

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
Abkürzungsverzeichnis .....	23
<b>Kapitel I</b>	
1. Vorgehen bei Lösung einer arbeitsrechtlichen Frage .....	27
2. Notwendige und zweckmäßige Schriftform im Arbeitsrecht .....	27
3. „Schnuppern“ vor Beginn des Arbeitsverhältnisses .....	28
4. Geschlechtsneutrale und diskriminierungsfreie Stellenausschreibung sowie Gleichbehandlung .....	31
5. Vorstellungskosten .....	42
6. Personalfragebogen .....	43
7. Rücktritt vom Arbeitsvertrag .....	44
8. Abwerbung und Datenmissbrauch .....	46
9. Welcher KV kommt zur Anwendung? .....	47
9.1    Arbeitsrechtliche Regelungen für Betriebe, für die kein KV anwendbar ist .....	50
9.2    Auslegung von KV .....	53
10. Arbeiter- oder Angestelltenstatus? .....	53
10.1   Verbliebene Unterschiede .....	53
10.2   Definition des Angestellten .....	54
10.3   Ehrenangestellte .....	57
11. Einstufung nach dem jeweiligen KV .....	59
11.1   Einstufung nach der tatsächlich auszuübenden Tätigkeit .....	59
11.2   Rechtsprechung zu bestimmten Tätigkeitsmerkmalen .....	60
11.3   Vordienstzeiten .....	60
11.4   Mischverwendung .....	61
11.5   Einstufung nach Abschluss der Lehrzeit bei Fehlen einer erfolgreich abgelegten Lehrabschlussprüfung .....	62
11.6   Verfall, Strafbarkeit und Schadenersatz bei unrichtiger Einstufung .....	63
12. Arbeitsvertrag oder Dienstzettel? .....	64
13. Gesetzlicher Mindestinhalt eines Arbeitsvertrages .....	66
13.1   Gesetzlicher Mindestinhalt eines freien Arbeitsvertrages .....	67
14. Vorschläge zur optimalen Gestaltung des Arbeitsvertrages .....	68
14.1   Geeignetes Muster, verständliche Regelungen, deutsche Sprache, zwingende Vorgaben und Rechtsunwirksamkeit .....	68
14.2   Vereinbarung einer Probezeit .....	70
14.2.1  Angestellte .....	70
14.2.2  Arbeiter .....	70
14.2.3  Lehrlinge .....	70
14.2.4  Allgemeines zur Probezeit .....	71

14.3	Befristung des Arbeitsvertrages .....	75
14.3.1	Befristung nach dem MSchG, GIBG und BEinstG ....	77
14.3.2	Kettenverträge und KAPOVAZ .....	79
14.3.3	Vordienstzeitenanrechnung .....	82
14.4	Dringend ratsame Vereinbarungen bei befristeten Arbeitsverhältnissen .....	83
14.5	Kündigung des Angestellten zum 15. oder Monatsletzten sowie Ausdehnung der Kündigungsfrist .....	85
14.5.1	Kündigung des Angestellten zum 15. oder Monatsletzten .....	85
14.5.2	Ausdehnung der Kündigungsfrist .....	87
14.6	Ausbildungskostenrückersatz .....	88
14.7	Verfallsvereinbarung .....	90
14.8	Vereinbarung der Arbeitszeit .....	91
14.8.1	Arbeitszeit und Mehrfachbeschäftigung .....	93
14.8.2	Teilzeitbeschäftigung .....	94
14.8.2.1	Geringfügig Beschäftigte .....	95
14.8.2.1.1	Kurzfristige haushaltstypische Dienstleistungen (Dienstleistungsscheck) .....	96
14.8.2.2	Altersteilzeit .....	97
14.8.2.2.1	Grundsätze .....	97
14.8.2.2.2	Beginn der Altersteilzeit zwischen 1.4. und 31.12.2003 ....	99
14.8.2.2.3	Beginn der Altersteilzeit ab 1.1.2004 .....	99
14.8.2.2.4	Beginn der Altersteilzeit ab 1.9.2009 und ab 1.1.2011 ....	101
14.8.2.2.5	Zuerkennung des Altersteilzeitgeldes ab 1.1.2013 .....	103
14.8.2.2.6	Allgemeines und Rechtsprechung zur Altersteilzeit .....	103
14.8.2.3	Fallweise Beschäftigte .....	106
14.8.2.4	Ferialpraktikanten .....	107
14.9	Überstunden .....	110
14.9.1	Gesetzliche oder kollektivvertragliche Verpflichtung zur Leistung von Überstunden .....	110
14.9.2	Vereinbarung der Leistungsverpflichtung .....	111
14.9.3	Beschränkung der Leistungsmöglichkeiten .....	111
14.9.4	Vereinbarung der Widerrufbarkeit des Überstundenpauschales .....	112
14.9.5	Verfall von Überstundenentgelt .....	114
14.9.6	Zeitausgleich und Überstundenentgelt .....	114

