

NOMOSPRAXIS

Timmermann | Uznanski | Mävers | Klaus

Beschäftigung ausländischer Mitarbeiter

Arbeitsmigrationsrecht in der Praxis

Dr. Petra Timmermann, Rechtsanwältin und Fachanwältin für Arbeitsrecht, Hamburg |
Dr. Julia Uznanski, LL.B., Rechtsanwältin, Berlin | **Dr. Gunther Mävers**, Rechtsanwalt,
Fachanwalt für Arbeitsrecht und Maître en Droit, Köln | **Dr. Sebastian Klaus**, Rechts-
anwalt, Frankfurt am Main



Nomos

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Literaturverzeichnis	21
I. Einführung	27
1. Begriff und Bedeutung des Rechts der Erwerbsmigration als Schnittstelle zwischen Arbeitsrecht und Aufenthaltsrecht	27
2. Maßgebliche Rechtsquellen des Rechts der Erwerbsmigration	28
a) Aufenthaltsrecht	29
aa) EU-, EWR- und Schweizer Staatsbürger	29
(1) EU-Staatsbürger	29
(2) EWR-Staatsbürger	29
(3) EU – Schweiz	30
bb) Drittstaatsangehörige	30
(1) Nationales Recht: AufenthG, BeschV, AufenthV	30
(2) EU-Recht	31
(3) Zwischenstaatliches Recht	31
b) Arbeitsrecht	31
c) Sozialversicherungsrecht	32
d) Steuerrecht	32
3. Maßgebliche Rechtsquellen des Arbeitsrechts für die Beschäftigung von Ausländern	32
a) Überblick	32
b) Entgeltfortzahlungsgesetz	32
c) Teilzeit- und Befristungsgesetz	33
d) Kündigungsschutzgesetz	34
e) Nachweisgesetz	34
f) Betriebsverfassungsgesetz	35
g) Arbeitnehmerüberlassungsgesetz	35
h) Arbeitnehmer-Entsendegesetz	36
4. Strukturelle Unterschiede und Gemeinsamkeiten in der aufenthalts- und arbeitsrechtlichen Beratungspraxis	38
a) Strukturelle Unterschiede zwischen Arbeitsrecht und Arbeitsmigrationsrecht	38
aa) Materielle-rechtliche Unterschiede	38
bb) Verfahrensrechtliche Unterschiede	38
b) Gemeinsamkeiten zwischen Arbeitsrecht und Arbeitsmigrationsrecht	40
5. Bedeutung des Sozialversicherungsrechts	40
a) Grundsatz: Territorialitätsprinzip	41
b) Ausnahmen vom Territorialitätsprinzip	41
aa) Ausnahmen für „Entsendungen“ aus einem anderen Mitgliedstaat der EU, des EWR oder der Schweiz	41
(1) Ausnahme für Entsendungen iSd Art. 12 VO (EG) Nr. 883/2004	42
(2) Beschäftigung in mehreren EU-Mitgliedstaaten iSd Art. 13 VO (EG) Nr. 883/2004	43
(3) Ausnahmevereinbarungen gemäß Art. 16 Abs. 1 VO (EG) 883/2004	45

bb)	Ausnahme bei Entsendungen im sozialversicherungsrechtlichen Sinne nach § 5 SGB IV	46
(1)	Voraussetzungen einer Entsendung iSd § 5 SGB IV	47
(2)	Was ist in formeller Hinsicht zu tun?	48
(3)	Unterschiede zwischen EU-Recht und § 5 SGB IV	48
(4)	Ausnahmereinbarung aufgrund von Sozialversicherungsabkommen	48
c)	Erstattung von Beiträgen nach Rückkehr in das Ausland	49
6.	Bedeutung des Steuerrechts	49
a)	Unbeschränkte Steuerpflicht in Deutschland	49
b)	Beschränkte Steuerpflicht in Deutschland	50
c)	Doppelbesteuerungsabkommen zur Vermeidung einer Doppelbesteuerung	50
aa)	Tätigkeitsortprinzip	51
bb)	Ausnahme: Ansässigkeitsstaat nach der 183-Tage-Regel	51
d)	Lohnsteuerabzug	52
e)	Steuerrechtlich relevante Leistungen und Kostenerstattungen	52
f)	Betriebsstättenproblematik	53
aa)	DBA-Staaten	54
bb)	Nicht-DBA-Staaten	54
II.	Von der Rekrutierung bis zur Einstellung von ausländischen Beschäftigten ...	55
1.	AGG-Konformität des Auswahlprozesses, insbes. Gestaltung der Stellenanzeige	55
a)	AGG-Konformität	55
aa)	Ethnische Herkunft/Rasse – Sprachkenntnisse	56
bb)	Ethnische Herkunft/Rasse – Staatsangehörigkeit	58
cc)	Staatsangehörigkeit vs. Aufenthaltsstatus	60
dd)	Religion oder Weltanschauung	61
ee)	Alter	62
ff)	Geschlecht und sexuelle Identität	62
gg)	Behinderung	62
hh)	Positive Maßnahmen zur Förderung der Ausländerbeschäftigung gem. § 5 AGG?	62
ii)	Besondere Risiken des Online-Recruitings	63
b)	Gezielte Gestaltung der Stellenanzeige im Hinblick auf die Ausländerbeschäftigung	63
2.	Differenzierung des aufenthalts- und arbeitsmigrationsrechtlichen Rahmens für EU/EWR-Staatsangehörige und Drittstaatsangehörige	63
a)	Der grundgesetzliche Rahmen	64
aa)	Berufsfreiheit für Ausländer	64
bb)	Berufsbegriff	64
cc)	Begriff der Ausbildungsstätte	65
dd)	Begriff des Arbeitsplatzes	65
b)	Der europarechtliche Rahmen	65
c)	Die einfachgesetzlichen Konkretisierungen im FreizügG/EU und AufenthG	66
aa)	Hoher Grad der Durchdringung mit europarechtlichem Sekundärrecht	66
bb)	Die Arbeitnehmerfreizügigkeit im FreizügG/EU	67
(1)	Besonderheiten bei Teilzeitbeschäftigung	70
(2)	Freizügigkeitsberechtigung von entsandten Arbeitnehmern	70

