§ 1 Abs. 4 EStG)	223
5.3	Vergleichende Übersicht	223
6	Lohnsteuer – Anwendung	227
6.1	Grundsätze und Anforderungen	227
6.1.1	Definition	228
6.1.2	Einbehaltungspflicht	228
6.1.2.1	Einbehaltungspflichtiger (»inländischer Arbeitgeber«)	228
6.1.2.2	Einbehaltungssubjekt	229
6.1.2.2.1	Personengruppen (potenzielle Arbeitnehmer)	229
6.1.2.2.2	Einzelpersonen (unbeschränkte bzw. beschränkte Steuerpflicht)	232
6.1.3	Bemessungsgrundlage	233
6.1.3.1	Zugeflossener Arbeitslohn (Schritt 1)	234
6.1.3.1.1	Barentgelte	234
6.1.3.1.2	Sachbezüge	235
6.1.3.1.3	Vergünstigungen von dritter Seite	240
6.1.3.1.4	Auslagenersatz	240
6.1.3.2	Steuerbarer bzw. nicht steuerbarer Arbeitslohn (Schritt 2)	241
6.1.3.2.1	Abzug aufgrund allgemeiner Vorschriften	241
6.1.3.2.2	Abzug aufgrund persönlicher Steuermerkmale	242
6.1.3.3	Steuerpflichtiger bzw. steuerfreier Arbeitslohn (Schritt 3)	242
6.1.3.3.1	Abzug aufgrund allgemeiner Vorschriften	242
6.1.3.3.2	Abzug aufgrund persönlicher Steuermerkmale	243
6.1.3.4	Endgültige Bemessungsgrundlage (Schritt 4)	243
6.1.3.4.1	Abzug aufgrund allgemeiner Vorschriften	243
6.1.3.4.2	Abzug aufgrund persönlicher Steuermerkmale	244
6.1.3.4.3	Sonderfall: Hinzurechnungsbetrag	245
6.1.3.5	Weitere Einflussfaktoren auf die Bemessungsgrundlage	245
6.1.3.5.1	Lohnarten	245
6.1.3.5.2	Arten von Lohnzusagen	248

6.1.3.5.3	Sozialversicherungspflicht	248
6.1.4	Lohnsteuerklassen	249
6.1.4.1	Lohnsteuerklasse I	250
6.1.4.2	Lohnsteuerklasse II	250
6.1.4.3	Lohnsteuerklasse III	250
6.1.4.4	Lohnsteuerklasse IV	251
6.1.4.5	Lohnsteuerklasse V	251
6.1.4.6	Lohnsteuerklasse VI	251
6.1.4.7	Beantragungsverfahren	252
6.1.4.8	Individueller Steuersatz (Stand 2013)	253
6.1.5	Sonderfall: Pauschalbesteuerung	253
6.1.5.1	Pauschalbesteuerung nach § 40 EStG	254
6.1.5.1.1	Pauschalierung nach § 40 Abs. 1 Nr. 1 EStG	254
6.1.5.1.2	Pauschalierung nach § 40 Abs. 1 Nr. 2 EStG	255
6.1.5.2	Pauschalbesteuerung nach § 37b EStG	256
6.1.5.2.1	Persönlicher Anwendungsbereich	256
6.1.5.2.2	Sachlicher Anwendungsbereich	256
6.1.5.2.3	Negativkatalog	257
6.1.5.2.4	Höchstgrenze	257
6.1.5.2.5	Bemessungsgrundlage	257
6.1.5.2.6	Steuersatz	257
6.1.5.2.7	Weitere Rechtsfolgen	257
6.1.5.3	Sonderform der Pauschalbesteuerung bei Projekten im Ausland	257
6.1.6	Arbeitgeberpflichten hinsichtlich Einkommensteuer	258
6.1.6.1	Arbeitgeberpflichten im Überblick	259
6.1.6.2	Deutsche Lohnsteuerbescheinigung	259
6.2	Mitarbeitereinsätze ins Ausland (Outbound)	260
6.2.1	Einbehaltungspflicht – spezielle Anforderungen	261
6.2.2	Bemessungsgrundlage – spezielle Anforderungen	264
6.2.2.1	Zugeflossener Arbeitslohn (Schritt 1)	264
6.2.2.1.1	Barentgelte	265
6.2.2.1.2	Sachbezüge	265
6.2.2.1.3	Vergünstigungen von dritter Seite	266
6.2.2.1.4	Auslagenersatz	266
6.2.2.2	Steuerbarer bzw. nicht steuerbarer Arbeitslohn (Schritt 2)	266
6.2.2.3	Steuerpflichtiger bzw. steuerfreier Arbeitslohn (Schritt 3)	267
