

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXV

Kapitel I

1. Vorgehen bei Lösung einer arbeitsrechtlichen Frage	1
2. Notwendige und zweckmäßige Schriftform im Arbeitsrecht	1
3. „Schnuppern“ vor Beginn des Arbeitsverhältnisses	3
4. Geschlechtsneutrale und diskriminierungsfreie Stellenausschreibung sowie Gleichbehandlung	6
5. Vorstellungskosten	25
6. Personalfragebogen, Eintrittsgespräch	26
7. Rücktritt vom Arbeitsvertrag	28
8. Abwerbung und Datenmissbrauch	29
9. Welcher KV kommt zur Anwendung? 9.1. Arbeitsrechtliche Regelungen für Betriebe, für die kein KV anwendbar ist	31
9.2. Auslegung von KV	39
10. Arbeiter- oder Angestelltenstatus? 10.1. Verbliebene Unterschiede	40
10.2. Definition des Angestellten	40
10.3. Ehrenangestellte	41
11. Einstufung nach dem jeweiligen KV	44
11.1. Einstufung nach der tatsächlich auszuübenden Tätigkeit	47
11.2. Rechtsprechung zu bestimmten Tätigkeitsmerkmalen	48
11.3. Vordienstzeiten	49
11.4. Mischverwendung	49
11.5. Einstufung nach Abschluss der Lehrzeit bei Fehlen einer erfolgreich abgelegten Lehrabschlussprüfung	50
11.6. Verfall, Strafbarkeit und Schadenersatz bei unrichtiger Einstufung	51
12. Arbeitsvertrag oder Dienstzettel?	53
13. Gesetzlicher Mindestinhalt eines Arbeitsvertrages	55
13.1. Gesetzlicher Mindestinhalt eines freien Arbeitsvertrages	56
14. Vorschläge zur optimalen Gestaltung des Arbeitsvertrages	57
14.1. Geeignetes Muster, verständliche Regelungen, deutsche Sprache, zwingende Vorgaben und Rechtsunwirksamkeit	57
14.2. Vereinbarung einer Probezeit	60
14.2.1. Angestellte	60

Inhaltsverzeichnis

14.2.2.	Arbeiter	60
14.2.3.	Lehrlinge	60
14.2.4.	Allgemeines zur Probezeit	61
14.3.	Befristung des Arbeitsvertrages	65
14.3.1	Befristung nach dem MSchG, GlBG und BEinstG	68
14.3.2.	Kettenverträge und KAPOVAZ	71
14.3.3.	Vordienstzeitenanrechnung	74
14.4.	Dringend ratsame Vereinbarungen bei befristeten Arbeitsverhältnissen	75
14.5.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten sowie Ausdehnung der Kündigungsfrist	77
14.5.1.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten	77
14.5.2.	Ausdehnung der Kündigungsfrist	79
14.6.	Ausbildungskostenrückerstattung und Ausbildungszeit als Arbeitszeit (§ 11b AVRAG)	80
14.7.	Verfallsvereinbarung	85
14.8.	Vereinbarung der Arbeitszeit	86
14.8.1.	Arbeitszeit und Mehrfachbeschäftigung	88
14.8.2.	Teilzeitbeschäftigung	89
14.8.2.1.	Geringfügig Beschäftigte	90
14.8.2.1.1.	Kurzfristige haushaltstypische Dienstleistungen (Dienstleistungsscheck)	91
14.8.2.2.	Altersteilzeit	92
14.8.2.2.1.	Grundsätze	92
14.8.2.2.2.	„Teilpension“ bzw. erweiterte Altersteilzeit seit 1.1.2016	95
14.8.2.2.3.	Allgemeines und Rechtsprechung zur Altersteilzeit	96
14.8.2.3.	Fallweise Beschäftigte	100
14.8.2.4.	Ferialpraktikanten	101
14.9.	Überstunden	103
14.9.1.	Gesetzliche oder kollektivvertragliche Verpflichtung zur Leistung von Überstunden	104
14.9.2.	Vereinbarung der Leistungsverpflichtung	105
14.9.3.	Beschränkung der Leistungsmöglichkeiten, Anzeigepflicht	105
14.9.4.	Vereinbarung der Widerrufbarkeit des Überstundenpauschales	106
14.9.5.	Verfall von Überstundenentgelt	108
14.9.6.	Zeitausgleich und Überstundenentgelt	109
14.9.7.	All-in-Vereinbarung und Deckungsprüfung	111
14.9.8.	Nachforderung von Überstundenentgelt	115

