



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	6
5. Vorstellungskosten	22
6. Personalfragebogen	23
7. Rücktritt vom Arbeitsvertrag	26
8. Abwerbung und Datenmissbrauch	28
9. Welcher KV kommt zur Anwendung?	29
9.1. Arbeitsrechtliche Regelungen für Betriebe, für die kein KV anwendbar ist	35
9.2. Auslegung von KV	39
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 auszublenden 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 Rechts- unwirksamkeit	56
14.2. Vereinbarung einer Probezeit	59
14.2.1. Angestellte	59
14.2.2. Arbeiter	59



Inhaltsverzeichnis

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, GlBG und BEinstG	67
14.3.2.	Kettenverträge und KAPOVAZ	69
14.3.3.	Vordienstzeitenanrechnung	72
14.4.	Dringend ratsame Vereinbarungen bei befristeten Arbeitsverhältnissen	73
14.5.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten sowie Ausdehnung der Kündigungsfrist	76
14.5.1.	Kündigung zum 15. oder Monatsletzten	76
14.5.2.	Ausdehnung der Kündigungsfrist	78
14.6.	Ausbildungskostenrückerstattung	79
14.7.	Verfallsvereinbarung	82
14.8.	Vereinbarung der Arbeitszeit	83
14.8.1.	Arbeitszeit und Mehrfachbeschäftigung	85
14.8.2.	Teilzeitbeschäftigung	86
14.8.2.1.	Geringfügig Beschäftigte	87
14.8.2.1.1.	Kurzfristige haushaltstypische Dienstleistungen (Dienstleistungsscheck)	88
14.8.2.2.	Altersteilzeit	89
14.8.2.2.1.	Grundsätze	89
14.8.2.2.2.	„Teilpension“ bzw. erweiterte Altersteilzeit ab 1.1.2016	91
14.8.2.3.	Allgemeines und Rechtsprechung zur Altersteilzeit	92
14.8.2.3.	Fallweise Beschäftigte	96
14.8.2.4.	Ferialpraktikanten	97
14.9.	Überstunden	99
14.9.1.	Gesetzliche oder kollektivvertragliche Verpflichtung zur Leistung von Überstunden	100
14.9.2.	Vereinbarung der Leistungsverpflichtung	100
14.9.3.	Beschränkung der Leistungsmöglichkeiten	101
14.9.4.	Vereinbarung der Widerrufbarkeit des Überstundenpauschales	102
14.9.5.	Verfall von Überstundenentgelt	103
14.9.6.	Zeitausgleich und Überstundenentgelt	104
14.9.7.	All-in-Vereinbarung und Deckungsprüfung	106
14.9.8.	Nachforderung von Überstundenentgelt	110
14.10.	Konkurrenzklausel	111
14.10.1.	Konkurrenzklausel und Konkurrenzverbot	111
14.10.2.	Interessenabwägung	113
14.10.3.	Wirksamkeit der Konkurrenzklausel durch bezahlte Karenz	114



Inhaltsverzeichnis

14.10.4.	Konventionalstrafe oder Unterlassungsanspruch, richterliches Mäßigungsrecht	115
14.10.5.	Konkurrenzierung und unlauterer Wettbewerb ...	116
14.10.6.	Vorbereitungshandlungen zur konkurrenzierenden Tätigkeit	117
14.11.	Konventionalstrafe	118
14.12.	Verwendung	120
14.13.	Arbeitsort	120
14.14.	Betriebssperre und Urlaub	122
14.15.	Widerrufs- und Unverbindlichkeitsvorbehalt bei freiwilligen Leistungen	123
14.15.1.	Vereinbarung und regelmäßige Mitteilung des Vorbehalts	123
14.15.2.	Bestehende freiwillige Leistungen und neu eintretende AN	128
14.15.3.	Entfall der freiwilligen Leistungen im letzten Arbeitsjahr	129
14.15.4.	Unkenntnis des AG und irrtümliche Besserstellung ...	130
14.15.5.	Weitere Grenzen der Entstehung von Rechts- ansprüchen (entgeltferne Leistungen, Rauchpausen etc.)	131
14.15.6.	Grenzen des Widerrufs	134
14.16.	Missbräuchliche Nutzung des PC sowie des Zugangs zum Internet und des Telefons	136
14.17.	Home-Office (Telearbeit)	139
14.18.	Recht am eigenen Bild	143
14.19.	Geheimhaltungsvereinbarungen	144
14.20.	Bekleidungsregeln bzw. Vorgaben zum äußeren Erscheinungsbild des AN	145
15.	Das Scheinarbeitsverhältnis	149
15.1.	Zum Begriff des „Arbeitsverhältnisses“	150
15.2.	Fallgruppen aus der Rechtsprechung zum Scheinarbeits- verhältnis	152
15.2.1.	Gewerberechtlicher Geschäftsführer mit Schein- arbeitsvertrag	152
15.2.2.	Betätigung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft bzw. im Familienkreis, Gefälligkeitsdienste und Ausbildung	152
15.3.	Fragliche AG-Eigenschaft	156
15.4.	Unterlassene Anmeldung bei der ÖGK	157
16.	Arbeitsvertrag – Werkvertrag	158
17.	Der freie Arbeitsvertrag	162

