

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 21 |
| Einleitung | 25 |
| A. Öffentliche Diskussion | 25 |
| B. Zielrichtung und Arbeitsplan | 27 |
| Teil I. Das soziale Problem: Der Niedriglohnsektor | 29 |
| A. Bestimmung und Beschreibung des Niedriglohnsektors | 29 |
| I. Begriffsklärungen | 29 |
| 1. Normalarbeitsverhältnis | 29 |
| 2. Atypisches Beschäftigungsverhältnis | 30 |
| 3. Prekäres Beschäftigungsverhältnis | 31 |
| 4. Niedriglohn | 31 |
| 5. Äquivalenter Marktlohn | 32 |
| II. Zunahme atypischer Beschäftigung | 33 |
| III. Ausmaß der Beschäftigung im Niedriglohnsektor | 34 |
| 1. Anteil der im Niedriglohnsektor Beschäftigten | 34 |
| a) Beschäftigungsstatistik der Bundesagentur für Arbeit | 35 |
| aa) Datensatz | 35 |
| bb) Auswertung | 35 |
| b) IAQ-Report | 38 |
| aa) Datensatz | 38 |
| bb) Auswertung | 39 |
| c) Zwischenergebnis | 40 |
| 2. Einkommensverteilung im Niedriglohnsektor | 40 |
| B. Working Poor - Armut durch Niedriglohnbezug | 41 |
| I. Haushaltskontext | 42 |
| II. Zwischenergebnis | 44 |
| C. ‚Aufstocker‘ | 45 |
| D. Abnehmender tariflicher Schutz | 46 |
| E. Zwischenergebnis | 47 |

| | |
|---|----|
| Teil II. Gerechter Lohn | 49 |
| A. Ökonomischer Hintergrund: Lohntheorien | 49 |
| I. Adam Smith | 49 |
| II. Neoklassik | 51 |
| 1. Arbeitsnachfrage: Grenzproduktivitätstheorie | 52 |
| 2. Arbeitsangebot | 54 |
| 3. Lohnhöhe | 54 |
| III. Zwischenergebnis | 54 |
| B. Einfluss der Arbeitsleistung auf die Lohnhöhe | 55 |
| I. Gerechtigkeitsempfinden der ‚Aufstocker‘ | 55 |
| II. Leistungsprinzip bei <i>Claus Offe</i> | 57 |
| III. <i>Claus Offe</i> zum Arbeitslohn | 57 |
| 1. Produktivität – Kritik an der Grenzproduktivitätstheorie | 58 |
| a) Kritik an der Grenzproduktivitätstheorie | 58 |
| b) Produktivität und Arbeitsleistung | 59 |
| 2. Arbeitsbelastung | 61 |
| a) Ausbildung | 62 |
| b) Arbeitsbelastung im Beruf | 62 |
| c) Verantwortung | 63 |
| 3. Analytische Arbeitsbewertung | 64 |
| a) Vorgehensweise | 64 |
| b) Kritik | 65 |
| 4. Determinanten der Lohnhöhe bei <i>Offe</i> | 65 |
| 5. Zusammenfassung und aktueller Bezug | 66 |
| a) Leistungsbegriff | 66 |
| b) Markt- und Machteinflüsse | 67 |
| c) Ausbildungsaufwand | 68 |
| aa) Angleichung des Ausbildungsaufwands | 68 |
| bb) Humankapitaltheorie | 68 |
| d) Analytische Arbeitsbewertung | 70 |
| IV. Zwischenergebnis | 70 |
| C. Leistungsgerechtigkeit | 71 |
| I. (Leistungs-) Gerechtigkeit des Marktes | 72 |
| 1. Empirische Befunde | 72 |
| a) Gruppendiskussion | 72 |
| b) Sozio-ökonomisches Panel | 74 |
| 2. Kritik | 75 |
| II. Ökonomische Theorien zum gerechten Lohn | 76 |
| 1. Fair-Wage-Effort-Hypothese | 76 |
| 2. Equity-Theorie und Theorie des sozialen Austauschs | 77 |