14.9.7	All-in-Vereinbarung und Deckungsprüfung .....	116
14.9.8	Nachforderung von Überstundenentgelt .....	118
14.10	Konkurrenzklausel .....	120
14.10.1	Konkurrenzklausel und Konkurrenzverbot .....	120
14.10.2	Interessenabwägung .....	121
14.10.3	Wirksamkeit der Konkurrenzklausel durch bezahlte Karenz .....	122
14.10.4	Konventionalstrafe und richterliches Mäßigungsrecht .....	123
14.10.5	Konkurrenzierung und unlauterer Wettbewerb .....	124
14.10.6	Vorbereitungshandlungen zur konkurrenzierenden Tätigkeit .....	125
14.11	Konventionalstrafe .....	126
14.12	Verwendung .....	128
14.13	Arbeitsort .....	128
14.14	Betriebssperre und Urlaub .....	130
14.15	Widerrufs- und Unverbindlichkeitsvorbehalt bei freiwilligen Leistungen .....	131
14.15.1	Vereinbarung und regelmäßige Mitteilung des Vorbehalts .....	131
14.15.2	Bestehende freiwillige Leistungen und neu eintretende AN .....	136
14.15.3	Entfall der freiwilligen Leistungen im letzten Arbeitsjahr .....	137
14.15.4	Unkenntnis des AG und irrtümliche Besserstellung ...	138
14.15.5	Weitere Grenzen der Entstehung von Rechtsansprüchen (entgeltferne Leistungen, Rauchpausen etc.) .....	139
14.15.6	Grenzen des Widerrufs .....	142
14.16	Missbräuchliche Nutzung des PC sowie des Zugangs zum Internet und des Telefons .....	143
14.17	Telearbeit .....	146
14.18	Recht am eigenen Bild .....	147
14.19	Geheimhaltungsvereinbarungen .....	148
15.	Das Scheinarbeitsverhältnis .....	149
15.1	Zum Begriff des „Arbeitsverhältnisses“ .....	150
15.2	Fallgruppen aus der Rechtsprechung zum Scheinarbeitsverhältnis .....	151
15.2.1	Gewerberechtlicher Geschäftsführer mit Scheinarbeitsvertrag .....	151
15.2.2	Betätigung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft bzw. im Familienkreis und Gefälligkeitsdienste .....	152
15.3	Fragliche AG-Eigenschaft .....	155
15.4	Unterlassene Anmeldung bei der zuständigen GKK .....	156

16. Arbeitsvertrag – Werkvertrag .....	157
17. Der freie Arbeitsvertrag .....	160
17.1 Allgemeines .....	160
17.2 Angleichungen mit 1.1.2008 .....	164
17.3 Arbeitsrechtliche Ansprüche bei „Umwandlung“ in einen Arbeitsvertrag .....	164
18. Ausländerbeschäftigung .....	168
18.1 Vom Geltungsbereich des AuslBG ausgenommene Ausländer .....	168
18.1.1 Aufenthaltstitel in Kartenform .....	176
18.1.2 Unzulässige Umgehung des AuslBG .....	176
18.2 AN-Ähnlichkeit .....	178
18.3 Rot-Weiß-Rot-Karte .....	181
18.4 Beschäftigungsbewilligung .....	185
18.5 Arbeitskräfteüberlassung und Ausländerbeschäftigung .....	187
18.6 Arbeitserlaubnis .....	187
18.7 Befreiungsschein .....	187
18.8 Daueraufenthalt – EU, Niederlassungsbewilligung .....	188
18.9 Sicherungsbescheinigung .....	188
18.10 Ausländische Künstler und Aufenthaltsberechtigung plus .....	189
18.11 Vorläufige Berechtigung zur Beschäftigungsaufnahme .....	190
18.12 Entsendebewilligung und Entsendebestätigung .....	190
18.13 Ansprüche des Ausländers bei verbotener Beschäftigung und bei Wegfall der Beschäftigungsbewilligung .....	192
18.14 Melde-, Auskunfts- und Bereithaltungspflichten .....	194
18.15 Strafbestimmungen und zentrale Verwaltungsstrafevidenz ....	195
18.16 Die Haftung des Generalunternehmers .....	198
18.17 Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten .....	199
18.18 EU-Erweiterung und Ausländerbeschäftigung .....	200
18.18.1 Freier Dienstleistungsverkehr .....	201

## Kapitel II

19. Drittshuldnererklärung und Lohnpfändung .....	203
19.1 Drittshuldnererklärung .....	203
19.2 Sonstige Mitteilungspflichten im Lohnpfändungsverfahren ....	206
19.3 Kostenersatz für den Drittshuldner .....	207
19.4 Berechnungsgrundlage für das Existenzminimum .....	208
19.5 Existenzminimum .....	209
19.6 Sonderzahlungen und Jubiläumsgelder .....	210
19.7 Abfertigung, Vergütung für offenen Resturlaub .....	211
19.8 Exekution wegen gesetzlicher Unterhaltsansprüche .....	211
19.9 Vorschüsse und Nachzahlungen .....	212