(3) Beschäftigung von freizügigkeitsberechtigten Arbeitnehmern	71
cc) Beschäftigung von freizügigkeitsberechtigten Familienangehörigen aus Drittstaaten	72
(1) Umfasste Familienangehörige	73
(2) Beschäftigung von freizügigkeitsberechtigten Familienangehörigen	74
(3) Aufenthaltsrechtliche Situation von nahestehenden Personen	75
(4) Sonderfall: Rückkehrerfälle von deutschen Staatsangehörigen und weitere Konstellationen nach § 12 a FreizügG/EU	77
(5) Die Regelungen im Austrittsabkommen UK/EU und § 16 FreizügG/EU für Alt-Briten, ihre Familienangehörigen und ihnen nahestehende Personen	78
(a) Aufenthaltsrechte von britischen Staatsangehörigen	78
(b) Aufenthaltsrechte von Familienangehörigen von britischen Staatsangehörigen	80
dd) Das AufenthG als regulärer Rahmen für drittstaatsangehörige Ausländer	82
(1) Abweichende Sonderregelungen	82
(2) Der Aufenthaltstitel und seine Legalisierungswirkungen im Allgemeinen	83
3. Aufenthaltsrechtliche Einschränkungen des Tätigwerdens als Leiharbeitnehmer	84
4. Aufenthaltsrechtliche Verfahren zur Ausbildungs- und Arbeitsmigration im Überblick	85
a) Maßgebliche Rechtsvorschriften	86
aa) Aufenthaltsgesetz (AufenthG)	86
bb) Aufenthaltsverordnung (AufenthV)	86
cc) Beschäftigungsverordnung (BeschV)	86
dd) Visumhandbuch und Weisungen	87
ee) Multilaterales Recht	87
b) Visumverfahren	88
aa) Antragstellung	88
(1) Zuständigkeit	88
(2) Art des Visums	89
(3) Unterlagen	89
(4) Termine	90
bb) Verfahren	91
(1) Erteilungsvoraussetzungen bei Schengen-Visa und nationalen Visa	91
(2) Beteiligung Dritter	92
(3) Klärung von Rückfragen	93
cc) Entscheidung	93
c) Arbeitsmarktbezogene Vorabprüfung der BA gem. § 36 Abs. 3 BeschV	94
aa) Antragstellung	94
bb) Verfahren	94
cc) Entscheidung	95
d) Inlandsverfahren	95
aa) Antragstellung	96
(1) Zuständigkeit	96
(2) Unterlagen	96

