

# Inhaltsverzeichnis

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| Vorwort .....               | 5  |
| Abkürzungsverzeichnis ..... | 23 |

## Kapitel I

|  |    |
|--|----|
| 1. Vorgehen bei Lösung einer arbeitsrechtlichen Frage .....  | 27 |
| 2. Notwendige und zweckmäßige Schriftform im Arbeitsrecht .....  | 27 |
| 3. „Schnuppern“ vor Beginn des Arbeitsverhältnisses .....  | 29 |
| 4. Geschlechtsneutrale und diskriminierungsfreie Stellenausschreibung sowie Gleichbehandlung .....                   | 31 |
| 5. Vorstellungskosten .....  | 43 |
| 6. Personalfragebogen .....  | 44 |
| 7. Rücktritt vom Arbeitsvertrag .....  | 45 |
| 8. Abwerbung und Datenmissbrauch .....   | 47 |
| 9. Welcher KV kommt zur Anwendung? .....   | 48 |
| 9.1 Arbeitsrechtliche Regelungen für Betriebe, für die kein KV anwendbar ist .....                                   | 51 |
| 9.2 Auslegung von KV .....   | 54 |
| 10. Arbeiter- oder Angestelltenstatus? .....   | 54 |
| 10.1 Verbliebene Unterschiede .....  | 54 |
| 10.2 Definition des Angestellten .....   | 55 |
| 10.3 Ehrenangestellte .....  | 58 |
| 11. Einstufung nach dem jeweiligen KV .....  | 60 |
| 11.1 Einstufung nach der tatsächlich auszuübenden Tätigkeit .....  | 60 |
| 11.2 Rechtsprechung zu bestimmten Tätigkeitsmerkmalen .....  | 61 |
| 11.3 Vordienstzeiten .....   | 62 |
| 11.4 Mischverwendung .....   | 62 |
| 11.5 Einstufung nach Abschluss der Lehrzeit bei Fehlen einer erfolgreich abgelegten Lehrabschlussprüfung .....       | 63 |
| 11.6 Verfall, Strafbarkeit und Schadenersatz bei unrichtiger Einstufung .....  | 64 |
| 12. Arbeitsvertrag oder Dienstzettel? .....  | 65 |
| 13. Gesetzlicher Mindestinhalt eines Arbeitsvertrages .....  | 67 |
| 13.1 Gesetzlicher Mindestinhalt eines freien Arbeitsvertrages .....  | 68 |
| 14. Vorschläge zur optimalen Gestaltung des Arbeitsvertrages .....   | 69 |
| 14.1 Geeignetes Muster, verständliche Regelungen, deutsche Sprache, zwingende Vorgaben und Rechtsunwirksamkeit ..... | 69 |
| 14.2 Vereinbarung einer Probezeit .....  | 71 |
| 14.2.1 Angestellte .....   | 71 |
| 14.2.2 Arbeiter .....  | 71 |
| 14.2.3 Lehrlinge .....   | 72 |
| 14.2.4 Allgemeines zur Probezeit .....   | 72 |

|            |   |     |
|------------|---|-----|
| 14.3       | Befristung des Arbeitsvertrages .....   | 76  |
| 14.3.1     | Befristung nach dem MSchG, GlBG und BEinstG ....  | 79  |
| 14.3.2     | Kettenverträge und KAPOVAZ .....  | 81  |
| 14.3.3     | Vordienstzeitenanrechnung .....   | 83  |
| 14.4       | Dringend ratsame Vereinbarungen bei befristeten Arbeits-<br>verhältnissen .....                     | 84  |
| 14.5       | Kündigung des Angestellten zum 15. oder Monatsletzten<br>sowie Ausdehnung der Kündigungsfrist ..... | 86  |
| 14.5.1     | Kündigung des Angestellten zum 15. oder Monats-<br>letzten .....                                    | 86  |
| 14.5.2     | Ausdehnung der Kündigungsfrist .....  | 88  |
| 14.6       | Ausbildungskostenrückersatz .....   | 89  |
| 14.7       | Verfallsvereinbarung .....  | 92  |
| 14.8       | Vereinbarung der Arbeitszeit .....  | 93  |
| 14.8.1     | Arbeitszeit und Mehrfachbeschäftigung .....   | 94  |
| 14.8.2     | Teilzeitbeschäftigung .....   | 95  |
| 14.8.2.1   | Geringfügig Beschäftigte .....  | 96  |
| 14.8.2.1.1 | Kurzfristige haushaltstypische<br>Dienstleistungen (Dienst-<br>leistungsscheck) .....               | 97  |
| 14.8.2.2   | Altersteilzeit .....  | 98  |
| 14.8.2.2.1 | Grundsätze .....  | 98  |
| 14.8.2.2.2 | Beginn der Altersteilzeit zwi-<br>schen 1.4. und 31.12.2003 ....                                    | 100 |
| 14.8.2.2.3 | Beginn der Altersteilzeit ab<br>1.1.2004 .....  | 100 |
| 14.8.2.2.4 | Beginn der Altersteilzeit ab<br>1.9.2009 und ab 1.1.2011 ....                                       | 103 |
| 14.8.2.2.5 | Zuerkennung des Altersteil-<br>zeitgeldes ab 1.1.2013 .....   | 104 |
| 14.8.2.2.6 | „Teilpension“ bzw. erweiterte<br>Altersteilzeit ab 1.1.2016 ....                                    | 104 |
| 14.8.2.2.7 | Allgemeines und Rechtspre-<br>chung zur Altersteilzeit .....  | 106 |
| 14.8.2.3   | Fallweise Beschäftigte .....  | 109 |
| 14.8.2.4   | Ferialpraktikanten .....  | 110 |
| 14.9       | Überstunden .....   | 112 |
| 14.9.1     | Gesetzliche oder kollektivvertragliche Verpflichtung<br>zur Leistung von Überstunden .....          | 113 |
| 14.9.2     | Vereinbarung der Leistungsverpflichtung .....   | 113 |
| 14.9.3     | Beschränkung der Leistungsmöglichkeiten .....   | 114 |

