

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                          |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Vorwort .....                                                                            | 5   |
| Inhaltsverzeichnis .....                                                                 | 7   |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                              | 10  |
| 1. Einleitung .....                                                                      | 15  |
| 2. Ökonomische Ansätze .....                                                             | 23  |
| 2.1. Motivation von Mitarbeitern durch variable Entgelthöhe .....                        | 24  |
| 2.1.1. Management by Objectives .....                                                    | 24  |
| 2.1.2. Performance Management oder Performance Appraisal .....                           | 25  |
| 2.2. Bewertungsmethoden .....                                                            | 26  |
| 2.3. Ranking oder Rating? .....                                                          | 29  |
| 2.4. Zielvereinbarung und Jahresgespräch .....                                           | 29  |
| 2.5. Der Aktienkurs als Bezugsgröße für Entlohnungsformen .....                          | 30  |
| 2.5.1. Prinzipal-Agenten-Theorie .....                                                   | 32  |
| 2.5.2. Die „Renaissance“ der Aktien(optionen) als Entgeltbestandteil durch das BWG ..... | 33  |
| 3. Das (flexible) Entgelt im Arbeitsrecht .....                                          | 35  |
| 3.1. Der Entgeltbegriff im Arbeitsrecht .....                                            | 35  |
| 3.2. Die Arbeitspflicht des Arbeitnehmers .....                                          | 38  |
| 3.3. Unentgeltlichkeit .....                                                             | 40  |
| 3.4. Sittenwidrigkeitsgrenzen der (flexiblen) Entgeltgestaltung .....                    | 44  |
| 3.5. Kollektivvertraglicher Mindestlohn und flexibles Entgelt .....                      | 47  |
| 3.6. Die Überwälzung des wirtschaftlichen Risikos .....                                  | 48  |
| 3.7. Das angemessene Entgelt .....                                                       | 49  |
| 4. Einseitige Entgeltbestimmung – Gestaltungsrechte im Arbeitsvertrag .....              | 51  |
| 4.1. Unverbindlichkeitsvorbehalt .....                                                   | 51  |
| 4.2. Änderungs- und Widerrufsvorbehalt .....                                             | 54  |
| 4.2.1. Einräumungskontrolle .....                                                        | 56  |
| 4.2.2. Ausübungskontrolle und Billigkeit .....                                           | 58  |
| 4.3. Abgrenzung von Unverbindlichkeits- und Widerrufsvorbehalt .....                     | 60  |
| 4.4. Entgeltkürzung als Disziplinarmaßnahme .....                                        | 61  |
| 4.5. Sonstige Ausübungsgrenzen .....                                                     | 63  |
| 4.6. Befristung von Entgeltbestandteilen .....                                           | 63  |
| 4.7. Zwischenstand .....                                                                 | 67  |
| 5. Die „innovative“ Entlohnung durch variable Entgeltsysteme .....                       | 69  |
| 5.1. Die Provision als Erfolgsentgelt .....                                              | 75  |
| 5.2. Abschlussprovision und Umsatzprovision .....                                        | 75  |
| 5.3. Rechtlicher Charakter der Provision .....                                           | 76  |
| 5.4. Die Abschlussprovision als Leistungsentgelt iSd ArbVG? .....                        | 78  |
| 5.5. Die schwankende Entgelthöhe als Abgrenzungskriterium? .....                         | 85  |
| 5.6. Eigener Ansatz .....                                                                | 86  |
| 5.7. Zwischenstand – Leistung und Erfolg bei Provisionen .....                           | 87  |
| 6. Leistungsentgelt im engeren und weiteren Sinn .....                                   | 91  |
| 6.1. Zusammentreffen von Leistungs- und Erfolgskomponenten .....                         | 92  |
| 6.2. Zielvereinbarungen und „Performance Management“ .....                               | 95  |
| 6.3. Die Prämie .....                                                                    | 95  |
| 6.4. Zielvereinbarung und Zielvorgabe .....                                              | 97  |