Inhaltsverzeichnis

17.1.	Allgemeines	162
17.2.	Angleichungen seit 1.1.2008	165
17.3.	Arbeitsrechtliche Ansprüche bei „Umwandlung“ in einen Arbeitsvertrag	166
18.	Ausländerbeschäftigung	171
18.1.	Vom Geltungsbereich des AuslBG ausgenommene Ausländer	171
18.1.1.	Aufenthaltstitel in Kartenform	179
18.1.2.	Unzulässige Umgehung des AuslBG	179
18.2.	AN-Ähnlichkeit	181
18.3.	Rot-Weiß-Rot-Karte	184
18.4.	Beschäftigungsbewilligung	188
18.5.	Arbeitskräfteüberlassung und Ausländerbeschäftigung	190
18.6.	Arbeitserlaubnis	190
18.7.	Befreiungsschein	190
18.8.	Daueraufenthalt – EU, Niederlassungsbewilligung	191
18.9.	Sicherungsbescheinigung	192
18.10.	Ausländische Schüler, Studenten, Künstler und Aufenthaltsberechtigung plus	192
18.11.	Vorläufige Berechtigung zur Beschäftigungsaufnahme	193
18.12.	Entsendebewilligung und Entsendebestätigung	193
18.13.	Ansprüche des Ausländer bei verbotener Beschäftigung und bei Wegfall der Beschäftigungsbewilligung	195
18.14.	Melde-, Auskunfts- und Bereithaltungspflichten	197
18.15.	Strafbestimmungen und zentrale Verwaltungsstrafevidenz	198
18.16.	Die Haftung des Generalunternehmers	201
18.17.	Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten	202
18.18.	EU-Erweiterung und Ausländerbeschäftigung	202
18.18.1.	Freier Dienstleistungsverkehr	204

Kapitel II

19.	Drittschuldnererklärung und Lohnpfändung	205
19.1.	Drittschuldnererklärung	205
19.2.	Sonstige Mitteilungspflichten im Lohnpfändungsverfahren	209
19.3.	Kostenersatz für den Drittschuldner	210
19.4.	Berechnungsgrundlage für das Existenzminimum	210
19.5.	Existenzminimum	211
19.6.	Sonderzahlungen und Jubiläumsgelder	212
19.7.	Abfertigung, Vergütung für offenen Resturlaub	213
19.8.	Exekution wegen gesetzlicher Unterhaltsansprüche	213
19.9.	Vorschüsse, Nachzahlungen und Zusammenrechnung	214