	(3) Termine	97
	bb) Verfahren	97
	(1) Erteilungsvoraussetzungen	97
	(2) Beteiligung Dritter	98
	(3) Klärung von Rückfragen	99
	cc) Entscheidung	99
	e) Zentralisierung und Verfahrensbeschleunigung durch das FEG	99
	aa) Zentrale Ausländerbehörden	100
	bb) Beschleunigtes Fachkräfteverfahren	103
	cc) Bewertung	106
5.	Arbeitsrechtliche Begrifflichkeiten und ihre Auslegung im arbeitsmigrationsrechtlichen Kontext	107
	a) Arbeitsrechtliche Begriffe im Aufenthaltsrecht	108
	b) Übersicht der arbeitsrechtlichen Anknüpfungspunkte im Aufenthaltsrecht	109
	aa) Arbeitgeber und Arbeitsverhältnis, insbes. Arbeitsplatzangebot, Arbeitnehmer, entsandte Arbeitnehmer und Leiharbeitnehmer	112
	bb) Konzern und Unternehmen bzw. Konzern- und Unternehmensteil; inländische Niederlassung	116
	cc) Beschäftigungsverhältnis; Probebeschäftigung	119
	dd) Berufsausübungserlaubnis; nicht reglementierter bzw. reglementierter Beruf; Berufsqualifikation	120
	ee) Inländisches Beschäftigungsverhältnis	121
	ff) Versicherungspflichtiges Beschäftigungsverhältnis	122
	gg) Vorzeitiges Ende der Beschäftigung	123
	hh) Selbstständige Tätigkeit; freiberufliche Tätigkeit	123
	ii) Leitende Angestellte	125
	jj) Arbeitsbedingungen, insbes. Arbeitsentgelt und Arbeitszeit; inländischer Arbeitnehmer	126
	kk) Das Gehalt	130
	ll) Betriebliche Aus- und Weiterbildung; qualifizierte Berufsausbildung	132
6.	Prüfung des Aufenthaltstitelerfordernisses im Einzelfall	133
	a) Aufenthaltstitelerfordernis bzgl. Einreise und Aufenthalt	133
	aa) Einreisevisumpflicht	133
	bb) Ausnahmen von der Einreisevisumpflicht	133
	cc) Zulässige Aufenthaltsdauer für visumfrei eingereiste Drittstaatsangehörige	134
	dd) Aufenthalt über den visumfreien Aufenthaltszeitraum hinaus ...	135
	b) Aufenthaltstitelerfordernis zur Ausübung einer Erwerbstätigkeit	135
	c) Kein Aufenthaltstitelerfordernis bei visumfreiem Aufenthalt und Tätigkeiten gem. § 17 AufenthV, § 30 BeschV	136
	aa) § 17 Abs. 2 S. 1 AufenthV iVm § 30 Nr. 2 BeschV	136
	bb) § 17 Abs. 2 S. 1 AufenthV, § 17 a AufenthV, § 30 Nr. 3 BeschV	137
	cc) § 17 Abs. 2 S. 2 AufenthV	137
	dd) § 17 Abs. 2 S. 3 AufenthV iVm § 15 a BeschV	137
	ee) § 17 Abs. 2 S. 3 AufenthV iVm § 30 Nr. 1 BeschV	138
	ff) §§ 23 – § 30 AufenthV iVm § 30 Nr. 4 BeschV	138
	gg) Prüfung und Risiken der Nichtbeschäftigungsfiktion bei visumfreiem Aufenthalt	138

7.	Einordnung des aufenthaltsrechtlichen Begriffs der „Geschäftsreise“ in den Gesamtkontext	139
	a) Max. 90 Tage innerhalb von 180 Tagen	140
	b) Beibehaltung des gewöhnlichen Aufenthalts im Ausland	140
	c) Fall 1: § 16 Nr. 1 BeschV	140
	d) Fall 2: § 16 Nr. 2 BeschV	141
	e) Fall 3: § 16 Nr. 3 BeschV	142
III.	Rechtsgrundlagen und Voraussetzungen der verschiedenen Aufenthaltstitel ..	144
1.	Regelerteilungsvoraussetzungen für die Erlangung eines Aufenthaltstitels und Voraussetzungen bei Beteiligung der BA	146
	a) Sicherung des Lebensunterhalts	146
	aa) Finanzielle Mittel	146
	bb) Krankenversicherungsschutz	147
	b) Klärung der Identität und Staatsangehörigkeit	147
	c) Fehlen eines Ausweisungsinteresses	147
	d) Nichtgefährdung von Interessen der Bundesrepublik Deutschland	148
	e) Erfüllung der Passpflicht	148
	f) Ausnahmen von den Regelerteilungsvoraussetzungen	148
	g) Voraussetzungen bei Beteiligung der BA	148
	aa) Gleichwertigkeitsprüfung	149
	bb) Vorrangprüfung	150
	cc) Kein Versagungsgrund iSd § 40 AufenthG	151
2.	Besondere Voraussetzungen für Aufenthaltstitel für inländische Arbeitsverhältnisse	152
	a) Aufenthaltstitel für die verschiedenen Phasen des Berufslebens	152
	aa) Praktika	152
	(1) Studienvorbereitendes Praktikum, § 16 b Abs. 5 S. 1 Nr. 3 AufenthG	155
	(2) Freiwilliges Praktikum während des Studiums oder nach Abschluss eines Studiums, § 16 e AufenthG iVm § 15 Nr. 1 BeschV	156
	(3) Notwendiges Praktikum während eines Studiums im Ausland, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 15 Nr. 6 BeschV ...	156
	(4) Praktika für betriebliche Weiterbildungen, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 8 BeschV	157
	(5) EU-geförderte Praktika, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 15 Nr. 3 BeschV	157
	(6) Praktika im Rahmen offizieller Austauschprogramme, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 15 Nr. 4 BeschV	157
	(7) Stipendiaten, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 15 Nr. 5 BeschV	158
	(8) Praktika von Schülern deutscher Auslandsschulen, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 15 Nr. 7 BeschV	158
	(9) Hospitation, § 7 Abs. 1 S. 3 AufenthG	158
	bb) Au-pair-Tätigkeiten, § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 12 BeschV	159
	cc) Ferienbeschäftigungen von Schülern und Studierenden, § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 14 Abs. 2 BeschV	160
	(1) Ferienbeschäftigung von Studierenden und Schülern	160
	(2) Working Holiday Visa nach § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 29 Abs. 3 BeschV und dem jeweiligen Abkommen	161