|         |  |     |
|---------|--|-----|
| 14.9.4  | Vereinbarung der Widerrufbarkeit des Überstunden-<br>pauschales .....                                    | 115 |
| 14.9.5  | Verfall von Überstundenentgelt .....   | 116 |
| 14.9.6  | Zeitausgleich und Überstundenentgelt .....   | 117 |
| 14.9.7  | All-in-Vereinbarung und Deckungsprüfung .....  | 118 |
| 14.9.8  | Nachforderung von Überstundenentgelt .....   | 121 |
| 14.10   | Konkurrenzklauseel .....   | 123 |
| 14.10.1 | Konkurrenzklauseel und Konkurrenzverbot .....  | 123 |
| 14.10.2 | Interessenabwägung .....   | 125 |
| 14.10.3 | Wirksamkeit der Konkurrenzklauseel durch bezahlte<br>Karenz .....  | 126 |
| 14.10.4 | Konventionalstrafe oder Unterlassungsanspruch,<br>richterliches Mäßigungsrecht .....                     | 126 |
| 14.10.5 | Konkurrenzierung und unlauterer Wettbewerb .....   | 128 |
| 14.10.6 | Vorbereitungshandlungen zur konkurrenzierenden<br>Tätigkeit .....  | 128 |
| 14.11   | Konventionalstrafe .....   | 130 |
| 14.12   | Verwendung .....   | 131 |
| 14.13   | Arbeitsort .....   | 132 |
| 14.14   | Betriebssperre und Urlaub .....  | 133 |
| 14.15   | Widerrufs- und Unverbindlichkeitsvorbehalt bei freiwilligen<br>Leistungen .....                          | 135 |
| 14.15.1 | Vereinbarung und regelmäßige Mitteilung des<br>Vorbehalts .....  | 135 |
| 14.15.2 | Bestehende freiwillige Leistungen und neu<br>eintretende AN .....  | 140 |
| 14.15.3 | Entfall der freiwilligen Leistungen im letzten<br>Arbeitsjahr .....                                      | 141 |
| 14.15.4 | Unkenntnis des AG und irrtümliche<br>Besserstellung .....  | 142 |
| 14.15.5 | Weitere Grenzen der Entstehung von Rechtsansprüchen<br>(entgeltferne Leistungen, Rauchpausen etc.) ..... | 143 |
| 14.15.6 | Grenzen des Widerrufs .....  | 146 |
| 14.16   | Missbräuchliche Nutzung des PC sowie des Zugangs zum<br>Internet und des Telefons .....                  | 147 |
| 14.17   | Telearbeit .....   | 150 |
| 14.18   | Recht am eigenen Bild .....  | 151 |
| 14.19   | Geheimhaltungsvereinbarungen .....   | 152 |
| 14.20   | Bekleidungsregeln bzw. Vorgaben zum äußeren Erscheinungs-<br>bild des AN .....                           | 153 |

|  |     |
|--|-----|
| 15. Das Scheinarbeitsverhältnis .....  | 155 |
| 15.1 Zum Begriff des „Arbeitsverhältnisses“ .....  | 157 |
| 15.2 Fallgruppen aus der Rechtsprechung zum Scheinarbeits-<br>verhältnis .....                                     | 158 |
| 15.2.1 Gewerberechtlicher Geschäftsführer mit Schein-<br>arbeitsvertrag .....                                      | 158 |
| 15.2.2 Betätigung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft<br>bzw. im Familienkreis und Gefälligkeitsdienste .....       | 159 |
| 15.3 Fragliche AG-Eigenschaft .....  | 162 |
| 15.4 Unterlassene Anmeldung bei der zuständigen GKK .....  | 163 |
| 16. Arbeitsvertrag – Werkvertrag .....   | 164 |
| 17. Der freie Arbeitsvertrag .....   | 167 |
| 17.1 Allgemeines .....   | 167 |
| 17.2 Angleichungen seit 1.1.2008 .....   | 171 |
| 17.3 Arbeitsrechtliche Ansprüche bei „Umwandlung“ in einen<br>Arbeitsvertrag .....                                 | 171 |
| 18. Ausländerbeschäftigung .....   | 175 |
| 18.1 Vom Geltungsbereich des AuslBG ausgenommene<br>Ausländer .....  | 176 |
| 18.1.1 Aufenthaltstitel in Kartenform .....  | 183 |
| 18.1.2 Unzulässige Umgehung des AuslBG .....   | 184 |
| 18.2 AN-Ähnlichkeit .....  | 186 |
| 18.3 Rot-Weiß-Rot-Karte .....  | 188 |
| 18.4 Beschäftigungsbewilligung .....   | 192 |
| 18.5 Arbeitskräfteüberlassung und Ausländerbeschäftigung .....   | 194 |
| 18.6 Arbeitserlaubnis .....  | 195 |
| 18.7 Befreiungsschein .....  | 195 |
| 18.8 Daueraufenthalt – EU, Niederlassungsbewilligung .....   | 195 |
| 18.9 Sicherungsbescheinigung .....   | 196 |
| 18.10 Ausländische Künstler und Aufenthaltsberechtigung plus .....   | 197 |
| 18.11 Vorläufige Berechtigung zur Beschäftigungsaufnahme .....   | 197 |
| 18.12 Entsendebewilligung und Entsendebestätigung .....  | 198 |
| 18.13 Ansprüche des Ausländers bei verbotener Beschäftigung und<br>bei Wegfall der Beschäftigungsbewilligung ..... | 200 |
| 18.14 Melde-, Auskunfts- und Bereithaltungspflichten .....   | 202 |
| 18.15 Strafbestimmungen und zentrale Verwaltungsstrafevidenz .....   | 202 |
| 18.16 Die Haftung des Generalunternehmers .....  | 206 |
| 18.17 Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten .....   | 207 |
| 18.18 EU-Erweiterung und Ausländerbeschäftigung .....  | 207 |
| 18.18.1 Freier Dienstleistungsverkehr .....  | 209 |

