

# Inhaltsverzeichnis

---

Vorwort .....	V
Literaturverzeichnis .....	XVII
Rechtsquellen .....	XXXVII
– nationales Recht .....	XXXVII
– Europarecht und internationales Recht .....	XL
Judikatur .....	XLIX
Abkürzungsverzeichnis .....	LVII
<b>1. Einleitung .....</b>	<b>1</b>
1.1 Allgemeines .....	1
1.2 Wichtige Rechtsquellen für den Zugang zum Arbeitsmarkt .....	3
1.2.1 Europarecht und Völkerrecht .....	3
1.2.2 Nationales Recht .....	5
1.3 Entwicklung des Rechts auf Zugang zum Arbeitsmarkt in Österreich .....	7
<b>2. Kompetenz der EU zur Regelung des Zugangs zum Arbeitsmarkt für Drittstaatsangehörige .....</b>	<b>11</b>
2.1 Rechtslage vor dem Vertrag von Amsterdam .....	11
2.2 Die Regelung im EGV in der Fassung des Vertrages von Amsterdam .....	11
2.3 Die Bestimmung des Art 79 AEUV .....	15
2.4 Zugang zum Arbeitsmarkt bei kurzfristiger Migration .....	19
2.5 Gebot der angemessenen Behandlung der Drittstaats- angehörigen .....	22
<b>3. Zuwanderung und Zugang zum Arbeitsmarkt unmittelbar zum Zweck der Erwerbstätigkeit .....</b>	<b>25</b>
3.1 Allgemeines .....	25
3.2 Die „Blaue Karte EU“ .....	27

3.2.1	Allgemeines .....	27
3.2.2	Voraussetzungen für eine „Blaue Karte EU“ .....	28
3.2.2.1	Hochschulabschluss .....	28
3.2.2.2	Notwendiges Mindestentgelt .....	30
3.2.2.3	Gültiger Arbeitsvertrag bzw ArbeitgeberInnenerklärung .....	32
3.2.2.4	Arbeitsmarktprüfung .....	33
3.2.2.5	Weitere Voraussetzungen .....	33
3.2.2.6	Familienangehörige .....	37
3.2.3	Ausgesuchte Fragen der Umsetzung .....	37
3.2.3.1	Ausschluss von Angehörigen von UnionsbürgerInnen, die ihr Recht auf Freizügigkeit ausüben oder ausgeübt haben .....	37
3.2.3.2	Ausschluss von Personen mit Titel „Dauer-aufenthalt – EG“ eines anderen Mitgliedstaates .....	38
3.2.3.3	Ausschluss von entsendeten ArbeitnehmerInnen bzw Saisonarbeitskräften .....	40
3.2.3.4	ArbeitgeberInnenwechsel vor Erteilung einer „Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ .....	42
3.2.3.5	Mobilität mit einer „Blauen Karte EU“ .....	42
3.2.3.6	Voraussetzungen des § 4 Abs 1 AuslBG nötig? .....	43
3.3	Die „Rot-Weiß-Rot – Karte“ .....	45
3.3.1	Besonders Hochqualifizierte .....	46
3.3.2	Fachkräfte in Mangelberufen .....	50
3.3.2.1	Die Fachkräfteverordnung .....	50
3.3.2.2	Inhaltliche Kriterien .....	53
3.3.3	Sonstige Schlüsselkräfte .....	55
3.3.4	StudienabsolventInnen .....	57
3.3.5	Selbständige Schlüsselkräfte .....	60
3.3.6	Start-Up-GründerInnen .....	61
3.3.7	Rechtsfragen zur „Rot-Weiß-Rot – Karte“ .....	63
3.3.7.1	Ist bei Verlust des Arbeitsplatzes Familien-nachzug möglich, wenn zuvor die/der EhegattIn eine „Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ erhalten hat? ....	63
3.3.7.2	Erfüllung der allgemeinen Voraussetzungen für „Rot-Weiß-Rot – Karte“, nicht aber für „Blaue Karte EU“ nötig .....	64
3.3.7.3	Weiterleitung eines Antrags auf Erteilung einer „Rot-Weiß-Rot – Karte“ an das Arbeits-marktservice auch ohne Vorliegen einer ortsüblichen Unterkunft .....	65
3.3.8	Weiteres Aufenthaltsrecht von „Rot-Weiß-Rot – Karten“ InhaberInnen .....	65

