

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 19 |
| 1. Kapitel: Einleitung – Fragestellung – Aufbau | 23 |
| 2. Kapitel: Die Mindestlohndebatte in Deutschland | 31 |
| A. Einführung eines gesetzlichen Mindestlohns | 31 |
| I. Die Kernargumente gegen die Einführung eines Mindestlohns | 32 |
| 1. Ein Mindestlohn für jede Tätigkeit | 32 |
| 2. Sogwirkung für Löhne, die über dem Mindestlohn liegen | 33 |
| 3. Unwirksamkeit von bestehenden Tarifverträgen | 33 |
| 4. Verdrängung des Tarifvertragssystems | 34 |
| 5. Anstieg der Arbeitslosigkeit durch die Vernichtung von Arbeitsplätzen | 35 |
| 6. Deutschland ist ein Hochlohnland | 36 |
| II. Positive Funktionen eines gesetzlichen Mindestlohns | 37 |
| III. Ein System dualer Mindestlöhne | 39 |
| IV. Hürden des gesetzlichen Mindestlohns | 40 |
| B. Mindestlöhne durch die Ausweitung des Arbeitnehmerentsendegesetzes | 40 |
| C. Anwendung des Mindestarbeitsbedingungsgesetzes | 42 |
| D. Konkretisierung des Sittenwidrigkeitstatbestandes und der Entwurf eines Arbeitsvertragsgesetzes | 44 |
| E. Erleichterte Allgemeinverbindlicherklärung | 46 |
| F. Tariftreueverpflichtung | 46 |
| G. Transferleistungen als mittelbarer Mindestlohn | 47 |
| I. Das »Bürgergeld« als Grundeinkommen | 47 |
| II. Das »Bofinger-Modell« | 49 |
| III. Investivlohn | 50 |
| IV. Kombilohnmodelle | 50 |
| V. Marktorientierte Vergütungssysteme statt Mindestlohn | 51 |
| H. Fazit der Mindestlohndebatte | 52 |

| | | |
|-------------|--|----|
| 3. Kapitel: | Die gesellschaftliche Entwicklung des Niedriglohnssektors – Daten und sozioempirische Untersuchungen auch im Hinblick auf die Tariflohnentwicklung und Sozialleistungen zur Gewährleistung des Existenzminimums | 55 |
| A. | Die Lohnentwicklung in Deutschland und den EU-Ländern | 55 |
| I. | Wirtschaftliche Entwicklung und Lohnpolitik | 56 |
| II. | Lohnspreizung in Deutschland seit Mitte der 1990er Jahre | 58 |
| III. | Die Entwicklung des Niedriglohnssektors | 62 |
| IV. | Die Fiktion eines homogenen Arbeitsmarkts | 63 |
| 1. | Lebensbedingungen von Armutsgefährdeten | 65 |
| 2. | Folgen der verfestigten Armut | 66 |
| V. | Effekte eines Mindestlohns für Geringqualifizierte im Niedriglohnssektor | 67 |
| B. | Tariflohnentwicklung | 67 |
| I. | Anzahl der Tarifverträge rückläufig | 68 |
| II. | Geringe Steigerung von Tariflöhnen | 69 |
| C. | Sozialleistungen zur Gewährung des Existenzminimums | 72 |
| I. | Starke Zunahme im Bereich der Mini-Jobs | 73 |
| II. | Hartz IV | 74 |
| 1. | Die Entscheidung des BVerfG | 76 |
| III. | Die Zukunft der Altersarmut | 78 |
| D. | Fazit | 79 |
| 4. Kapitel: | Historische Preisvorschriften – Das Preisgesetz, das Wirtschaftsstrafgesetz und die Mindestarbeitsbedingungen nach dem Gesetz von 1952 | 81 |
| A. | Das Preisgesetz 1948 | 82 |
| I. | Preisbindung im Lichte des GG | 82 |
| II. | Preisverstoß | 83 |
| III. | Die zivilrechtlichen Auswirkungen des Preisverstoßes | 84 |
| B. | Das Wirtschaftsstrafgesetz von 1949 | 86 |