| 6.5. Rahmenzielvereinbarungen .....                                                      | 98  |
| 7. Die betriebliche Mitbestimmung in Entgeltfragen .....                                 | 103 |
| 7.1. Die Einführung genereller Entgeltsysteme .....                                      | 103 |

|                                                                                                                        |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 7.2. Die jüngere Entwicklung – ArbVG-Novelle 2010.....                                                                 | 107 |
| 7.3. Die Auslegung des § 96 Abs 1 Z 4 nach der Novelle.....                                                            | 110 |
| 7.3.1. Die Anwendbarkeit des § 96 Abs 1 Z 4 ArbVG aF als Vergleichsmaßstab.....                                        | 111 |
| 7.4. Begriff des Leistungsentgelts iSd § 96 ArbVG „neu“.....                                                           | 113 |
| 7.5. Sonstige leistungsbezogene Prämien und Entgelte.....                                                              | 114 |
| 7.5.1. Die „akkordähnlichen Leistungslohnsysteme“.....                                                                 | 117 |
| 7.6. Sonstige Leistungslöhne als generelle Maßnahme?.....                                                              | 118 |
| 7.7. Transparenz oder Objektivität der Entgeltfindungsmethode?.....                                                    | 119 |
| 7.7.1. Intransparenz als Lösungsansatz?.....                                                                           | 122 |
| 7.7.2. Der Unternehmenserfolg als Rechengröße.....                                                                     | 123 |
| 7.8. OGH 9 ObA 144/07b als Einzelfall-Entscheidung?.....                                                               | 126 |
| 7.8.1. Resultat aus der Untersuchung der Entgeltsysteme.....                                                           | 130 |
| 7.9. Neue Betriebsvereinbarungs-Tatbestände in § 97 Abs 1 Z 16.....                                                    | 131 |
| 7.10. (Neue) Problemfelder nach der Novelle.....                                                                       | 135 |
| 7.10.1. Kriterium des Ermittlungsverfahrens für die notwendige Mitbestimmung nach § 96 ArbVG.....                      | 136 |
| 7.10.2. Vorrang eines bestehenden Kollektivvertrags?.....                                                              | 138 |
| 7.10.3. Das Fehlen von Übergangsbestimmungen für die Beendigungsmodalitäten.....                                       | 139 |
| 7.11. Der Entlohnungsanspruch für bereits geleistete Arbeit.....                                                       | 141 |
| 7.12. Das Schicksal der unzulässigen „freier“ Betriebsvereinbarungen.....                                              | 147 |
| 7.13. Die gemeinsame Beendigung „freier“ Betriebsvereinbarungen.....                                                   | 160 |
| 7.13.1. Beendigung „freier“ Betriebsvereinbarungen mit Änderungsvorbehalt.....                                         | 161 |
| 7.13.2. Gemeinsame Beendigung ohne Änderungsvorbehalt.....                                                             | 164 |
| 7.13.3. Nachträgliche Beendigungsmöglichkeit „freier“ Entgelt-Betriebsvereinbarungen durch die ArbVG-Novelle 2010..... | 165 |
| 7.14. Mitwirkung bei Leistungslöhnen (ieS) im Einzelfall - § 100 ArbVG.....                                            | 168 |
| 7.14.1. Die Auswirkungen der ArbVG-Novelle 2010 auf die Vereinbarung von individuellen Leistungslöhnen.....            | 169 |
| 7.15. Zwischenstand - Das Bedürfnis nach variablen Entgeltsystemen.....                                                | 170 |
| 7.16. Einteilung nach Leistungsentgelten ieS und iwS.....                                                              | 171 |
| 7.17. Die Behandlung der rechtlichen Probleme nach der ArbVG-Novelle 2010.....                                         | 171 |
| 7.18. Die gemeinsame Beendigung „freier“ Betriebsvereinbarungen.....                                                   | 172 |
| 8. Aktienoptionen als Erfolgsentgelte.....                                                                             | 175 |
| 8.1. Hintergrund.....                                                                                                  | 175 |
| 8.2. Der weite Entgeltbegriff.....                                                                                     | 177 |