19.10	Vormerkpflicht .....	212
19.11	Pfändung auf Grund einer Verpfändung bzw. ohne Exekutions-titel .....	213
19.12	Pfändung einer übertragenen oder verpfändeten Forderung ....	214
19.13	Hinweise für die Praxis .....	214
19.14	Klage des AN auf gepfändete Forderungen .....	215
20.	Entgeltfortzahlung bei Krankheit, Unglücksfällen und Kurauf-enthalten .....	216
20.1	Begriffserläuterung und Zuschuss zum Krankenentgelt für kleinere Unternehmen .....	216
20.2	Arbeitsunfähigkeit .....	218
20.3	Beachtung ärztlicher Anordnungen bzw. des Schonungs-bedarfes .....	219
20.4	Kur- und Erholungsaufenthalte .....	222
20.5	Erschlichene Krankenstandsbestätigung .....	223
20.6	Mitteilungs- und Nachweispflicht .....	223
20.7	Krankenstandsbestätigung .....	226
20.8	Angekündigter Krankenstand .....	226
20.9	Vorsätzlich oder grob fahrlässig herbeigeführte Krankheit (Unfall) .....	227
20.10	Kosten eines bei entgeltfreiem Krankenstand fortlaufenden Arbeitsverhältnisses .....	229
20.10.1	Neuer Krankenentgeltanspruch bei Beginn des nächsten Arbeitsjahres .....	229
20.10.2	Urlaub und entgeltfreier Krankenstand .....	229
20.10.3	Abfertigung und entgeltfreie Arbeitsunfähigkeit .....	230
20.10.4	Sonderzahlungen bei langem Krankenstand .....	230
20.11	Höhe der Entgeltfortzahlung .....	231
20.12	Anwesenheitsprämien .....	233
20.13	Krankenstand am Feiertag .....	234
20.14	Anmerkungen zum missbräuchlichen Krankenstand .....	235
20.15	Angestellten-Krankenstand .....	237
20.16	Arbeiter-Krankenstand .....	242
20.16.1	Neuerungen nach dem ARÄG 2000 .....	242
20.17	Lehrlings-Krankenstand .....	243
21.	Der Detektiv im Arbeitsrecht .....	245
21.1	Beobachtungen durch Angestellte eines Detektivbüros oder andere Personen .....	245
21.2	Ersatz der Detektivkosten .....	245
21.3	Grenzen des Detektiveinsatzes .....	246

22. Arbeitsunfall .....	247
22.1 Definition .....	247
22.1.1 Eigenwirtschaftliches Interesse des AN .....	248
22.1.2 Fortbildungsveranstaltungen und betriebliche Gemeinschaftsveranstaltungen .....	250
22.1.3 Bereits vorhandene Erkrankung .....	251
22.1.4 Unvernünftiges Verhalten oder grob fahrlässige oder vorsätzliche Herbeiführung des Arbeitsunfalls .....	251
22.2 Krankenentgelt beim Arbeitsunfall .....	253
22.3 Pflichten auf Grund des Arbeitsunfalls .....	253
22.4 Strafrechtliche Folgen und Schadenersatz .....	254
22.4.1 Verwaltungsbehördliches und gerichtliches Strafverfahren .....	254
22.4.2 Schadenersatzansprüche gegen den AG .....	255
23. Rückforderung irrtümlicher Zahlungen des AG .....	257
23.1 Gutgläubigkeit des AN .....	257
23.2 Nachzahlung von Lohnsteuer .....	259
23.3 Verfall und Verjährung des Rückforderungsrechts des AG .....	260
24. Wichtige in der Person gelegene Dienstverhinderungsgründe .....	261
24.1 Schneechaos, Hochwasser und andere Elementarereignisse sowie Verkehrsstreiks .....	264
25. Schwangerschaft, Mutterschutz und Väterkarenz .....	266
25.1 Mitteilungspflicht der AN und Meldung an das Arbeitsinspektorat durch den AG .....	267
25.2 Schutzfrist und erweiterte Schutzfrist .....	268
25.3 Ruhemöglichkeit und Vorsorgeuntersuchungen .....	270
25.4 Verbotene Arbeiten .....	271
25.5 Überblick zum Karenzurlaub .....	274
25.6 Überblick zur Elternteilzeit gemäß MSchG bzw. VKG .....	279
25.6.1 Allgemeines .....	279
25.6.2 Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....	279
25.6.3 Vereinbarte Elternteilzeit .....	280
25.6.4 Elternteilzeit und Karenz .....	280
25.6.5 Meldung und Änderung der gemeldeten Dauer .....	280
25.6.6 Voraussetzungen der Elternteilzeit .....	281
25.6.7 Verwirklichung des Anspruchs auf Elternteilzeit .....	282
25.6.8 Kündigungs- und Entlassungsschutz .....	289
25.6.9 Fehlender Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....	289
25.6.10 Elternteilzeit und andere Formen der Teilzeitbeschäftigung .....	290
25.6.11 Berechnung der Abfertigung .....	292

