

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XXV

## Kapitel I

1. Vorgehen bei Lösung einer arbeitsrechtlichen Frage .....	1
2. Notwendige und zweckmäßige Schriftform im Arbeitsrecht .....	1
3. „Schnuppern“ vor Beginn des Arbeitsverhältnisses .....	3
4. Geschlechtsneutrale und diskriminierungsfreie Stellenausschreibung sowie Gleichbehandlung .....	5
5. Vorstellungskosten .....	23
6. Personalfragebogen, Eintrittsgespräch .....	25
7. Rücktritt vom Arbeitsvertrag .....	27
8. Abwerbung und Datenmissbrauch .....	28
9. Welcher KV kommt zur Anwendung? .....	30
9.1. Arbeitsrechtliche Regelungen für Betriebe, für die kein KV anwendbar ist .....	35
9.2. Auslegung von KV .....	38
10. Arbeiter- oder Angestelltenstatus? .....	40
10.1. Verbliebene Unterschiede .....	40
10.2. Definition des Angestellten .....	41
10.3. Ehrenangestellte .....	44
11. Einstufung nach dem jeweiligen KV .....	46
11.1. Einstufung nach der tatsächlich auszuübenden Tätigkeit .....	46
11.2. Rechtsprechung zu bestimmten Tätigkeitsmerkmalen .....	47
11.3. Vordienstzeiten .....	48
11.4. Mischverwendung .....	49
11.5. Einstufung nach Abschluss der Lehrzeit bei Fehlen einer erfolgreich abgelegten Lehrabschlussprüfung .....	49
11.6. Verfall, Strafbarkeit und Schadenersatz bei unrichtiger Einstufung .....	51
12. Arbeitsvertrag oder Dienstzettel? .....	52
13. Gesetzlicher Mindestinhalt eines Arbeitsvertrages .....	54
13.1. Gesetzlicher Mindestinhalt eines freien Arbeitsvertrages .....	55
14. Vorschläge zur optimalen Gestaltung des Arbeitsvertrages .....	56
14.1. Geeignetes Muster, verständliche Regelungen, deutsche Sprache, zwingende Vorgaben und Rechtsunwirksamkeit .....	56

14.2.	Vereinbarung einer Probezeit .....	59
14.2.1.	Angestellte .....	59
14.2.2.	Arbeiter .....	59
14.2.3.	Lehrlinge .....	59
14.2.4.	Allgemeines zur Probezeit .....	60
14.3.	Befristung des Arbeitsvertrages .....	64
14.3.1.	Befristung nach dem MSchG, GIBG und BEinstG .....	67
14.3.2.	Kettenverträge und KAPOVAZ .....	70
14.3.3.	Vordienstzeitenanrechnung .....	73
14.4.	Dringend ratsame Vereinbarungen bei befristeten Arbeitsverhältnissen .....	74
14.5.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten sowie Ausdehnung der Kündigungsfrist .....	77
14.5.1.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten .....	77
14.5.2.	Ausdehnung der Kündigungsfrist .....	78
14.6.	Ausbildungskostenrückerstattung .....	79
14.7.	Verfallsvereinbarung .....	83
14.8.	Vereinbarung der Arbeitszeit .....	84
14.8.1.	Arbeitszeit und Mehrfachbeschäftigung .....	86
14.8.2.	Teilzeitbeschäftigung .....	86
14.8.2.1.	Geringfügig Beschäftigte .....	88
14.8.2.1.1.	Kurzfristige haushaltstypische Dienstleistungen (Dienstleistungsscheck) .....	89
14.8.2.2.	Altersteilzeit .....	90
14.8.2.2.1.	Grundsätze .....	90
14.8.2.2.2.	„Teilpension“ bzw. erweiterte Altersteilzeit ab 1.1.2016 .....	92
14.8.2.2.3.	Allgemeines und Rechtsprechung zur Altersteilzeit .....	94
14.8.2.3.	Fallweise Beschäftigte .....	97
14.8.2.4.	Ferialpraktikanten .....	98
14.9.	Überstunden .....	101
14.9.1.	Gesetzliche oder kollektivvertragliche Verpflichtung zur Leistung von Überstunden .....	101
14.9.2.	Vereinbarung der Leistungsverpflichtung .....	102
14.9.3.	Beschränkung der Leistungsmöglichkeiten .....	102
14.9.4.	Vereinbarung der Widerrufbarkeit des Überstundenpauschales .....	104
14.9.5.	Verfall von Überstundenentgelt .....	105
14.9.6.	Zeitausgleich und Überstundenentgelt .....	106
14.9.7.	All-in-Vereinbarung und Deckungsprüfung .....	108
14.9.8.	Nachforderung von Überstundenentgelt .....	112