## Kapitel II

|   |     |
|---|-----|
| 19. Drittschuldnererklärung und Lohnpfändung .....  | 211 |
| 19.1 Drittschuldnererklärung .....  | 211 |
| 19.2 Sonstige Mitteilungspflichten im Lohnpfändungsverfahren ....                             | 214 |
| 19.3 Kostenersatz für den Drittschuldner .....  | 215 |
| 19.4 Berechnungsgrundlage für das Existenzminimum .....                                       | 216 |
| 19.5 Existenzminimum .....  | 217 |
| 19.6 Sonderzahlungen und Jubiläumsgelder .....  | 218 |
| 19.7 Abfertigung, Vergütung für offenen Resturlaub .....                                      | 219 |
| 19.8 Exekution wegen gesetzlicher Unterhaltsansprüche .....                                   | 219 |
| 19.9 Vorschüsse und Nachzahlungen .....   | 220 |
| 19.10 Vormerkpflicht .....  | 220 |
| 19.11 Pfändung auf Grund einer Verpfändung bzw. ohne<br>Exekutionstitel .....                 | 221 |
| 19.12 Pfändung einer übertragenen oder verpfändeten Forderung ....                            | 222 |
| 19.13 Hinweise für die Praxis .....   | 222 |
| 19.14 Klage des AN auf gepfändete Forderungen .....   | 223 |
| 20. Entgeltfortzahlung bei Krankheit, Unglücksfällen und<br>Kuraufenthalten .....             | 224 |
| 20.1 Begriffserläuterung und Zuschuss zum Krankenentgelt für<br>kleinere Unternehmen .....    | 224 |
| 20.2 Arbeitsunfähigkeit .....   | 226 |
| 20.3 Beachtung ärztlicher Anordnungen bzw. des Schonungs-<br>bedarfes .....                   | 227 |
| 20.4 Kur- und Erholungsaufenthalte .....  | 230 |
| 20.5 Erschlichene Krankenstandsbestätigung .....  | 231 |
| 20.6 Mitteilungs- und Nachweispflicht .....   | 231 |
| 20.7 Krankenstandsbestätigung .....   | 234 |
| 20.8 Angekündigter Krankenstand .....   | 234 |
| 20.9 Vorsätzlich oder grob fahrlässig herbeigeführte Krankheit<br>(Unfall) .....              | 235 |
| 20.10 Kosten eines bei entgeltfreiem Krankenstand fortlaufenden<br>Arbeitsverhältnisses ..... | 237 |
| 20.10.1 Neuer Krankenentgeltanspruch bei Beginn des<br>nächsten Arbeitsjahres .....           | 237 |
| 20.10.2 Urlaub und entgeltfreier Krankenstand .....   | 237 |
| 20.10.3 Abfertigung und entgeltfreie Arbeitsunfähigkeit .....                                 | 238 |
| 20.10.4 Sonderzahlungen bei langem Krankenstand .....   | 238 |
| 20.11 Höhe der Entgeltfortzahlung .....   | 239 |
| 20.12 Anwesenheitsprämien .....   | 241 |
| 20.13 Krankenstand am Feiertag .....  | 242 |
| 20.14 Anmerkungen zum missbräuchlichen Krankenstand .....                                     | 243 |

|         |   |     |
|---------|---|-----|
| 20.15   | Angestellten-Krankenstand .....   | 245 |
| 20.16   | Arbeiter-Krankenstand .....   | 250 |
| 20.16.1 | Neuerungen nach dem ARÄG 2000 .....   | 250 |
| 20.17   | Lehrlings-Krankenstand .....  | 251 |
| 21.     | Der Detektiv im Arbeitsrecht .....  | 253 |
| 21.1    | Beobachtungen durch Angestellte eines Detektivbüros oder andere Personen .....                          | 253 |
| 21.2    | Ersatz der Detektivkosten .....   | 253 |
| 21.3    | Grenzen des Detektiveinsatzes .....   | 254 |
| 22.     | Arbeitsunfall .....   | 255 |
| 22.1    | Definition .....  | 255 |
| 22.1.1  | Eigenwirtschaftliches Interesse des AN .....  | 256 |
| 22.1.2  | Fortbildungsveranstaltungen und betriebliche Gemeinschaftsveranstaltungen .....                         | 258 |
| 22.1.3  | Bereits vorhandene Erkrankung .....   | 259 |
| 22.1.4  | Unvernünftiges Verhalten oder grob fahrlässige oder vorsätzliche Herbeiführung des Arbeitsunfalls ..... | 259 |
| 22.2    | Krankenentgelt beim Arbeitsunfall .....   | 261 |
| 22.3    | Pflichten auf Grund des Arbeitsunfalls .....  | 261 |
| 22.4    | Strafrechtliche Folgen und Schadenersatz .....  | 262 |
| 22.4.1  | Verwaltungsbehördliches und gerichtliches Strafverfahren .....  | 262 |
| 22.4.2  | Schadenersatzansprüche gegen den AG .....   | 263 |
| 23.     | Rückforderung irrtümlicher Zahlungen des AG .....   | 266 |
| 23.1    | Gutgläubigkeit des AN .....   | 266 |
| 23.2    | Nachzahlung von Lohnsteuer .....  | 267 |
| 23.3    | Verfall und Verjährung des Rückforderungsrechts des AG .....  | 268 |
| 24.     | Wichtige in der Person gelegene Dienstverhinderungsgründe .....   | 269 |
| 24.1    | Schneechaos, Hochwasser und andere Elementarereignisse sowie Verkehrsstreiks .....                      | 272 |
| 25.     | Schwangerschaft, Mutterschutz und Väterkarenz .....   | 275 |
| 25.1    | Mitteilungspflicht der AN und Meldung an das Arbeitsinspektorat durch den AG .....                      | 275 |
| 25.2    | Schutzfrist und erweiterte Schutzfrist .....  | 276 |
| 25.3    | Ruhemöglichkeit und Vorsorgeuntersuchungen .....  | 279 |
| 25.4    | Verbotene Arbeiten .....  | 279 |
| 25.5    | Überblick zum Karenzurlaub .....  | 282 |
| 25.6    | Überblick zur Elternteilzeit gemäß MSchG bzw. VKG .....   | 287 |
| 25.6.1  | Allgemeines .....   | 287 |
| 25.6.2  | Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....   | 288 |
| 25.6.3  | Vereinbarte Elternteilzeit .....  | 289 |
| 25.6.4  | Elternteilzeit und Karenz .....   | 289 |