| C. | Das Gesetz über die Festsetzung von Mindestarbeitsbedingungen | 89 |
| I. | Die Voraussetzungen für eine Festsetzung gemäß § 1 Abs. 2 MiArbG | 90 |
| 1. | Das Fehlen einer angemessenen Arbeitnehmer- und Arbeitgebervertretung | 90 |
| 2. | Die Befriedigung notwendiger sozialer und wirtschaftlicher Bedürfnisse | 91 |
| 3. | Fehlende Allgemeinverbindlicherklärung | 92 |
| D. | Fazit | 92 |

| | |
|---|-----|
| 5. Kapitel: Die Transformation des Entsendegesetzes | 94 |
| A. Das Arbeitnehmer-Entsendegesetz von 1996 | 94 |
| I. Ausgangspunkt für die Gesetzgebung | 94 |
| II. Die Regelungsziele des AEntG | 95 |
| III. Grundlagen des AEntG | 97 |
| IV. Voraussetzungen für die Anwendbarkeit des AEntG a.F. | 97 |
| V. Regelungstechnik des AEntG | 99 |
| 1. Allgemeinverbindliche Tarifverträge | 100 |
| 2. Die Rechtsverordnungsermächtigung nach § 1 Abs. 3 a AEntG a.F. | 100 |
| VI. Mindestarbeitsbedingungen und die betroffenen Branchen | 101 |
| VII. Rechtsfolgen | 102 |
| B. Das AEntG im Wandel | 104 |
| C. Das neue AEntG als Mindestlohn-Gesetz | 105 |
| I. Erklärter Gesetzeszweck | 105 |
| II. Anwendungsbereich | 106 |
| III. Tarifnormerstreckung durch Allgemeinverbindlicherklärung | 107 |
| IV. Die Rechtsverordnung | 107 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen der Rechtsverordnung | 108 |
| 2. Auswahlentscheidung bei mehreren Tarifverträgen | 108 |
| 3. Besonderheiten des Erstantrags | 109 |
| V. Der Mindestlohn als Rechtsfolge | 110 |
| VI. Arbeitsbedingungen in der Pflegebranche | 110 |
| 1. Die Kommissionslösung | 111 |
| 2. Anwendungsbereich | 111 |
| 3. Rechtsverordnung nach § 11 AEntG | 112 |
| 4. Die Kommission | 112 |
| VII. Verzicht und Verwirkung | 113 |
| VIII. Staatliche Kontrolle und Durchsetzung des Mindestlohns | 114 |
| 1. Meldepflicht und Dokumentation | 114 |
| 2. Bußgeldvorschriften | 114 |
| IX. Evaluation | 114 |
| D. Rechtsprechung zum Mindestlohn in der Postbranche | 115 |
| I. Die Konkurrentenklage vor dem VG Berlin | 115 |
| II. Entscheidung des OVG Berlin-Brandenburg | 116 |
| III. Entscheidung des BVerwG | 119 |
| E. Fazit und Aussichten | 121 |
| 6. Kapitel: Das Mindestarbeitsbedingungengesetz von 2009 | 123 |
| A. Das Gesetz von 1952 | 123 |
| B. Neuer Anwendungsbereich des MiArbG | 124 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| I. | Neue Anwendungsvoraussetzung nach § 1 Abs. 2 MiArbG | 124 |
| II. | Entschließungsermessen gemäß § 3 MiArbG | 125 |
| III. | Die Mindestarbeitsentgelte | 126 |
| IV. | Verfahren der Festsetzung | 127 |
| 1. | Der Hauptausschuss | 128 |
| 2. | Der Fachausschuss | 129 |
| 3. | Erlass der Rechtsverordnung über Mindestarbeitsentgelte | 129 |
| V. | Überwachung von Mindestarbeitsentgelten | 130 |
| VI. | Evaluation | 131 |
| C. | Fazit | 131 |
| | | |
| 7. Kapitel: | Konstruktion eines allgemeinen Mindestlohngesetzes anhand europäischer Vorbilder und den USA | 135 |
| | | |
| A. | Großbritannien | 135 |
| I. | Die rechtlichen Grundlagen des NMW | 136 |
| 1. | Erwachsenen-Mindestlohn | 136 |
| 2. | Einstiegs-Mindestlohn | 136 |