Inhaltsverzeichnis

19.10. Vormerkpflicht	215
19.11. Pfändung auf Grund einer Verpfändung bzw. ohne Exekutionstitel	215
19.12. Pfändung einer übertragenen oder verpfändeten Forderung ...	216
19.13. Hinweise für die Praxis	217
19.14. Klage des AN auf gepfändete Forderungen	218
20. Entgeltfortzahlung bei Krankheit, Unglücksfällen und Kuraufenthalten	218
20.1. Begriffserläuterung und Zuschuss zum Krankenentgelt für kleinere Unternehmen	218
20.2. Arbeitsunfähigkeit	221
20.3. Beachtung ärztlicher Anordnungen bzw. des Schonungs- bedarfes	222
20.4. Kur- und Erholungsaufenthalte	225
20.5. Erschlichene Krankenstandsbestätigung	225
20.6. Mitteilungs- und Nachweispflicht	226
20.7. Krankenstandsbestätigung	228
20.8. Angekündigter Krankenstand	229
20.9. Vorsätzlich oder grob fahrlässig herbeigeführte Krankheit (Unfall)	230
20.10. Kosten eines bei entgeltfreiem Krankenstand fortlaufenden Arbeitsverhältnisses	232
20.10.1. Neuer Krankenentgeltanspruch bei Beginn des nächsten Arbeitsjahres	232
20.10.2. Urlaub und entgeltfreier Krankenstand	233
20.10.3. Abfertigung und entgeltfreie Arbeitsunfähigkeit	233
20.10.4. Sonderzahlungen bei langem Krankenstand	233
20.11. Höhe der Entgeltfortzahlung	234
20.12. Anwesenheitsprämien	237
20.13. Krankenstand am Feiertag	238
20.14. Anmerkungen zum missbräuchlichen Krankenstand	240
20.15. Angestellten-Krankenstand	243
20.16. Arbeiter-Krankenstand	245
20.17. Lehrlings-Krankenstand	246
20.18. Arbeitspflicht in der Corona-Krise, Schutzmasken, Abstände, Risikogruppen und Quarantäne	248
21. Der Detektiv im Arbeitsrecht	252
21.1. Beobachtungen durch Angestellte eines Detektivbüros oder andere Personen	252
21.2. Ersatz der Detektivkosten	252
21.3. Grenzen des Detektiveinsatzes	253





Inhaltsverzeichnis

22. Arbeitsunfall	254
22.1. Definition	254
22.1.1. Eigenwirtschaftliches Interesse des AN	255
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	268
23.3. Verfall und Verjährung des Rückforderungsrechts des AG	269
24. Wichtige in der Person gelegene Dienstverhinderungsgründe	269
24.1. Schneechaos, Hochwasser und andere Elementarereignisse sowie Verkehrsstreiks	273
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 zur Karenz	283
25.6. Überblick zur Elternteilzeit gemäß MSchG bzw. VKG	289
25.6.1. Allgemeines	289
25.6.2. Rechtsanspruch auf Elternteilzeit	290
25.6.3. Vereinbarte Elternteilzeit	291
25.6.4. Elternteilzeit und Karenz	291
25.6.5. Meldung und Änderung der gemeldeten Dauer	291
25.6.6. Voraussetzungen der Elternteilzeit	293
25.6.7. Verwirklichung des Anspruchs auf Elternteilzeit	293
25.6.8. Kündigungs- und Entlassungsschutz	299
25.6.9. Fehlender Rechtsanspruch auf Elternteilzeit	299
25.6.10. Elternteilzeit und andere Formen der Teilzeitbeschäftigung	301
25.6.11. Berechnung der Abfertigung alt	303
25.7. Kinderbetreuungsgeld, Papa-Monat und Familienzeitbonus ...	303