|         |   |     |
|---------|---|-----|
| 25.6.5  | Meldung und Änderung der gemeldeten Dauer .....   | 289 |
| 25.6.6  | Voraussetzungen der Elternteilzeit .....  | 290 |
| 25.6.7  | Verwirklichung des Anspruchs auf Elternteilzeit .....   | 291 |
| 25.6.8  | Kündigungs- und Entlassungsschutz .....   | 298 |
| 25.6.9  | Fehlender Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....   | 298 |
| 25.6.10 | Elternteilzeit und andere Formen der Teilzeit-<br>beschäftigung .....                                   | 300 |
| 25.6.11 | Berechnung der Abfertigung .....  | 302 |
| 25.7    | Kinderbetreuungsgeld .....  | 302 |
| 25.8    | Gegenüberstellung Anrechnung Karenzurlaub – Anrechnung<br>Präsenz-, Ausbildungs- bzw. Zivildienst ..... | 304 |
| 25.9    | Teilweise Einbeziehung der freien AN in das MSchG .....   | 305 |
| 25.10   | Öffnung des VKG für „weibliche Väter“ .....   | 306 |
| 26.     | Arbeitnehmerhaftung .....   | 306 |
| 26.1    | Konstitutives Anerkenntnis .....  | 310 |
| 26.2    | Zahlung an den geschädigten Dritten .....   | 311 |
| 26.3    | Geltendmachung des Ersatzanspruches gegenüber dem AN ...  | 311 |
| 26.4    | Schäden am firmeneigenen und privaten PKW .....   | 314 |
| 26.5    | Ersatzanspruch des AG gegenüber Dritten, die eine<br>Arbeitsunfähigkeit des AN herbeiführen .....       | 315 |
| 27.     | Urlaub .....  | 316 |
| 27.1    | Urlaubsvereinbarung in Arbeitstagen .....   | 316 |
| 27.2    | Wartezeit, Urlaubsausmaß und Vordienstzeitenanrechnung ...  | 320 |
| 27.3    | Umstellung vom Arbeitsjahr auf das Kalenderjahr .....   | 324 |
| 27.4    | Urlaubsverjährung .....   | 325 |
| 27.5    | Erkrankung während des Urlaubs und eines Zeitausgleichs ...   | 326 |
| 27.6    | Vergütung des nicht verbrauchten Urlaubs .....  | 328 |
| 27.6.1  | Ersatzleistung und Rückverrechnung bei<br>Urlaubsvorgriffen .....                                       | 328 |
| 27.6.2  | Die Berechnung der Ersatzleistung .....   | 330 |
| 27.6.3  | Entfall der Ersatzleistung .....  | 331 |
| 27.7    | Die verbotene Urlaubsablöse .....   | 332 |
| 27.8    | Urlaubsentgelt .....  | 333 |
| 27.9    | Aufzeichnungspflicht .....  | 335 |
| 27.10   | Kürzbarkeit des Urlaubsanspruches und unbezahlter Urlaub ...  | 337 |
| 27.11   | Betriebsurlaub .....  | 338 |
| 27.12   | Dienstfreistellung und Urlaub .....   | 339 |
| 27.13   | Verbrauch von Urlaub während der Kündigungsfrist .....  | 342 |
| 28.     | Pflegefreistellung .....  | 342 |
| 29.     | Versetzung .....  | 346 |
| 29.1    | Versetzung mit bzw. ohne Vertragsänderung .....   | 346 |
| 29.2    | Mitwirkung des Betriebsrates bei Versetzungen .....   | 347 |