| 3. | Jugend-Mindestlohn | 136 |
| II. | Die Low Pay Commission | 137 |
| III. | Mindestlohn und »Living Wage« | 138 |
| IV. | Auswirkungen des NMW | 138 |
| B. | Frankreich | 139 |
| I. | Der SMIC | 140 |
| II. | Die Mindestlohnempfänger | 141 |
| III. | Entwicklung und Auswirkungen | 142 |
| C. | Die BeNeLux-Staaten | 143 |
| I. | Belgien | 143 |
| 1. | Der nationale monatliche Mindestlohn | 144 |
| 2. | Erhöhungs- und Anpassungsmechanismen | 145 |
| II. | Luxemburg | 145 |
| 1. | Salaire social minimum | 146 |
| 2. | Der Mindestlohn und seine Auswirkungen | 147 |
| III. | Niederlande | 147 |
| 1. | Das Gesetz über Mindestlöhne und Mindesturlaubsgeld | 148 |
| 2. | Die Höhe des WML und seine Anpassung | 149 |
| 3. | Durchsetzung, Umgehung und Entwicklung | 150 |
| D. | Schweiz | 150 |
| I. | Mindestlöhne in Gesamtarbeitsverträgen | 150 |
| II. | Auswirkungen der Mindestlohnkampagne auf den Arbeitsmarkt | 151 |
| E. | Skandinavien | 151 |
| F. | Die USA | 152 |

| | | |
|-------------|--|-----|
| I. | Grundlagen des amerikanischen Mindestlohns | 152 |
| II. | Mindestlohn auf Bundesebene | 153 |
| III. | Mindestlohn auf Länderebene am Beispiel Kaliforniens | 154 |
| IV. | Wirkungen des Mindestlohns | 155 |
| G. | Ergebnis des Ländervergleichs | 157 |
| | | |
| 8. Kapitel: | Mindestlohnregelungen als Verbotsgesetze nach § 134 BGB und ihre mögliche Umgehung | 159 |
| | | |
| A. | Die Struktur eines Verbotsgesetzes | 159 |
| I. | Lex perfecta | 160 |
| II. | Lex minus quam perfecta | 160 |
| III. | Lex imperfecta | 160 |
| IV. | Lex plus quam perfecta | 161 |
| B. | Das Verbotsgesetz im Sinne von § 134 BGB | 161 |
| I. | Einseitige und zweiseitige Verbote | 162 |
| II. | Verbotswidriger Inhalt und Vornahme | 164 |
| III. | Der verbotswidrige Inhalt bei nur gegen eine Partei gerichtetem Verbot | 165 |
| C. | Umfang der Nichtigkeit | 166 |
| I. | Gesamt- und Teilnichtigkeit | 166 |
| II. | Der Grundsatz der Teilnichtigkeit nach § 139 BGB | 167 |
| III. | Geltungserhaltende Reduktion | 168 |
| 1. | Privatautonomie | 168 |
| 2. | Gesetzliche Anordnung | 169 |
| IV. | Institut des faktischen Vertrags | 170 |
| V. | Halbseitige Teilnichtigkeit | 171 |
| VI. | Die bereicherungsrechtlichen Konsequenzen von § 134 BGB | 172 |
| VII. | Stellungnahme | 173 |
| D. | Rechtsprechung zu § 134 BGB in Bezug auf preis- und arbeitsrechtliche Vorschriften | 174 |
| I. | Das Gesetz betreffend die Höchstpreise | 175 |
| II. | Die Mietpreisüberhöhung | 175 |
| III. | Die Pachtzinsen nach dem BKleingG | 177 |
| IV. | Die Überschreitung gesetzlicher Versicherungsprämien | 177 |
| V. | Überhöhte Architektenhonorarvereinbarungen | 178 |
| VI. | Vergütungsabrede bei Schwarzarbeit | 178 |
| VII. | Fazit und Folgerungen | 179 |
| E. | Die möglichen Umgehungsgeschäfte | 180 |
| I. | Das Umgehungsverbot | 180 |
| II. | Die Mindestlohnregelungen und mögliche Umgehungsgeschäfte | 181 |
| F. | Möglichkeiten der Prävention und der Ahndung von Verstößen | 183 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| I. | Breite Veröffentlichung der Mindestlöhne | 183 |