6.2.2.3.1	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund DBA	268
6.2.2.3.2	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund ATE	268
6.2.2.3.3	Sonstiger steuerfreier Arbeitslohn (Abzug aufgrund persönlicher Steuermerkmale)	268
6.2.2.4	Endgültige Bemessungsgrundlage (Schritt 4)	271
6.2.2.4.1	Abzug aufgrund allgemeiner Vorschriften	272
6.2.2.4.2	Abzug aufgrund persönlicher Steuermerkmale	272
6.2.3	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund DBA – dem Grunde nach	273
6.2.3.1	Ansässigkeitsstaat (Art. 4 DBA)	275
6.2.3.1.1	Feststellung ständige Wohnstätte bzw. Mittelpunkt der Lebensinteressen	279
6.2.3.1.2	Ständiger bzw. gewöhnlicher Aufenthalt nach jeweiligem nationalem Recht bzw. Staatsangehörigkeit	281
6.2.3.1.3	Folgen aus der Bestimmung des Ansässigkeitsstaats (Art. 4 DBA)	281

6.2.3.2	Besteuerungsrecht nach Ansässigkeit bzw. Tätigkeitsort (Art. 15 Abs. 1 DBA)	281
6.2.3.3	Prüfung »Rückfallklausel« (Art. 15 Abs. 2 DBA)	282
6.2.3.3.1	Systematik der »Rückfallklausel«	282
6.2.3.3.2	Kostentragung durch eine Betriebsstätte (Voraussetzung 3)	285
6.2.3.3.3	Zahlung durch einen Arbeitgeber mit Ansässigkeit im Tätigkeitsstaat (Voraussetzung 2)	287
6.2.3.3.4	Erfüllung der 183-Tage-Frist (Voraussetzung 1)	289
6.2.3.3.5	Zwischenergebnis Anwendung Rückfallklausel	293
6.2.3.4	Prüfung Freistellungs- oder Anrechnungsmethode	295
6.2.4	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund DBA – der Höhe nach	296
6.2.4.1	Ermittlung des direkt zuordenbaren Arbeitslohns (Schritt 1)	296
6.2.4.2	Ermittlung des verbleibenden Arbeitslohns (Schritt 2)	297
6.2.4.3	Ermittlung des endgültig steuerfreien Arbeitslohns (Schritt 3)	298
6.2.5	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund ATE – dem Grunde nach	299
6.2.5.1	Persönliche Voraussetzungen	299
6.2.5.2	Sachliche Voraussetzungen	300
6.2.5.3	Zeitliche Voraussetzung	300
6.2.5.3.1	Überschreiten der 3-Monatsfrist	301
6.2.5.3.2	Auswirkung von Unterbrechungen	301
6.2.5.4	Zwischenergebnis Anwendung ATE	302
6.2.5.5	Rechtsfolge (Freistellung darf beantragt werden)	303
6.2.6	Steuerfreier Arbeitslohn aufgrund ATE – der Höhe nach	304
6.2.7	Lohnsteuerklassen	304
6.2.8	Sonderfall: Aufgabe Wohnsitz in Deutschland	304
6.2.9	Bemessungsgrundlage Ausland	305
6.2.10	Arbeitgeberpflichten hinsichtlich Einkommensteuer	306
6.3	Mitarbeitereinsätze nach Deutschland (Inbound)	306
6.3.1	Einbehaltungspflicht – spezielle Anforderungen	306
6.3.2	Bemessungsgrundlage – spezielle Anforderungen	309
6.3.2.1	Zugeflossener Arbeitslohn (Schritt 1)	310
6.3.2.2	Steuerbarer bzw. nicht steuerbarer Arbeitslohn (Schritt 2)	310
6.3.2.2.1	DBA-Fall	311
6.3.2.2.2	Nicht-DBA-Fall	312
6.3.2.3	Steuerpflichtiger bzw. steuerfreier Arbeitslohn (Schritt 3)	313
6.3.2.4	Endgültige Bemessungsgrundlage (Schritt 4)	315
6.3.2.5	Sonderfall: Grenzpendler und Grenzgänger	316