3.4	Besondere Führungskräfte, ihre Familienangehörigen und Hausangestellten .....	68
3.4.1	Besondere Führungskräfte .....	68
3.4.2	Familienangehörige der besonderen Führungskräfte .....	71
3.4.3	Ausländische Bedienstete .....	73
3.5	Ausnahmen vom Geltungsbereich des AuslBG versus Erteilung einer „Rot-Weiß-Rot – Karte“ .....	74
3.6	Ausnahmen vom Geltungsbereich des AuslBG versus Erteilung einer „Blauen Karte EU“ .....	76
<b>4.</b>	<b>Zuwanderung und Zugang zum Arbeitsmarkt von Familienangehörigen von EWR-BürgerInnen .....</b>	<b>77</b>
4.1	Allgemeines .....	77
4.2	Das Recht auf Freizügigkeit von UnionsbürgerInnen .....	78
4.2.1	EWR-BürgerInnen, die nicht UnionsbürgerInnen sind .....	86
4.2.2	Schweizer BürgerInnen .....	86
4.3	Berechtigte Angehörige der UnionsbürgerInnen .....	88
4.3.1	EhegattInnen und eingetragene PartnerInnen .....	92
4.3.2	Verwandte in absteigender Linie .....	95
4.3.3	Verwandte in aufsteigender Linie .....	105
4.3.4	Zugang zum Arbeitsmarkt für Angehörige von Schweizer BürgerInnen in gerader aufsteigender Linie .....	106
4.4	Ort und Zeit der Begründung der Angehörigeneigenschaft („begleiten und nachziehen“) .....	109
4.5	Voraussetzungen des Aufenthaltsrechts der Angehörigen .....	113
4.5.1	Motive des Ausnützens der Freizügigkeit .....	113
4.5.2	Vorangegangener rechtmäßiger Aufenthalt in einem anderen Mitgliedstaat nötig? .....	114
4.5.3	Notwendige Unterhaltsmittel .....	117
4.5.4	Krankenversicherung .....	119
4.5.5	Keine Gefährdung der öffentlichen Ordnung und Sicherheit .....	121
4.6	Reiserecht von Angehörigen von UnionsbürgerInnen in andere Mitgliedstaaten .....	123
4.7	Die „Kernbestandsdoktrin“ des EuGH .....	125
4.8	Sonstige Verwandte .....	126
4.9	Verbleib der Familienangehörigen in Österreich nach Ende der Angehörigeneigenschaft durch Scheidung (Auflösung der eingetragenen Partnerschaft) und deren Zugang zum Arbeitsmarkt .....	129
4.9.1	Voraussetzungen der Aufrechterhaltung des unionsrechtlichen Aufenthaltsrechts .....	129
4.9.2	Frage nach der Rechtskonformität dieser Regelungen .....	131