Inhaltsverzeichnis

25.8. Gegenüberstellung Anrechnung Karenzurlaub – Anrechnung Präsenz-, Ausbildungs- bzw. Zivildienst	308
25.9. Teilweise Einbeziehung der freien AN in das MSchG	309
25.10. Öffnung des VKG für „weibliche Väter“	310
26. Arbeitnehmerhaftung	310
26.1. Konstitutives Anerkenntnis	314
26.2. Zahlung an den geschädigten Dritten	315
26.3. Geltendmachung des Ersatzanspruches gegenüber dem AN	316
26.4. Schäden am firmeneigenen und privaten PKW	319
26.5. Ersatzanspruch des AG gegenüber Dritten, die eine Arbeitsunfähigkeit des AN herbeiführen	320
27. Urlaub	321
27.1. Urlaubsvereinbarung in Arbeitstagen	321
27.2. Wartezeit, Urlaubsmaß und Vordienstzeitanrechnung	325
27.3. Umstellung vom Arbeitsjahr auf das Kalenderjahr	330
27.4. Urlaubsverjährung	332
27.5. Erkrankung während des Urlaubs und eines Zeitausgleichs	333
27.6. Vergütung des nicht verbrauchten Urlaubs	335
27.6.1. Ersatzleistung und Rückverrechnung bei Urlaubsvorgriffen	335
27.6.2. Die Berechnung der Ersatzleistung	337
27.6.3. Entfall der Ersatzleistung	338
27.7. Die verbotene Urlaubsablöse	339
27.8. Urlaubsentgelt	340
27.9. Aufzeichnungspflicht	343
27.10. Kürzbarkeit des Urlaubsanspruches und unbezahlter Urlaub	344
27.11. Betriebsurlaub	346
27.12. Dienstfreistellung und Urlaub	347
27.13. Verbrauch von Urlaub während der Kündigungsfrist	350
28. Pflegefreistellung	351
29. Versetzung	355
29.1. Versetzung mit bzw. ohne Vertragsänderung	355
29.2. Mitwirkung des Betriebsrates bei Versetzungen	356
29.3. Zum Begriff der „Verschlechterung“	359
29.4. Folgepflicht bei Betriebsverlegung oder Zuweisung eines anderen Arbeitsortes	361
29.5. Begrenztes Aufgriffsrecht bei einer Versetzung	364
30. Arbeitszeitrecht	365
30.1. Ausnahmen für leitende Angestellte im Arbeitszeitrecht und ArbVG sowie für sonstige AN und Familienangehörige ...	365



Inhaltsverzeichnis

30.2.	Arbeitszeit und Normalarbeitszeit	373
30.2.1.	Andere Verteilung der Normalarbeitszeit	374
30.2.2.	Gleitende Arbeitszeit	375
30.2.3.	Schichtarbeit	379
30.3.	Ruhepausen, Beginn und Ende der Arbeitszeit sowie Reisezeiten	379
30.3.1.	Ruhepausen	379
30.3.1.1.	Rauchpausen	380
30.3.2.	Beginn der Arbeitszeit	381
30.3.3.	Reisezeiten	382
30.3.4.	Flexible Normalarbeitszeit	385
30.4.	Höchstausmaß der zulässigen Überstunden	386
30.4.1.	Der Mehrarbeitszuschlag	388
30.4.1.1.	Vermeidung des Mehrarbeitszuschlags	390
30.4.1.2.	Sonstige Regelungen zum Mehrarbeitszuschlag	392
30.4.2.	Informationspflicht gegenüber Teilzeitbeschäftigte(n)	394
30.5.	Arbeitsbereitschaft und Rufbereitschaft	394
30.6.	Wochenend- und Feiertagsruhe	395
30.7.	EU-Nachtarbeits-Anpassungsgesetz	402
30.8.	Aufzeichnungs- und Aushangpflichten sowie Strafbestimmungen im Arbeitszeitrecht	404
30.9.	Sonderbestimmungen für Jugendliche	408
30.10.	Kurzarbeit	409
30.10.1.	Kurzarbeit während der Corona-Krise	413
30.11.	Krisenmanagement ohne Jobabbau	417
30.12.	Verstöße gegen das österreichische Arbeitszeitrecht im Ausland	419
31.	Lohn- und Gehaltszahlung	419
31.1.	Anspruchsvoraussetzungen, Ort der Entgeltleistung und Lohnabrechnung sowie Ersatz von Kosten des AN	419
31.2.	Fälligkeit des Arbeitsentgeltes	423
31.3.	Folgen der verspäteten Auszahlung	424
31.4.	Auszahlung an Dritte	426
31.5.	Vorschuss und Darlehen	427
31.6.	Anspruchslohn und Beitragsprüfung	427
31.7.	Provisionen	431
31.8.	Fortzahlung des Entgelts bei Arbeitsverhinderung aus Gründen, die auf Seiten des AG liegen	433
31.9.	Sonderzahlungen	437
31.9.1.	Rechtsgrundlage der Sonderzahlungen	437
31.9.2.	Sonderzahlungen und entgeltfreie Zeiten	437
31.9.3.	Berechnung, Fälligkeit und Rückverrechnung der Sonderzahlungen	439