Inhaltsverzeichnis

14.10.	Konkurrenzklausel	116
14.10.1.	Konkurrenzklausel und Konkurrenzverbot	116
14.10.2.	Interessenabwägung	119
14.10.3.	Wirksamkeit der Konkurrenzklausel durch bezahlte Karezne	120
14.10.4.	Konventionalstrafe oder Unterlassungsanspruch, richterliches Mäßigungsrecht	120
14.10.5.	Konkurrenzierung und unlauterer Wettbewerb ...	122
14.10.6.	Vorbereitungshandlungen zur konkurrenzierenden Tätigkeit	122
14.11.	Konventionalstrafe	124
14.12.	Verwendung	125
14.13.	Arbeitsort	126
14.14.	Betriebssperre und Urlaub	127
14.15.	Widerrufs- und Unverbindlichkeitsvorbehalt bei freiwilligen Leistungen	129
14.15.1.	Vereinbarung und regelmäßige Mitteilung des Vorbehalts	129
14.15.2.	Bestehende freiwillige Leistungen und neu eintretende AN	135
14.15.3.	Entfall der freiwilligen Leistungen im letzten Arbeitsjahr	135
14.15.4.	Unkenntnis des AG und irrtümliche Besserstellung	136
14.15.5.	Weitere Grenzen der Entstehung von Rechtsansprüchen (entgeltferne Leistungen, Rauchpausen etc.)	137
14.15.6.	Grenzen des Widerrufs	140
14.16.	Missbräuchliche Nutzung des PC sowie des Zugangs zum Internet und des Telefons	142
14.17.	Home-Office (Telearbeit)	145
14.18.	Recht am eigenen Bild	151
14.19.	Geheimhaltungsvereinbarungen	152
14.20.	Bekleidungsregeln bzw. Vorgaben zum äußereren Erscheinungsbild des AN	153
15.	Das Scheinarbeitsverhältnis	156
15.1.	Zum Begriff des „Arbeitsverhältnisses“	157
15.2.	Fallgruppen aus der Rechtsprechung zum Scheinarbeitsverhältnis	158
15.2.1.	Gewerberechtlicher Geschäftsführer mit Scheinarbeitsvertrag	158

Inhaltsverzeichnis

15.2.2.	Betätigung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft bzw. im Familienkreis, Gefälligkeitsdienste und Ausbildung	159
15.3.	Fragliche AG-Eigenschaft	163
15.4.	Unterlassene Anmeldung bei der ÖGK	164
16.	Arbeitsvertrag – Werkvertrag	165
17.	Der freie Arbeitsvertrag	169
17.1.	Allgemeines	169
17.2.	Angleichungen seit 1.1.2008	173
17.3.	Arbeitsrechtliche Ansprüche bei „Umwandlung“ in einen Arbeitsvertrag	173
18.	Ausländerbeschäftigung	179
18.1.	Vom Geltungsbereich des AuslBG ausgenommene Ausländer	179
18.1.1.	Aufenthaltstitel in Kartenform	187
18.1.2.	Unzulässige Umgehung des AuslBG	188
18.2.	AN-Ähnlichkeit	189
18.3.	Rot-Weiß-Rot-Karte	192
18.4.	Beschäftigungsbewilligung	197
18.5.	Arbeitskräfteüberlassung und Ausländerbeschäftigung	200
18.6.	Arbeitserlaubnis	200
18.7.	Befreiungsschein	200
18.8.	Daueraufenthalt – EU, Niederlassungsbewilligung	200
18.9.	Sicherungsbescheinigung	201
18.10.	Ausländische Schüler, Studenten, Künstler und Aufenthaltsberechtigung plus	202
18.11.	Vorläufige Berechtigung zur Beschäftigungsaufnahme	203
18.12.	Entsendebewilligung und Entsendebestätigung	203
18.13.	Ansprüche des Ausländers bei verbotener Beschäftigung und bei Wegfall der Beschäftigungsbewilligung	205
18.14.	Melde-, Auskunfts- und Bereithaltungspflichten	207
18.15.	Strafbestimmungen und zentrale Verwaltungsstrafevidenz	207
18.16.	Die Haftung des Generalunternehmers	211
18.17.	Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten	211
18.18.	EU-Erweiterung und Ausländerbeschäftigung	212
18.18.1.	Freier Dienstleistungsverkehr	213
 Kapitel II		
19.	Drittschuldnererklärung und Lohnpfändung	215
19.1.	Drittschuldnererklärung	215
19.2.	Sonstige Mitteilungspflichten im Lohnpfändungsverfahren	220
19.3.	Kostenersatz für den Drittschuldner	221
19.4.	Berechnungsgrundlage für das Existenzminimum	221