|          |  |     |
|----------|--|-----|
| 29.3     | Zum Begriff der „Verschlechterung“ .....   | 349 |
| 29.4     | Folgepflicht bei Betriebsverlegung oder Zuweisung eines<br>anderen Arbeitsortes .....                        | 352 |
| 29.5     | Begrenztes Aufgriffsrecht bei einer Versetzung .....   | 355 |
| 30.      | Arbeitszeitrecht .....   | 355 |
| 30.1     | Rechtsquellen und Ausnahmen für leitende Angestellte .....   | 355 |
| 30.2     | Arbeitszeit und Normalarbeitszeit .....  | 360 |
| 30.2.1   | Andere Verteilung der Normalarbeitszeit .....  | 361 |
| 30.2.2   | Gleitende Arbeitszeit .....  | 362 |
| 30.2.3   | Schichtarbeit .....  | 364 |
| 30.3     | Ruhepausen, Beginn und Ende der Arbeitszeit sowie<br>Reisezeiten .....                                       | 364 |
| 30.3.1   | Pausen .....   | 364 |
| 30.3.1.1 | Rauchpausen .....  | 365 |
| 30.3.2   | Beginn der Arbeitszeit .....   | 366 |
| 30.3.3   | Reisezeiten .....  | 366 |
| 30.3.4   | Flexible Normalarbeitszeit .....   | 369 |
| 30.4     | Höchstausmaß der zulässigen Überstunden .....  | 370 |
| 30.4.1   | Der Mehrarbeitszuschlag .....  | 371 |
| 30.4.1.1 | Vermeidung des Mehrarbeitszuschlags .....  | 373 |
| 30.4.1.2 | Sonstige Regelungen zum Mehrarbeits-<br>zuschlag .....   | 375 |
| 30.4.2   | Informationspflicht gegenüber Teilzeitbeschäftigten ...  | 376 |
| 30.5     | Arbeitsbereitschaft und Rufbereitschaft .....  | 377 |
| 30.6     | Arbeitsruhe .....  | 378 |
| 30.7     | EU-Nachtarbeits-Anpassungsgesetz .....   | 382 |
| 30.8     | Aufzeichnungs- und Aushangpflichten sowie Straf-<br>bestimmungen im Arbeitszeitrecht .....                   | 384 |
| 30.9     | Sonderbestimmungen für Jugendliche .....   | 386 |
| 30.10    | Kurzarbeit .....   | 388 |
| 30.11    | Krisenmanagement ohne Jobabbau .....   | 391 |
| 30.12    | Verstöße gegen das österreichische Arbeitszeitrecht im<br>Ausland .....                                      | 392 |
| 31.      | Lohn- und Gehaltszahlung .....   | 393 |
| 31.1     | Anspruchsvoraussetzungen, Ort der Entgeltleistung und<br>Lohnabrechnung sowie Ersatz von Kosten des AN ..... | 393 |
| 31.2     | Fälligkeit des Arbeitsentgeltes .....  | 395 |
| 31.3     | Folgen der verspäteten Auszahlung .....  | 396 |
| 31.4     | Auszahlung an Dritte .....   | 399 |
| 31.5     | Vorschuss und Darlehen .....   | 399 |
| 31.6     | Anspruchslohn und Beitragsprüfung .....  | 400 |
| 31.7     | Provisionen .....  | 403 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 31.8   | Fortzahlung des Entgelts bei Arbeitsverhinderung aus Gründen, die auf Seiten des AG liegen .....                               | 405 |
| 31.9   | Sonderzahlungen .....  | 408 |
| 31.9.1 | Rechtsgrundlage der Sonderzahlungen .....  | 408 |
| 31.9.2 | Sonderzahlungen und entgeltfreie Zeiten .....  | 408 |
| 31.9.3 | Berechnung, Fälligkeit und Rückverrechnung der Sonderzahlungen .....   | 410 |
| 31.9.4 | Berechnung der Sonderzahlungen bei unterjährigem Wechsel vom Lehrling zum Arbeitnehmer oder Umstellungen der Arbeitszeit ..... | 412 |
| 31.9.5 | Entfall des Anspruchs auf Sonderzahlungen .....  | 413 |
| 31.10  | Sonderevereinbarungen zum Entgelt .....  | 414 |
| 31.11  | Anrechnungsvereinbarung .....  | 415 |
| 31.12  | Abrechnung im Todesfall .....  | 416 |
| 32.    | Nachrichtenloses Fernbleiben von der Arbeit .....  | 418 |
| 33.    | Arbeitnehmerschutz .....   | 422 |
| 33.1   | Begriffe .....   | 423 |
| 33.1.1 | Arbeitsstätte .....  | 423 |
| 33.1.2 | Betrieb .....  | 424 |
| 33.2   | Arbeitsstättenverordnung (AStV) .....  | 424 |
| 33.2.1 | Sozialeinrichtungen und sanitäre Vorkehrungen .....  | 425 |
| 33.2.2 | Erste Hilfe und Brandschutz .....  | 429 |
| 33.2.3 | Allgemeine Bestimmungen für Arbeitsstätten (§§ 2–15 AStV) .....  | 432 |
| 33.2.4 | Anforderungen an Arbeitsräume .....  | 434 |
| 33.2.5 | Nichtraucherschutz .....   | 435 |
| 33.3   | Evaluierung .....  | 437 |
| 33.3.1 | Sonderevaluierungen nach MSchG und KJBG .....  | 439 |
| 33.3.2 | Beratung und Unterstützung bei der Evaluierung .....   | 440 |
| 33.4   | Präventivdienste .....   | 440 |
| 33.4.1 | Ausmaß der Präventionszeit .....   | 441 |
| 33.4.2 | Kostenlose Begehung .....  | 442 |
| 33.4.3 | Präventivdienste und Evaluierung sowie Haftung .....   | 443 |
| 33.5   | Information und Unterweisung sowie Pflichten der AN .....  | 443 |
| 33.5.1 | Information und Unterweisung der AN (§ 12 ASchG) .....   | 443 |
| 33.5.2 | Unterweisung (§ 14 ASchG) .....  | 444 |
| 33.5.3 | Pflichten der AN (§ 15 ASchG, § 3 Abs. 9 PSA-V) ...  | 444 |
| 33.6   | Aufzeichnungs-, Melde- und Aushangpflichten im Arbeitnehmerschutz .....  | 445 |
| 33.6.1 | Aufzeichnungspflichten .....   | 445 |
| 33.6.2 | Meldepflichten an die AUVA .....   | 446 |