dd)	Beschäftigung während eines Studiums in Deutschland, § 16 b Abs. 3 AufenthG	163
	(1) Beschäftigung an 120 ganzen oder 240 halben Tagen	163
	(2) Studentische Nebentätigkeiten	164
	(3) Selbständige, freiberufliche Tätigkeiten, § 21 Abs. 6 AufenthG	164
ee)	Berufsausbildung und betriebliche Weiterbildung in Deutschland, § 16 a AufenthG	164
ff)	Berufstätigkeit nach Abschluss einer anerkannten Berufsausbildung, § 18 a AufenthG	166
	(1) Berufsausübungserlaubnis	166
	(2) Nachweis über eine qualifizierte Berufsausbildung	166
	(3) Konkretes Arbeitsplatzangebot für eine qualifizierte und inländische Beschäftigung	167
	(4) Gleichwertigkeit der Arbeitsbedingungen	167
	(5) Ü45-Mindestgehaltsgrenze	168
	(6) Sprachkenntnisse	168
	(7) Ermessen der Ausländerbehörde und Dauer der Aufenthaltserteilung	168
gg)	Berufstätigkeit zur vollständigen Anerkennung einer ausländischen Berufsqualifikation	168
	(1) § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 8 Abs. 3 BeschV – Praktika nach Abschluss einer Ausbildung	169
	(2) Aufenthalt nach § 16 d Abs. 1 und 2 AufenthG	170
	(a) Anerkennungsverfahren mit Defizitbescheid	170
	(b) Geeignete und erforderliche Qualifizierungsmaßnahme	171
	(c) Sprachkenntnisse entsprechend A2	173
	(d) Voraussetzung für die Beschäftigung im berufsfachlichen Zusammenhang	173
	(3) Qualifizierte Beschäftigung zum Ausgleich schwerpunktmäßig fehlender Betriebspraxis nach § 16 d Abs. 3 AufenthG	174
	(4) Anerkennung eines ausländischen Berufsabschlusses im Rahmen von Vermittlungsabsprachen, § 16 d Abs. 4 AufenthG iVm § 2 BeschV	175
hh)	Aufenthaltserteilung zur Arbeitsplatzsuche für Fachkräfte, § 20 AufenthG	176
ii)	Berufstätigkeit nach Abschluss eines anerkannten Studiums, § 18 b AufenthG	177
	(1) Blaue Karte EU, § 18 b Abs. 2 AufenthG	177
	(a) Fachkraft mit akademischer Ausbildung	178
	(b) Inländisches Arbeitsverhältnis mit einer der Qualifikation angemessenen Beschäftigung	180
	(c) Mindestgehalt für die „große“ Blaue Karte EU gem. § 18 b Abs. 2 S. 1 AufenthG	181
	(d) Mindestgehalt und Berufsgruppen für die „kleine“ Blaue Karte EU gem. § 18 b Abs. 2 S. 2 AufenthG	182
	(e) Kein Ablehnungsgrund iSd § 19 f Abs. 1 und 2 AufenthG	184
	(f) Vorteile der Blauen Karte EU	184
	(2) Sonstige Aufenthaltserteilung nach Hochschulabschluss, wenn Voraussetzungen der Blauen Karte EU nicht erfüllt sind, § 18 b Abs. 1 AufenthG	186