19.5.	Existenzminimum	222
19.6.	Sonderzahlungen und Jubiläumsgelder	223
19.7.	Abfertigung, Vergütung für offenen Resturlaub	224
19.8.	Exekution wegen gesetzlicher Unterhaltsansprüche	225
19.9.	Vorschüsse, Nachzahlungen und Zusammenrechnung	226
19.10.	Vormerkpflicht	226
19.11.	Pfändung auf Grund einer Verpfändung bzw. ohne Exekutionstitel	227
19.12.	Pfändung einer übertragenen oder verpfändeten Forderung	228
19.13.	Hinweise für die Praxis	228
19.14.	Klage des AN auf gepfändete Forderungen	229
20.	Entgeltfortzahlung bei Krankheit, Unglücksfällen und Kuraufenthalten ...	230
20.1.	Begriffserläuterung und Zuschuss zum Krankenentgelt für kleinere Unternehmen	230
20.2.	Arbeitsunfähigkeit	233
20.3.	Beachtung ärztlicher Anordnungen bzw. des Schonungsbedarfes	234
20.4.	Kur- und Erholungsaufenthalte	237
20.5.	Erschlichene Krankenstandsbestätigung	237
20.6.	Mitteilungs- und Nachweispflicht	238
20.7.	Krankenstandsbestätigung	241
20.8.	Angekündigter Krankenstand	242
20.9.	Vorsätzlich oder grob fahrlässig herbeigeführte Krankheit (Unfall)	242
20.10.	Kosten eines bei entgeltfreiem Krankenstand fortlaufenden Arbeitsverhältnisses	244
20.10.1.	Neuer Krankenentgeltanspruch bei Beginn des nächsten Arbeitsjahres	245
20.10.2.	Urlaub und entgeltfreier Krankenstand	245
20.10.3.	Abfertigung und entgeltfreie Arbeitsunfähigkeit	246
20.10.4.	Sonderzahlungen bei langem Krankenstand	246
20.11.	Höhe der Entgeltfortzahlung	247
20.12.	Anwesenheitsprämien	249
20.13.	Krankenstand am Feiertag	250
20.14.	Anmerkungen zum missbräuchlichen Krankenstand	253
20.15.	Angestellten-Krankenstand	256
20.16.	Arbeiter-Krankenstand	258
20.17.	Lehrlings-Krankenstand	260
20.18.	Fristablauf der Corona-Regelungen	262
21.	Der Detektiv im Arbeitsrecht	262
21.1.	Beobachtungen durch Angestellte eines Detektivbüros oder andere Personen	262

Inhaltsverzeichnis

21.2.	Ersatz der Detektivkosten	262
21.3.	Grenzen des Detektiveinsatzes	263
22.	Arbeitsunfall	265
22.1.	Definition	265
22.1.1.	Eigenwirtschaftliches Interesse des AN	265
22.1.2.	Fortschreibungsveranstaltungen und betriebliche Gemeinschaftsveranstaltungen	269
22.1.3.	Bereits vorhandene Erkrankung	269
22.1.4.	Unvernünftiges Verhalten oder grob fahrlässige oder vorsätzliche Herbeiführung des Arbeitsunfalls	269
22.2.	Krankenentgelt beim Arbeitsunfall	271
22.3.	Pflichten auf Grund des Arbeitsunfalls	271
22.4.	Strafrechtliche Folgen und Schadenersatz	272
22.4.1.	Verwaltungsbehördliches und gerichtliches Strafverfahren	272
22.4.2.	Schadenersatzansprüche gegen den AG	272
23.	Rückforderung irrtümlicher Zahlungen des AG	275
23.1.	Gutgläubigkeit des AN	275
23.2.	Nachzahlung von Lohnsteuer und SV-Beiträgen	277
23.3.	Verfall und Verjährung des Rückforderungsrechts des AG	278
24.	Wichtige in der Person gelegene Dienstverhinderungsgründe	279
24.1.	Schneechaos, Hochwasser und andere Elementarereignisse sowie Verkehrsstreiks	283
25.	Schwangerschaft, Mutterschutz und Väterkarenz	284
25.1.	Mitteilungspflicht der AN und Meldung an das Arbeitsinspektorat durch den AG	284
25.2.	Schutzfrist und erweiterte Schutzfrist	286
25.3.	Ruhemöglichkeit und Vorsorgeuntersuchungen	289
25.4.	Verbotene Arbeiten	289
25.5.	Überblick zur Karenz	294
25.6.	Überblick zur Elternteilzeit gemäß MSchG bzw. VKG	301
25.6.1.	Allgemeines	301
25.6.2.	Rechtsanspruch auf Elternteilzeit	301
25.6.3.	Vereinbarte Elternteilzeit	303
25.6.4.	Elternteilzeit und Karenz	303
25.6.5.	Meldung und Änderung der gemeldeten Dauer ...	304
25.6.6.	Voraussetzungen der Elternteilzeit	305
25.6.7.	Verwirklichung des Anspruchs auf Elternteilzeit	306
25.6.8.	Kündigungs- und Entlassungsschutz bei Elternteilzeit	311
25.6.9.	Verfahren bei Elternteilzeit	313