|                    |  |     |
|--------------------|--|-----|
| 33.6.3             | Meldepflichten an das Arbeitsinspektorat nach dem ASchG .....  | 446 |
| 33.6.4             | Aushangpflichten .....   | 446 |
| 33.7               | Sicherheitsvertrauenspersonen (§§ 10, 11 ASchG) und Arbeitsschutzausschuss (§ 88 Abs. 1 ASchG) ..... | 447 |
| 33.7.1             | Sicherheitsvertrauenspersonen .....  | 447 |
| 33.7.2             | Arbeitsschutzausschuss .....   | 449 |
| 33.8               | Die Bestellung von verantwortlichen Beauftragten .....   | 449 |
| 33.9               | Die Bildschirmarbeits-Verordnung (BS-V) .....  | 450 |
| 33.10              | Bauarbeitenkoordinationsgesetz (BauKG) .....   | 452 |
| 33.10.1            | Allgemeines .....  | 452 |
| 33.10.2            | Koordinationspflichten im geltenden Recht .....  | 453 |
| 33.10.3            | Die Pflichten des Bauherrn .....   | 453 |
| 33.10.4            | Der Planungs- und der Baustellenkoordinator .....  | 454 |
| 33.10.5            | Der Sicherheits- und Gesundheitsschutzplan (§ 7 BauKG) .....   | 455 |
| 33.11              | Überblick zu den Rechtsquellen des Arbeitnehmerschutzes ...  | 456 |
| 33.11.1            | ASchG .....  | 456 |
| 33.11.2            | Verordnungen .....   | 457 |
| 33.11.3            | Rechtsquellen zum Vollzug des Arbeitnehmerschutzrechts .....   | 459 |
| 33.11.3.1          | Arbeitsinspektionsgesetz (ArbIG) und Pflichten der Arbeitsinspektion – Helfen statt anzeigen .....   | 459 |
| 33.11.3.2          | Die Aufgaben des Arbeitsinspektorats im Einzelnen .....  | 460 |
| 33.11.3.3          | Arbeitgeberpflichten im Bereich der Arbeitsinspektion .....  | 462 |
| 33.11.3.4          | Strafbestimmungen und vorzeitiger Austritt .....   | 462 |
| 33.12              | Anhänge zum Arbeitnehmerschutz (Adressen, Formulare, Telefonnummern etc.) .....                      | 464 |
| 34.                | Alkohol am Arbeitsplatz .....  | 467 |
| 34.1               | Mögliche Rechtsfolgen .....  | 467 |
| 34.2               | Entlassung wegen Trunkenheit .....   | 468 |
| 34.3               | Vorgangsweise in der Praxis .....  | 470 |
| 34.4               | Führerscheinenzug und Entlassung .....   | 471 |
| <b>Kapitel III</b> |  |     |
| 35.                | Arbeitskräfteüberlassung .....   | 475 |
| 35.1               | Begriffsbestimmung und Ausnahmen .....   | 475 |
| 35.2               | Pflichten im Bereich des Überlassers und des Beschäftigten ...                                       | 477 |
| 35.3               | Vertragliche Vereinbarungen .....  | 489 |
| 35.4               | Haftung des Beschäftigten .....  | 490 |

|          |  |     |
|----------|--|-----|
| 35.5     | Haftpflicht des Überlassers für Schäden, welche die Arbeitskraft verursacht hat .....      | 491 |
| 35.6     | Überlassung von Arbeitskräften aus EU-Staaten nach Österreich .....                        | 492 |
| 35.7     | Versicherungspflicht bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung .....              | 494 |
| 35.8     | Zur Zulässigkeit der Subüberlassung .....  | 494 |
| 36.      | Arbeitsvertragsrechtsanpassungsgesetz – AVRAG .....  | 498 |
| 36.1     | Betriebsübergang .....   | 498 |
| 36.1.1   | Rechtslage vor dem 1.7.1993 .....  | 499 |
| 36.1.1.1 | Übernahmevereinbarung außerhalb des Anwendungsbereiches des AVRAG .....                    | 499 |
| 36.1.2   | Details zur Eintrittsautomatik .....   | 500 |
| 36.1.3   | Zum Begriff des „Überganges“ .....   | 500 |
| 36.1.4   | Hinweise zur Vermeidung der Anwendbarkeit des AVRAG .....                                  | 507 |
| 36.1.5   | Zeitpunkt und Beweis des Übergangs .....   | 508 |
| 36.2     | Rechtsfolgen des automatischen Vertragseintritts .....                                     | 509 |
| 36.2.1   | KV und Betriebsübergang .....  | 509 |
| 36.2.2   | Einjährige Verschlechterungssperre .....   | 510 |
| 36.2.3   | Kündigung und einvernehmliche Lösung anlässlich des Übergangs des Unternehmens .....       | 512 |
| 36.2.4   | Widerspruchsrecht und Selbstkündigung .....  | 514 |
| 36.2.5   | Betriebsübergang und betriebliche Pensionszusagen ...                                      | 517 |
| 36.3     | Haftung bei Betriebsübergang .....   | 518 |
| 36.3.1   | Regressanspruch des Erwerbers .....  | 520 |
| 36.4     | Ansprüche der in Österreich tätigen AN gegen ausländische AG ohne Sitz in Österreich ..... | 521 |
| 36.4.1   | Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfung .....   | 522 |
| 36.5     | Bildungskarenz und andere Freistellungsformen gemäß AVRAG .....                            | 530 |
| 36.6     | Sonstige Regelungen im AVRAG .....   | 535 |

#### Kapitel IV

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 37.  | Einseitige Willenserklärungen (Kündigung, Entlassung, vorzeitiger Austritt) ..... | 537 |
| 37.1 | Zugang einseitiger Willenserklärungen .....                                       | 537 |
| 37.2 | Auslegung einseitiger Willenserklärungen .....                                    | 539 |
| 37.3 | Formvorschriften bei einseitigen Willenserklärungen .....                         | 540 |
| 38.  | Zeitliche Aspekte bei der Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....               | 540 |
| 38.1 | Anrechenbare Zeiten für den Abfertigungsanspruch .....                            | 540 |
| 38.2 | Erreichung eines neuen Arbeitsjahres während der Kündigungsfrist .....            | 541 |