| 8.3. Beteiligungen am Unternehmen – „Agency dilemma“ und Verwässerungseffekt.....                                      | 178 |
| 8.4. Die verpflichtende Erfolgsentlohnung nach der BWG-Novelle 2010.....                                               | 180 |
| 8.4.1. Die betroffenen Arbeitnehmer und Kreditinstitute.....                                                           | 182 |
| 8.4.2. Die einzelnen Vergütungsgrundsätze.....                                                                         | 182 |
| 8.4.3. Rechtsfragen zur BWG-Novelle.....                                                                               | 184 |
| 8.5. Aktienoptionspläne.....                                                                                           | 186 |
| 8.5.1. AGB-Charakter von Aktienoptionsplänen.....                                                                      | 186 |
| 8.5.2. Risiko des Arbeitnehmers.....                                                                                   | 188 |
| 8.5.3. Direktmodell oder Zwischengesellschaft?.....                                                                    | 189 |
| 8.5.4. Aktienoptionen für Mitglieder des Vorstands und Manager.....                                                    | 189 |
| 8.5.5. Corporate Governance Kodex.....                                                                                 | 195 |
| 8.5.6. Optionen für Aufsichtsratsmitglieder.....                                                                       | 196 |
| 8.6. Kollektivarbeitsrechtliche Rahmenbedingungen für Aktienoptionspläne.....                                          | 198 |
| 8.6.1. Kollektivvertraglicher Mindestlohn und Aktienoptionen.....                                                      | 198 |
| 8.6.2. Betriebliche Mitbestimmung – Aktienoptionen als Leistungsentgelt ieS?.....                                      | 199 |
| 8.6.3. Einführung durch fakultative Betriebsvereinbarung.....                                                          | 199 |
| 8.7. Wartezeit und Stichtagsabhängigkeit.....                                                                          | 200 |

|                                                                                                         |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 8.7.1. Aliquotierungspflicht nach § 16 AngG bei Aktienoptionen? .....                                   | 201 |
| 8.7.2. Beendigungsarten und Optionsverfall .....                                                        | 205 |
| 8.7.3. Optionsrechte als Teil der Kündigungsentschädigung?.....                                         | 206 |
| 9. Entgeltfortzahlung und Bemessung der Entgelthöhe bei variablen Entlohnungsformen .....               | 207 |
| 9.1. Allgemeines .....                                                                                  | 207 |
| 9.2. Die Judikatur zu den Anwesenheitsprämien .....                                                     | 213 |
| 9.3. Besonderheiten bei variablen Entgeltbestandteilen.....                                             | 215 |
| 9.3.1. Entgeltfortzahlung bei Zielvereinbarungen .....                                                  | 217 |
| 9.3.2. Entgeltfortzahlung bei Provisionsvereinbarungen.....                                             | 219 |
| 9.3.3. Entgeltfortzahlung bei Aktienoptionen - § 2a AVRAG .....                                         | 220 |
| 9.3.4. Bemessungsgrundlage für Abfertigung, Kündigungsentschädigung und<br>Urlaubsersatzleistung? ..... | 221 |
| 9.3.5. Entgeltfortzahlungsberechnung bei Sittenwidrigkeit .....                                         | 222 |
| 9.4. Entgeltfortzahlung bei nicht angenommener Dienstleistung.....                                      | 223 |
| 9.4.1. Die Anrechnungsregeln des § 1155 ABGB.....                                                       | 223 |
| 9.4.2. Das Schicksal variabler Entgeltbestandteile bei Nichtannahme der Dienstleistung                  | 230 |
| 9.5. Rechtspolitische Überlegungen zur Entgeltfortzahlung .....                                         | 231 |
| 10. Zusammenfassung der Ergebnisse .....                                                                | 233 |
| Literaturverzeichnis .....                                                                              | 241 |
| Entscheidungsverzeichnis.....                                                                           | 253 |
| Stichwortverzeichnis .....                                                                              | 258 |