<b>5. Zuwanderung und Zugang zum Arbeitsmarkt von Angehörigen von ÖsterreicherInnen</b>	<b>133</b>
5.1 Allgemeines	133
5.2 Familienangehörige von ÖsterreicherInnen ohne unionsrechtlichen Bezug	134
5.2.1 Berechtigte Angehörige	134
5.2.1.1 Mindestalter von 21 Jahren für EhegattInnen (eingetragene PartnerInnen)	134
5.2.1.2 Minderjährige Kinder	136
5.2.1.3 Familienangehörige müssen zur Niederlassung nach dem NAG berechtigt sein	137
5.2.2 Erfüllung der allgemeinen Erteilungsvoraussetzungen	139
5.2.3 Sonderfälle der Niederlassung von Angehörigen von ÖsterreicherInnen	141
5.3 Familienangehörige von ÖsterreicherInnen, die von ihrem unionsrechtlichen Aufenthaltsrecht in anderen Mitgliedstaaten Gebrauch gemacht haben	145
5.3.1 Allgemeines zum Ausnützen des unionsrechtlichen Aufenthaltsrechts	146
5.3.2 Sogenannte Rückkehrfälle: Die Rs <i>Singh</i> und <i>Eind</i>	148
5.3.3 Nachhaltigkeit und Dauer des nötigen Aufenthalts der österreichischen StaatsbürgerInnen im Aufnahmemitgliedstaat vor der Rückkehr: Die Rs <i>O.B.</i>	151
5.3.4 Wohnsitz im Herkunftsstaat, aber grenzüberschreitende Aktivitäten: Die Rs <i>S.G.</i> und <i>Carpenter</i>	154
5.3.5 Ist ein gemeinsamer Aufenthalt mit Familienangehörigen im Aufnahmemitgliedstaat nötig?	158
5.3.6 Welche Freiheiten sind vom Terminus „Inanspruchnahme des unionsrechtlichen Aufenthaltsrechts“ umfasst?	162
5.3.7 Inanspruchnahme der Freizügigkeit durch Arbeitsuche in einem anderen Mitgliedstaat	164
5.3.8 Wie lange muss das unionsrechtliche Aufenthaltsrecht in Anspruch genommen worden sein?	165
5.3.9 Nachhaltigkeit des unionsrechtlichen Sachverhalts	166
5.4 Die „Kernbestandsdoktrin“: Vorliegen eines unionsrechtlichen Aufenthaltsrechts ohne grenzüberschreitenden Sachverhalt	168
5.4.1 Die Entwicklung der Kernbestandsdoktrin – Rs <i>Ruiz Zambrano</i>	168
5.4.2 Zwei Schritte zurück? Die Rs <i>McCarthy</i> und <i>Dereci</i>	175
5.4.3 Die jüngsten Entwicklungen – die Rs <i>Rendon Martin</i> , <i>CS</i> und <i>Chavez-Vilchez</i>	180

5.4.4	Keine Auseinandersetzung mit dem Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens in Rs <i>Ruiz Zambrano</i> .....	182
5.4.5	Die Auswirkungen dieser Urteile auf die österreichische Rechtslage .....	184
5.5	Zur Frage der umgekehrten Diskriminierung („InländerInnen-diskriminierung“) .....	187
5.5.1	Begriffsklärung .....	187
5.5.2	Europarechtliche Lösungsansätze .....	188
5.5.3	Zur Konformität mit österreichischem Verfassungsrecht .....	193
<b>6.</b>	<b>Zuwanderung und Zugang zum Arbeitsmarkt von Familienangehörigen von Drittstaatsangehörigen</b> .....	<b>203</b>
6.1	Allgemeines .....	203
6.2	Kriterien für Rechtsstellung der Zusammenführenden .....	204
6.3	Zugang zum Arbeitsmarkt je nach Aufenthaltstitel der Zusammenführenden unterschiedlich .....	206
6.4	Berechtigte Angehörige .....	207
6.4.1	Ist die Altersgrenze für EhegattInnen von 21 Jahren verfassungs- bzw unionsrechtskonform? .....	208
6.4.2	Ist die mögliche Einschränkung des Nachzuges von Kindern bis zum 15. Lebensjahr eine Verletzung von Art 8 EMRK? .....	214
6.5	Erteilungsvoraussetzungen für nachziehende Familienangehörige .....	214
6.5.1	Die allgemeinen Voraussetzungen im Überblick .....	214
6.5.2	Ausreichende Unterhaltsmittel .....	216
6.5.2.1	Zu festen und regelmäßigen eigenen Einkünften, die eine Lebensführung ohne Inanspruchnahme von Sozialhilfeleistungen der Gebietskörperschaften ermöglichen .....	218
6.5.2.2	Zur Mindesthöhe der Einkünfte in Höhe der Ausgleichszulagenrichtsätze .....	219
6.5.2.3	Hinzurechnung von regelmäßigen Aufwendungen .....	222
6.5.2.4	Keine Berücksichtigung von sozialen Leistungen bei Erstanträgen .....	224
6.5.3	Zur Zulässigkeit einer Quote im Bereich der Familienzusammenführung .....	225
6.5.4	Sprachanforderungen als Erteilungsvoraussetzung .....	230
6.5.4.1	Deutschkenntnisse vor Erstantragstellung .....	230
6.5.4.1.1	Verfahrenseinstellung bei Nichtvorlage des Nachweises .....	231