(3) Niederlassungserlaubnis für hochqualifizierte Fachkräfte mit akademischer Ausbildung, § 18 c Abs. 3 Nr. 1 AufenthG	187
(a) Berechtigter Personenkreis	187
(b) Besonderer Fall	188
(c) Integrationserwartungen	188
b) Aufenthaltstitel für bestimmte Positionen in einem Unternehmen	188
aa) Leitende Angestellte, § 3 Nr. 1 BeschV	188
bb) Spezialisten, § 3 Nr. 3 BeschV	189
cc) Insbesondere: Geschäftsführer und Vorstandsmitglieder, § 3 Nr. 2 BeschV	190
(1) Voraussetzungen des § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 3 Nr. 2 BeschV	191
(2) Voraussetzungen des § 21 AufenthG	191
c) Öffentlicher Dienst: Aufenthaltstitel für Beamte, § 19 c Abs. 4 AufenthG	195
d) Aufenthaltstitel für bestimmte Berufe von A bis Z	195
aa) Berufskraftfahrer, § 24 a BeschV	195
bb) IT-Spezialisten mit einer mind. 3-jährigen Berufserfahrung, § 6 BeschV	196
cc) Kultur und Unterhaltung: Schauspieler, Künstler, Artisten, § 25 BeschV	197
dd) Lehrer, § 5 Nr. 4 und 5 BeschV	198
ee) Spezialitätenköche, § 11 BeschV	199
ff) Sportler und Trainer, § 22 Nr. 1 und 4, 23 BeschV	199
gg) Wissenschaftliche Berufe, § 5 BeschV	201
e) Sonderregelungen für bestimmte Drittstaatsangehörige, Staatsangehörige der Schweiz und für türkische Staatsangehörige	201
aa) „Best Friends“-Staaten	201
bb) Westbalkanregelung nach § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 26 Abs. 2 BeschV	202
cc) Staatsangehörige der Schweiz und ihre Familienangehörigen	204
(1) Aufenthalte in Deutschland von weniger als drei Monaten	205
(2) Grenzgängertätigkeit für mehr als drei Monate	205
(3) Aufenthalt in Deutschland zur Arbeitssuche für mehr als drei Monate	206
(4) Abhängige Beschäftigung in Deutschland für mehr als drei Monate	206
(5) Selbstständige Tätigkeit in Deutschland für mehr als drei Monate	207
(6) Drittstaatsangehörige, die aus der Schweiz entsendet werden	208
(7) Familienangehörige von freizügigkeitsberechtigten Schweizer Staatsangehörigen	208
dd) Sonderregelungen für Staatsangehörige der Türkei	209
(1) Ausnahmen für eine visumfreie Einreise türkischer Staatsangehöriger	209
(2) Erstmalige Erteilung eines Visums und einer Aufenthaltsurlaubnis	211
(3) Verlängerung einer Aufenthaltsurlaubnis zur Ausübung einer Beschäftigung	212
(a) Voraussetzungen eines Aufenthaltsrechts aus Art. 6 ARB 1/80	212

(b)	Erste Stufe nach Art. 6 Abs. 1, 1. Spiegelstrich ARB 1/80	214
(c)	Zweite Stufe nach Art. 6 Abs. 1, 2. Spiegelstrich ARB 1/80	215
(d)	Dritte Stufe nach Art. 6 Abs. 1, 3. Spiegelstrich ARB 1/80	215
(e)	Das Erlöschen des Aufenthaltsrechts aus Art. 6 ARB 1/80	216
(4)	Aufenthaltsrecht der Familienangehörigen türkischer Arbeitnehmer nach Art. 7 ARB 1/80	216
(a)	Familiennachzug gem. Art. 7 S. 1 ARB 1/80	217
(b)	Aufenthaltsrecht für Kinder türkischer Arbeitnehmer nach Art. 7 S. 2 ARB 1/80	218
(c)	Das Erlöschen des Aufenthaltsrechts aus Art. 7 ARB 1/80	218
f)	Beschäftigung im öffentlichen Interesse gem. § 19 c Abs. 3 AufenthG	219
3.	Besondere Voraussetzungen für Aufenthaltstitel für Entsendungen	219
a)	Der Rahmen nach der ICT-RL in Form der §§ 19 bis 19 b AufenthG (kurz- und langfristige Einsätze)	219
aa)	Details zur ICT-Karte und Mobiler-ICT-Karte §§ 19 und 19 b AufenthG iVm § 10 a BeschV	222
bb)	Arbeitsrechtliche Bezüge beider Aufenthaltstitel nach § 19 Abs. 2 sowie Abs. 3 und § 19 b Abs. 2 AufenthG	223
cc)	Verwaltungsverfahrenrechtliche Besonderheiten	224
dd)	Details zur Nutzung der kurzfristigen Mobilität nach § 19 a AufenthG	225
ee)	Verwaltungsverfahrenrechtliche Besonderheiten des § 19 a AufenthG	227
b)	Sonstige Aufenthaltstitel für längerfristige Entsendungen	227
aa)	Personalaustauschverfahren, § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 10 Abs. 1 Nr. 1 BeschV	227
bb)	Vorbereitung von Auslandsprojekten, § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 10 Abs. 1 Nr. 2 BeschV	228
cc)	Betriebliche Weiterbildung in einer Entsendungskonstellation, § 16 a Abs. 1 AufenthG iVm § 8 Abs. 1 BeschV	229
c)	Privilegierte Staatsangehörige, § 19 c Abs. 1 AufenthG iVm § 26 Abs. 1 BeschV	229
IV.	Mitwirkungs-, Prüfungs- und Aufbewahrungspflichten	231
1.	Mitwirkungspflichten	231
a)	Allgemeine Mitwirkungsverpflichtung	231
b)	Besondere Mitwirkungsverpflichtungen	233
aa)	ICT-Karte	233
bb)	Vorsprache und ärztliche Untersuchung	233
cc)	Vorlage eines Lichtbildes und Abnahme der Fingerabdrücke	233
c)	Hinweispflicht der Ausländerbehörde	234
aa)	Hinweis auf Verpflichtungen	234
bb)	Hinweis auf Fristen	234
d)	Mitwirkungsverpflichtung bei vorzeitiger Beendigung	234
2.	Sonstige Mitwirkungsverpflichtungen	235
a)	Mitwirkungspflichten gegenüber dem Arbeitgeber	235
b)	Mitwirkungspflicht gegenüber der Meldebehörde	236