Inhaltsverzeichnis

31.9.4.	Berechnung der Sonderzahlungen bei unterjährigem Wechsel vom Lehrling zum Arbeitnehmer oder Umstellungen der Arbeitszeit	441
31.9.5.	Entfall des Anspruchs auf Sonderzahlungen	443
31.10.	Sondervereinbarungen zum Entgelt	443
31.11.	Anrechnungsvereinbarung	444
31.12.	Abrechnung im Todesfall	446
32.	Nachrichtenloses Fernbleiben von der Arbeit	447
33.	Arbeitnehmerschutz	452
33.1.	Begriffe	453
33.1.1.	Arbeitsstätte	453
33.1.2.	Betrieb	455
33.2.	Arbeitsstättenverordnung (AStV)	455
33.2.1.	Sozialeinrichtungen und sanitäre Vorkehrungen	455
33.2.2.	Erste Hilfe und Brandschutz	460
33.2.3.	Allgemeine Bestimmungen für Arbeitsstätten (§§ 2–15 AStV)	463
33.2.4.	Anforderungen an Arbeitsräume	464
33.2.5.	Nichtraucherschutz	466
33.3.	Evaluierung	466
33.3.1.	Sonderevaluierungen nach MSchG und KJBG	468
33.3.2.	Beratung und Unterstützung bei der Evaluierung	469
33.4.	Präventivdienste	469
33.4.1.	Ausmaß der Präventionszeit	470
33.4.2.	Kostenlose Begehung	472
33.4.3.	Präventivdienste und Evaluierung sowie Haftung	472
33.5.	Information und Unterweisung sowie Pflichten der AN	473
33.5.1.	Information und Unterweisung der AN (§ 12 ASchG)	473
33.5.2.	Unterweisung (§ 14 ASchG)	473
33.5.3.	Pflichten der AN (§ 15 ASchG, § 3 Abs. 9 PSA-V) ...	474
33.6.	Aufzeichnungs-, Melde- und Aushangpflichten im Arbeitnehmerschutz	474
33.6.1.	Aufzeichnungspflichten	474
33.6.2.	Meldepflichten an die AUVA	475
33.6.3.	Meldepflichten an das Arbeitsinspektorat nach dem ASchG	475
33.6.4.	Aushangpflichten	476
33.7.	Sicherheitsvertrauenspersonen (§§ 10, 11 ASchG) und Arbeitsschutzausschuss (§ 88 Abs. 1 ASchG)	477
33.7.1.	Sicherheitsvertrauenspersonen	477
33.7.2.	Arbeitsschutzausschuss	478



Inhaltsverzeichnis

33.8.	Die Bestellung von verantwortlichen Beauftragten	479
33.9.	Die Bildschirmarbeits-Verordnung (BS-V)	480
33.10.	Bauarbeitenkoordinationsgesetz (BauKG)	482
33.10.1.	Allgemeines	482
33.10.2.	Koordinationspflichten im geltenden Recht	483
33.10.3.	Die Pflichten des Bauherrn	483
33.10.4.	Der Planungs- und der Baustellenkoordinator	484
33.10.5.	Der Sicherheits- und Gesundheitsschutzplan (§ 7 BauKG)	485
33.11.	Überblick zu den Rechtsquellen des Arbeitnehmerschutzes	486
33.11.1.	ASchG	486
33.11.2.	Verordnungen	487
33.11.3.	Rechtsquellen zum Vollzug des Arbeit- nehmerschutzrechts	489
33.11.3.1.	Arbeitsinspektionsgesetz (ArbIG) und Pflichten der Arbeitsinspektion – Helfen statt anzeigen	489
33.11.3.2.	Die Aufgaben des Arbeitsinspektors im Einzelnen	490
33.11.3.3.	Arbeitgeberpflichten im Bereich der Arbeits- inspektion	492
33.11.3.4.	Strafbestimmungen und vorzeitiger Austritt	492
33.12.	Anhänge zum Arbeitnehmerschutz (Adressen, Formulare, Telefonnummern etc.)	494
34.	Alkohol am Arbeitsplatz	496
34.1.	Mögliche Rechtsfolgen	496
34.2.	Entlassung wegen Trunkenheit	497
34.3.	Vorgangsweise in der Praxis	499
34.4.	Führerscheinentzug und Entlassung	500
Kapitel III		
35.	Arbeitskräfteüberlassung	503
35.1.	Begriffsbestimmung und Ausnahmen	503
35.2.	Pflichten im Bereich des Überlassers und des Beschäftigers	506
35.3.	Vertragliche Vereinbarungen	519
35.4.	Haftung des Beschäftigers	520
35.5.	Haftpflicht des Überlassers für Schäden, welche die Arbeitskraft verursacht hat	521
35.6.	Überlassung von Arbeitskräften aus EU-Staaten nach Österreich	522
35.7.	Versicherungspflicht bei grenzüberschreitender Arbeits- kräfteüberlassung	523
35.8.	Zur Zulässigkeit der Subüberlassung	524
36.	Arbeitsvertragsrechtsanpassungsgesetz – AVRAG, LSD-BG	527
36.1.	Betriebsübergang	527
36.1.1.	Rechtslage vor dem 1.7.1993	528