14.10.	Konkurrenzklauseel .....	113
14.10.1.	Konkurrenzklauseel und Konkurrenzverbot .....	113
14.10.2.	Interessenabwägung .....	115
14.10.3.	Wirksamkeit der Konkurrenzklauseel durch bezahlte Karenz .....	116
14.10.4.	Konventionalstrafe oder Unterlassungsanspruch, richterliches Mäßigungsrecht .....	117
14.10.5.	Konkurrenzierung und unlauterer Wettbewerb ...	118
14.10.6.	Vorbereitungshandlungen zur konkurrenzierenden Tätigkeit .....	119
14.11.	Konventionalstrafe .....	121
14.12.	Verwendung .....	122
14.13.	Arbeitsort .....	122
14.14.	Betriebssperre und Urlaub .....	124
14.15.	Widerrufs- und Unverbindlichkeitsvorbehalt bei freiwilligen Leistungen .....	125
14.15.1.	Vereinbarung und regelmäßige Mitteilung des Vorbehalts .....	125
14.15.2.	Bestehende freiwillige Leistungen und neu eintretende AN .....	131
14.15.3.	Entfall der freiwilligen Leistungen im letzten Arbeitsjahr .....	132
14.15.4.	Unkenntnis des AG und irrtümliche Besserstellung .....	133
14.15.5.	Weitere Grenzen der Entstehung von Rechtsansprüchen (entgeltferne Leistungen, Rauchpausen etc.) .....	134
14.15.6.	Grenzen des Widerrufs .....	136
14.16.	Missbräuchliche Nutzung des PC sowie des Zugangs zum Internet und des Telefons .....	138
14.17.	Home-Office (Telearbeit) .....	141
14.18.	Recht am eigenen Bild .....	146
14.19.	Geheimhaltungsvereinbarungen .....	147
14.20.	Bekleidungsregeln bzw. Vorgaben zum äußeren Erscheinungsbild des AN .....	148
15.	Das Scheinarbeitsverhältnis .....	151
15.1.	Zum Begriff des „Arbeitsverhältnisses“ .....	152
15.2.	Fallgruppen aus der Rechtsprechung zum Scheinarbeitsverhältnis .....	153
15.2.1.	Gewerberechtlicher Geschäftsführer mit Scheinarbeitsvertrag .....	153

15.2.2.	Betätigung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft bzw. im Familienkreis, Gefälligkeitsdienste und Ausbildung .....	154
15.3.	Fragliche AG-Eigenschaft .....	158
15.4.	Unterlassene Anmeldung bei der ÖGK .....	159
16.	Arbeitsvertrag – Werkvertrag .....	160
17.	Der freie Arbeitsvertrag .....	164
17.1.	Allgemeines .....	164
17.2.	Angleichungen seit 1.1.2008 .....	168
17.3.	Arbeitsrechtliche Ansprüche bei „Umwandlung“ in einen Arbeitsvertrag .....	168
18.	Ausländerbeschäftigung .....	174
18.1.	Vom Geltungsbereich des AuslBG ausgenommene Ausländer .....	174
18.1.1.	Aufenthaltstitel in Kartenform .....	182
18.1.2.	Unzulässige Umgehung des AuslBG .....	182
18.2.	AN-Ähnlichkeit .....	184
18.3.	Rot-Weiß-Rot-Karte .....	187
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 Schüler, Studenten, 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 bei Wegfall der Beschäftigungsbewilligung .....	200
18.14.	Melde-, Auskunfts- und Bereithaltungspflichten .....	201
18.15.	Strafbestimmungen und zentrale Verwaltungsstrafevidenz ....	202
18.16.	Die Haftung des Generalunternehmers .....	205
18.17.	Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten .....	206
18.18.	EU-Erweiterung und Ausländerbeschäftigung .....	207
18.18.1.	Freier Dienstleistungsverkehr .....	208

## Kapitel II

19.	Drittschuldnererklärung und Lohnpfändung .....	209
19.1.	Drittschuldnererklärung .....	209
19.2.	Sonstige Mitteilungspflichten im Lohnpfändungsverfahren ....	214
19.3.	Kostenersatz für den Drittschuldner .....	214