| II. | Behördliche Kontrollen | 183 |
| III. | Bußgeldvorschrift | 184 |
| IV. | Dokumentationspflicht des Arbeitgebers | 184 |
| G. | Fazit für die Mindestlohn-Gesetze | 185 |
| I. | Kriterien für das Verbotsgesetz | 185 |
| II. | Sanktionsregelung im Mindestlohngesetz | 185 |
| III. | Die Besonderheiten beim Arbeitsvertrag | 186 |
| | | |
| 9. Kapitel: | Die Umgehungsproblematik und die rechtsdogmatischen Lösungsansätze | 188 |
| | | |
| A. | Akkordarbeit | 188 |
| I. | Der Zeit- und der Geldakkord | 189 |
| II. | Ein Umgehungstatbestand, der vom Verbotsgesetz erfasst wird | 189 |
| III. | Einseitiger oder zweiseitiger Verstoß | 190 |
| IV. | Teilnichtigkeit des Vertrages | 191 |
| B. | Grundgehalt und Provisionssystem | 192 |
| I. | Zeitlich begrenzte und unbegrenzte Arbeit | 193 |
| II. | Verbotswidriger Umgehungstatbestand | 193 |
| III. | Einseitiger oder zweiseitiger Verstoß | 194 |
| IV. | Mindestlohn anstelle teilnichtiger Lohnabrede | 194 |
| C. | Grundgehalt und Gewinnbeteiligung | 194 |
| I. | Umgehung | 194 |
| II. | Einseitiger Verstoß | 195 |
| III. | Ersetzung der Lohnabrede durch den Mindestlohn | 195 |
| D. | Abschaffung der Stechuhr | 196 |
| I. | Umgehung | 196 |
| II. | Einseitiger oder beiderseitiger Verstoß | 196 |
| III. | Bestimmung der tatsächlichen Arbeitszeit und Anpassung an den Mindestlohn | 197 |
| E. | Vergütung nach Tagessatz im Hotelgewerbe | 197 |
| I. | Umgehung | 197 |
| II. | Einseitiger oder zweiseitiger Verstoß | 198 |
| III. | Rechtliche Würdigung und Durchsetzung des Mindestlohns | 198 |
| F. | Projektarbeit | 199 |
| I. | Umgehung | 200 |
| II. | Einseitiger oder zweiseitiger Verstoß | 200 |
| III. | Anwendung des Mindestlohns | 200 |
| G. | Die Strategien zur Vermeidung des Geltungsbereichs des Tarifvertrags | 201 |
| I. | Betrieblich-fachlicher Geltungsbereich des erstreckten Tarifvertrags | 201 |

| | |
|---|-----|
| II. Persönlicher Geltungsbereich des Tarifvertrags | 202 |
| III. Rechtsfolge | 202 |
| H. Ergebnis | 203 |
| | |
| 10. Kapitel: Zivilrechtliche Maßstäbe nach § 138 BGB | 204 |
| A. Allgemeine Grundlagen | 204 |
| B. Lohnwucher § 138 Abs. 2 BGB | 205 |
| I. Auffälliges Missverhältnis | 206 |
| II. Subjektiver Tatbestand des § 138 Abs. 2 BGB | 207 |
| 1. Zwangslage | 207 |
| 2. Unerfahrenheit | 208 |
| 3. Mangel an Urteilsvermögen | 208 |
| 4. Erhebliche Willensschwäche | 209 |
| 5. Ausbeutung | 209 |
| 6. Sandhaufentheorem | 209 |
| C. Wucherähnliche Verträge oder Sittenwidrigkeit nach § 138 Abs. 1 BGB | 210 |
| I. Auffälliges oder grobes Missverhältnis | 211 |
| II. Subjektive Merkmale - Verwerfliche Gesinnung | 211 |
| III. Gesamtnichtigkeit oder Teilnichtigkeit? | 212 |
| D. Sittenwidrigkeitskontrolle von Löhnen | 213 |
| I. Laesio enormis | 213 |
| II. Sittenwidrigkeitskontrolle von Tarifregelungen | 214 |
| E. Rechtsprechung zum Lohnwucher | 214 |
| I. Sozialhilfesatz als Maßstab | 215 |
