

Bekämpfung der Schwarzarbeit

2., aktualisierte Auflage

Herausgegeben von der
Bayerischen Verwaltungsschule

in Zusammenarbeit mit dem Bayer. Staatsministerium
für Wirtschaft, Verkehr und Technologie

Redakteure:
Dr. Helmut Lechner, Richard Strunz



RICHARD BOORBERG VERLAG
Stuttgart · München · Hannover · Berlin · Weimar · Dresden

Inhaltsübersicht

	Seite
Abkürzungsverzeichnis	13
I. Kapitel	
Die Bekämpfung der illegalen gewerbsmäßigen Betätigung	
I. Umfang, Auswirkungen und Ahndung der Schwarzarbeit	15
1. Umfang der Schwarzarbeit	15
2. Auswirkungen und Ahndung der Schwarzarbeit	19
II. Rechtsgrundlagen	20
1. Gewerberecht	20
2. Handwerksrecht	21
3. Recht zur Bekämpfung der Schwarzarbeit	22
4. Ordnungswidrigkeitenrecht	22
III. Ahndung der Schwarzarbeit	22
1. Überblick	25
2. Verletzung von Mitteilungspflichten gegenüber der Bundesanstalt für Arbeit	26
3. Verletzung der Anzeigepflicht bei Betriebsbeginn eines stehenden Gewerbes	27
3.1 Gewerbebegriff	29
3.2 Nichtgewerbliche Tätigkeiten	36
3.3 Anzeigepflicht i. S. von § 14 GewO	42
4. Reisegewerbe	43
5. Unberechtigte Handwerksausübung als Schwarzarbeit	47
5.1 Tätigkeiten der Anlage A zur HwO	49
5.2 Wesentliche Teiltätigkeiten eines Vollhandwerks	61
5.3 Betrieb eines Handwerks	64
5.4 Eintragung in die Handwerksrolle	65
5.5 Ausnahmen von der Eintragungspflicht	76
5.5.1 Unerheblicher handwerklicher Nebenbetrieb ...	77
5.5.2 Handwerklicher Hilfsbetrieb	83
5.5.3 Arbeiten in anderen Handwerken	85
5.6 Selbständige Ausübung des Handwerks	91
5.7 Gewerbsmäßigkeit der handwerklichen Betätigung	95
5.8 Stehender Gewerbebetrieb	96
5.9 Handwerksmäßige Ausübung gewerblicher Tätigkeiten .	97
5.10 Tatsächlicher Betrieb	103

	Seite
6. Schwarzarbeitsbekämpfung im einzelnen	103
6.1 Voraussetzungen des § 1 SchwArbG	103
6.1.1 Dienst- oder Werkleistungen für Dritte	104
6.1.2 Dienst- oder Werkleistungen in erheblichem Umfange	105
6.1.3 Gefälligkeit, Nachbarschaftshilfe, Selbsthilfe	106
7. Beauftragung mit Schwarzarbeit	110
7.1 Der mittelbare Einsatz illegal Beschäftigter über Nachunternehmer	111
7.2 Schwarzarbeit durch unlautere Werbung in Medien	113
7.3 Ausschluß von öffentlichen Aufträgen	115
IV. Ahndung der unberechtigten Handwerksausübung	121
1. Rechtsgrundlagen	121
2. Abgrenzung zur Schwarzarbeit	122
V. Betriebsschließung	123
1. Rechtsgrundlagen	123
2. Voraussetzungen für die Betriebsschließung	125
2.1 Nichteintragung in die Handwerksrolle	125
2.2 Vorliegen einer selbständigen Betriebseinheit	126
2.3 Fehlen der materiellen Eintragungsvoraussetzungen	126
3. Formelle Untersagungsverfügung	126
4. Zwangsmittel für die Durchsetzung der Untersagungsverfügung	128
5. Verpflichtung zum Einschreiten der Behörde	128
6. Klagerecht der Handwerkskammer	129
7. Widerspruchsrecht der Betroffenen	129

II. Kapitel

Durchführung des Bußgeldverfahrens

I. Einführung und Übersicht	130
II. Einleitung des Bußgeldverfahrens	131
1. Maßnahmen im Vorfeld des Bußgeldverfahrens	131
2. Anfangsverdacht	132
3. Behandlung von Anzeigen	133
3.1 Anzeigen von Behörden, der Polizei oder der Handwerkskammer	134
3.2 Privatanzeigen	134
3.3 Anonyme Anzeigen	136
3.4 Vertrauliche Anzeigen	137
4. Opportunitätsprinzip	139