19.4.	Berechnungsgrundlage für das Existenzminimum .....	215
19.5.	Existenzminimum .....	216
19.6.	Sonderzahlungen und Jubiläumsgelder .....	217
19.7.	Abfertigung, Vergütung für offenen Resturlaub .....	218
19.8.	Exekution wegen gesetzlicher Unterhaltsansprüche .....	219
19.9.	Vorschüsse, Nachzahlungen und Zusammenrechnung .....	219
19.10.	Vormerkpflicht .....	220
19.11.	Pfändung auf Grund einer Verpfändung bzw. ohne 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 Kuraufenthalt .....	224
20.1.	Begriffserläuterung und Zuschuss zum Krankenentgelt für kleinere Unternehmen .....	224
20.2.	Arbeitsunfähigkeit .....	227
20.3.	Beachtung ärztlicher Anordnungen bzw. des Schonungs- bedarfes .....	228
20.4.	Kur- und Erholungsaufenthalte .....	231
20.5.	Erschlichene Krankenstandsbestätigung .....	231
20.6.	Mitteilungs- und Nachweispflicht .....	232
20.7.	Krankenstandsbestätigung .....	235
20.8.	Angekündigter Krankenstand .....	235
20.9.	Vorsätzlich oder grob fahrlässig herbeigeführte Krankheit (Unfall) .....	236
20.10.	Kosten eines bei entgeltfreiem Krankenstand fortlaufenden Arbeitsverhältnisses .....	238
20.10.1.	Neuer Krankenentgeltanspruch bei Beginn des nächsten Arbeitsjahres .....	239
20.10.2.	Urlaub und entgeltfreier Krankenstand .....	239
20.10.3.	Abfertigung und entgeltfreie Arbeitsunfähigkeit ....	240
20.10.4.	Sonderzahlungen bei langem Krankenstand .....	240
20.11.	Höhe der Entgeltfortzahlung .....	241
20.12.	Anwesenheitsprämien .....	243
20.13.	Krankenstand am Feiertag .....	244
20.14.	Anmerkungen zum missbräuchlichen Krankenstand .....	246
20.15.	Angestellten-Krankenstand .....	249
20.16.	Arbeiter-Krankenstand .....	252
20.17.	Lehrlings-Krankenstand .....	253
20.18.	Fristablauf der Corona-Regelungen .....	255

21. Der Detektiv im Arbeitsrecht .....	256
21.1. Beobachtungen durch Angestellte eines Detektivbüros oder andere Personen .....	256
21.2. Ersatz der Detektivkosten .....	256
21.3. Grenzen des Detektiveinsatzes .....	257
22. Arbeitsunfall .....	258
22.1. Definition .....	258
22.1.1. Eigenwirtschaftliches Interesse des AN .....	259
22.1.2. Fortbildungsveranstaltungen und betriebliche Gemeinschaftsveranstaltungen .....	262
22.1.3. Bereits vorhandene Erkrankung .....	263
22.1.4. Unvernünftiges Verhalten oder grob fahrlässige oder vorsätzliche Herbeiführung des Arbeitsunfalls .....	263
22.2. Krankenentgelt beim Arbeitsunfall .....	264
22.3. Pflichten auf Grund des Arbeitsunfalls .....	265
22.4. Strafrechtliche Folgen und Schadenersatz .....	265
22.4.1. Verwaltungsbehördliches und gerichtliches Strafverfahren .....	265
22.4.2. Schadenersatzansprüche gegen den AG .....	266
23. Rückforderung irrtümlicher Zahlungen des AG .....	269
23.1. Gutgläubigkeit des AN .....	269
23.2. Nachzahlung von Lohnsteuer .....	271
23.3. Verfall und Verjährung des Rückforderungsrechts des AG .....	272
24. Wichtige in der Person gelegene Dienstverhinderungsgründe .....	273
24.1. Schneechaos, Hochwasser und andere Elementarereignisse sowie Verkehrsstreiks .....	276
25. Schwangerschaft, Mutterschutz und Väterkarenz .....	278
25.1. Mitteilungspflicht der AN und Meldung an das Arbeitsinspektorat durch den AG .....	278
25.2. Schutzfrist und erweiterte Schutzfrist .....	280
25.3. Ruhemöglichkeit und Vorsorgeuntersuchungen .....	282
25.4. Verbotene Arbeiten .....	283
25.5. Überblick zur Karenz .....	287
25.6. Überblick zur Elternteilzeit gemäß MSchG bzw. VKG .....	293
25.6.1. Allgemeines .....	293
25.6.2. Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....	294
25.6.3. Vereinbarte Elternteilzeit .....	295
25.6.4. Elternteilzeit und Karenz .....	295
25.6.5. Meldung und Änderung der gemeldeten Dauer ...	296
25.6.6. Voraussetzungen der Elternteilzeit .....	297
25.6.7. Verwirklichung des Anspruchs auf Elternteilzeit .....	298

