

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	10
Vorwort	16
1. Vorbemerkungen	17
1.1 Problematik	17
1.2 Gliederung der Arbeit	19
2. Allgemeines	23
2.1 Entstehungsgeschichte des BMSVG	23
2.2 Kurze Gegenüberstellung der Abfertigung alt und neu	25
2.2.1 Anwendungsbereich	25
2.2.2 Abfertigungshöhe	26
2.2.3 Auszahlungsanspruch	26
3. Anwendungsbereich in persönlicher Hinsicht	28
3.1 Abfertigung neu für Arbeitnehmer	28
3.1.1 Definitionen	28
3.1.2 Bisherige Stellungnahmen	33
3.1.2.1 Arbeitsrechtlicher Arbeitnehmerbegriff maßgeblich	33
3.1.2.2 Sozialversicherungsrechtlicher Dienstnehmerbegriff maßgeblich	34
3.1.3 Eigene Ansicht	35
3.1.3.1 Wortinterpretation	35
3.1.3.2 Historische Interpretation	35
3.1.3.3 Systematische Interpretation	36
3.1.3.4 Teleologische Interpretation	40
3.1.3.5 Conclusio	40
3.1.4 Einzelne Beschäftigungsgruppen	41
3.1.4.1 Arbeitnehmer ohne Anspruch auf Entgelt	41
3.1.4.2 Geringfügig Beschäftigte	41

3.1.4.3	Ausbildungsverhältnisse	42
3.1.4.4	Au-Pair	45
3.1.4.5	Heimarbeiter	46
3.1.4.6	Strafgefangene	46
3.1.4.7	Überlassene Arbeitskräfte	47
3.1.4.8	GmbH-Geschäftsführer	47
3.1.4.9	Leitende Angestellte	49
3.1.4.10	Arbeitnehmerähnliche Personen	49
3.1.4.11	Suspendierte Arbeitnehmer	50
3.1.4.12	Karenzierte Arbeitnehmer	50
3.2	Tageweise Beschäftigte	51
3.2.1	Definition	51
3.2.2	Beitragspflicht für fallweise Beschäftigte?	52
3.2.2.1	Bisherige Stellungnahmen	53
3.2.2.2	Eigene Ansicht	54
3.3	Abfertigung neu für freie Dienstnehmer	59
3.3.1	Freie Dienstverhältnisse iSd § 4 Abs 4 ASVG	61
3.3.2	Freie Dienstverhältnisse iSd § 5 Abs 2 ASVG	61
3.3.3	Freie Dienstverhältnisse von Vorstandsmitgliedern iSd § 4 Abs 1 Z 6 ASVG	62
3.4	Anwendung des BMSVG auf Arbeitnehmer iSd § 4 Abs 2 dritter Satz ASVG	63
3.5	Ausnahmenkatalog des § 1 Abs 2 BMSVG	67
3.5.1	Arbeitsverhältnisse zu den Ländern, den Gemeinden und den Gemeindeverbänden	68
3.5.2	Arbeitsverhältnisse iSd LAG und freie Dienstverhältnisse in der Land- und Forstwirtschaft	71
3.5.3	Arbeitsverhältnisse und freie Dienstverhältnisse zum Bund	72
3.5.4	Arbeitsverhältnisse und freie Dienstverhältnisse zu Stiftungen, Anstalten, Fonds und sonstigen Einrichtungen	75
3.5.5	Angestellte der Österreichischen Bundesforste AG	77

3.6	Abfertigung neu für Selbständige	77
3.7	Freiwillige Vorsorge für Freiberufler sowie Land- und Forstwirte	82
3.8	Mehrfachvorsorge	85
3.9	Freiwillige Vereinbarung der Mitarbeitervorsorge	89
3.9.1	Freiwillige Erweiterung des Anwendungsbereichs	89
3.9.2	Freiwillige oder höhere Beitragsleistung des Arbeitgebers	90
4.	Anwendungsbereich in örtlicher Hinsicht	93
4.1	Allgemeines	93
4.2	Feststellung des anzuwendenden Rechts	94
4.2.1	Vorrang der Rechtswahl	96
4.2.2	Einschränkungen	97
4.2.2.1	Zwingende arbeitsrechtliche Bestimmungen	97
4.2.2.2	Günstigkeitsvergleich	98
4.2.3	Anknüpfung mangels Rechtswahl	101
4.2.3.1	Gewöhnlicher Arbeitsort	101
4.2.3.2	Recht der einstellenden Niederlassung	106
4.2.3.3	Ausweichklausel	107
4.2.4	Vertragsstatut bei Überlassung	108
4.3	Eingriffsnormen	114
4.3.1	Definition	114
4.3.2	Beispiele	116
4.3.3	Abfertigung neu als Eingriffsnorm?	117
4.3.3.1	Lehre	117
4.3.3.2	Eigene Ansicht	118
4.3.3.3	Konsequenz	119
4.4	Beispiele	121
4.4.1	Beispiele ohne Rechtswahl	121
4.4.2	Beispiele mit Rechtswahl	122
5.	Anwendungsbereich in zeitlicher Hinsicht	124