25.7	Kinderbetreuungsgeld .....	293
25.8	Gegenüberstellung Anrechnung Karenzurlaub – Anrechnung Präsenz-, Ausbildungs- bzw. Zivildienst .....	295
26.	Arbeitnehmerhaftung .....	296
26.1	Konstitutives Anerkenntnis .....	300
26.2	Zahlung an den geschädigten Dritten .....	301
26.3	Geltendmachung des Ersatzanspruches gegenüber dem AN ...	301
26.4	Schäden am firmeneigenen und privaten PKW .....	304
26.5	Ersatzanspruch des AG gegenüber Dritten, die eine Arbeitsunfähigkeit des AN herbeiführen .....	305
27.	Urlaub .....	306
27.1	Urlaubsvereinbarung in Arbeitstagen .....	306
27.2	Wartezeit, Urlaubsausmaß und Vordienstzeitenanrechnung ....	310
27.3	Umstellung vom Arbeitsjahr auf das Kalenderjahr .....	314
27.4	Urlaubsverjährung .....	315
27.5	Erkrankung während des Urlaubs und eines Zeitausgleichs ....	316
27.6	Vergütung des nicht verbrauchten Urlaubs .....	318
	27.6.1    Ersatzleistung und Rückverrechnung bei Urlaubs- vorgriffen .....	318
	27.6.2    Die Berechnung der Ersatzleistung .....	320
	27.6.3    Entfall der Ersatzleistung .....	321
27.7	Die verbotene Urlaubsablöse .....	322
27.8	Urlaubsentgelt .....	323
27.9	Aufzeichnungspflicht .....	325
27.10	Kürzbarkeit des Urlaubsanspruches und unbezahlter Urlaub ...	327
27.11	Betriebsurlaub .....	328
27.12	Dienstfreistellung und Urlaub .....	329
27.13	Verbrauch von Urlaub während der Kündigungsfrist .....	332
28.	Pflegefreistellung .....	332
29.	Versetzung .....	336
29.1	Versetzung mit bzw. ohne Vertragsänderung .....	336
29.2	Mitwirkung des Betriebsrates bei Versetzungen .....	337
29.3	Zum Begriff der „Verschlechterung“ .....	340
29.4	Folgepflicht bei Betriebsverlegung oder Zuweisung eines anderen Arbeitsortes .....	342
29.5	Begrenztes Aufgriffsrecht bei einer Versetzung .....	345
30.	Arbeitszeitrecht .....	346
30.1	Rechtsquellen und Ausnahmen für leitende Angestellte .....	346
30.2	Arbeitszeit und Normalarbeitszeit .....	351
	30.2.1    Andere Verteilung der Normalarbeitszeit .....	352
	30.2.2    Gleitende Arbeitszeit .....	353
	30.2.3    Schichtarbeit .....	354

30.3	Ruhepausen, Beginn und Ende der Arbeitszeit sowie Reisezeiten .....	354
30.3.1	Pausen .....	354
30.3.1.1	Rauchpausen .....	355
30.3.2	Beginn der Arbeitszeit .....	356
30.3.3	Reisezeiten .....	356
30.3.4	Flexible Normalarbeitszeit .....	359
30.4	Höchstausmaß der zulässigen Überstunden .....	359
30.4.1	Der Mehrarbeitszuschlag .....	361
30.4.1.1	Vermeidung des Mehrarbeitszuschlags .....	362
30.4.1.2	Sonstige Regelungen zum Mehrarbeitszuschlag .....	365
30.5	Arbeitsbereitschaft und Rufbereitschaft .....	366
30.6	Arbeitsruhe .....	367
30.7	EU-Nachtarbeits-Anpassungsgesetz .....	371
30.8	Aufzeichnungs- und Aushangpflichten sowie Strafbestimmungen im Arbeitszeitrecht .....	373
30.9	Sonderbestimmungen für Jugendliche .....	376
30.10	Kurzarbeit .....	377
30.11	Krisenmanagement ohne Jobabbau .....	380
31.	Lohn- und Gehaltszahlung .....	382
31.1	Anspruchsvoraussetzungen, Ort der Entgeltleistung und Lohnabrechnung sowie Ersatz von Kosten des AN .....	382
31.2	Fälligkeit des Arbeitsentgeltes .....	384
31.3	Folgen der verspäteten Auszahlung .....	385
31.4	Auszahlung an Dritte .....	387
31.5	Vorschuss und Darlehen .....	388
31.6	Anspruchslohn und Beitragsprüfung .....	388
31.7	Provisionen .....	391
31.8	Fortzahlung des Entgelts bei Arbeitsverhinderung aus Gründen, die auf Seiten des AG liegen .....	393
31.9	Sonderzahlungen .....	396
31.9.1	Rechtsgrundlage der Sonderzahlungen .....	396
31.9.2	Sonderzahlungen und entgeltfreie Zeiten .....	397
31.9.3	Berechnung, Fälligkeit und Rückverrechnung der Sonderzahlungen .....	398
31.9.4	Berechnung der Sonderzahlungen bei unterjährigem Wechsel vom Lehrling zum Arbeitnehmer oder Umstellungen der Arbeitszeit .....	400
31.9.5	Entfall des Anspruchs auf Sonderzahlungen .....	401
31.10	Sondervereinbarungen zum Entgelt .....	402
31.11	Anrechnungsvereinbarung .....	403
31.12	Abrechnung im Todesfall .....	404
32.	Nachrichtenloses Fernbleiben von der Arbeit .....	406