25.6.8.	Kündigungs- und Entlassungsschutz .....	303
25.6.9.	Fehlender Rechtsanspruch auf Elternteilzeit .....	305
25.6.10.	Elternteilzeit und andere Formen der Teilzeitbeschäftigung .....	306
25.6.11.	Berechnung der Abfertigung alt .....	308
25.7.	Kinderbetreuungsgeld, Papa-Monat und Familienzeitbonus ...	309
25.8.	Gegenüberstellung Anrechnung Karenzurlaub – Anrechnung Präsenz-, Ausbildungs- bzw. Zivildienst .....	314
25.9.	Teilweise Einbeziehung der freien AN in das MSchG .....	315
25.10.	Öffnung des VKG für „weibliche Väter“ .....	316
26.	Arbeitnehmerhaftung .....	316
26.1.	Konstitutives Anerkenntnis .....	320
26.2.	Zahlung an den geschädigten Dritten .....	321
26.3.	Geltendmachung des Ersatzanspruches gegenüber dem AN .....	322
26.4.	Schäden am firmeneigenen und privaten PKW .....	325
26.5.	Ersatzanspruch des AG gegenüber Dritten, die eine Arbeitsunfähigkeit des AN herbeiführen .....	326
27.	Urlaub .....	327
27.1.	Urlaubsvereinbarung in Arbeitstagen, Urlaubsanspruch .....	327
27.2.	Wartezeit, Urlaubsausmaß und Vordienstzeitenanrechnung ....	332
27.3.	Umstellung vom Arbeitsjahr auf das Kalenderjahr .....	337
27.4.	Urlaubsverjährung .....	338
27.5.	Erkrankung während des Urlaubs und eines Zeitausgleichs ...	339
27.6.	Vergütung des nicht verbrauchten Urlaubs .....	341
27.6.1.	Ersatzleistung und Rückverrechnung bei Urlaubsvorgriffen .....	341
27.6.2.	Die Berechnung der Ersatzleistung .....	343
27.6.3.	Entfall der Ersatzleistung .....	345
27.7.	Die verbotene Urlaubsablöse .....	346
27.8.	Urlaubsentgelt .....	347
27.9.	Aufzeichnungspflicht .....	350
27.10.	Kürzbarkeit des Urlaubsanspruches und unbezahlter Urlaub .....	351
27.11.	Betriebsurlaub .....	353
27.12.	Dienstfreistellung und Urlaub .....	354
27.13.	Verbrauch von Urlaub während der Kündigungsfrist .....	357
28.	Pflegefreistellung .....	357
29.	Versetzung .....	361
29.1.	Versetzung mit bzw. ohne Vertragsänderung .....	361
29.2.	Mitwirkung des Betriebsrates bei Versetzungen .....	363
29.3.	Zum Begriff der „Verschlechterung“ .....	366

29.4.	Folgepflicht bei Betriebsverlegung oder Zuweisung eines anderen Arbeitsortes .....	368
29.5.	Begrenztes Aufgriffsrecht bei einer Versetzung .....	371
30.	Arbeitszeitrecht .....	372
30.1.	Ausnahmen für leitende Angestellte im Arbeitszeitrecht und ArbVG sowie für sonstige AN und Familienangehörige ...	372
30.2.	Arbeitszeit und Normalarbeitszeit .....	380
30.2.1.	Andere Verteilung der Normalarbeitszeit .....	381
30.2.2.	Gleitende Arbeitszeit .....	382
30.2.3.	Schichtarbeit .....	386
30.3.	Ruhepausen, Beginn und Ende der Arbeitszeit sowie Reisezeiten .....	386
30.3.1.	Ruhepausen .....	386
30.3.1.1.	Rauchpausen .....	387
30.3.2.	Beginn der Arbeitszeit .....	388
30.3.3.	Reisezeiten .....	390
30.3.4.	Flexible Normalarbeitszeit (KV-Durchrechnungsmodell) .....	392
30.4.	Höchstausmaß der zulässigen Überstunden .....	393
30.4.1.	Der Mehrarbeitszuschlag .....	396
30.4.1.1.	Vermeidung des Mehrarbeitszuschlags .....	397
30.4.1.2.	Sonstige Regelungen zum Mehrarbeitszuschlag ....	400
30.4.2.	Informationspflicht gegenüber Teilzeitbeschäftigten .....	401
30.5.	Arbeitsbereitschaft und Rufbereitschaft .....	401
30.6.	Wochenend- und Feiertagsruhe .....	403
30.7.	EU-Nachtarbeits-Anpassungsgesetz .....	410
30.8.	Aufzeichnungs- und Aushangpflichten sowie Strafbestimmungen im Arbeitszeitrecht .....	412
30.9.	Sonderbestimmungen für Jugendliche .....	416
30.10.	Kurzarbeit .....	417
30.10.1.	Kurzarbeit während der Corona-Krise .....	421
30.11.	Krisenmanagement ohne Jobabbau .....	421
30.12.	Verstöße gegen das österreichische Arbeitszeitrecht im Ausland .....	423
31.	Lohn- und Gehaltszahlung .....	423
31.1.	Anspruchsvoraussetzungen, Ort der Entgeltleistung und Lohnabrechnung sowie Ersatz von Kosten des AN .....	423
31.2.	Fälligkeit des Arbeitsentgeltes .....	427
31.3.	Folgen der verspäteten Auszahlung .....	428
31.4.	Auszahlung an Dritte .....	430
31.5.	Vorschuss und Darlehen .....	431