Inhaltsverzeichnis

36.1.1.1.	Übernahmevereinbarung außerhalb des Anwendungsbereiches des AVRAG	528
36.1.2.	Details zur Eintrittsautomatik	529
36.1.3.	Zum Begriff des „Überganges“	530
36.1.4.	Hinweise zur Vermeidung der Anwendbarkeit des AVRAG	537
36.1.5.	Zeitpunkt und Beweis des Übergangs	538
36.2.	Rechtsfolgen des automatischen Vertragseintritts	538
36.2.1.	KV und Betriebsübergang	539
36.2.2.	Einjährige Verschlechterungssperre	540
36.2.3.	Kündigung und einvernehmliche Lösung anlässlich des Übergangs des Unternehmens	541
36.2.4.	Widerspruchsrecht und Selbstkündigung	544
36.2.5.	Betriebsübergang und betriebliche Pensionszusagen	547
36.3.	Haftung bei Betriebsübergang	547
36.3.1.	Regressanspruch des Erwerbers	549
36.4.	Ansprüche der in Österreich tätigen AN gegen ausländische AG ohne Sitz in Österreich	551
36.4.1.	Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfung	551
36.5.	Bildungskarenz und andere Freistellungsformen gemäß AVRAG	564
36.6.	Sonstige Regelungen im AVRAG	574

Kapitel IV

37.	Einseitige Willenserklärungen (Kündigung, Entlassung, vorzeitiger Austritt)	577
37.1.	Zugang einseitiger Willenserklärungen	577
37.2.	Auslegung einseitiger Willenserklärungen	579
37.3.	Formvorschriften bei einseitigen Willenserklärungen	580
38.	Zeitliche Aspekte bei der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	580
38.1.	Anrechenbare Zeiten für den Abfertigungsanspruch	580
38.2.	Erreichung eines neuen Arbeitsjahres während der Kündigungsfrist	581
39.	Pensionierung und „automatische“ Beendigung des Arbeitsverhältnisses	581
39.1.	Gesuch des AN um Kündigung des AG	583
39.2.	Beendigung des Arbeitsverhältnisses einer Frau wegen Pensionierung und Diskriminierung nach dem Geschlecht	584
40.	Einschränkungen des Kündigungsrechts des AG	586
40.1.	Überblick zum besonderen Kündigungsschutz	586
40.2.	Überblick zum allgemeinen Kündigungsschutz	586
41.	Kündigung	589