6.5.4.1.2 Ist diese Erteilungsvoraussetzung mit Art 7 RL 2003/86/EG vereinbar? .....	232
6.5.4.2 Eingehen und Erfüllung von Modul 1 der Integrationsvereinbarung .....	239
6.6 Wegfall der Angehörigeneigenschaft .....	244
6.7 Familienangehörige von Drittstaatsangehörigen mit Aufenthaltsbewilligung .....	247
6.8 Türkische StaatsbürgerInnen .....	251
<b>7. Saisonarbeitskräfte .....</b>	<b>253</b>
7.1 Allgemeines .....	253
7.2 Definition von Saisonarbeit und Branchen bzw Sektoren .....	255
7.3 Das Höchstzahlen- und Kontingentsystem .....	257
7.4 Beschäftigungsbewilligungen für Saisonarbeitskräfte und ErntehelferInnen .....	259
7.4.1 Registrierte Stammsaisoniers .....	259
7.4.2 Beschäftigungsbewilligungen aus Saisonkontingenten gemäß § 5 AuslBG .....	260
7.4.3 Aufenthaltsrecht der Saisonarbeitskräfte .....	264
7.4.3.1 Personen, die bereits über ein Aufenthaltsrecht in Österreich verfügen .....	264
7.4.3.2 Personen, die über kein Aufenthaltsrecht in Österreich verfügen .....	266
7.5 Anzahl der Zulassungen .....	267
7.6 Verlängerungen der Beschäftigungsbewilligung .....	269
7.7 Erleichterungen der Wiedereinreise .....	270
<b>8. WissenschaftlerInnen und ForscherInnen .....</b>	<b>271</b>
8.1 Begriffsdefinition ForscherInnen bzw Wissen- schafterInnen .....	271
8.2 „Niederlassungsbewilligung – Sonderfälle unselbständiger Erwerbstätigkeit“ .....	273
8.3 „Niederlassungsbewilligung – Forscher“ .....	274
8.4 „Rot-Weiß-Rot – Karte“ bzw „Blaue Karte EU“ für ForscherInnen bzw WissenschaftlerInnen möglich? .....	278
<b>9. SeelsorgerInnen .....</b>	<b>279</b>
<b>10. StudentInnen .....</b>	<b>283</b>
10.1 Aufenthaltsrecht von drittstaatsangehörigen StudentInnen .....	283
10.2 Möglichkeit der Erwerbstätigkeit von StudentInnen .....	285