3.	Prüfungs- und Aufbewahrungspflicht des Arbeitgebers	236
a)	Prüfungspflicht	236
aa)	Beschäftigung mit Aufenthaltstitel	237
(1)	Aufenthaltstitel	237
(2)	Verbot oder Beschränkung der Beschäftigung	237
(3)	Vor Aufnahme einer Beschäftigung bzw. Beauftragung mit Dienst- und Werkleistungen	238
bb)	Beschäftigung ohne Aufenthaltstitel	238
cc)	Sanktionen	239
b)	Aufbewahrungspflicht	239
aa)	Gegenstand der Aufbewahrung	239
bb)	Dauer der Aufbewahrung	239
cc)	Form der Aufbewahrung	239
dd)	Sanktionen	240
V.	Die Beschäftigung von Ausländern	241
1.	Beteiligung der Arbeitnehmervertretung bei Einstellung und Entsendung	241
a)	Insbesondere Geltung der allgemeinen betriebsverfassungsrechtlichen Grundsätze	241
b)	Anwendung von § 99 Abs. 1 BetrVG auch auf Entsendungen	242
c)	Gründe für eine Verweigerung der Zustimmung seitens des Betriebsrates	244
d)	Reaktionsmöglichkeiten auf eine Verweigerung der Zustimmung	246
2.	Der klassische inländische Arbeitsvertrag	247
a)	Vertragsprache	247
b)	Aufschiebende und auflösende Bedingung oder Befristung des Arbeitsvertrags	247
3.	Die Entsendung von im Ausland beschäftigten Personen nach Deutschland	248
a)	Arbeitnehmerentsenderecht	248
b)	Arbeitnehmerüberlassungsrecht	257
4.	Die Gestaltung des Inbound-Entsendevertrags	257
5.	Änderungen von Arbeitsbedingungen und aufenthaltsrechtliche Relevanz	264
6.	Fürsorgepflicht des Arbeitgebers	266
a)	Umfang und Inhalt der Fürsorgepflicht	266
aa)	Fall 1: Inlandsbeschäftigung eines ausländischen Arbeitnehmers	267
bb)	Fall 2: Inlandsentsendung eines ausländischen Arbeitnehmers ...	267
cc)	Fall 3: Auslandsentsendung eines inländischen Mitarbeiters	268
b)	Zeitlicher Umfang der Fürsorgepflicht	268
c)	Rechtsfolgen von Fürsorgepflichtverstößen	269
7.	Restrukturierungen/Betriebsänderungen und aufenthaltsrechtliche Relevanz	269
a)	Arbeitsmigrationsrechtliche Aspekte	269
b)	Arbeits- und gesellschaftsrechtliche Aspekte	270
8.	Ruhendes Arbeitsverhältnis bzw. Beschäftigungsverbote und aufenthaltsrechtliche Implikationen	272
a)	Ruhen des Arbeitsverhältnisses	272
b)	Beschäftigungsverbote	278
c)	Exkurs: Teilzeitbeschäftigungen	279

9.	Mitwirkungspflichten von Beschäftigten und Beschäftigenden	281
a)	Mitwirkungspflicht des Ausländers	281
aa)	Mitwirkungspflicht gegenüber dem Arbeitgeber	281
bb)	Mitwirkungspflicht gegenüber den Behörden	282
b)	Mitwirkungspflicht des Beschäftigenden	282
aa)	Mitwirkungspflicht gegenüber dem Ausländer	282
bb)	Mitwirkungspflicht gegenüber den Behörden	282
VI.	Beendigung der Beschäftigung von Ausländern	283
1.	Beendigung des Beschäftigungsverhältnisses	283
a)	Kündigung	283
aa)	Beschäftigung aufgrund inländischen Arbeitsverhältnisses	283
bb)	Aufgrund von ausländischen Arbeitsverhältnissen beschäftigte Ausländer bei Entsendungen	285
b)	Austritt	285
aa)	Abwicklung	285
bb)	Melderechtliche Abmeldung	286
2.	Mitteilungspflichten bei Beendigung des Beschäftigungsverhältnisses ...	286
a)	Mitteilungspflicht des Ausländers	286
aa)	Hintergrund	287
bb)	Inhalt der Mitteilungspflicht	287
(1)	Befristung	287
(2)	Eigenkündigung oder Aufhebungsvertrag	288
(3)	Arbeitgeberkündigung	288
cc)	Zeitpunkt der Mitteilung	289
dd)	Form und Frist der Mitteilung	289
ee)	Empfänger der Mitteilung	289
ff)	Sanktion bei Verstoß	289
b)	Mitteilungspflicht des Beschäftigenden	290
aa)	Hintergrund	290
bb)	Inhalt der Mitteilungspflicht	290
cc)	Zeitpunkt der Mitteilung	290
dd)	Form und Frist der Mitteilung	291
ee)	Sanktion	291
3.	Beteiligung des Betriebsrats bei der Beendigung	291
a)	Ausländer als leitende Angestellte	291
b)	Sonstige im Betrieb beschäftigte Ausländer	292
VII.	Illegale Ausländerbeschäftigung	296
1.	Mögliche Gründe und Szenarien der illegalen Ausländerbeschäftigung ..	296
a)	Fall 1: Kein Aufenthaltstitel	296
b)	Fall 2: Drittstaatsangehöriger mit abgelaufenem Aufenthaltstitel	297
c)	Fall 3: Aufenthaltstitel erlaubt die Beschäftigung nicht	298
d)	Fall 4: Aufenthaltsgestattung oder Duldung ohne Beschäftigungserlaubnis	299
e)	Fall 5: Unbekannte Ausländereigenschaft	299
2.	Straf-, ordnungswidrigkeitsrechtliche und sonstige Folgen	299
a)	Strafrechtliche Folgen	300
aa)	Aufenthaltsrechtliche Straftatbestände	300
(1)	Aufenthaltsrechtliche Straftatbestände mit Geldstrafe oder Freiheitsstrafe bis zu einem Jahr (§ 95 Abs. 1 AufenthG) ...	300