25.6.10.	Elternteilzeit und andere Formen der Teilzeitbeschäftigung	314
25.6.11.	Berechnung der Abfertigung alt	317
25.7.	Kinderbetreuungsgeld, Papa-Monat und Familienzeitbonus ...	317
25.8.	Gegenüberstellung Anrechnung Karenzurlaub – Anrechnung Präsenz-, Ausbildungs- bzw. Zivildienst	322
25.9.	Teilweise Einbeziehung der freien AN in das MSchG	324
25.10.	Öffnung des VKG für „weibliche Väter“	324
26.	Arbeitnehmerhaftung	324
26.1.	Konstitutives Anerkenntnis	328
26.2.	Zahlung an den geschädigten Dritten	329
26.3.	Geltendmachung des Ersatzanspruches gegenüber dem AN	330
26.4.	Schäden am firmeneigenen und privaten PKW	333
26.5.	Ersatzanspruch des AG gegenüber Dritten, die eine Arbeitsunfähigkeit des AN herbeiführen	334
27.	Urlaub	335
27.1.	Urlaubsvereinbarung in Arbeitstagen, Urlaubsanspruch	335
27.2.	Wartezeit, Urlaubausmaß und Vordienstzeitenanrechnung	340
27.3.	Umstellung vom Arbeitsjahr auf das Kalenderjahr	345
27.4.	Urlaubsverjährung	346
27.5.	Erkrankung während des Urlaubs und eines Zeitausgleichs ...	348
27.6.	Vergütung des nicht verbrauchten Urlaubs	349
27.6.1.	Ersatzleistung und Rückverrechnung bei Urlaubsvorgriffen	350
27.6.2.	Die Berechnung der Ersatzleistung	352
27.6.3.	Entfall der Ersatzleistung	353
27.7.	Die verbotene Urlaubsablöse	354
27.8.	Urlaubsentgelt	355
27.9.	Aufzeichnungspflicht	358
27.10.	Kürzbarkeit des Urlaubsanspruches und unbezahlter Urlaub	359
27.11.	Betriebsurlaub	361
27.12.	Dienstfreistellung und Urlaub	362
27.13.	Verbrauch von Urlaub während der Kündigungsfrist	365
28.	Pflegefreistellung	366
29.	Versetzung	370
29.1.	Versetzung mit bzw. ohne Vertragsänderung	370
29.2.	Mitwirkung des Betriebsrates bei Versetzungen	372
29.3.	Zum Begriff der „Verschlechterung“	374
29.4.	Folgepflicht bei Betriebsverlegung oder Zuweisung eines anderen Arbeitsortes	377
29.5.	Begrenztes Aufgriffsrecht bei einer Versetzung	380

Inhaltsverzeichnis

30.	Arbeitszeitrecht	380
30.1.	Ausnahmen für leitende Angestellte im Arbeitszeitrecht und ArbVG sowie für sonstige AN und Familienangehörige ...	380
30.2.	Arbeitszeit und Normalarbeitszeit	389
30.2.1.	Andere Verteilung der Normalarbeitszeit	390
30.2.2.	Gleitende Arbeitszeit	391
30.2.3.	Schichtarbeit	394
30.3.	Ruhepausen, Beginn und Ende der Arbeitszeit sowie Reisezeiten	395
30.3.1.	Ruhepausen	395
30.3.1.1.	Rauchpausen	396
30.3.2.	Beginn der Arbeitszeit	397
30.3.3.	Reisezeiten	398
30.3.4.	Flexible Normalarbeitszeit (KV-Durchrechnungsmodell)	401
30.4.	Höchstausmaß der zulässigen Überstunden	402
30.4.1.	Der Mehrarbeitszuschlag	404
30.4.1.1.	Vermeidung des Mehrarbeitszuschlags	406
30.4.1.2.	Sonstige Regelungen zum Mehrarbeitszuschlag	408
30.4.2.	Informationspflicht gegenüber Teilzeitbeschäftigte	410
30.5.	Arbeitsbereitschaft und Rufbereitschaft	410
30.6.	Wochenend- und Feiertagsruhe	412
30.7.	EU-Nachtarbeits-Anpassungsgesetz	419
30.8.	Aufzeichnungs- und Aushangpflichten sowie Strafbestimmungen im Arbeitszeitrecht	421
30.9.	Sonderbestimmungen für Jugendliche	425
30.10.	Kurzarbeit	426
30.10.1.	Kurzarbeit während der Corona-Krise	430
30.11.	Krisenmanagement ohne Jobabbau	430
30.12.	Verstöße gegen das österreichische Arbeitszeitrecht im Ausland	431
31.	Lohn- und Gehaltszahlung	432
31.1.	Anspruchsvoraussetzungen, Ort der Entgeltleistung und Lohnabrechnung sowie Ersatz von Kosten des AN	432
31.2.	Fälligkeit des Arbeitsentgeltes	436
31.3.	Folgen der verspäteten Auszahlung	437
31.4.	Auszahlung an Dritte	439
31.5.	Vorschuss und Darlehen	439
31.6.	Anspruchslohn und Beitragsprüfung	440
31.7.	Provisionen	443
31.8.	Fortzahlung des Entgelts bei Arbeitsverhinderung aus Gründen, die auf Seiten des AG liegen	446