	Seite
III. Verfolgung von Schwarzarbeitern und Schwarzarbeiterbetrieben	141
1. Schwarzarbeit innerhalb einer betrieblichen Organisation ...	143
2. Rechtsfolgen für den Betrieb oder das Unternehmen des Schwarzarbeiters	146
IV. Aufklärung des Sachverhalts	149
1. Eigene Aufklärung oder Weisung an eine Polizeidienststelle ..	149
1.1 Aufgaben der Polizei im Vorverfahren	150
1.2 Ermittlungsauftrag der Verwaltungsbehörde an die Polizeibehörde	151
1.3 Ermittlungsauftrag an die Handwerkskammer	153
2. Schlichte Ermittlungshandlungen	154
3. Vernehmung des Anzeigeerstatters und anderer Personen ...	154
4. Bestellung eines Sachverständigen	155
4.1 Auswahl des Sachverständigen	157
4.2 Unabhängigkeit des Sachverständigen	158
4.3 Erteilung des Gutachtenauftrages	159
4.4 Entschädigung des Sachverständigen	160
5. Beschlagnahme von Beweismitteln, Durchsichtung des Schwarzarbeiterbetriebes	160
5.1 Antragstellung der Verwaltungsbehörde und richterliche Anordnung	162
5.2 Durchführung von Durchsichtung und Beschlagnahme	168
5.2.1 Leitung durch den Sachbearbeiter	168
5.2.2 Unterstützung durch die Polizei	170
5.2.3 Beteiligung des Sachverständigen	170
5.2.4 Die Durchsichtung	171
5.2.5 Die Beschlagnahme	173
5.3 Rechtsbehelfe des Betroffenen gegen Durchsichtung und Beschlagnahme	178
V. Stellung und Rechte des Betroffenen im Bußgeldverfahren	179
1. Anhörung des Betroffenen	179
2. Irrtumseinwand des Betroffenen	183
2.1 Vorsatz und Fahrlässigkeit	183
2.2 Tatbestandsirrtum und Verbotsirrtum	184
VI. Besonderheiten bei Schwarzarbeitern ohne festen Wohnsitz	187

	Seite
VII. Verfahren bei Vorliegen anderer Ordnungswidrigkeiten oder Straftaten	189
1. Zuständigkeit mehrerer Verwaltungsbehörden	189
2. Zuständigkeit bei Straftaten	189
VIII. Der Bußgeldbescheid	190
1. Aufbau des Bußgeldbescheides	191
1.1 Bußgeldbescheid gegen den Schwarzarbeiter	191
1.2 Bußgeldbescheid gegen ein nebenbeteiligtes Unternehmen	196
2. Bemessung der Geldbuße	198
2.1 Zumessungskriterien für die Geldbuße	199
2.2 Abschöpfung des wirtschaftlichen Vorteils	204

III. Kapitel

Sonstige Bereiche

I. Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung	207
1. Allgemeines	207
2. Rechtsgrundlagen	207
3. Rechtsbeziehungen zwischen den Beteiligten	208
4. Erlaubnispflicht zur Arbeitnehmerüberlassung	209
5. Abgrenzung der Arbeitnehmerüberlassung von anderen Vertragstypen	217
6. Rechtsfolgen bei Verstößen gegen das Arbeitnehmer- überlassungsgesetz (Straftaten/Ordnungswidrigkeiten)	222
6.1 Verstöße von legalen Verleihern und Entleihern	222
6.2 Verstöße von illegalen Verleihern	222
6.3 Weitere Verstöße von legalen Entleihern	223
6.4 Folgen der illegalen Arbeitnehmerüberlassung	223
7. Zuständigkeit für die Verfolgung und Ahndung von Verstößen	225
8. Zusammenarbeit mit anderen Behörden	226
II. Unerlaubte Ausländerbeschäftigung	227
1. Rechtsgrundlagen	227
2. Allgemeine Arbeitserlaubnispflicht	227
3. Ausnahmen vom Gebot der Arbeitserlaubnispflicht	229
4. Die Arbeitserlaubnis	231
5. Arten der Arbeitserlaubnis	231
6. Widerruf und Erlöschen der Arbeitserlaubnis	235
7. Folgen illegaler Ausländerbeschäftigung	236
8. Weitere Rechtsfolgen unerlaubter Ausländerbeschäftigung ..	237

	Seite
9. Anwerbung und Vermittlung ausländischer Arbeitnehmer ..	237
10. Zuständigkeit für die Verfolgung und Ahndung von Verstößen	239
11. Zusammenarbeit mit anderen Behörden	239
12. Arbeitsvermittlung ohne Auslandsbezug	240
13. Zuständigkeit für die Verfolgung und Ahndung von Verstößen	240
III. Leistungsmissbrauch	241
1. Begriffsbestimmung	241
2. Rechtsgrundlagen	241
3. Verletzung von Mitteilungspflichten – Tatbestände des Leistungsmissbrauchs	242
4. Konkurrenz zum Gesetz zur Bekämpfung der Schwarzarbeit	243
5. Zuständigkeit für die Verfolgung und Ahndung von Verstößen	243
6. Außenprüfungen durch die Bundesanstalt für Arbeit und die Hauptzollämter	243
IV. Der Sozialversicherungsausweis (SVA)	245
1. Rechtsgrundlagen	245
2. Allgemeines	245
3. Personenkreis	245
4. Form und Inhalt des SVA	246
5. Verlust des SVA	247
6. Hinterlegung des SVA	249
7. Pflichten des Arbeitgebers	249
8. Pflichten des Arbeitnehmers	250
9. Kontrollrechte der Bundesanstalt für Arbeit und der Hauptzollämter	250
10. Zusammenarbeit der Arbeitsämter, Hauptzollämter, Krankenkassen und Rentenversicherungsträger	251
11. Ordnungswidrigkeiten	251
V. Steuerrechtliche und strafrechtliche Folgen von Schwarzarbeit und illegaler Beschäftigung	252
1. Rechtsgrundlage	252
2. Steuerrechtliche Pflichten	252
2.1 Anzeigepflichten	253
2.2 Buchführungs- und Aufzeichnungspflichten	253
2.3 Erklärungspflichten	253
2.4 Mitwirkungspflichten	255
2.5 Sorgepflichten	255