31.6.	Anspruchslohn und Beitragsprüfung .....	431
31.7.	Provisionen .....	434
31.8.	Fortzahlung des Entgelts bei Arbeitsverhinderung aus Gründen, die auf Seiten des AG liegen .....	437
31.9.	Sonderzahlungen .....	440
31.9.1.	Rechtsgrundlage der Sonderzahlungen .....	440
31.9.2.	Sonderzahlungen und entgeltfreie Zeiten .....	442
31.9.3.	Berechnung, Fälligkeit und Rückverrechnung der Sonderzahlungen .....	444
31.9.4.	Berechnung der Sonderzahlungen bei unter- jährigem Wechsel vom Lehrling zum Arbeit- nehmer oder Umstellungen der Arbeitszeit .....	445
31.9.5.	Entfall des Anspruchs auf Sonderzahlungen .....	447
31.10.	Sonderevereinbarungen zum Entgelt .....	448
31.11.	Anrechnungsvereinbarung .....	449
31.12.	Abrechnung im Todesfall .....	450
32.	Nachrichtenloses Fernbleiben von der Arbeit .....	452
33.	Arbeitnehmerschutz .....	456
33.1.	Begriffe .....	458
33.1.1.	Arbeitsstätte .....	458
33.1.2.	Betrieb .....	459
33.2.	Arbeitsstättenverordnung (AStV) .....	459
33.2.1.	Sozialeinrichtungen und sanitäre Vorkehrungen .....	460
33.2.2.	Erste Hilfe und Brandschutz .....	464
33.2.3.	Allgemeine Bestimmungen für Arbeitsstätten (§§ 2–15 AStV) .....	467
33.2.4.	Anforderungen an Arbeitsräume .....	468
33.2.5.	Nichtraucherschutz .....	470
33.3.	Evaluierung .....	471
33.3.1.	Sonderevaluierungen nach MSchG und KJBG .....	473
33.3.2.	Beratung und Unterstützung bei der Evaluierung ...	473
33.4.	Präventivdienste .....	474
33.4.1.	Ausmaß der Präventionszeit .....	475
33.4.2.	Kostenlose Begehung .....	476
33.4.3.	Präventivdienste und Evaluierung sowie Haftung .....	477
33.5.	Information und Unterweisung sowie Pflichten der AN .....	478
33.5.1.	Information und Unterweisung der AN (§ 12 ASchG) .....	478
33.5.2.	Unterweisung (§ 14 ASchG) .....	478
33.5.3.	Pflichten der AN (§ 15 ASchG, § 3 Abs. 9 PSA-V) .....	479

33.6.	Aufzeichnungs-, Melde- und Aushangpflichten im Arbeitnehmerschutz .....	479
33.6.1.	Aufzeichnungspflichten .....	479
33.6.2.	Meldepflichten an die AUVA .....	480
33.6.3.	Meldepflichten an das Arbeitsinspektorat nach dem ASchG .....	480
33.6.4.	Aushangpflichten .....	480
33.7.	Sicherheitsvertrauenspersonen (§§ 10, 11 ASchG) und Arbeitsschutzausschuss (§ 88 Abs. 1 ASchG) .....	481
33.7.1.	Sicherheitsvertrauenspersonen .....	481
33.7.2.	Arbeitsschutzausschuss .....	483
33.8.	Die Bestellung von verantwortlichen Beauftragten .....	483
33.9.	Die Bildschirmarbeits-Verordnung (BS-V) .....	485
33.10.	Bauarbeitenkoordinationsgesetz (BauKG) .....	487
33.10.1.	Allgemeines .....	487
33.10.2.	Koordinationspflichten im geltenden Recht .....	488
33.10.3.	Die Pflichten des Bauherrn .....	488
33.10.4.	Der Planungs- und der Baustellenkoordinator .....	488
33.10.5.	Der Sicherheits- und Gesundheitsschutzplan (§ 7 BauKG) .....	490
33.11.	Überblick zu den Rechtsquellen des Arbeitnehmerschutzes .....	491
33.11.1.	ASchG .....	491
33.11.2.	Verordnungen .....	492
33.11.3.	Rechtsquellen zum Vollzug des Arbeitnehmerschutzrechts .....	494
33.11.3.1.	Arbeitsinspektionsgesetz (ArbIG) und Pflichten der Arbeitsinspektion – Helfen statt anzeigen .....	494
33.11.3.2.	Die Aufgaben des Arbeitsinspektorats im Einzelnen .....	495
33.11.3.3.	Arbeitgeberpflichten im Bereich der Arbeitsinspektion .....	496
33.11.3.4.	Strafbestimmungen und vorzeitiger Austritt .....	497
33.12.	Anhänge zum Arbeitnehmerschutz (Adressen, Formulare, Telefonnummern etc.) .....	498
34.	Alkohol am Arbeitsplatz .....	500
34.1.	Mögliche Rechtsfolgen .....	500
34.2.	Entlassung wegen Trunkenheit .....	501
34.3.	Vorgangsweise in der Praxis .....	503
34.4.	Führerscheinentzug und Entlassung .....	504