31.9.	Sonderzahlungen	450
31.9.1.	Rechtsgrundlage der Sonderzahlungen	450
31.9.2.	Sonderzahlungen und entgeltfreie Zeiten	451
31.9.3.	Berechnung, Fälligkeit und Rückverrechnung der Sonderzahlungen	453
31.9.4.	Berechnung der Sonderzahlungen bei unter- jährigem Wechsel vom Lehrling zum Arbeit- nehmer oder Umstellungen der Arbeitszeit	455
31.9.5.	Entfall des Anspruchs auf Sonderzahlungen	456
31.10.	Sondervereinbarungen zum Entgelt	457
31.11.	Anrechnungsvereinbarung	458
31.12.	Abrechnung im Todesfall	459
32.	Nachrichtenloses Fernbleiben von der Arbeit	461
33.	Arbeitnehmerschutz	466
33.1.	Begriffe	467
33.1.1.	Arbeitsstätte	467
33.1.2.	Betrieb	468
33.2.	Arbeitsstättenverordnung (AStV)	469
33.2.1.	Sozialeinrichtungen und sanitäre Vorkehrungen	469
33.2.2.	Erste Hilfe und Brandschutz	473
33.2.3.	Allgemeine Bestimmungen für Arbeitsstätten (§§ 2–15 AStV)	476
33.2.4.	Anforderungen an Arbeitsräume	478
33.2.5.	Nichtraucherschutz	479
33.3.	Evaluierung	480
33.3.1.	Sonderevaluierungen nach MSchG und KJBG	482
33.3.2.	Beratung und Unterstützung bei der Evaluierung	483
33.4.	Präventivdienste	483
33.4.1.	Ausmaß der Präventionszeit	484
33.4.2.	Kostenlose Begehung	486
33.4.3.	Präventivdienste und Evaluierung sowie Haftung	487
33.5.	Information und Unterweisung sowie Pflichten der AN	487
33.5.1.	Information und Unterweisung der AN (§ 12 ASchG)	487
33.5.2.	Unterweisung (§ 14 ASchG)	488
33.5.3.	Pflichten der AN (§ 15 ASchG, § 3 Abs. 9 PSA-V) ...	489
33.6.	Aufzeichnungs-, Melde- und Aushangpflichten im Arbeitnehmerschutz	489
33.6.1.	Aufzeichnungspflichten	489
33.6.2.	Meldepflichten an die AUVA	490
33.6.3.	Meldepflichten an das Arbeitsinspektorat nach dem ASchG	490
33.6.4.	Aushangpflichten	490