Inhaltsverzeichnis

41.1.	AG- und AN-Kündigung	589
41.1.1.	Verständigung des BR	593
41.1.2.	Auflösung des Arbeitsverhältnisses während eines Krankenstandes	599
41.1.3.	Kündigung während des Urlaubes	602
41.1.4.	Freizeit während der Kündigungsfrist	602
41.1.5.	Details zur Kündigungsfrist und Folgen der Nichteinhaltung	604
41.1.6.	Handlungsunfähigkeit des AN	610
41.1.6.1.	Altersgrenzen	610
41.1.6.2.	Einschränkungen der Handlungsfähigkeit bei Volljährigen	611
41.1.7.	Teilkündigung	612
41.2.	Verschlechterungsvereinbarung und Änderungskündigung ...	612
41.3.	Frühwarnsystem	617
41.4.	Auflösungsabgabe	620
41.5.	Eventualkündigung	621
41.6.	Aussetzung und Wiedereinstellungszusage	624
41.7.	Der besondere Kündigungsschutz	628
41.7.1.	Kündigungsschutz eines Behinderten	628
41.7.1.1.	Besondere Kündigungsfrist und zustimmungsfreie Kündigung eines Behinderten	632
41.7.1.2.	Vorherige Zustimmung des Behinderten-ausschusses zur beabsichtigten Kündigung	633
41.7.1.3.	Nachträgliche Zustimmung des Behinderten-ausschusses zur ausgesprochenen Kündigung	635
41.7.1.4.	Gang des Verfahrens	637
41.7.2.	Kündigungsschutz von Präsenz- und Zivildienern	638
41.7.2.1.	Meldepflicht und Bestandschutz	639
41.7.2.2.	Kündigung mit gerichtlicher Zustimmung	640
41.7.2.3.	Zur Bekanntgabe eines ausländischen nicht geschützten Militärdienstes	641
41.7.3.	Kündigungsschutz nach MSchG und VKG	642
41.7.3.1.	Beginn und Ende des Kündigungsschutzes	642
41.7.3.2.	Gerichtliche Zustimmung zur Kündigung nach dem MSchG und VKG	646
41.7.4.	Kündigungsschutz nach dem ArbVG	648
41.7.4.1.	Geschützter Personenkreis	648
41.7.4.2.	Gründe für die Zustimmung zur Kündigung	650
41.7.5.	Kündigungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz)	651



Inhaltsverzeichnis

41.8.	Allgemeiner Kündigungsschutz	653
41.8.1.	Ausnahmen vom allgemeinen Kündigungs- schutz	653
41.8.2.	Anfechtungsfrist, Anfechtungsklage und Endabrechnung des Arbeitsverhältnisses	654
41.8.3.	Motivkündigung	657
41.8.4.	Sozialwidrige Kündigung	662
41.8.4.1.	Zum Begriff der „Sozialwidrigkeit“	662
41.8.4.2.	Persönliche Kündigungsgründe	667
41.8.4.3.	Betriebliche Kündigungsgründe	672
41.8.4.4.	Sozialvergleich und soziale Gestaltungspflicht	674
41.8.4.5.	Kündigung von AN, die nach dem vollendeten 50. Lebensjahr eingestellt werden	676
41.8.4.6.	Überblick zur Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit	677
41.9.	Kündigung und Insolvenz	680
42.	Entlassung	681
42.1.	Allgemeines zur Entlassung	681
42.1.1.	Unverzüglichkeit, Dauertatbestand und Nachschieben von Entlassungsgründen	685
42.1.2.	Begründung, Beweislast und Rücknahme einer Entlassung	690
42.1.3.	Entlassung von Angestellten in gehobener Stellung und Außendienstmitarbeitern	692
42.1.4.	Verwarnung und Ankündigung von Pflicht- verletzungen	693
42.1.5.	Außerdienstliches Verhalten als Entlassungs- grund	696
42.1.6.	Selbstkündigung und einvernehmliche Lösung bei Vorliegen von Entlassungsgründen	697
42.1.7.	Wiedereinstellung nach einer gerechtfertigten Entlassung	698
42.1.8.	Mitverschulden an der Entlassung	699
42.1.9.	Entlassung während der Kündigungsfrist	701
42.2.	Entlassung eines Angestellten	702
42.3.	Entlassung eines Arbeiters	717
42.4.	Vorzeitige Auflösung des Lehrverhältnisses durch den Lehrberechtigten	722
42.4.1.	Die Auflösung nach § 15 Abs. 3 BAG (Entlassung)	722