| | |
|---|-----|
| III. Leistungsgerechter Lohn als unerreichbares Ziel | 78 |
| D. Bedarfsgerechtigkeit | 79 |
| I. Allgemeines | 79 |
| II. Bedarfsgerechtigkeit in der katholischen Soziallehre | 80 |
| E. Zwischenergebnis | 82 |
| | |
| Teil III. Tatsächliche Aspekte der Existenzsicherung durch Mindestlohn | 83 |
| | |
| A. Lohnuntergrenzen | 83 |
| I. Gesetz über die Festsetzung von Mindestarbeitsbedingungen | 83 |
| II. Faktischer Mindestlohn durch Sozialleistungen? | 84 |
| III. Mindestlohn für die Zeitarbeitsbranche | 85 |
| IV. Zweckrichtung eines allgemeinen gesetzlichen Mindestlohns | 85 |
| 1. § 138 Abs. 2 BGB | 85 |
| 2. Allgemeiner gesetzlicher Mindestlohn | 88 |
| B. Auswirkungen eines Mindestlohns auf die Beschäftigungsquote | 90 |
| I. Ökonomische Theorien | 91 |
| 1. Neoklassik | 92 |
| 2. Kritik | 93 |
| a) Monopsonistisches Modell | 94 |
| b) Keynesianisches Modell | 96 |
| c) Effizienzlohntheorie, Fair-Wage-Effort-Hypothese | 97 |
| d) Zwischenergebnis | 98 |
| II. Empirische Beobachtungen | 99 |
| 1. Länder mit Mindestlohnerfahrung | 99 |
| 2. Deutschland betreffende Studien | 101 |
| a) <i>DIW</i> | 102 |
| b) Klaus Bartsch Econometrics | 102 |
| c) Prognos AG | 103 |
| 3. Zwischenergebnis | 104 |
| III. Auswirkungen auf die juristische Diskussion | 104 |
| IV. Zwischenergebnis | 105 |
| C. Armutsbekämpfung durch Mindestlohn? | 106 |
| I. Teilzeitarbeit | 106 |
| II. Haushaltskontext | 106 |
| III. Zwischenergebnis | 107 |

| | |
|---|-----|
| Teil IV. Freiheitsrechte | 109 |
| A. Nationales Recht | 109 |
| I. Koalitionsfreiheit | 110 |
| 1. Bestandsfreiheit | 111 |
| 2. Tarifautonomie | 113 |
| a) Schutzbereich | 113 |
| b) Völkerrechtsfreundlichkeit des Grundgesetzes | 114 |
| c) Verhältnis der Tarifautonomie zur Gesetzgebung | 119 |
| aa) Kein absoluter Vorrang der Tarifautonomie | 119 |
| bb) Keine »Normsetzungsprärogative« der Tarifparteien | 120 |
| (1) Subsidiarität als Verfassungsprinzip? | 121 |
| (2) Versagen der Tarifautonomie? | 122 |
| d) Auflösung nach der üblichen Grundrechtsdogmatik | 123 |
| aa) Eingriff | 124 |
| (1) Keine Ausgestaltung | 124 |
| (2) Eingriff bei einseitig zwingender Lohnfestsetzung | 126 |
| (3) Kein Eingriff bei tarifdispositiver Lohnfestsetzung | 127 |
| bb) Rechtfertigung | 129 |
| (1) Vorbehaltlos gewährleistetes Grundrecht | 129 |
| (2) Schranke | 129 |
| (a) Sozialstaatsprinzip? | 129 |
| (b) »Grundrecht auf das sozio-kulturelle Existenzminimum« | 131 |
| (aa) Verbindung von Menschenwürde und Sozialstaatsprinzip | 131 |
| (bb) Inhalt des Grundrechts | 132 |
| (cc) Bedeutung für den Mindestlohn | 134 |
| (dd) Erforderlichkeit | 136 |
| (ee) Zwischenergebnis | 136 |
| (c) Bekämpfung von Arbeitslosigkeit | 137 |
| (aa) Bekämpfung von Arbeitslosigkeit mittels allgemeinen Mindestlohns? | 138 |
| (bb) Schranken-Schranken | 139 |
| (d) Berufsfreiheit der Arbeitnehmer | 141 |
| (aa) Soziale Grundrechte der Landesverfassungen | 142 |
| (bb) Grundgesetz | 143 |
| (e) Gesetzgebungskompetenz | 145 |