Inhaltsverzeichnis

33.7.	Sicherheitsvertrauenspersonen (§§ 10, 11 ASchG) und Arbeitsschutzausschuss (§ 88 Abs. 1 ASchG)	491
33.7.1.	Sicherheitsvertrauenspersonen	491
33.7.2.	Arbeitsschutzausschuss	493
33.8.	Die Bestellung von verantwortlichen Beauftragten	493
33.9.	Die Bildschirmarbeits-Verordnung (BS-V)	495
33.10.	Bauarbeitenkoordinationsgesetz (BauKG)	497
33.10.1.	Allgemeines	497
33.10.2.	Koordinationspflichten im geltenden Recht	498
33.10.3.	Die Pflichten des Bauherrn	498
33.10.4.	Der Planungs- und der Baustellenkoordinator	499
33.10.5.	Der Sicherheits- und Gesundheitsschutzplan (§ 7 BauKG)	500
33.11.	Überblick zu den Rechtsquellen des Arbeitnehmerschutzes	501
33.11.1.	ASchG	501
33.11.2.	Verordnungen	502
33.11.3.	Rechtsquellen zum Vollzug des Arbeit- nehmerschutzrechts	504
33.11.3.1.	Arbeitsinspektionsgesetz (ArbIG) und Pflichten der Arbeitsinspektion – Helfen statt anzeigen	504
33.11.3.2.	Die Aufgaben des Arbeitsinspекторats im Einzelnen	505
33.11.3.3.	Arbeitgeberpflichten im Bereich der Arbeitsinspektion	506
33.11.3.4.	Strafbestimmungen und vorzeitiger Austritt	507
33.12.	Anhänge zum Arbeitnehmerschutz (Adressen, Formulare, Telefonnummern etc.)	508
34.	Alkohol am Arbeitsplatz	511
34.1.	Mögliche Rechtsfolgen	511
34.2.	Entlassung wegen Trunkenheit	512
34.3.	Vorgangsweise in der Praxis	513
34.4.	Führerscheinentzug und Entlassung	515

Kapitel III

35.	Arbeitskräfteüberlassung	517
35.1.	Begriffsbestimmung und Ausnahmen	517
35.2.	Pflichten im Bereich des Überlassers und des Beschäftigers	520
35.3.	Vertragliche Vereinbarungen	533
35.4.	Haftung des Beschäftigers	535
35.5.	Haftpflicht des Überlassers für Schäden, welche die Arbeitskraft verursacht hat	535
35.6.	Überlassung von Arbeitskräften aus EU-Staaten nach Österreich	536

35.7.	Versicherungspflicht bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung	538
35.8.	Zur Zulässigkeit der Sub- und Kettenüberlassung	538
36.	Arbeitsvertragsrechtsanpassungsgesetz – AVRAG, LSD-BG	542
36.1.	Betriebsübergang	542
36.1.1.	Rechtslage vor dem 1.7.1993	542
36.1.1.1.	Übernahmevereinbarung außerhalb des Anwendungsbereiches des AVRAG (Dreiparteieneinigung)	543
36.1.2.	Details zur Eintrittsautomatik	543
36.1.3.	Zum Begriff des „Überganges“	544
36.1.4.	Hinweise zur Vermeidung der Anwendbarkeit des AVRAG	551
36.1.5.	Zeitpunkt und Beweis des Übergangs	552
36.2.	Rechtsfolgen des automatischen Vertragseintritts	553
36.2.1.	KV und Betriebsübergang	553
36.2.2.	Einjährige Verschlechterungssperre	555
36.2.3.	Kündigung und einvernehmliche Lösung anlässlich des Übergangs des Unternehmens	556
36.2.4.	Widerspruchsrecht und Selbstkündigung	559
36.2.5.	Betriebsübergang und betriebliche Pensionszusagen	561
36.3.	Haftung bei Betriebsübergang	562
36.3.1.	Regressanspruch des Erwerbers	564
36.4.	Ansprüche der in Österreich tätigen AN gegen ausländische AG ohne Sitz in Österreich	565
36.4.1.	Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfung	566
36.5.	Bildungskarenz und andere Freistellungsformen gemäß AVRAG	580
36.5.1.	Begründungspflichten des AG bei Ablehnung bestimmter Karenzierungs- bzw Freistellungs-wünsche	590
36.6.	Sonstige Regelungen im AVRAG	590

Kapitel IV

37.	Einseitige Willenserklärungen (Kündigung, Entlassung, vorzeitiger Austritt)	593
37.1.	Zugang einseitiger Willenserklärungen	593
37.2.	Auslegung einseitiger Willenserklärungen	596
37.3.	Formvorschriften bei einseitigen Willenserklärungen	596
38.	Zeitliche Aspekte bei der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	597
38.1.	Anrechenbare Zeiten für den Abfertigungsanspruch	597