33. Arbeitnehmerschutz .....	410
33.1 Begriffe .....	411
33.1.1 Arbeitsstätte .....	411
33.1.2 Betrieb .....	412
33.2 Arbeitsstättenverordnung (AStV) .....	413
33.2.1 Sozialeinrichtungen und sanitäre Vorkehrungen .....	413
33.2.2 Erste Hilfe und Brandschutz .....	417
33.2.3 Allgemeine Bestimmungen für Arbeitsstätten (§§ 2–15 AStV) .....	421
33.2.4 Anforderungen an Arbeitsräume .....	422
33.2.5 Nichtraucherschutz .....	423
33.3 Evaluierung .....	425
33.3.1 Sonderevaluierungen nach MSchG und KJBG .....	427
33.3.2 Beratung und Unterstützung bei der Evaluierung .....	428
33.4 Präventivdienste .....	428
33.4.1 Ausmaß der Präventionszeit .....	429
33.4.2 Kostenlose Begehung .....	430
33.4.3 Präventivdienste und Evaluierung sowie Haftung .....	431
33.5 Information und Unterweisung sowie Pflichten der AN .....	431
33.5.1 Information und Unterweisung der AN (§ 12 ASchG) .....	431
33.5.2 Unterweisung (§ 14 ASchG) .....	432
33.5.3 Pflichten der AN (§ 15 ASchG, § 3 Abs. 9 PSA-V) ...	432
33.6 Aufzeichnungs-, Melde- und Aushangpflichten im Arbeitnehmerschutz .....	433
33.6.1 Aufzeichnungspflichten .....	433
33.6.2 Meldepflichten an die AUVA .....	434
33.6.3 Meldepflichten an das Arbeitsinspektorat nach dem ASchG .....	434
33.6.4 Aushangpflichten .....	434
33.7 Sicherheitsvertrauenspersonen (§§ 10, 11 ASchG) und Arbeitsschutzausschuss (§ 88 Abs. 1 ASchG) .....	435
33.7.1 Sicherheitsvertrauenspersonen .....	435
33.7.2 Arbeitsschutzausschuss .....	437
33.8 Die Bestellung von verantwortlichen Beauftragten .....	437
33.9 Die Bildschirmarbeits-Verordnung (BS-V) .....	438
33.10 Bauarbeitenkoordinationsgesetz (BauKG) .....	440
33.10.1 Allgemeines .....	440
33.10.2 Koordinationspflichten im geltenden Recht .....	441
33.10.3 Die Pflichten des Bauherrn .....	441
33.10.4 Der Planungs- und der Baustellenkoordinator .....	442
33.10.5 Der Sicherheits- und Gesundheitsschutzplan (§ 7 BauKG) .....	443

33.11 Überblick zu den Rechtsquellen des Arbeitnehmerschutzes ...	444
33.11.1 ASchG .....	444
33.11.2 Verordnungen .....	445
33.11.3 Rechtsquellen zum Vollzug des Arbeitnehmerschutzrechts .....	447
33.11.3.1 Arbeitsinspektionsgesetz (ArbIG) und Pflichten der Arbeitsinspektion – Helfen statt anzeigen .....	447
33.11.3.2 Die Aufgaben des Arbeitsinspektorats im Einzelnen .....	448
33.11.3.3 Arbeitgeberpflichten im Bereich der Arbeitsinspektion .....	450
33.11.3.4 Strafbestimmungen und vorzeitiger Austritt .....	450
33.12 Anhänge zum Arbeitnehmerschutz (Adressen, Formulare, Telefonnummern etc.) .....	452
34. Alkohol am Arbeitsplatz .....	454
34.1 Mögliche Rechtsfolgen .....	454
34.2 Entlassung wegen Trunkenheit .....	455
34.3 Vorgangsweise in der Praxis .....	457
34.4 Führerscheinentzug und Entlassung .....	458