| | |
|---|-----|
| (f) Finanzielle Stabilität der Sozialversicherungssysteme | 145 |
| (aa) Finanzielle Entlastung und finanzielle Stabilität | 146 |
| (bb) Schranken-Schranken | 146 |
| (g) Internationaler Menschrechtsschutz | 148 |
| II. Berufsfreiheit | 148 |
| 1. Schutzbereich und Eingriff | 148 |
| 2. Rechtfertigung | 149 |
| III. Zwischenergebnis | 151 |
| B. Europarecht | 151 |
| I. Nationale Regelungen: Mindestlöhne in den Mitgliedstaaten | 151 |
| II. Politische Haltung der EU-Organe zu Mindestlöhnen | 153 |
| III. Dienstleistungsfreiheit | 154 |
| 1. Anwendungsbereich | 155 |
| a) Grenzüberschreitender Bezug | 155 |
| b) Beschränkung der Dienstleistungsfreiheit | 155 |
| 2. Schranken | 157 |
| 3. Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs | 158 |
| a) Sachverhalt | 158 |
| b) Argumentation des Gerichtshofs | 159 |
| 4. Übertragung auf den allgemeinen gesetzlichen Mindestlohn | 160 |
| IV. Europarechtliche Koalitionsfreiheit | 161 |
| 1. Grundrechtsschutz in der Europäischen Union | 162 |
| 2. Art. 28 GRCh | 163 |
| a) Schutzbereich des Art. 28 GRCh | 163 |
| aa) Abgrenzung zu Art. 12 Abs. 1 GRCh | 163 |
| bb) »nach dem Unionsrecht und den einzelstaatlichen Rechtsvorschriften und Gepflogenheiten« | 164 |
| (1) Fehlende Kompetenz der Union | 166 |
| (2) Verhältnis von Verweis zu Zuständigkeit | 169 |
| (a) Verweis auf das nationale Recht | 170 |
| (b) Verweis auf das Unionsrecht | 171 |
| (aa) Tarifvertragsrecht – »auf den geeigneten Ebenen« | 172 |
| (bb) Kein Mindestgehalt aus Art. 52 Abs. 3 GRCh in Verbindung mit Art. 11 EMRK | 173 |
| b) Schranken des Art. 28 GRCh | 174 |
| aa) Art. 52 Abs. 1 GRCh | 174 |
| bb) Grundfreiheiten | 175 |

| | |
|---|-----|
| c) Zwischenergebnis – Funktion des Art. 28 GRCh | 176 |
| 3. Allgemeiner Mindestlohn und europarechtliche Koalitionsfreiheit | 177 |
| a) Bindung der Mitgliedstaaten »bei der Durchführung des Rechts der Union« | 177 |
| b) Schutzbereich, Eingriff und Rechtfertigung | 179 |
| V. Zwischenergebnis | 180 |
| | |
| Teil V. Gleichheit – Mindestlohn als internalisierendes Sozialrecht | 181 |
| | |
| A. Grenzen internalisierenden Sozialrechts | 181 |
| I. <i>Zachers</i> Unterscheidung zwischen internalisierenden und externalisierenden Lösungen für soziale Probleme | 181 |
| 1. ‚Sozialrecht‘ und ‚soziales Recht‘ | 182 |
| 2. Internalisierende und externalisierende Lösungen | 183 |
| 3. Alternativität von internalisierender und externalisierender Lösung | 184 |
| II. Unterscheidung von Staat und Gesellschaft | 185 |
| 1. Zweiteilung | 187 |
| 2. Verschwimmende Grenzen: Indienstnahmen | 187 |
| a) Öffentliche Aufgaben | 188 |
| b) Gemeinwohlförderung durch Staat und Private | 190 |
| aa) Nebeneinander | 190 |
| bb) Existenzsicherung als genuine Staatsaufgabe? | 192 |
| 3. Indienstnahme und internalisierendes Sozialrecht | 192 |
| a) Exkurs: Indienstnahme und externalisierendes Sozialrecht | 193 |
| b) Indienstnahme durch Geldleistungspflicht | 194 |
| c) Zwischenergebnis | 195 |
| III. Maßstäbe internalisierender Lösungen | 195 |
| 1. Austausch- und Verteilungsgerechtigkeit | 195 |
| 2. Allgemeines | 197 |
| a) Verfremdung des vorfindlichen Rechts | 197 |
| b) Verkürzung des sozialen Zwecks | 198 |
| c) Belastungsgerechtigkeit | 199 |
| 3. Grundrechtsrelevanz der internalisierenden Lösung | 199 |
| a) Freiheitsrechte | 200 |
| aa) Schutzbereich und Eingriff | 200 |
| bb) Rechtfertigung | 201 |
| cc) Zwischenergebnis | 204 |
| b) Gleichheitsrechtliche Betrachtung | 204 |
| aa) Lastengleichheit | 204 |