Inhaltsverzeichnis

42.4.2.	Die außerordentliche Auflösung von Lehrverhältnissen	725
42.4.2.1.	Voraussetzungen einer rechtswirksamen außerordentlichen Auflösung	726
42.4.2.2.	Mitteilungspflichten nach der außerordentlichen Auflösung (§ 15a Abs. 7 BAG) und Vermittlung eines neuen Ausbildungsortes (§ 38e AMSG)	728
42.4.2.3.	Zum rechtlichen Charakter der außerordentlichen Auflösung	728
42.4.2.4.	Außerordentliche Auflösung während eines Krankenstands (§ 17a Abs. 8 BAG)	730
42.4.2.5.	Außerordentliche Auflösung durch den Lehrling	730
42.5.	Verschuldete und unverschuldete Entlassung	732
42.6.	Allgemeiner Entlassungsschutz	733
42.7.	Besonderer Entlassungsschutz	735
42.7.1.	Allgemeines und fehlender Entlassungsschutz bei Behinderten	735
42.7.2.	Präsenz- und Zivildiener	738
42.7.3.	Entlassungsschutz nach dem ArbVG	740
42.7.4.	Entlassungsschutz nach dem MSchG und dem VKG	743
42.7.5.	Entlassungsschutz nach dem AVRAG (Hospiz-Karenz)	745
42.7.6.	Folgen einer ungerechtfertigten Entlassung	746
42.7.6.1.	Allgemeines	746
42.7.6.2.	Kündigungsentschädigung	747
43.	Einvernehmliche Beendigung eines Arbeitsverhältnisses	752
43.1.	Formvorschriften bei der einvernehmlichen Lösung	755
44.	Austritt	757
44.1.	Vorzeitiger Austritt des Angestellten	760
44.2.	Vorzeitiger Austritt des Arbeiters	768
44.3.	Vorzeitiger Austritt des Lehrlings	769
44.4.	Der ungerechtfertigte vorzeitige Austritt	770
44.5.	Rechtsfolgen eines gerechtfertigten sowie eines ungerechtfertigten vorzeitigen Austritts	772
44.6.	Austritt von AN mit besonderem Bestandschutz	773
45.	Abfertigung	773
45.1.	Anrechnungsbestimmungen	775
45.2.	Berechnung der Abfertigung	779
45.3.	Fälligkeit der Abfertigung	783
45.4.	Abfertigung bei Auflösung des Unternehmens	783
45.5.	Abfertigung bei Tod des AN	785

Inhaltsverzeichnis

45.6. Abfertigung NEU	786
45.6.1. Erfasste Personen (§ 1 BMSVG)	786
45.6.2. Zu den bisherigen Arbeitsverhältnissen (§ 46 Abs. 3 BMSVG)	786
45.6.3. Beitragsrecht (§§ 6 und 7 BMSVG)	788
45.6.4. Die Betriebliche Vorsorgekasse (BV-Kasse – §§ 18 ff. BMSVG)	794
45.6.5. Auswahl der BV-Kasse (§§ 9 und 10 BMSVG)	795
45.6.6. Der Beitrittsvertrag (§§ 11 ff. BMSVG)	798
45.6.7. Leistungsrecht (§§ 14 ff. BMSVG)	799
45.6.8. Übertritt in das neue Abfertigungsrecht (§ 47 BMSVG)	803
45.6.9. Bestehende, für den AN günstigere Abfertigungs- regelungen (§ 48 Abs. 2 BMSVG)	807
45.6.10. Rechtsstreit um die Abfertigung (§ 50 Abs. 1 Z 7 ASGG)	808
45.6.11. Steuerrechtliche Regelungen	809
45.6.12. Hinweise für die betriebliche Praxis	809
45.6.13. Informationsmöglichkeiten zur Abfertigung „Neu“	810
45.6.14. Liste der BV-Kassen	810
46. Verzicht und Vergleich	811
47. Verfall	815
48. Ausstellung eines Dienstzeugnisses	823
49. Arbeitsbescheinigung und Lohnzettel	829
50. Über das Verhalten bei arbeitsrechtlichen Konflikten	830
50.1. Konflikte mit einzelnen AN	830
50.2. Protestversammlungen und Streik	835
51. Verzugszinsen bei arbeitsrechtlichen Ansprüchen	838
Kapitel V	
52. Überblick zum BAG	841
53. Überblick zur Betriebsverfassung	849
54. Begünstigte Behinderte	877
54.1. Ausgleichstaxe	877
54.1.1. Zum Begriff des AG i.S.d. BEinstG	878
54.1.2. Zum Begriff des AN i.S.d. BEinstG	878
54.1.3. Ausnahmen von der Einrechnung in die Pflichtzahl	880
54.1.4. Erfüllung der Beschäftigungspflicht	881
Anhang – Musterformulierungen	885
Internetadressen zum Arbeits- und Sozialrecht	941
Stichwortverzeichnis	943