(2) Aufenthaltsrechtliche Straftatbestände mit Geldstrafe oder Freiheitsstrafe bis zu drei Jahren (§ 95 Abs. 2 AufenthG) ...	301
bb) Sonstige Straftatbestände	301
b) Ordnungswidrigkeitsrechtliche Folgen	303
aa) Aufenthaltsrechtliche Ordnungswidrigkeitstatbestände	303
bb) Sonstige Ordnungswidrigkeitstatbestände	304
c) Sonstige Rechtsfolgen	305
aa) Vergütung	305
bb) Ausschluss von Subventionen	305
cc) Ausschluss von der Vergabe öffentlicher Aufträge	306
3. Arbeitsordnungsrechtliche Folgen	306
a) Versagungs- und Widerrufsmöglichkeiten der Zustimmung der BA nach § 40 Abs. 2 und 3 (iVm § 41) AufenthG	307
b) Ausländerrechtliche Erstreckung nach § 4 a Abs. 2 S. 3 und § 18 Abs. 2 Nr. 2 AufenthG bei Zustimmungsfreiheit	308
c) § 40 Abs. 2 AufenthG im Allgemeinen	308
d) Details zu § 40 Abs. 2 Nr. 3 AufenthG	309
e) Aspekte der Anwendung von § 40 Abs. 2 Nr. 3 AufenthG	313
f) Details zu § 40 Abs. 3 Nr. 1 AufenthG	314
4. Aufenthaltsrechtliche Folgen	314
a) Voraussetzungen der Ausweisung	315
aa) Geringfügigkeit von Ordnungswidrigkeiten	315
bb) Geringfügigkeit von strafrechtlichen Verstößen	316
b) Folgen des Ausweisungsinteresses und der Ausweisung; ua Einreiseverbot	317
c) Weitere aufenthaltsrechtliche Folgen der illegalen Ausländerbeschäftigung	318
5. Arbeitsrechtliche Folgen	318
a) Erwerbstätigkeits-/Beschäftigungsverbot	319
b) Wirksamkeit des Arbeitsvertrages	319
c) Vergütung	320
aa) Beschäftigung eines Arbeitnehmers	320
bb) Beauftragung mit der Erbringung von Werk- oder Dienstleistungen	321
d) Fallbeispiele zu den Pflichten aus dem Arbeitsverhältnis, insbes. Vergütungspflicht	324
aa) Fall 1: Beschäftigungsverbotskonform keine Erbringung von Arbeitsleistung	325
bb) Fall 2: Erbringung von Arbeitsleistung entgegen dem Beschäftigungsverbot	326
e) Beendigung des Arbeitsverhältnisses	327
aa) Ordentliche Kündigung	327
bb) Außerordentliche Kündigung	328
cc) Anfechtung	329
6. Übermittlung der Daten zwischen den beteiligten öffentlichen Stellen	329
a) Zentrale Funktion der Behörden der Zollverwaltung bei Prüfungen in Hinblick auf illegale Ausländerbeschäftigung	330
aa) Die FKS als besondere Organisationseinheit der Zollverwaltung	330
bb) Zusammenarbeit der FKS mit anderen Behörden bei der Durchführung von Prüfungen nach § 2 SchwarzArbG	330