| | |
|--|-----|
| bb) ‚Neue Formel‘ | 206 |
| 4. Rechtfertigung der Auswahl | 206 |
| a) Das Bundesverfassungsgericht zur Indienstnahme | 207 |
| aa) Entscheidungsspielraum des Gesetzgebers | 207 |
| (1) Leistungsverwaltung? | 208 |
| (2) Wirtschaftslenkende Gesetze? | 209 |
| (3) Gestaltungsspielraum im Rahmen des allgemeinen Gleichheitssatzes | 210 |
| (4) Zwischenergebnis | 211 |
| bb) Verantwortungsbeziehung als Kriterium – aber keine systematische Herleitung | 211 |
| b) Verantwortungsbeziehung | 213 |
| aa) Sonderabgabe | 215 |
| bb) Weitere Rechtsgebiete | 217 |
| (1) Polizeirecht, Staatshaftungsrecht und allgemeines Verwaltungsrecht | 218 |
| (2) Strafrecht | 220 |
| cc) Zwischenergebnis | 221 |
| c) Handlungspflichten und Entschädigung | 221 |
| d) Inhalt des Leistungsverhältnisses | 222 |
| 5. Zwischenergebnis | 223 |
| B. Allgemeiner Mindestlohn | 224 |
| I. Mindestlohn als internalisierendes Sozialrecht und Indienstnahme | 224 |
| 1. Zweckrichtung | 225 |
| a) Gesetzlicher Mindestlohn | 225 |
| b) Noch einmal der ‚richterliche Mindestlohn‘ | 225 |
| 2. Leistungs- und Bedarfsgerechtigkeit: öffentliche Aufgabe | 227 |
| 3. Nur Verbot gemeinwohlschädlichen Handelns? | 228 |
| 4. Mindestlohn als Sonderabgabe? | 229 |
| II. Arbeitsverhältnis als Leistungsverhältnis | 230 |
| 1. Privatrechtliches Austauschverhältnis | 230 |
| a) Grundlegende Rechtsbeziehung von Arbeitgeber und Arbeitnehmer | 231 |
| aa) (Modifizierte) Subjektstheorie | 231 |
| bb) Weitere Kriterien | 232 |
| b) Mindestlohngesetz | 233 |
| 2. Rechtfertigungsbedarf und/oder »Primat der Selbstverantwortung«? | 234 |
| a) Selbstverantwortung | 235 |
| b) Rechtfertigungsbedarf | 236 |
| III. Kriterien der Verantwortungsbeziehung | 236 |

| | |
|--|-----|
| 1. Menschenwürde | 237 |
| 2. Kosten der Aufgabenerfüllung | 237 |
| a) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum? | 238 |
| b) Entlastung des öffentlichen Haushalts | 239 |
| c) Transaktionskosten und Verwaltungsvereinfachung | 241 |
| d) Wirtschaftliche Leistungsfähigkeit | 242 |
| 3. Effektivität | 243 |
| a) Allgemeines | 244 |
| b) Teilhabe | 245 |
| aa) Allgemeines | 245 |
| bb) Mindestlohn | 246 |
| 4. Fürsorgepflicht | 249 |
| a) Moral und Solidarität | 249 |
| aa) Familienverband | 249 |
| bb) Arbeitsverhältnis | 251 |
| b) Fürsorgepflicht als vertragliche Neben- und Schutzpflicht | 253 |
| c) Rechtfertigung durch vorangegangenen Freiheitsgebrauch? | 254 |
| 5. Gerechter Lohn | 255 |
| 6. Völkerrecht | 258 |
| IV. Vergleich mit anderen arbeitsrechtlichen Vorschriften | 258 |
| 1. Lohnfortzahlungsregelungen | 259 |
| a) Mutterschutz | 259 |
| b) Erholungsurlaub | 262 |
| c) Krankheit | 262 |
| d) Weitere Unterschiede zum Mindestlohn | 265 |
| 2. Kündigungsschutz | 266 |
| V. Vergleich mit den Arbeitgeberanteilen an den Sozialversicherungsbeiträgen | 267 |
| VI. Zwischenergebnis | 268 |
| C. Ausblick: Externalisierung der Mindestsicherung | 269 |
| I. Zur sozialstaatlichen Funktion der Existenzsicherung | 270 |
| II. Regelungsmöglichkeiten und Reformbedarf | 271 |
| 1. Kombilohn in Deutschland | 271 |
| 2. Earned Income Tax Credit | 272 |
| 3. Arbeitsanreize | 274 |
| a) Materielle und immaterielle Anreize | 274 |
| b) Weitere <i>workfare</i> -Modelle | 276 |
| c) Arbeitsumfang und Mitnahmeeffekte | 277 |

| | |
|--|-----|
| 4. Individuelle Situation des Niedriglohnbeschäftigten | 278 |
| 5. Regulierung des Arbeitsmarktes im Übrigen | 279 |
| | |
| Thesen | 281 |
| | |
| Literaturverzeichnis | 287 |
| Stichwortverzeichnis | 305 |