<b>11. KünstlerInnen</b> .....	289
<b>12. Daueraufenthaltsberechtigte Drittstaatsangehörige anderer Mitgliedstaaten</b> .....	293
12.1 Allgemeines .....	293
12.2 Erteilung einer „Rot-Weiß-Rot – Karte“ an diesen Personenkreis .....	294
12.3 Zur europarechtlichen Zulässigkeit einer Anforderung der „Rot-Weiß-Rot – Karten“ Kriterien .....	296
12.4 Zur Zulässigkeit der Quotenpflicht .....	298
<b>13. Arbeitsmarktzugang von Flüchtlingen, Subsidiär Schutzberechtigten, AsylwerberInnen sowie Personen mit Aufenthaltstiteln aus berücksichtigungswürdigen Gründen</b> .....	301
13.1 Asylberechtigte und subsidiär Schutzberechtigte .....	301
13.2 AsylwerberInnen .....	302
13.2.1 Möglichkeit der Erteilung einer Beschäftigungsbewilligung .....	302
13.2.2 Zur Konformität dieser Regelungen mit der RL 2013/33/EU (AufnahmeRL) .....	307
13.2.3 Zur Konformität dieser Regelungen mit der Genfer Flüchtlingskonvention .....	309
13.2.4 Andere Möglichkeiten des Zugangs zum Arbeitsmarkt .....	309
13.2.5 Gemeinnützige Tätigkeiten .....	311
13.3 Personen mit einem Aufenthaltsrecht aus berücksichtigungswürdigen Gründen .....	313
13.3.1 Prüfung im Zuge eines Asylverfahrens .....	313
13.3.2 Weiteres Aufenthaltsrecht nach Verfahren zur Erlassung einer Rückkehrentscheidung (außerhalb eines Asylverfahrens) .....	317
13.3.3 Erteilung eines Aufenthaltstitels aus berücksichtigungswürdigen Gründen auf Antrag .....	317
13.3.3.1 Antrag auf Aufenthaltstitel bei dauerhafter Unzulässigkeit einer Rückkehrentscheidung aufgrund des Art 8 EMRK .....	318
13.3.3.2 Aufenthaltstitel in besonders berücksichtigungswürdigen Fällen .....	318
13.3.3.3 „Aufenthaltsberechtigung besonderer Schutz“ für besonders schutzbedürftige Personen .....	319
13.4 Zugang zum Arbeitsmarkt für Personen, die keinen Schutz erhalten .....	322

<b>14. Zugang zum Arbeitsmarkt für Angehörige von Staaten, mit denen die EU völkerrechtliche Assoziierungs- bzw Stabilisierungsabkommen geschlossen hat .....</b>	<b>325</b>
14.1 Allgemeines .....	325
14.2 Das Assoziationsabkommen EG–Schweiz .....	326
14.3 Das Assoziationsabkommen EWG–Türkei .....	326
14.3.1 Allgemeines .....	326
14.3.2 Die Stand-Still-Klauseln des Assoziationsrechts und ihre Auslegung durch den EuGH .....	327
14.3.3 Konkrete Auswirkungen dieser Judikatur auf die österreichische Rechtslage .....	331
14.3.3.1 Teilweise Unanwendbarkeit der inner-staatlichen Regelungen .....	331
14.3.3.2 Erwerbsabsicht .....	332
14.3.3.3 Nicht anwendbare Voraussetzungen des 1. Teils des NAG („allgemeine Voraussetzungen“) .....	334
14.3.3.4 Besonderheiten für Familienangehörige von ÖsterreicherInnen .....	335
14.3.3.5 Erwerbsmigration .....	336
14.3.4 Notwendigkeit der Änderung des innerstaatlichen Rechts? .....	338
14.4 Abkommen mit Albanien, Bosnien und Herzegowina, Mazedonien, Montenegro und Serbien (Westbalkan-Staaten) ....	339
14.5 Abkommen mit anderen Staaten .....	342
 <b>15. Zugang zum Arbeitsmarkt für in Österreich lebende Drittstaatsangehörige .....</b>	 <b>345</b>
15.1 „Rot-Weiß-Rot – Karte“ .....	345
15.2 „Blaue Karte EU“ .....	345
15.3 „Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ .....	346
15.3.1 Anschlusstitel nach einer „Rot-Weiß-Rot – Karte“ gemäß § 41a Abs 1 und 7a NAG .....	346
15.3.2 Anschlusstitel nach einer „Blauen Karte EU“ gemäß § 41a Abs 2 NAG .....	346
15.3.3 Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ im Anschluss an eine „Aufenthaltsberechtigung besonderer Schutz“ (§ 57 AsylG) gemäß § 41a Abs 3 NAG .....	346
15.3.4 „Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ im Anschluss an eine „Niederlassungsbewilligung – Forscher“ gemäß § 41a Abs 4 NAG .....	346
15.3.5 „Rot-Weiß-Rot-Karte plus“ im Fall einer Rückstufung gemäß § 28 NAG iVm § 41a Abs 5 NAG ..	347