|   |     |
|---|-----|
| 39. Pensionierung und „automatische“ Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....  | 541 |
| 39.1 Gesuch des AN um Kündigung des AG .....  | 543 |
| 39.2 Beendigung des Arbeitsverhältnisses einer Frau wegen Pensionierung und Diskriminierung nach dem Geschlecht ..... | 544 |
| 40. Einschränkungen des Kündigungsrechts des AG .....   | 546 |
| 40.1 Überblick zum besonderen Kündigungsschutz .....  | 546 |
| 40.2 Überblick zum allgemeinen Kündigungsschutz .....   | 547 |
| 41. Kündigung .....   | 549 |
| 41.1 AG- und AN-Kündigung .....   | 549 |
| 41.1.1 Verständigung des BR .....   | 552 |
| 41.1.2 Kündigung durch den AG während eines Krankenstandes .....  | 558 |
| 41.1.3 Kündigung während des Urlaubes .....   | 560 |
| 41.1.4 Freizeit während der Kündigungsfrist .....   | 561 |
| 41.1.5 Details zur Kündigungsfrist und Folgen der Nichteinhaltung .....   | 562 |
| 41.1.6 Handlungsunfähigkeit des AN .....  | 567 |
| 41.1.6.1 Altersgrenzen .....  | 567 |
| 41.1.6.2 Einschränkungen der Handlungsfähigkeit bei Volljährigen .....  | 568 |
| 41.1.7 Teilkündigung .....  | 569 |
| 41.2 Verschlechterungsvereinbarung und Änderungskündigung .....   | 570 |
| 41.3 Frühwarnsystem .....   | 574 |
| 41.4 Auflösungsabgabe .....   | 577 |
| 41.5 Eventualkündigung .....  | 580 |
| 41.6 Aussetzung und Wiedereinstellungszusage .....  | 582 |
| 41.7 Der besondere Kündigungsschutz .....   | 587 |
| 41.7.1 Kündigungsschutz eines Behinderten .....   | 587 |
| 41.7.1.1 Besondere Kündigungsfrist und zustimmungsfreie Kündigung eines Behinderten ...                               | 590 |
| 41.7.1.2 Vorherige Zustimmung des Behindertenausschusses zur beabsichtigten Kündigung .....                           | 591 |
| 41.7.1.3 Nachträgliche Zustimmung des Behindertenausschusses zur ausgesprochenen Kündigung .....                      | 593 |
| 41.7.1.4 Gang des Verfahrens .....  | 594 |
| 41.7.2 Kündigungsschutz von Präsenz- und Zivildienern .....   | 596 |
| 41.7.2.1 Meldepflicht und Bestandschutz .....   | 597 |
| 41.7.2.2 Kündigung mit gerichtlicher Zustimmung ...   | 598 |

|          |  |     |
|----------|--|-----|
| 41.7.2.3 | Zur Bekanntgabe eines ausländischen nicht geschützten Militärdienstes .....          | 599 |
| 41.7.3   | Kündigungsschutz nach MSchG und VKG .....  | 600 |
| 41.7.3.1 | Beginn und Ende des Kündigungsschutzes .....   | 600 |
| 41.7.3.2 | Gerichtliche Zustimmung zur Kündigung nach dem MSchG und VKG .....                   | 603 |
| 41.7.4   | Kündigungsschutz nach dem ArbVG .....  | 605 |
| 41.7.4.1 | Geschützter Personenkreis .....  | 605 |
| 41.7.4.2 | Gründe für die Zustimmung zur Kündigung .....  | 607 |
| 41.7.5   | Kündigungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz) .....                                | 608 |
| 41.8     | Allgemeiner Kündigungsschutz .....   | 610 |
| 41.8.1   | Ausnahmen vom allgemeinen Kündigungsschutz .....                                     | 610 |
| 41.8.2   | Anfechtungsfrist, Anfechtungsklage und Endabrechnung des Arbeitsverhältnisses .....  | 611 |
| 41.8.3   | Motivkündigung .....   | 613 |
| 41.8.4   | Sozialwidrige Kündigung .....  | 618 |
| 41.8.4.1 | Zum Begriff der „Sozialwidrigkeit“ .....   | 618 |
| 41.8.4.2 | Persönliche Kündigungsgründe .....   | 623 |
| 41.8.4.3 | Betriebliche Kündigungsgründe .....  | 626 |
| 41.8.4.4 | Sozialvergleich und soziale Gestaltungspflicht .....                                 | 628 |
| 41.8.4.5 | Kündigung von AN über 50 in den beiden ersten Jahren der Betriebszugehörigkeit ..... | 630 |
| 41.8.4.6 | Überblick zur Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit .....                      | 631 |
| 41.9     | Kündigung und Insolvenz .....  | 633 |
| 42.      | Entlassung .....   | 635 |
| 42.1     | Allgemeines zur Entlassung .....   | 635 |
| 42.1.1   | Unverzüglichkeit, Dauertatbestand und Nachschieben von Entlassungsgründen .....      | 639 |
| 42.1.2   | Begründung, Beweislast und Rücknahme einer Entlassung .....                          | 644 |
| 42.1.3   | Entlassung von Angestellten in gehobener Stellung und Außendienstmitarbeitern .....  | 646 |
| 42.1.4   | Verwarnung und Ankündigung von Pflichtverletzungen .....                             | 646 |
| 42.1.5   | Außerdienstliches Verhalten als Entlassungsgrund ....                                | 649 |