### Kapitel III

35. Arbeitskräfteüberlassung .....	507
35.1. Begriffsbestimmung und Ausnahmen .....	507
35.2. Pflichten im Bereich des Überlassers und des Beschäftigers .....	510
35.3. Vertragliche Vereinbarungen .....	523
35.4. Haftung des Beschäftigers .....	525
35.5. Haftpflicht des Überlassers für Schäden, welche die Arbeitskraft verursacht hat .....	525
35.6. Überlassung von Arbeitskräften aus EU-Staaten nach Österreich .....	526
35.7. Versicherungspflicht bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung .....	528
35.8. Zur Zulässigkeit der Sub- und Kettenüberlassung .....	528
36. Arbeitsvertragsrechtsanpassungsgesetz – AVRAG, LSD-BG .....	532
36.1. Betriebsübergang .....	532
36.1.1. Rechtslage vor dem 1.7.1993 .....	532
36.1.1.1. Übernahmevereinbarung außerhalb des Anwendungsbereiches des AVRAG (Dreiparteieneinigung) .....	533
36.1.2. Details zur Eintrittsautomatik .....	533
36.1.3. Zum Begriff des „Überganges“ .....	534
36.1.4. Hinweise zur Vermeidung der Anwendbarkeit des AVRAG .....	541
36.1.5. Zeitpunkt und Beweis des Übergangs .....	542
36.2. Rechtsfolgen des automatischen Vertragseintritts .....	543
36.2.1. KV und Betriebsübergang .....	543
36.2.2. Einjährige Verschlechterungssperre .....	544
36.2.3. Kündigung und einvernehmliche Lösung anlässlich des Übergangs des Unternehmens .....	546
36.2.4. Widerspruchsrecht und Selbstkündigung .....	548
36.2.5. Betriebsübergang und betriebliche Pensions- zusagen .....	551
36.3. Haftung bei Betriebsübergang .....	552
36.3.1. Regressanspruch des Erwerbers .....	554
36.4. Ansprüche der in Österreich tätigen AN gegen ausländische AG ohne Sitz in Österreich .....	555
36.4.1. Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfung .....	555
36.5. Bildungskarenz und andere Freistellungsformen gemäß AVRAG .....	570
36.6. Sonstige Regelungen im AVRAG .....	579

## Kapitel IV

37. Einseitige Willenserklärungen	
(Kündigung, Entlassung, vorzeitiger Austritt) .....	581
37.1. Zugang einseitiger Willenserklärungen .....	581
37.2. Auslegung einseitiger Willenserklärungen .....	584
37.3. Formvorschriften bei einseitigen Willenserklärungen .....	584
38. Zeitliche Aspekte bei der Beendigung	
des Arbeitsverhältnisses .....	585
38.1. Anrechenbare Zeiten für den Abfertigungsanspruch .....	585
38.2. Erreichung eines neuen Arbeitsjahres während	
der Kündigungsfrist .....	585
39. Pensionierung und „automatische“ Beendigung	
des Arbeitsverhältnisses .....	586
39.1. Gesuch des AN um Kündigung des AG .....	587
39.2. Beendigung des Arbeitsverhältnisses einer Frau wegen	
Pensionierung und Diskriminierung nach dem Geschlecht ....	588
40. Einschränkungen des Kündigungsrechts des AG .....	590
40.1. Überblick zum besonderen Kündigungsschutz .....	590
40.2. Überblick zum allgemeinen Kündigungsschutz .....	591
41. Kündigung .....	593
41.1. AG- und AN-Kündigung .....	593
41.1.1. Verständigung des BR .....	597
41.1.2. Auflösung des Arbeitsverhältnisses während	
eines Krankenstandes .....	602
41.1.3. Kündigung während desurlaubes .....	606
41.1.4. Freizeit während der Kündigungsfrist .....	607
41.1.5. Details zur Kündigungsfrist und Folgen	
der Nichteinhaltung .....	608
41.1.6. Handlungsunfähigkeit des AN .....	615
41.1.6.1. Altersgrenzen .....	615
41.1.6.2. Einschränkungen der Handlungsfähigkeit	
bei Volljährigen .....	616
41.1.7. Teilkündigung .....	617
41.2. Verschlechterungsvereinbarung und Änderungskündigung ...	617
41.3. Frühwarnsystem .....	622
41.4. Auflösungsabgabe .....	626
41.5. Eventualkündigung .....	627
41.6. Aussetzung und Wiedereinstellungszusage .....	630
41.7. Der besondere Kündigungsschutz .....	634
41.7.1. Kündigungsschutz eines Behinderten .....	634
41.7.1.1. Besondere Kündigungsfrist und zustimmungs-	
freie Kündigung eines Behinderten .....	638