6.3.3	Lohnsteuerklassen bei beschränkter Steuerpflicht	317
6.3.3.1	Vollständige Gleichstellung mit »Inländern«	317
6.3.3.1.1	Allgemeine Voraussetzungen	318
6.3.3.1.2	Erweiterte Voraussetzungen für Beantragung der Steuerklasse III	318
6.3.3.1.3	Erweiterte Voraussetzungen für die Berücksichtigung von Unterhaltsleistungen	319
6.3.3.1.4	Steuerliche Vergünstigungen	319
6.3.3.2	Annähernde Gleichstellung mit »Inländern«	319
6.3.3.3	Sonstige Mitarbeiter	320
6.3.3.4	Abgabe einer Einkommensteuererklärung	320
6.3.4	Sonderfall: Begründung Wohnsitz in Deutschland	321
6.3.5	Bemessungsgrundlage Ausland	324

6.3.6	Arbeitgeberpflichten hinsichtlich Einkommensteuer	324
6.4	Fallbeispiele	325
6.4.1	Direktgeschäft	325
6.4.1.1	Fallbeispiel I: DBA/keine Betriebsstätte/Dienstreise ohne Vertrag	325
6.4.1.2	Fallbeispiel II: DBA/Betriebsstätte/Dienstreise ohne Vertrag	331
6.4.1.3	Fallbeispiel III: DBA/keine Betriebsstätte/Versetzung	340
6.4.1.4	Fallbeispiel IV: DBA/Betriebsstätte/Einsatz auf Basis eines Dienstleistungsvertrags	347
6.4.2	Vertragssplit und offenes Konsortium	352
6.4.2.1	Fallbeispiel V: Vertragssplit/DBA/keine Betriebsstätte/Versetzung	353
6.4.2.2	Fallbeispiel VI: Vertragssplit/Inbound (Umkehrung Fallbeispiel V)	359
6.4.2.3	Fallbeispiel VII: Offenes Konsortium/kein DBA/keine Betriebsstätte/ Dienstreise ohne Vertrag	367
7	Sozialversicherung – Rechtsgrundlagen	373
7.1	EU-Verordnung (VO 883/2004)	373
7.1.1	Art. 1 – Definitionen	374
7.1.2	Art. 2 – Persönlicher Geltungsbereich	374
7.1.3	Art. 3 – Sachlicher Geltungsbereich	375
7.1.4	Art. 4 und 5 – Gleichbehandlung und Gleichstellung	375
7.1.5	Art. 6 – Zusammenrechnung der Zeiten	375
7.1.6	Art. 10 – Verbot des Zusammentreffens von Leistungen	376
7.1.7	Art. 11 – Allgemeine Regelungen (»Grundsatz des Beschäftigungsorts«)	376
7.1.8	Art. 12 – Sonderregelung (»Entsendung«)	376
7.1.9	Art. 16 – Ausnahmen von Art. 11 bis 15 (»Ausnahmevereinbarung«) ...	377
7.2	Sozialversicherungsabkommen	377
7.2.1	Allgemeine Struktur	378
7.2.2	Wesentliche Regelungsbereiche und Artikel	378
7.2.2.1	Sachlicher Geltungsbereich	379
7.2.2.2	Persönlicher Geltungsbereich	379
7.2.2.3	Gleichbehandlung	379
7.2.2.4	Versicherungspflicht bzw. Versicherungspflicht von Arbeitnehmern ...	379
7.2.2.5	Versicherungspflicht bei Entsendungen	379
7.2.2.6	Ausnahmen von den Bestimmungen über die Versicherungspflicht ...	379
7.2.2.7	Zusammenrechnung von Versicherungszeiten und Rentenberechnung ..	380
7.2.2.8	Durchführungsvereinbarungen bzw. Verbindungsstellen	380
8	Sozialversicherung – Anwendung	381
8.1	Grundlagen	382
8.1.1	Grundsätze der Sozialversicherungspflicht	382
8.1.1.1	Anzuwendende Rechtsvorschrift	382
8.1.1.2	Einbehaltung von Sozialversicherungsbeiträgen	383
8.1.2	Wechsel oder Verbleib in einem SV-System	384
8.1.2.1	Grundsatz des Beschäftigungsorts	385
8.1.2.2	Ausnahme: Entsendung, Ausstrahlung bzw. Ausnahmevereinbarung ...	386