|          |  |     |
|----------|--|-----|
| 42.1.6   | Selbstkündigung und einvernehmliche Lösung bei Vorliegen von Entlassungsgründen .....  | 650 |
| 42.1.7   | Wiedereinstellung nach einer gerechtfertigten Entlassung .....   | 652 |
| 42.1.8   | Mitverschulden an der Entlassung .....   | 652 |
| 42.1.9   | Entlassung während der Kündigungsfrist .....   | 655 |
| 42.2     | Entlassung eines Angestellten .....  | 655 |
| 42.3     | Entlassung eines Arbeiters .....   | 669 |
| 42.4     | Vorzeitige Auflösung des Lehrverhältnisses durch den Lehrberechtigten .....  | 674 |
| 42.4.1   | Die Auflösung nach § 15 Abs. 3 BAG (Entlassung) ...  | 674 |
| 42.4.2   | Die außerordentliche Auflösung von Lehrverhältnissen .....   | 677 |
| 42.4.2.1 | Voraussetzungen einer rechtswirksamen außerordentlichen Auflösung .....  | 677 |
| 42.4.2.2 | Mitteilungspflichten nach der außerordentlichen Auflösung (§ 15a Abs. 7 BAG) und Vermittlung eines neuen Ausbildungsplatzes (§ 38e AMSG) ..... | 679 |
| 42.4.2.3 | Zum rechtlichen Charakter der außerordentlichen Auflösung .....  | 680 |
| 42.4.2.4 | Außerordentliche Auflösung während eines Krankenstands (§ 17a Abs. 8 BAG) .....  | 681 |
| 42.4.2.5 | Außerordentliche Auflösung durch den Lehrling .....  | 682 |
| 42.5     | Verschuldete und unverschuldete Entlassung .....   | 683 |
| 42.6     | Allgemeiner Entlassungsschutz .....  | 685 |
| 42.7     | Besonderer Entlassungsschutz .....   | 686 |
| 42.7.1   | Allgemeines und fehlender Entlassungsschutz bei Behinderten .....  | 686 |
| 42.7.2   | Präsenz- und Zivildienst .....   | 689 |
| 42.7.3   | Entlassungsschutz nach dem ArbVG .....   | 691 |
| 42.7.4   | Entlassungsschutz nach dem MSchG und dem VKG .....   | 694 |
| 42.7.5   | Entlassungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz) .....   | 696 |
| 42.7.6   | Folgen einer ungerechtfertigten Entlassung .....   | 696 |
| 42.7.6.1 | Allgemeines .....  | 696 |
| 42.7.6.2 | Kündigungsentschädigung .....  | 697 |
| 43.      | Einvernehmliche Beendigung eines Arbeitsverhältnisses .....  | 702 |
| 43.1     | Formvorschriften bei der einvernehmlichen Lösung .....   | 705 |

|  |     |
|--|-----|
| 44. Austritt .....   | 707 |
| 44.1 Vorzeitiger Austritt des Angestellten .....   | 710 |
| 44.2 Vorzeitiger Austritt des Arbeiters .....  | 718 |
| 44.3 Vorzeitiger Austritt des Lehrlings .....  | 718 |
| 44.4 Der ungerechtfertigte vorzeitige Austritt .....   | 720 |
| 44.5 Rechtsfolgen eines gerechtfertigten sowie eines<br>ungerechtfertigten vorzeitigen Austritts ..... | 722 |
| 44.6 Austritt von AN mit besonderem Bestandschutz .....  | 722 |
| 45. Abfertigung .....  | 723 |
| 45.1 Anrechnungsbestimmungen .....   | 725 |
| 45.2 Berechnung der Abfertigung .....  | 728 |
| 45.3 Fälligkeit der Abfertigung .....  | 732 |
| 45.4 Abfertigung bei Auflösung des Unternehmens .....  | 732 |
| 45.5 Abfertigung bei Tod des AN .....  | 733 |
| 45.6 Abfertigung NEU .....   | 734 |
| 45.6.1 Erfasste Personen (§ 1 BMSVG) .....   | 734 |
| 45.6.2 Zu den bisherigen Arbeitsverhältnissen<br>(§ 46 Abs. 3 BMSVG) .....                             | 735 |
| 45.6.3 Beitragsrecht (§§ 6 und 7 BMSVG) .....  | 737 |
| 45.6.4 Die Betriebliche Vorsorgekasse (BV-Kasse –<br>§§ 18 ff. BMSVG) .....                            | 742 |
| 45.6.5 Auswahl der BV-Kasse (§§ 9 und 10 BMSVG) .....  | 744 |
| 45.6.6 Der Beitrittsvertrag (§§ 11 ff. BMSVG) .....  | 746 |
| 45.6.7 Leistungsrecht (§§ 14 ff. BMSVG) .....  | 748 |
| 45.6.8 Übertritt in das neue Abfertigungsrecht<br>(§ 47 BMSVG) .....                                   | 751 |
| 45.6.9 Bestehende, für den AN günstigere Abfertigungs-<br>regelungen (§ 48 Abs. 2 BMSVG) .....         | 755 |
| 45.6.10 Rechtsstreit um die Abfertigung (§ 50 Abs. 1 Z 7<br>ASGG) .....                                | 756 |
| 45.6.11 Steuerrechtliche Regelungen .....  | 757 |
| 45.6.12 Hinweise für die betriebliche Praxis .....   | 757 |
| 45.6.13 Informationsmöglichkeiten zur Abfertigung „Neu“ ...  | 758 |
| 45.6.14 Liste der BV-Kassen .....  | 758 |
| 46. Verzicht und Vergleich .....   | 759 |
| 47. Verfall .....  | 763 |
| 48. Ausstellung eines Dienstzeugnisses .....   | 769 |
| 49. Arbeitsbescheinigung und Lohnzettel .....  | 775 |
| 50. Über das Verhalten bei arbeitsrechtlichen Konflikten .....   | 776 |
| 50.1 Konflikte mit einzelnen AN .....  | 776 |
| 50.2 Protestversammlungen und Streik .....   | 781 |
| 51. Verzugszinsen bei arbeitsrechtlichen Ansprüchen .....  | 783 |

**Kapitel V**

52. Überblick zum BAG ..... 785

53. Überblick zur Betriebsverfassung ..... 791

54. Begünstigte Behinderte ..... 816

    54.1 Ausgleichstaxe ..... 816

        54.1.1 Zum Begriff des AG i.S.d. BEinstG ..... 817

        54.1.2 Zum Begriff des AN i.S.d. BEinstG ..... 817

        54.1.3 Ausnahmen von der Einrechnung in die Pflichtzahl ... 819

        54.1.4 Erfüllung der Beschäftigungspflicht ..... 820

**Anhang – Musterformulierungen**

Musterverzeichnis ..... 823

Internetadressen ..... 881

Stichwortverzeichnis ..... 883