### **Kapitel III**

35. Arbeitskräfteüberlassung .....	461
35.1 Begriffsbestimmung und Ausnahmen .....	461
35.2 Pflichten im Bereich des Überlassers und des Beschäftigers ...	463
35.3 Vertragliche Vereinbarungen .....	475
35.4 Haftung des Beschäftigers .....	476
35.5 Haftpflicht des Überlassers für Schäden, welche die Arbeitskraft verursacht hat .....	477
35.6 Überlassung von Arbeitskräften aus den neuen EU-Staaten nach Österreich .....	478
35.7 Versicherungspflicht bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung .....	479
35.8 Zur Zulässigkeit der Subüberlassung .....	480
36. Arbeitsvertragsrechtsanpassungsgesetz – AVRAG .....	483
36.1 Betriebsübergang .....	483
36.1.1 Rechtslage vor dem 1.7.1993 .....	484
36.1.1.1 Übernahmevereinbarung außerhalb des Anwendungsbereiches des AVRAG .....	484
36.1.2 Details zur Eintrittsautomatik .....	485
36.1.3 Zum Begriff des „Überganges“ .....	486

36.1.4	Hinweise zur Vermeidung der Anwendbarkeit des AVRAG .....	493
36.1.5	Zeitpunkt und Beweis des Übergangs .....	493
36.2	Rechtsfolgen des automatischen Vertragseintritts .....	494
36.2.1	KV und Betriebsübergang .....	494
36.2.2	Einjährige Verschlechterungssperre .....	495
36.2.3	Kündigung und einvernehmliche Lösung anlässlich des Übergangs des Unternehmens .....	497
36.2.4	Widerspruchsrecht und Selbstkündigung .....	499
36.2.5	Betriebsübergang und betriebliche Pensionszusagen ...	502
36.3	Haftung bei Betriebsübergang .....	503
36.3.1	Regressanspruch des Erwerbers .....	505
36.4	Ansprüche der in Österreich tätigen AN gegen ausländische AG ohne Sitz in Österreich .....	506
36.4.1	Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfung .....	507
36.5	Bildungskarenz und andere Freistellungsformen gemäß AVRAG .....	515
36.6	Sonstige Regelungen im AVRAG .....	520
<b>Kapitel IV</b>		
37.	Einseitige Willenserklärungen (Kündigung, Entlassung, vorzeitiger Austritt) .....	521
37.1	Zugang einseitiger Willenserklärungen .....	521
37.2	Auslegung einseitiger Willenserklärungen .....	523
37.3	Formvorschriften bei einseitigen Willenserklärungen .....	524
38.	Zeitliche Aspekte bei der Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	524
38.1	Anrechenbare Zeiten für den Abfertigungsanspruch .....	524
38.2	Erreichung eines neuen Arbeitsjahres während der Kündigungsfrist .....	525
39.	Pensionierung und „automatische“ Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	525
39.1	Gesuch des AN um Kündigung des AG .....	527
39.2	Beendigung des Arbeitsverhältnisses einer Frau wegen Pensionierung und Diskriminierung nach dem Geschlecht .....	528
40.	Einschränkungen des Kündigungsrechts des AG .....	530
40.1	Überblick zum besonderen Kündigungsschutz .....	530
40.2	Überblick zum allgemeinen Kündigungsschutz .....	531
41.	Kündigung .....	533
41.1	AG- und AN-Kündigung .....	533
41.1.1	Verständigung des BR .....	536
41.1.2	Kündigung durch den AG während eines Krankenstandes .....	543
41.1.3	Kündigung während des Urlaubes .....	545

41.1.4	Freizeit während der Kündigungsfrist .....	546
41.1.5	Details zur Kündigungsfrist und Folgen der Nicht-einhaltung .....	547
41.1.6	Handlungsunfähigkeit des AN .....	552
41.1.6.1	Altersgrenzen .....	552
41.1.6.2	Einschränkungen der Handlungsfähigkeit bei Volljährigen .....	553
41.1.7	Teilkündigung .....	554
41.2	Verschlechterungsvereinbarung und Änderungskündigung ....	554
41.3	Frühwarnsystem .....	559
41.4	Auflösungsabgabe .....	562
41.5	Eventualkündigung .....	564
41.6	Aussetzung und Wiedereinstellungszusage .....	567
41.7	Der besondere Kündigungsschutz .....	571
41.7.1	Kündigungsschutz eines Behinderten .....	571
41.7.1.1	Besondere Kündigungsfrist und zustimmungsfreie Kündigung eines Behinderten ...	574
41.7.1.2	Vorherige Zustimmung des Behindertenausschusses zur beabsichtigten Kündigung ....	575
41.7.1.3	Nachträgliche Zustimmung des Behindertenausschusses zur ausgesprochenen Kündigung .....	577
41.7.1.4	Gang des Verfahrens .....	579
41.7.2	Kündigungsschutz von Präsenz- und Zivildienern ....	581
41.7.2.1	Meldepflicht und Bestandschutz .....	581
41.7.2.2	Kündigung mit gerichtlicher Zustimmung ...	583
41.7.2.3	Zur Bekanntgabe eines ausländischen nicht geschützten Militärdienstes .....	584
41.7.3	Kündigungsschutz nach MSchG und VKG .....	584
41.7.3.1	Beginn und Ende des Kündigungsschutzes .....	584
41.7.3.2	Gerichtliche Zustimmung zur Kündigung nach dem MSchG und VKG .....	587
41.7.4	Kündigungsschutz nach dem ArbVG .....	589
41.7.4.1	Geschützter Personenkreis .....	589
41.7.4.2	Gründe für die Zustimmung zur Kündigung .....	591
41.7.5	Kündigungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz) .....	592
41.8	Allgemeiner Kündigungsschutz .....	594
41.8.1	Ausnahmen vom allgemeinen Kündigungsschutz ....	594
41.8.2	Anfechtungsfrist, Anfechtungsklage und End-abrechnung des Arbeitsverhältnisses .....	595