Inhaltsverzeichnis

38.2. Erreichung eines neuen Arbeitsjahres während der Kündigungsfrist	597
39. Pensionierung und „automatische“ Beendigung des Arbeitsverhältnisses	598
39.1. Gesuch des AN um Kündigung des AG	599
39.2. Beendigung des Arbeitsverhältnisses einer Frau wegen Pensionierung und Diskriminierung nach dem Geschlecht	600
40. Einschränkungen des Kündigungsrechts des AG	602
40.1. Überblick zum besonderen Kündigungsschutz	602
40.2. Überblick zum allgemeinen Kündigungsschutz	603
41. Kündigung	605
41.1. AG- und AN-Kündigung	606
41.1.1. Verständigung des BR	610
41.1.2. Auflösung des Arbeitsverhältnisses während eines Krankenstandes	616
41.1.3. Kündigung während des Urlaubes	620
41.1.4. Freizeit während der Kündigungsfrist	621
41.1.5. Details zur Kündigungsfrist und Folgen der Nichteinhaltung	622
41.1.6. Handlungsunfähigkeit des AN	629
41.1.6.1. Altersgrenzen	629
41.1.6.2. Einschränkungen der Handlungsfähigkeit bei Volljährigen	630
41.1.7. Teilkündigung	631
41.2. Verschlechterungsvereinbarung und Änderungskündigung ...	631
41.3. Frühwarnsystem	636
41.4. Auflösungsabgabe	640
41.5. Eventualkündigung	641
41.6. Aussetzung und Wiedereinstellungszusage	643
41.7. Der besondere Kündigungsschutz	647
41.7.1. Kündigungsschutz eines Behinderten	648
41.7.1.1. Besondere Kündigungsfrist und zustimmungsfreie Kündigung eines Behinderten	652
41.7.1.2. Vorherige Zustimmung des Behinderten-ausschusses zur beabsichtigten Kündigung	653
41.7.1.3. Nachträgliche Zustimmung des Behinderten-ausschusses zur ausgesprochenen Kündigung	655
41.7.1.4. Gang des Verfahrens	657
41.7.2. Kündigungsschutz von Präsenz- und Zivildienern ...	658
41.7.2.1. Meldepflicht und Bestandschutz	659
41.7.2.2. Kündigung mit gerichtlicher Zustimmung	660
41.7.2.3. Zur Bekanntgabe eines ausländischen nicht geschützten Militärdienstes	661

41.7.3.	Kündigungsschutz nach MSchG und VKG	662
41.7.3.1.	Beginn und Ende des Kündigungsschutzes	662
41.7.3.2.	Gerichtliche Zustimmung zur Kündigung nach dem MSchG und VKG	666
41.7.4.	Kündigungsschutz nach dem ArbVG	668
41.7.4.1.	Geschützter Personenkreis	668
41.7.4.2.	Gründe für die Zustimmung zur Kündigung	670
41.7.5.	Kündigungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz)	671
41.8.	Allgemeiner Kündigungsschutz	674
41.8.1.	Ausnahmen vom allgemeinen Kündigungsschutz	674
41.8.2.	Anfechtungsfrist, Anfechtungsklage und Endabrechnung des Arbeitsverhältnisses	675
41.8.3.	Motivkündigung	678
41.8.4.	Sozialwidrige Kündigung	683
41.8.4.1.	Zum Begriff der „Sozialwidrigkeit“	683
41.8.4.2.	Persönliche Kündigungsgründe	689
41.8.4.3.	Betriebliche Kündigungsgründe	695
41.8.4.4.	Sozialvergleich und soziale Gestaltungspflicht	697
41.8.4.5.	Kündigung von AN, die nach dem vollendeten 50. Lebensjahr eingestellt werden	699
41.8.4.6.	Überblick zur Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit	700
41.9.	Kündigung und Insolvenz	703
41.10.	Schutz für Hinweisegeber	705
42.	Entlassung	708
42.1.	Allgemeines zur Entlassung	708
42.1.1.	Unverzüglichkeit, Dauertatbestand und Nachschieben von Entlassungsgründen	711
42.1.2.	Begründung, Beweislast und Rücknahme einer Entlassung	717
42.1.3.	Entlassung von Angestellten in gehobener Stellung und Außendienstmitarbeitern	719
42.1.4.	Verwarnung und Ankündigung von Pflichtverletzungen	720
42.1.5.	Außerdienstliches Verhalten als Entlassungsgrund	722
42.1.6.	Selbstkündigung und einvernehmliche Lösung bei Vorliegen von Entlassungsgründen	724
42.1.7.	Wiedereinstellung nach einer gerechtfertigten Entlassung	725
42.1.8.	Mitverschulden an der Entlassung	726
42.1.9.	Entlassung während der Kündigungsfrist	728