cc)	Originäre Befugnisse der FKS bei der Erhebung von personenbezogenen Daten nach §§ 3 f. SchwarzArbG und damit korrespondierende Duldungspflichten nach § 5 SchwarzArbG	331
dd)	Zentrales Informationssystem der FKS und Ersuchen der Datenübermittlung (§§ 16 f. SchwarzArbG)	333
ee)	Übermittlung der Daten durch die FKS außerhalb von §§ 16 f. SchwarzArbG	334
b)	Einordnung der Rolle der Ausländerbehörde in diesem Kontext	335
c)	Übermittlung von Informationen aus Arbeitsentgeltklageverfahren iSd § 98 a AufenthG	337
VIII.	Auswirkungen der COVID-19-Pandemie im Arbeitsmigrationsrecht	339
1.	Unterschied zwischen Grenzkontrollen und Einreisebeschränkungen	339
2.	Einreisebeschränkungen	340
a)	Möglichkeiten der Einreisebeschränkungen nach dem FreizügG/EU gegenüber freizügigkeitsberechtigten Ausländern	340
b)	Möglichkeiten der Einreisebeschränkungen aufgrund von Art. 14 Abs. 1 iVm Art. 6 Abs. 1 lit. e SGK	341
3.	Gestrandete Reisende im Aus- und Inland	344
a)	Gestrandete Reisende im Ausland	344
b)	Gestrandete Reisende im Inland	346
4.	Visumverfahren für neu einreisende Ausländer, insbes. aus Drittstaaten	348
5.	Beschleunigtes Fachkräfteverfahren (§ 81 a AufenthG, § 31 a AufenthV)	352
6.	Fazit und Ausblick	352
IX.	Annex: Übersicht über Möglichkeiten der Erwerbstätigkeit und Validierung von bestehenden Aufenthaltstiteln	354
1.	Auswertung von existierenden Aufenthaltstiteln von Kandidaten	354
a)	Der sog. eAT (§ 78 AufenthG) und das sog. Klebecticket (§ 78 a AufenthG)	355
b)	Einschränkung der Verwendung von Klebeetiketten durch § 105 b AufenthG außerhalb des Anwendungsbereichs von § 78 a AufenthG	356
c)	Schengen-Visa und nationale Visa	357
d)	Änderungen von Rechtsgrundlagen im Zuge des FEG und Auswirkungen auf Aufenthaltstitel	357
2.	Aussagen auf Aufenthaltstiteln zum Umfang der Erwerbstätigkeit	358
a)	Auswirkungen von Betriebsübergängen und Rechtsformenwechseln	360
b)	Beschränkungen infolge der Zustimmung der BA	361
c)	Entfallen von Beschränkungsmöglichkeiten	362
3.	Unbeschränkte und unbefristete Aufenthaltstitel	362
4.	Befristete, aber längerfristige Aufenthaltstitel	363
a)	Übersicht über Regelungsumfang von befristeten und beschränkten Aufenthaltstiteln	363
aa)	Aus- und Weiterbildungen	363
bb)	Studium in Deutschland	365
cc)	Mobile Studenten aus anderen Mitgliedstaaten (exklusive Dänemark und Irland)	368

dd)	Maßnahmen der beruflichen Anerkennung in Deutschland	368
ee)	Studienfachbezogenes Praktikum EU	371
ff)	Sprachkurse ohne Studienbezüge und Schulbesuch	371
gg)	Ausbildungsplatz- oder Studienplatzsuche	372
hh)	Aufenthaltstitel für Fachkräfte	373
ii)	Forscher (einschließlich Fälle der kurz- und langfristigen Mobilität)	375
jj)	Unternehmensintern transferierte Mitarbeiter (einschließlich Fälle der kurz- und langfristigen Mobilität)	377
kk)	Sonstige Formen der Beschäftigung und Tätigkeit als Beamter ..	378
ll)	Aufenthaltserlaubnis für qualifizierte Geduldete zum Zweck der Beschäftigung	381
mm)	Teilnahme am Europäischen Freiwilligendienst	382
nn)	Aufenthalt zur Arbeitsplatzsuche	382
oo)	Aufenthalt als Selbstständiger bzw. Freiberufler	383
pp)	Humanitäre Aufenthalte	384
qq)	Aufenthalt als Familienangehöriger	390
rr)	Recht auf Wiederkehr	392
ss)	Ehemalige deutsche oder Personen, die fälschlicherweise als Deutsche behandelt wurden	392
tt)	Aufenthaltsrecht für langfristige Aufenthaltsberechtigte im Sinne der Daueraufenthalts-RL	393
b)	Übertragung der Grundsätze auf Visa	393
5.	Einordnung von Fiktionsbescheinigungen	394
6.	Beschäftigung von Ausländern ohne Aufenthaltstitel außerhalb von Mobilitätsfällen	395
a)	Grenzgängerkarte für Drittstaatsangehörige	396
b)	Beschäftigungserlaubnis für geduldete Ausländer	396
c)	Beschäftigungserlaubnis für Ausländer mit Aufenthaltsgestattung	398
d)	Arbeitsurlaubnis für kurzfristige Saisonarbeitnehmer (§ 15 a BeschV)	400
	Stichwortverzeichnis	403