41.7.1.2.	Vorherige Zustimmung des Behinderten-	
	ausschusses zur beabsichtigten Kündigung .....	639
41.7.1.3.	Nachträgliche Zustimmung des Behinderten-	
	ausschusses zur ausgesprochenen Kündigung .....	641
41.7.1.4.	Gang des Verfahrens .....	643
41.7.2.	Kündigungsschutz von Präsenz- und Zivildienern ...	645
41.7.2.1.	Meldepflicht und Bestandschutz .....	645
41.7.2.2.	Kündigung mit gerichtlicher Zustimmung .....	647
41.7.2.3.	Zur Bekanntgabe eines ausländischen nicht	
	geschützten Militärdienstes .....	648
41.7.3.	Kündigungsschutz nach MSchG und VKG .....	648
41.7.3.1.	Beginn und Ende des Kündigungsschutzes .....	649
41.7.3.2.	Gerichtliche Zustimmung zur Kündigung	
	nach dem MSchG und VKG .....	652
41.7.4.	Kündigungsschutz nach dem ArbVG .....	654
41.7.4.1.	Geschützter Personenkreis .....	654
41.7.4.2.	Gründe für die Zustimmung zur Kündigung .....	656
41.7.5.	Kündigungsschutz nach dem AVRAG	
	(Hospiz-Karenz) .....	657
41.8.	Allgemeiner Kündigungsschutz .....	659
41.8.1.	Ausnahmen vom allgemeinen Kündigungs-	
	schutz .....	659
41.8.2.	Anfechtungsfrist, Anfechtungsklage und	
	Endabrechnung	
	des Arbeitsverhältnisses .....	660
41.8.3.	Motivkündigung .....	663
41.8.4.	Sozialwidrige Kündigung .....	668
41.8.4.1.	Zum Begriff der „Sozialwidrigkeit“ .....	668
41.8.4.2.	Persönliche Kündigungsgründe .....	675
41.8.4.3.	Betriebliche Kündigungsgründe .....	680
41.8.4.4.	Sozialvergleich und soziale Gestaltungspflicht .....	683
41.8.4.5.	Kündigung von AN, die nach dem vollendeten	
	50. Lebensjahr eingestellt werden .....	685
41.8.4.6.	Überblick zur Kündigungsanfechtung wegen	
	Sozialwidrigkeit .....	686
41.9.	Kündigung und Insolvenz .....	688
41.10.	Schutz für Hinweisgeber .....	690
42.	Entlassung .....	693
42.1.	Allgemeines zur Entlassung .....	693
42.1.1.	Unverzüglichkeit, Dauertatbestand und	
	Nachschieben von Entlassungsgründen .....	696
42.1.2.	Begründung, Beweislast und Rücknahme	
	einer Entlassung .....	701

42.1.3.	Entlassung von Angestellten in gehobener Stellung und Außendienstmitarbeitern .....	703
42.1.4.	Verwarnung und Ankündigung von Pflichtverletzungen .....	704
42.1.5.	Außerdienstliches Verhalten als Entlassungsgrund .....	707
42.1.6.	Selbstkündigung und einvernehmliche Lösung bei Vorliegen von Entlassungsgründen .....	708
42.1.7.	Wiedereinstellung nach einer gerechtfertigten Entlassung .....	710
42.1.8.	Mitverschulden an der Entlassung .....	710
42.1.9.	Entlassung während der Kündigungsfrist .....	713
42.2.	Entlassung eines Angestellten .....	713
42.3.	Entlassung eines Arbeiters .....	729
42.4.	Vorzeitige Auflösung des Lehrverhältnisses durch den Lehrberechtigten .....	733
42.4.1.	Die Auflösung nach § 15 Abs. 3 BAG (Entlassung) .....	733
42.4.2.	Die außerordentliche Auflösung von Lehrverhältnissen .....	736
42.4.2.1.	Voraussetzungen einer rechtswirksamen außerordentlichen Auflösung .....	737
42.4.2.2.	Mitteilungspflichten nach der außerordentlichen Auflösung (§ 15a Abs. 7 BAG) und Vermittlung eines neuen Ausbildungsplatzes (§ 38e AMSG) ....	739
42.4.2.3.	Zum rechtlichen Charakter der außerordentlichen Auflösung .....	739
42.4.2.4.	Außerordentliche Auflösung während eines Krankenstands (§ 17a Abs. 8 BAG) .....	741
42.4.2.5.	Außerordentliche Auflösung durch den Lehrling ....	741
42.5.	Verschuldete und unverschuldete Entlassung .....	743
42.6.	Allgemeiner Entlassungsschutz .....	744
42.7.	Besonderer Entlassungsschutz .....	746
42.7.1.	Allgemeines und fehlender Entlassungsschutz bei Behinderten .....	746
42.7.2.	Präsenz- und Zivildienstler .....	749
42.7.3.	Entlassungsschutz nach dem ArbVG .....	751
42.7.4.	Entlassungsschutz nach dem MSchG und dem VKG .....	754
42.7.5.	Entlassungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz) .....	756