41.8.3	Motivkündigung .....	597
41.8.4	Sozialwidrige Kündigung .....	602
41.8.4.1	Zum Begriff der „Sozialwidrigkeit“ .....	602
41.8.4.2	Persönliche Kündigungsgründe .....	606
41.8.4.3	Betriebliche Kündigungsgründe .....	610
41.8.4.4	Sozialvergleich und soziale Gestaltungspflicht .....	612
41.8.4.5	Kündigung von AN über 50 in den beiden ersten Jahren der Betriebszugehörigkeit .....	614
41.8.4.6	Überblick zur Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit .....	615
41.9	Kündigung und Insolvenz .....	617
42.	Entlassung .....	619
42.1	Allgemeines zur Entlassung .....	619
42.1.1	Unverzüglichkeit, Dauertatbestand und Nachschieben von Entlassungsgründen .....	623
42.1.2	Begründung, Beweislast und Rücknahme einer Entlassung .....	628
42.1.3	Entlassung von Angestellten in gehobener Stellung und Außendienstmitarbeitern .....	630
42.1.4	Verwarnung und Ankündigung von Pflichtverletzungen .....	631
42.1.5	Außerdienstliches Verhalten als Entlassungsgrund ....	633
42.1.6	Selbstkündigung und einvernehmliche Lösung bei Vorliegen von Entlassungsgründen .....	634
42.1.7	Wiedereinstellung nach einer gerechtfertigten Entlassung .....	636
42.1.8	Mitverschulden an der Entlassung .....	637
42.1.9	Entlassung während der Kündigungsfrist .....	639
42.2	Entlassung eines Angestellten .....	639
42.3	Entlassung eines Arbeiters .....	653
42.4	Vorzeitige Auflösung des Lehrverhältnisses durch den Lehrberechtigten .....	658
42.4.1	Die Auflösung nach § 15 Abs. 3 BAG (Entlassung) ...	658
42.4.2	Die außerordentliche Auflösung von Lehrverhältnissen .....	661
42.4.2.1	Voraussetzungen einer rechtswirksamen außerordentlichen Auflösung .....	661
42.4.2.2	Mitteilungspflichten nach der außerordentlichen Auflösung (§ 15a Abs. 7 BAG) und Vermittlung eines neuen Ausbildungsplatzes (§ 38e AMSG) .....	663

42.4.2.3	Zum rechtlichen Charakter der außerordentlichen Auflösung .....	664
42.4.2.4	Außerordentliche Auflösung während eines Krankenstands (§ 17a Abs. 8 BAG) .....	665
42.4.2.5	Außerordentliche Auflösung durch den Lehrling .....	666
42.5	Verschuldete und unverschuldete Entlassung .....	667
42.6	Allgemeiner Entlassungsschutz .....	669
42.7	Besonderer Entlassungsschutz .....	670
42.7.1	Allgemeines und fehlender Entlassungsschutz bei Behinderten .....	670
42.7.2	Präsenz- und Zivildiener .....	673
42.7.3	Entlassungsschutz nach dem ArbVG .....	675
42.7.4	Entlassungsschutz nach dem MSchG und dem VKG .....	678
42.7.5	Entlassungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz) .....	680
42.7.6	Folgen einer ungerechtfertigten Entlassung .....	680
42.7.6.1	Allgemeines .....	680
42.7.6.2	Kündigungsentschädigung .....	681
43.	Einvernehmliche Beendigung eines Arbeitsverhältnisses .....	686
43.1	Formvorschriften bei der einvernehmlichen Lösung .....	689
44.	Austritt .....	691
44.1	Vorzeitiger Austritt des Angestellten .....	694
44.2	Vorzeitiger Austritt des Arbeiters .....	702
44.3	Vorzeitiger Austritt des Lehrlings .....	702
44.4	Der ungerechtfertigte vorzeitige Austritt .....	703
44.5	Rechtsfolgen eines gerechtfertigten sowie eines ungerechtfertigten vorzeitigen Austritts .....	705
44.6	Austritt von AN mit besonderem Bestandschutz .....	706
45.	Abfertigung .....	707
45.1	Anrechnungsbestimmungen .....	708
45.2	Berechnung der Abfertigung .....	711
45.3	Fälligkeit der Abfertigung .....	716
45.4	Abfertigung bei Auflösung des Unternehmens .....	716
45.5	Abfertigung bei Tod des AN .....	717
45.6	Abfertigung NEU .....	718
45.6.1	Erfasste Personen (§ 1 BMSVG) .....	718
45.6.2	Zu den bisherigen Arbeitsverhältnissen (§ 46 Abs. 3 BMSVG) .....	719
45.6.3	Beitragsrecht (§§ 6 und 7 BMSVG) .....	721
45.6.4	Die Betriebliche Vorsorgekasse (BV-Kasse – §§ 18 ff. BMSVG) .....	726