8.1.3	Geltungsbereich von EU-Verordnung, SV-Abkommen bzw. von nationalem Recht	386
8.1.3.1	EU-Verordnung	386

8.1.3.1.1	Territorialer Geltungsbereich	387
8.1.3.1.2	Persönlicher Geltungsbereich	387
8.1.3.1.3	Sachlicher Geltungsbereich	388
8.1.3.2	SV-Abkommen	389
8.1.3.2.1	Territorialer Geltungsbereich	390
8.1.3.2.2	Persönlicher Geltungsbereich	390
8.1.3.2.3	Sachlicher Geltungsbereich	390
8.1.3.3	Nationales Recht	392
8.2	Entsendung	393
8.2.1	EU-Verordnung (VO 883/2004)	394
8.2.1.1	Tatsächliche Entsendung	395
8.2.1.1.1	Physische Bewegung vom Inland ins Ausland	395
8.2.1.1.2	Anschluss- bzw. Kettenentsendung	396
8.2.1.1.3	(Gewöhnliche) Tätigkeit des Arbeitgebers	396
8.2.1.2	Zeitliche Befristung des Auslandseinsatzes	397
8.2.1.2.1	Zeitliche Befristung im Voraus	397
8.2.1.2.2	Einhaltung einer bestimmten zeitlichen Obergrenze	398
8.2.1.3	Inländisches Beschäftigungsverhältnis	398
8.2.1.3.1	Aktiver Arbeitsvertrag bzw. Fortbestehen des Arbeitsverhältnisses	399
8.2.1.3.2	Organisatorische Eingliederung bzw. Weisungsrecht	399
8.2.1.4	Rückkehrabsicht	399
8.2.1.5	Ablöseverbot	400
8.2.1.6	Beendigung einer Entsendung	400
8.2.1.7	Übersicht und Prüfschema – VO 883/2004	401
8.2.2	SV-Abkommen	403
8.2.2.1	Besonderheiten bei den Voraussetzungen einer Entsendung	403
8.2.2.2	Übersichten und Prüfschema – SV-Abkommen	405
8.2.3	Nationales Recht (»Ausstrahlung«)	407
8.2.3.1	Besonderheiten bei den Voraussetzungen einer Ausstrahlung	408
8.2.3.2	Übersichten und Prüfschema – nationales Recht	409
8.2.4	Zusammenfassende Übersicht zu den Voraussetzungen bei Entsendung bzw. Ausstrahlung	411
8.2.5	Rechtsfolgen bei Entsendung bzw. Ausstrahlung	412
8.2.6	Zuständigkeiten und Verfahrenshinweise	412
8.2.6.1	Zuständigkeiten	413
8.2.6.2	Verfahrenshinweise	414
8.2.6.2.1	Notwendige Angaben	414
8.2.6.2.2	Frist für die Antragstellung	414
8.2.6.2.3	Bescheinigung	415
8.3	Ausnahmevereinbarung	416
8.3.1	EU-Verordnung (VO 883/2004)	416
8.3.1.1	Inländisches Beschäftigungsverhältnis	416
8.3.1.2	Zeitliche Befristung	417
8.3.1.3	Begründetes Interesse des Arbeitnehmers	417
8.3.1.4	Beendigung einer Ausnahmevereinbarung	418
8.3.1.5	Übersicht und Prüfschema – VO 883/2004	418
8.3.2	SV-Abkommen	419
8.3.2.1	Besonderheiten bei den Voraussetzungen einer Ausnahmevereinbarung	419
8.3.2.2	Übersicht und Prüfschema – SV-Abkommen	420

8.3.3	Rechtsfolgen bei Ausnahmevereinbarung	421
8.3.4	Zuständigkeiten und Verfahrenshinweise	422
8.3.4.1	Zuständigkeiten	422
8.3.4.2	Verfahrenshinweise	422
8.3.4.2.1	Notwendige Angaben	422
8.3.4.2.2	Frist für die Antragsstellung	423
8.3.4.2.3	Bescheinigung	423
8.4	Zusammenfassende Entscheidungsbäume	424
8.5	Nationales Recht	425
8.6	Mitarbeitereinsätze ins Ausland (Outbound)	426
8.7	Mitarbeitereinsätze nach Deutschland (Inbound)	426
8.8	Fallbeispiele	427
8.8.1	Fallbeispiel I: DBA/keine Betriebsstätte/Dienstreise ohne Vertrag	427