15.3.6	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ nach Erlöschen des Aufenthaltstitels „Daueraufenthalt – EU“ (§ 20 Abs 4 oder 4a) gemäß § 41a Abs 6 NAG .....	347
15.3.7	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ nach einer „Niederlassungsbewilligung“ gemäß § 41a Abs 7 .....	348
15.3.8	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ im Fall einer „Putativstaatsbürgerschaft“ (§ 59 StbG) gemäß § 41a Abs 8 NAG .....	349
15.3.9	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ im Anschluss an eine „Aufenthaltsberechtigung“ oder „Aufenthaltsberechtigung plus“ gemäß § 55f AsylG gemäß § 41a Abs 9 .....	349
15.3.10	Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ für Minderjährige in Obhut von Pflegeeltern oder des Jugendwohlfahrtsträgers gemäß § 41a Abs 10 NAG .....	349
15.3.11	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ für Familienangehörige von niedergelassenen Drittstaatsangehörigen (§ 46 Abs 1 und 3) .....	350
15.3.12	„Rot-Weiß-Rot – Karte plus“ für Angehörige von ÖsterreicherInnen bzw EWR-BürgerInnen mit „Niederlassungsbewilligung – Angehöriger“ gemäß § 47 Abs 4 und § 56 Abs 3 NAG .....	350
15.3.13	Weitergeltung von Aufenthaltstiteln nach früheren Bestimmungen als „Rot-Weiß-Rot-Karte plus“ gemäß § 11 NAG-DV .....	351
15.4	„Niederlassungsbewilligung“ .....	351
15.5	„Niederlassungsbewilligung – ausgenommen Erwerbstätigkeit“ .....	352
15.6	„Niederlassungsbewilligung – Künstler“ .....	352
15.7	„Niederlassungsbewilligung – Sonderfälle unselbständiger Erwerbstätigkeit“ .....	352
15.8	„Niederlassungsbewilligung – Forscher“ .....	353
15.9	„Niederlassungsbewilligung – Angehöriger“ .....	353
15.10	„Aufenthaltstitel Familienangehöriger“ .....	354
15.11	Aufenthaltsbewilligungen .....	354
15.11.1	„Aufenthaltsbewilligung für unternehmensintern transferierte Arbeitnehmer“ gemäß §§ 58 und 58a NAG .....	354
15.11.2	„Aufenthaltsbewilligung Betriebsentsandter“ gemäß § 59 NAG .....	356
15.11.3	„Aufenthaltsbewilligung Selbständiger“ gemäß § 60 NAG .....	356
15.11.4	„Aufenthaltsbewilligung Sonderfälle unselbständiger Erwerbstätigkeit“ gemäß § 62 NAG .....	356

15.11.5 „Aufenthaltsbewilligung Schüler“ gemäß § 63 NAG .....	356
15.11.6 „Aufenthaltsbewilligung Studierender“ gemäß § 64 NAG .....	357
15.11.7 „Aufenthaltsbewilligung Sozialdienstleistender“ gemäß § 66 NAG .....	357
15.11.8 „Aufenthaltsbewilligung Familiengemeinschaft“ gemäß § 69 NAG .....	357
15.12 „Daueraufenthalt – EU“ gemäß § 45 NAG .....	357
15.13 Aufenthaltskarte und Daueraufenthaltskarte .....	358
15.14 Asylberechtigte und subsidiär Schutzberechtigte .....	358
15.15 AsylwerberInnen .....	358
15.16 „Aufenthaltsberechtigung“ .....	358
15.17 „Aufenthaltsberechtigung plus“ .....	359
15.18 „Aufenthaltsberechtigung besonderer Schutz“ .....	359
Sachregister .....	361