| II. Pfändungsfreigrenze als Maßstäbe für die Sittenwidrigkeit | 216 |
| III. Hungerlohn | 216 |
| IV. Prozentuale Sittenwidrigkeitsgrenze | 217 |
| 1. Die arbeitsgerichtliche Instanzenrechtsprechung | 217 |
| 2. Die BAG-Rechtsprechung | 218 |
| V. Risikoüberwälzung auf den Arbeitnehmer | 219 |
| VI. Lohnwucher auf Intervention des Arbeitsamtes | 221 |
| VII. Umgehungsversuche bei der »Generation Praktikum« | 221 |
| F. Verhältnis zu § 134 BGB | 224 |
| G. Die Bedeutung gesetzlicher Mindestlöhne für die Anwendung des § 138 BGB | 225 |
| | |
| 11. Kapitel: Europa- und verfassungsrechtliche Würdigung der Mindestlohngesetzgebung | 227 |
| A. Europarechtliche Vorgaben | 227 |
| B. Vereinbarkeit des AEntG mit höherrangigem Europarecht | 227 |

| | | |
|--------------|---|-----|
| I. | Die Freizügigkeit nach Art. 39 EG | 228 |
| II. | Die Dienstleistungsfreiheit nach Art. 49 EG | 228 |
| 1. | Die Rechtsprechung des EuGH | 229 |
| 2. | Die Rechtsprechung des BAG | 230 |
| III. | Der europäische Gleichbehandlungsgrundsatz | 231 |
| C. | Verfassungsmäßigkeit des AEntG | 233 |
| I. | Anwendbarkeit von Art. 80 GG | 234 |
| 1. | Die Rechtsverordnung nach § 1 Abs. 3a AEntG a.F. | 235 |
| 2. | Die Rechtsverordnung nach § 7 AEntG | 236 |
| 3. | Das AEntG und das Bestimmtheitserfordernis des Art. 80 Abs. 1 Satz 2 GG | 236 |
| II. | Vereinbarkeit des AEntG mit der negativen Koalitionsfreiheit | 237 |
| 1. | Schutz ausländischer Tarifverträge | 237 |
| 2. | Negative Koalitionsfreiheit | 238 |
| III. | Vereinbarkeit des AEntG mit der individuellen und kollektiven Koalitionsfreiheit | 240 |
| 1. | Individuelle positive Koalitionsfreiheit Andersorganisierter | 240 |
| 2. | Kollektive Koalitionsfreiheit | 242 |
| a) | Eingriff in die Tarifautonomie | 242 |
| b) | Verfassungsrechtliche Rechtfertigung | 244 |
| c) | Geeignetheit | 244 |
| d) | Erforderlichkeit | 246 |
| e) | Angemessenheit | 248 |
| f) | Ergebnis | 250 |
| D. | Verfassungsmäßigkeit des MiArbG als Mindestlohngesetz | 251 |
| I. | Negative Koalitionsfreiheit | 251 |
| II. | Individuelle positive Koalitionsfreiheit | 252 |
| III. | Kollektive Koalitionsfreiheit | 252 |
| E. | Fazit | 254 |
| | | |
| 12. Kapitel: | Die praktische Anwendung der Mindestlohn- gesetzgebung am Beispiel der Postbranche | 255 |
| | | |
| A. | Die Notwendigkeit eines Mindestlohns in der Postbranche | 255 |
| I. | Die Marktöffnung der Briefdienste | 255 |
| II. | Das Postgesetz | 257 |
| B. | Die Aufnahme der Postbranche in das AEntG | 258 |
| C. | Ein Mindestlohn-Tarifvertrag | 258 |
| I. | Inhalt und Geltungsbereich | 258 |
| II. | Konkurrierende Tarifverträge | 259 |
| III. | Repräsentativität des Mindestlohntarifvertrages | 260 |
| D. | Die Verordnung nach dem AEntG | 260 |
| E. | Vorwurf des fehlenden öffentlichen Interesses | 261 |

| | | |
|--|---|-----|
| F. | Die Anwendung der Mindestlöhne | 262 |
| | I. Neue und alte Löhne in der Postbranche | 263 |
| G. | Fazit | 264 |
| 13. Kapitel: Zusammenfassung in Thesen | | 266 |
| Literaturverzeichnis | | 271 |