8.8.2	Fallbeispiel V: Vertragssplit/DBA/keine Betriebsstätte/Versetzung	432
9	Arbeitsgenehmigungs- und Aufenthaltsrecht	441
9.1	Regulatorische Beschränkungen beachten	441
9.1.1	Fallkonstellationen	441
9.1.2	Bedeutung der Staatsangehörigkeit bei internationalen Mitarbeiter- einsätzen	442
9.2	Einsatz ausländischer Mitarbeiter in Deutschland (Inbound)	442
9.2.1	Grundlagen	442
9.2.1.1	Erwerbstätigkeit	443
9.2.1.2	Inhaltliche Struktur	444
9.2.2	Staatsangehörige von EU-Mitgliedstaaten	444
9.2.2.1	Besonderheit Bulgarien und Rumänien	445
9.2.3	Staatsangehörige der übrigen EWR-Mitgliedstaaten (ohne Schweiz) . . .	446
9.2.4	Staatsangehörige der Schweiz	446
9.2.5	Staatsangehörige von Drittstaaten	447
9.2.5.1	Drittstaaten mit Visumsbefreiung	447
9.2.5.2	Einschränkungen der Visumsbefreiung für Drittstaatsangehörige	448
9.2.5.3	Drittstaaten mit Visumserleichterungen	450
9.2.5.4	Drittstaaten mit Visumpflicht (Negativstaater)	451
9.2.6	Einreise nach Deutschland und Kurzaufenthalt (Visum)	452
9.2.6.1	Übersicht Visumsarten	453
9.2.6.1.1	Schengen-Visum	453
9.2.6.1.2	Nationales Visum	453
9.2.6.2	Erwerbstätigkeit im Rahmen eines Visums	454
9.2.6.3	Erteilungsvoraussetzungen	456
9.2.6.3.1	Formale Voraussetzungen, insbesondere Zuständigkeit	457
9.2.6.3.2	Allgemeine Erteilungsvoraussetzungen	457
9.2.6.3.3	Schengen-Visum: besondere Erteilungsvoraussetzungen	458
9.2.6.3.4	Nationales Visum: besondere Erteilungsvoraussetzungen	460
9.2.6.3.5	Vander-Elst-Visum: besondere Erteilungsvoraussetzungen	460
9.2.6.3.6	Übersicht erforderliche Dokumente	461
9.2.6.4	Gültigkeitsdauer und Verlängerungsoption	461
9.2.6.4.1	Schengen-Visum	462
9.2.6.4.2	Nationales Visum	462
9.2.6.4.3	Vander-Elst-Visum	462

9.2.6.5	Ablauf Antragsverfahren	463
9.2.6.5.1	Schengen-Visum	463
9.2.6.5.2	Nationales Visum	463
9.2.6.5.3	Vander-Elst-Visum	464
9.2.6.6	Prüfschema für Kurzaufenthalt in Deutschland	464
9.2.7	Längerfristiger Aufenthalt in Deutschland	466
9.2.7.1	Arten von Aufenthaltstiteln	467
9.2.7.1.1	Aufenthaltserlaubnis	467
9.2.7.1.2	Blaue Karte EU	467
9.2.7.1.3	Niederlassungserlaubnis	468
9.2.7.1.4	Erlaubnis zum Daueraufenthalt-EG	468
9.2.7.2	Erteilungsvoraussetzungen	469
9.2.7.2.1	Formale Voraussetzungen	469
9.2.7.2.2	Allgemeine Erteilungsvoraussetzungen	469
9.2.7.2.3	Aufenthaltserlaubnis zum Zweck der Beschäftigung: besondere Erteilungsvoraussetzungen	470
9.2.7.2.4	Blaue Karte EU: besondere Erteilungsvoraussetzungen	471
9.2.7.2.5	Niederlassungserlaubnis: besondere Erteilungsvoraussetzungen	472
9.2.7.2.6	Daueraufenthalt-EG: besondere Erteilungsvoraussetzungen	472
9.2.7.2.7	Übersicht erforderliche Dokumente	473
9.2.7.3	Zustimmungsverfahren der Bundesagentur für Arbeit	473
9.2.7.3.1	Zustimmungsfreie Beschäftigungen	473
9.2.7.3.2	Zustimmungspflichtige Beschäftigungen	474
9.2.7.3.3	Vorrangprüfung	475