45.6.5	Auswahl der BV-Kasse (§§ 9 und 10 BMSVG) .....	727
45.6.6	Der Beitrittsvertrag (§§ 11 ff. BMSVG) .....	730
45.6.7	Leistungsrecht (§§ 14 ff. BMSVG) .....	732
45.6.8	Übertritt in das neue Abfertigungsrecht (§ 47 BMSVG) .....	735
45.6.9	Bestehende, für den AN günstigere Abfertigungs- regelungen (§ 48 Abs. 2 BMSVG) .....	739
45.6.10	Rechtsstreit um die Abfertigung (Artikel 12 BMSVG – § 50 Abs. 1 Z 7 ASGG) .....	740
45.6.11	Steuerrechtliche Regelungen (Artikel 17 ff. BMSVG) .....	741
45.6.12	Hinweise für die betriebliche Praxis .....	742
45.6.13	Informationsmöglichkeiten zur Abfertigung „Neu“ ...	743
45.6.14	Liste der BV-Kassen .....	743
46.	Verzicht und Vergleich .....	744
47.	Verfall .....	747
48.	Ausstellung eines Dienstzeugnisses .....	754
49.	Arbeitsbescheinigung und Lohnzettel .....	759
50.	Über das Verhalten bei arbeitsrechtlichen Konflikten .....	760
50.1	Konflikte mit einzelnen AN .....	760
50.2	Protestversammlungen und Streik .....	765
51.	Verzugszinsen bei arbeitsrechtlichen Ansprüchen .....	767
<b>Kapitel V</b>		
52.	Überblick zum BAG .....	771
53.	Überblick zur Betriebsverfassung .....	777
54.	Begünstigte Behinderte .....	801
54.1	Ausgleichstaxe .....	802
54.1.1	Zum Begriff des AG i.S.d. BEinstG .....	802
54.1.2	Zum Begriff des AN i.S.d. BEinstG .....	803
54.1.3	Ausnahmen von der Einrechnung in die Pflichtzahl ..	804
54.1.4	Erfüllung der Beschäftigungspflicht .....	805
<b>Anhang – Musterformulierungen</b>		
Muster 1	Arbeitsvertrag für Angestellte .....	808
Muster 2	Arbeitsvertrag für Arbeiter .....	814
Muster 3	Arbeitsvertrag .....	818
Muster 4	Arbeitsvertrag eines gewerberechtlichen Geschäftsführers ...	820
Muster 5	Arbeitsvertrag eines unternehmensrechtlichen Geschäftsführers ohne beherrschenden Einfluss auf die Gesellschaft ...	821
Muster 6	Arbeitsvertrag für fallweise Beschäftigung .....	824
Muster 7	Vereinbarung über die Verwendung eines firmeneigenen Kfz...	825
Muster 7a	Vereinbarung über die Verwendung eines firmeneigenen Handys.....	828

Muster 8	Vertrag über ein Ferialpraktikum .....	829
Muster 9	Freier Dienstvertrag.....	831
Muster 10	Werkvertrag – Auftragnehmer mit Gewerbeschein .....	833
Muster 11	Werkvertrag – Auftragnehmer ist „Neuer Selbständiger“ .....	835
Muster 12	Aussetzungsvereinbarung.....	837
Muster 13	Ausbildungskostenrückersatzvereinbarung.....	839
Muster 14	Vereinbarung zur Altersteilzeit .....	840
Muster 15	Grundvereinbarung nach AÜG für Arbeiter .....	842
Muster 16	Grundvereinbarung nach AÜG für Angestellte.....	845
Muster 17	Mitteilung zur Überlassung nach § 12 AÜG .....	848
Muster 18	Anerkenntnisvereinbarung zum DHG .....	849
Muster 19	Gleitzeitvereinbarung .....	850
Muster 20	Klage auf Zustimmung zur Kündigung eines AN, der den Schutz des APSG genießt.....	853
Muster 21	Klage auf Zustimmung zur Kündigung einer dem MSchG unterliegenden AN .....	855
Muster 22	Klage auf Zustimmung zur Kündigung eines BR .....	857
Muster 23	Antrag auf Zustimmung zur Kündigung eines geschützten Behinderten.....	859
Muster 24	Berufung gegen ein Straferkenntnis einer Verwaltungsbehörde.....	861
	Internetadressen .....	865
	Stichwortverzeichnis.....	867