5.1 Grundsatz	124
5.2 Weitergeltung der Abfertigung alt	125
5.2.1 Wiedereinstellungszusagen oder Wiedereinstellungsvereinbarungen	126
5.2.2 Neues Arbeitsverhältnis innerhalb eines Konzerns	129
5.2.3 Fortsetzung unterbrochener Arbeitsverhältnisse unter Anrechnung von Vordienstzeiten gem KV	132
5.3 Sonderregelung für parlamentarische Mitarbeiter	134
5.4 Sonderregelung für journalistische und programmgestaltende ORF-Mitarbeiter	134
5.5 Übertritt in das neue Abfertigungsrecht	136
5.5.1 Teilübertritt („Einfrieren“)	140
5.5.1.1 Allgemeines	140
5.5.1.2 Weiterbestehen der Altabfertigungsanwartschaft	140
5.5.1.3 Fortsetzung der Abfertigung durch Beitragszahlungen	143
5.5.2 Vollübertritt („Übertragungsvariante“)	144
5.5.2.1 Allgemeines	144
5.5.2.2 Höhe des Übertragungsbetrages	145
5.5.2.3 Überweisung des Übertragungsbetrages an die BV-Kasse ..	149
5.5.2.4 Rechtsfolgen der Ungültigkeit einer Vollübertritts-Vereinbarung	150
5.5.3 Mischvarianten	152
5.6 Freie Dienstnehmer	154
5.7 Irrtümliche Anwendung des Abfertigungsrechts	154
5.7.1 Irrtümliche Anwendung des alten Abfertigungsrechts	154
5.7.2 Irrtümliche Anwendung des neuen Abfertigungsrechts	155
6. Zusammenfassung	157
6.1 Anwendungsbereich in persönlicher Hinsicht	157
6.1.1 Arbeitnehmer iSd § 1151 ABGB	157
6.1.2 Tageweise Beschäftigte	158
6.1.3 Freie Dienstnehmer	159

6.1.4	Dienstnehmer iSd § 4 Abs 2 ASVG	159
6.1.5	Ausnahmen vom Anwendungsbereich des BMSVG	160
6.1.6	Selbständigenvorsorge und Freiwilligenvorsorge	160
6.1.7	Mehrfachvorsorge	160
6.1.8	Freiwillige Vereinbarung der Mitarbeitervorsorge	161
6.1.8.1	Erweiterung des Anwendungsbereichs	161
6.1.8.2	Freiwillige oder höhere Beitragsleistung des Arbeitgebers	162
6.2	Anwendungsbereich in örtlicher Hinsicht	162
6.3	Anwendungsbereich in zeitlicher Hinsicht	165
6.3.1	Grundsatz	165
6.3.2	Weitergeltung der Abfertigung alt	165
6.3.3	Übertritt in das Abfertigungsrecht neu	166
6.3.4	Teilübertritt (Einfriervariante)	167
6.3.5	Vollübertritt (Übertragungsvariante)	168
6.3.6	Mischvarianten	169
6.3.7	Irrtümliche Anwendung des Abfertigungsrechts	170
6.3.7.1	Irrtümliche Anwendung des alten Abfertigungsrechts	170
6.3.7.2	Irrtümliche Anwendung des neuen Abfertigungsrechts	170
7.	Literaturverzeichnis	172
7.1	Kommentare, Lehrbücher, Monographien	172
7.2	Beiträge in Fachzeitschriften, Artikel	177
7.3	Internetadressen	184
8.	Judikaturverzeichnis	185
8.1	Österreich	185
8.2	Deutschland	189
8.3	EuGH	189
	Stichwortverzeichnis	191
	Die Autorin	195