9.2.7.3.4	Internationaler Personalaustausch, § 10 BeschV	477
9.2.7.4	Ablauf Antragsverfahren	478
9.3	Mitarbeitereinsätze im Ausland (Outbound)	479
9.3.1	Mitarbeitereinsätze innerhalb der EU und dem Schengen-Raum	479
9.3.1.1	Schengen-Visum	480
9.3.1.2	Vander-Elst-Rechtsprechung	480
9.3.1.3	Blaue Karte	481
9.3.2	Mitarbeitereinsätze in Drittstaaten	481
9.3.2.1	Einreise- und Aufenthaltsarten nach nationalem Recht	481
9.3.2.2	Antragsverfahren nach nationalem Recht	482
9.3.2.3	Geschäftsreisevisum bzw. Business (Visitor) Visum	483
9.4	Haftungsrisiken: Straf- und Bußgeldvorschriften bei aufenthaltsrechtlichen Verstößen	484
9.4.1	Allgemeine Haftungs- und Sanktionsrisiken	484
9.4.2	Haftung für aufenthaltsrechtliche Verstöße nach deutschem Recht	485
9.4.2.1	Haftung des Arbeitnehmers	485
9.4.2.2	Haftung des Arbeitgebers	486
9.4.2.3	Haftung des Auftraggebers	486
9.4.2.4	Haftung des Geschäftsführungsorgans	487
9.5	Fallbeispiele	487
10	Prozesse und Richtlinien	489
10.1	Prozesse zwischen Unternehmen und Kunden	490
10.1.1	Geschäftsanbahnungsphase	490
10.1.2	Geschäftsabwicklungsphase	491

10.1.3	Geschäftsabschlussphase	492
10.2	Prozesse innerhalb des Unternehmens	492
10.2.1	Angebotserstellung	493
10.2.2	Projektinitialisierung	494
10.2.3	Projektdurchführung	496
10.2.4	Projektabschlussarbeiten	497
10.3	Prozesse innerhalb der Personalabteilung	497
10.3.1	Angebotserstellung	497
10.3.2	Projektinitialisierung	498
10.3.2.1	Personensteuern	498
10.3.2.2	Sozialversicherung	499
10.3.2.3	Aufenthalts- und Arbeitsrecht	499
10.3.3	Projektdurchführung	500
10.3.3.1	Abfrage Steuerstatus für Lohnsteuerzwecke	501
10.3.3.2	Beantragung einer Ausnahmereinbarung für Sozialversicherungs- zwecke	503
10.3.3.3	Laufende Ermittlung der Einsatzdauer von Mitarbeitern	503
10.3.4	Projektabschlussarbeiten	506
10.4	Entsenderichtlinien	506
10.5	Management aufenthaltsrechtlicher Herausforderungen	507
10.5.1	Grundsätzliche Erwägungen	508
10.5.2	Erarbeitung eines Regelungsrahmens	508
10.5.2.1	Phase 1 – Erarbeitung des Ist-Zustands (Risikoanalyse)	508
10.5.2.2	Phase 2 – Erarbeitung des Soll-Prozesses	509
10.5.2.3	Phase 3 – Implementierung	509
Anhang 1: BMF-Schreiben zu den Pauschbeträgen für Verpflegungsmehr- aufwendungen je Kalendertag		512
Anhang 2: BMF-Schreiben zu den Pauschbeträgen für Verpflegungsmehr- aufwendungen für die ersten drei Monate einer doppelten Haushalts- führung im Ausland je Kalendertag		519
Anhang 3: Inhaltsübersicht des OECD-Musterabkommens 2010		526
Anhang 4: Abbildungsnachweis Entscheidungsbäume		527
Anhang 5: Prüfschemata		528
5.1	Prüfschema Fremdvergleich	528
5.2	Prüfschema Betriebsstätte	530
5.3	Prüfschema Lohnsteuer – Outbound	532
5.4	Prüfschema Lohnsteuer – Inbound	537
5.5	Prüfschema Sozialversicherung – Outbound	542
5.6	Prüfschema Aufenthaltsrecht – Kurzaufenthalt in Deutschland	548
Literaturverzeichnis		551
Stichwortverzeichnis		553