42.7.6.	Folgen einer ungerechtfertigten Entlassung .....	757
42.7.6.1.	Allgemeines .....	757
42.7.6.2.	Kündigungsschädigung .....	757
43.	Einvernehmliche Beendigung eines Arbeitsverhältnisses .....	763
43.1.	Formvorschriften bei der einvernehmlichen Lösung .....	766
44.	Austritt .....	768
44.1.	Vorzeitiger Austritt des Angestellten .....	771
44.2.	Vorzeitiger Austritt des Arbeiters .....	779
44.3.	Vorzeitiger Austritt des Lehrlings .....	779
44.4.	Der ungerechtfertigte vorzeitige Austritt .....	781
44.5.	Rechtsfolgen eines gerechtfertigten sowie eines ungerechtfertigten vorzeitigen Austritts .....	783
44.6.	Austritt von AN mit besonderem Bestandschutz .....	783
45.	Abfertigung .....	784
45.1.	Anrechnungsbestimmungen .....	786
45.2.	Berechnung der Abfertigung .....	789
45.3.	Fälligkeit der Abfertigung .....	794
45.4.	Abfertigung bei Auflösung des Unternehmens .....	794
45.5.	Abfertigung bei Tod des AN .....	795
45.6.	Abfertigung NEU .....	796
45.6.1.	Erfasste Personen (§ 1 BMSVG) .....	796
45.6.2.	Zu den bisherigen Arbeitsverhältnissen (§ 46 Abs. 3 BMSVG) .....	797
45.6.3.	Beitragsrecht (§§ 6 und 7 BMSVG) .....	799
45.6.4.	Die Betriebliche Vorsorgekasse (BV-Kasse – §§ 18 ff. BMSVG) .....	805
45.6.5.	Auswahl der BV-Kasse (§§ 9 und 10 BMSVG) .....	806
45.6.6.	Der Beitrittsvertrag (§§ 11 ff. BMSVG) .....	809
45.6.7.	Leistungsrecht (§§ 14 ff. BMSVG) .....	810
45.6.8.	Übertritt in das neue Abfertigungsrecht (§ 47 BMSVG) .....	814
45.6.9.	Bestehende, für den AN günstigere Abfertigungs- regelungen (§ 48 Abs. 2 BMSVG) .....	818
45.6.10.	Rechtsstreit um die Abfertigung (§ 50 Abs. 1 Z 7 ASGG) .....	819
45.6.11.	Steuerrechtliche Regelungen .....	820
45.6.12.	Hinweise für die betriebliche Praxis .....	820
45.6.13.	Informationsmöglichkeiten zur Abfertigung „Neu“ .....	821
45.6.14.	Liste der BV-Kassen .....	821
46.	Verzicht und Vergleich .....	822
47.	Verfall .....	826

## Inhaltsverzeichnis

---

48. Ausstellung eines Dienstzeugnisses .....	834
49. Arbeitsbescheinigung und Lohnzettel .....	841
50. Über das Verhalten bei arbeitsrechtlichen Konflikten .....	841
50.1. Konflikte mit einzelnen AN .....	841
50.2. Streik .....	847
51. Verzugszinsen bei arbeitsrechtlichen Ansprüchen .....	850

### Kapitel V

52. Überblick zum BAG .....	853
53. Überblick zur Betriebsverfassung .....	861
54. Begünstigte Behinderte .....	889
54.1. Ausgleichstaxe .....	889
54.1.1. Zum Begriff des AG i.S.d. BEinstG .....	890
54.1.2. Zum Begriff des AN i.S.d. BEinstG .....	890
54.1.3. Ausnahmen von der Einrechnung in die Pflichtzahl .....	892
54.1.4. Erfüllung der Beschäftigungspflicht .....	893
Anhang – Musterformulierungen .....	897
Internetadressen zum Arbeits- und Sozialrecht .....	951
Stichwortverzeichnis .....	953