Inhaltsverzeichnis

42.2.	Entlassung eines Angestellten	729
42.3.	Entlassung eines Arbeiters	744
42.4.	Vorzeitige Auflösung des Lehrverhältnisses durch den Lehrberechtigten	750
42.4.1.	Die Auflösung nach § 15 Abs. 3 BAG (Entlassung)	750
42.4.2.	Die außerordentliche Auflösung von Lehrverhältnissen	753
42.4.2.1.	Voraussetzungen einer rechtswirksamen außerordentlichen Auflösung	753
42.4.2.2.	Mitteilungspflichten nach der außerordentlichen Auflösung (§ 15a Abs. 7 BAG) und Vermittlung eines neuen Ausbildungsortes (§ 38e AMSG)	755
42.4.2.3.	Zum rechtlichen Charakter der außerordentlichen Auflösung	756
42.4.2.4.	Außerordentliche Auflösung während eines Krankenstands (§ 17a Abs. 8 BAG)	757
42.4.2.5.	Außerordentliche Auflösung durch den Lehrling	758
42.5.	Verschuldete und unverschuldete Entlassung	759
42.6.	Allgemeiner Entlassungsschutz	760
42.7.	Besonderer Entlassungsschutz	763
42.7.1.	Allgemeines und fehlender Entlassungsschutz bei Behinderten	763
42.7.2.	Präsenz- und Zivildiener	765
42.7.3.	Entlassungsschutz nach dem ArbVG	767
42.7.4.	Entlassungsschutz nach dem MSchG und dem VKG	771
42.7.5.	Entlassungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz)	773
42.7.6.	Folgen einer ungerechtfertigten Entlassung	773
42.7.6.1.	Allgemeines	773
42.7.6.2.	Kündigungsentschädigung	774
43.	Einvernehmliche Beendigung eines Arbeitsverhältnisses	780
43.1.	Formvorschriften bei der einvernehmlichen Lösung	783
44.	Austritt	785
44.1.	Vorzeitiger Austritt des Angestellten	788
44.2.	Vorzeitiger Austritt des Arbeiters	796
44.3.	Vorzeitiger Austritt des Lehrlings	796
44.4.	Der ungerechtfertigte vorzeitige Austritt	797
44.5.	Rechtsfolgen eines gerechtfertigten sowie eines ungerechtfertigten vorzeitigen Austritts	799
44.6.	Austritt von AN mit besonderem Bestandschutz	800

45. Abfertigung	801
45.1. Anrechnungsbestimmungen	803
45.2. Berechnung der Abfertigung	806
45.3. Fälligkeit der Abfertigung	810
45.4. Abfertigung bei Auflösung des Unternehmens	811
45.5. Abfertigung bei Tod des AN	812
45.6. Abfertigung NEU	813
45.6.1. Erfasste Personen (§ 1 BMSVG)	813
45.6.2. Zu den bisherigen Arbeitsverhältnissen (§ 46 Abs. 3 BMSVG)	814
45.6.3. Beitragsrecht (§§ 6 und 7 BMSVG)	816
45.6.4. Die Betriebliche Vorsorgekasse (BV-Kasse – §§ 18 ff. BMSVG)	821
45.6.5. Auswahl der BV-Kasse (§§ 9 und 10 BMSVG)	823
45.6.6. Der Beitrittsvertrag (§§ 11 ff. BMSVG)	826
45.6.7. Leistungsrecht (§§ 14 ff. BMSVG)	827
45.6.8. Übertritt in das neue Abfertigungsrecht (§ 47 BMSVG)	831
45.6.9. Bestehende, für den AN günstigere Abfertigungs- regelungen (§ 48 Abs. 2 BMSVG)	835
45.6.10. Rechtsstreit um die Abfertigung (§ 50 Abs. 1 Z 7 ASGG)	836
45.6.11. Steuerrechtliche Regelungen	837
45.6.12. Hinweise für die betriebliche Praxis	837
45.6.13. Informationsmöglichkeiten zur Abfertigung „Neu“	838
45.6.14. Liste der BV-Kassen	838
46. Verzicht und Vergleich	839
47. Verfall	843
48. Ausstellung eines Dienstzeugnisses	852
49. Arbeitsbescheinigung und Lohnzettel	858
50. Über das Verhalten bei arbeitsrechtlichen Konflikten	859
50.1. Konflikte mit einzelnen AN	859
50.2. Streik	864
51. Verzugszinsen bei arbeitsrechtlichen Ansprüchen	868

Kapitel V

52. Überblick zum BAG	871
53. Überblick zur Betriebsverfassung	879
54. Begünstigte Behinderte	908
54.1. Ausgleichstaxe	908
54.1.1. Zum Begriff des AG i.S.d. BEinstG	908

Inhaltsverzeichnis

54.1.2.	Zum Begriff des AN i.S.d. BEinstG	909
54.1.3.	Ausnahmen von der Einrechnung in die Pflichtzahl	910
54.1.4.	Erfüllung der Beschäftigungspflicht	911
Anhang – Musterformulierungen		915
Internetadressen zum Arbeits- und Sozialrecht		971
Stichwortverzeichnis		973