	Seite
3. Illegale Arbeitnehmerüberlassung	256
4. Illegale Ausländerbeschäftigung	259
5. Leistungsmissbrauch	260
6. Schattenwirtschaft durch »Schwarzarbeit«	261
7. Auslandssachverhalte	262
8. Typische Tätigkeitsbereiche der illegalen Beschäftigung	266
9. Zusammenarbeit mit dem Finanzamt	267
10. Tips für die Praxis	269
VI. Ausländerrecht	269
1. Verfahrensrechtliche Bedeutung der Straftaten nach AuslG und AsylVfG	270
2. Prüfung der Straftatbestände	271
 IV. Kapitel	
Praktischer Fall und Prüfschemen	276
Anzeige	277
Auskunftsverlangen an AOK	279
Ermittlungsauftrag an Polizei	280
Antwort der AOK	281
Auftrag an Polizei zur Zeugenvernehmung	283
Zeugenvernehmung	284
Ergebnis der Erstermittlungen	285
Antrag auf Durchsuchung und Beschlagnahme	288
Richterliche Anordnung	290
Vorbereitung der Durchsuchung	291
Durchsuchungsniederschrift	292
Sicherstellungsverzeichnis	293
Anhörung	295
Bußgeldbescheid mit Abschöpfung des wirtschaftlichen Vorteils	297
Bußgeldbescheid ohne Abschöpfung des wirtschaftlichen Vorteils	300
Erneute Anhörung	302
Abgabe des Verfahrens an die Staatsanwaltschaft	303
Urteil	304
 Prüfschemen	 307
1. Prüfschema Schwarzarbeit nach dem Gesetz zur Bekämpfung der Schwarzarbeit	307
2. Prüfschema Beauftragung mit Schwarzarbeit	310
3. Prüfschema Beauftragung von Subunternehmern mit illegaler Ausländerbeschäftigung	312
4. Prüfschema Unberechtigte Handwerksausübung	314

	Seite
5. Prüfschema Verletzung handwerksrechtlicher Anzeige- und Auskunftspflichten sowie Betretungsrechte	316
6. Prüfschema Unangemeldete Ausübung einer Gewerbetätigkeit im stehenden Gewerbe	318
7. Prüfschema Unberechtigte Ausübung einer Gewerbetätigkeit im Reisegewerbe	319
8. Prüfschema Unlautere Werbung in Medien	320
9. Prüfschema Betriebsuntersagung und Betriebsschließung	322
Muster eines Abmahnschreibens	323
10. Prüfschema Ermittlungshinweise für die Polizei	325
Verfahren der Verwaltungsbehörde nach Einspruch gegen Bußgeldbescheid	328
11. Prüfschema Zwischenverfahren und gerichtliches Verfahren	329
Befugnisse der Verwaltungsbehörde in der Hauptverhandlung des Amtsgerichts	330
Gerichtliche Einstellung des Bußgeldverfahrens	331
Zuständigkeitsregelung bei der Bekämpfung der Schattenwirtschaft ..	332

Anhang

Vorschriftensammlung sonstiger Ordnungswidrigkeiten und Straftaten im Bereich der Schattenwirtschaft	333
1. Gewerbewesen	333
2. Arbeitsschutz, Betriebssicherheit und Gesundheitsschutz	335
2.1 Gewerbeordnung	335
2.2 Gesetz zum Schutz der arbeitenden Jugend	335
2.3 Verordnung zur Verhütung ansteckender Krankheiten	336
3. Sozialversicherung	339
3.1 Reichsversicherungsordnung	339
3.2 Sozialgesetzbuch	340
4. Umweltschutz	348
4.1 Bundesimmissionsschutzgesetz	348
4.2 Abfallgesetz	348
5. Wasserschutz	351
5.1 Wasserhaushaltsgesetz	351
5.2 Verordnung über brennbare Flüssigkeiten	351
6. Energieeinsparung	355
Autoren- und Redaktionsverzeichnis	357
Sachverzeichnis	359