

# ARBEITSRECHT

Basiswissen

Judikatur

Formulierungshilfen

**Wolfram HITZ**

**Florian SCHRENK**

1/2023

Nr. 124



inklusive

- Gesetzespaket Homeoffice per 1.4.2021
- LSD-BG Novelle per 1.9.2021 und 20.7.2022
- Angleichung Kündigungsbestimmungen Arb/Ang per 1.10.2021 und diesbezüglicher Judikatur 2022
- Judikatur 2021 (EuGH) und 2022 (OGH) zu § 10 Abs 2 UrlG, sowie Änderung des UrlG per 1.11.2022
- Auszüge aus Kollektivvertragskommentaren per 1.1.2022
- Topaktuelle Judikatur bis inkl 2022

# Arbeitsrecht

## Kursunterlage Arbeitsrecht

Diplom Arbeits- und Sozialversicherungsrecht  
Akademie der Steuerberater und Wirtschaftsprüfer

SS 2023

Mag. iur. Wolfram Hitz  
Florian Schrenk, BA, LL.M.

### **Gendergerechte Ausdrucksweise**

Es wird im Skript auf eine gendergerechte Ausdrucksweise geachtet, wo dies möglich ist, wird der „Gender-Doppelpunkt“ verwendet. Gesetzestexte oder Originalzitate aus Urteilen bleiben unverändert.

Generell sind Frauen und Männer gleichermaßen gemeint, außer spezielle Normen beziehen sich nur auf ein Geschlecht (zB MSchG)

### **Haftungsausschluss**

Trotz sorgfältiger und laufender Aktualisierung des Skripts übernehmen die Verfasser keinerlei Verantwortung oder Haftung für die Richtigkeit und Aktualität der Informationen. Die Verfasser übernehmen keinerlei Haftung für Schäden oder Nachteile, welcher Art auch immer, die durch die Verwertung der zur Verfügung gestellten Informationen entstehen.

<b>1. Grundbegriffe .....</b>	<b>7</b>
1.1. Grundprinzipien der österreichischen Verfassung .....	7
1.2. Bundesgesetze .....	8
1.3. Gliederung des Rechts .....	10
1.4. Rechtsquellen des Arbeitsrechts, Stufenbau der Rechtsordnung .....	11
EU-Recht .....	11
1.5. Konkurrenz von Gesetzen .....	11
1.6. Bedeutung der Judikatur .....	12
<b>2. Das Kollektivvertragswesen .....</b>	<b>14</b>
2.1. Allgemeines .....	14
2.2. Regelungsmöglichkeit eines Kollektivvertrages.....	14
2.3. Kollektivvertragsfähigkeit .....	15
2.4. Geltungsbereich eines Kollektivvertrages .....	15
2.5. Kollektivvertragsunterworfenheit .....	16
2.6. Kollektivvertragskollision .....	17
2.7. Die Normwirkung.....	20
2.8. Die Nachwirkung.....	20
2.9. Das Ordnungsprinzip .....	21
2.10. Generalkollektivverträge .....	21
2.11. Satzungen/Mindestlohntarife.....	21
2.12. Sonderfälle zum Kollektivvertragswesen.....	22
2.13. Auslegung von Kollektivverträgen, Beispiele .....	23
2.13. Arbeitsgerichtliche Entscheidungen zum Kollektivvertrag .....	27
<b>3. Betriebsvereinbarungen.....</b>	<b>30</b>
3.1. Wirksamkeitsbeginn .....	30
3.2. Rechtswirkungen .....	30
3.3. Geltungsdauer .....	30
3.4. Schlichtungsstelle .....	30
3.5. Arten von Betriebsvereinbarungen .....	31
3.6. Der Betriebsrat - was er darf und was nicht .....	31
3.7. Sonstiges.....	38
<b>4. Arbeitsverhältnis / Freier Dienstvertrag / Werkvertrag / Ferialpraktikant / Volontariat .....</b>	<b>40</b>
4.1. Arbeitsverhältnis.....	40
4.2. Freier Dienstvertrag.....	52
4.3. Unterschied Dienstvertrag/freier Dienstvertrag/Werkvertrag.....	56
4.4. Ferialarbeit/Ferialpraxis/Volontariat .....	59
4.5. Homeoffice – Gesetzliche Regelung seit 2021.....	63
<b>5. Pflichten aus dem Arbeitsvertrag .....</b>	<b>66</b>
5.1. Pflichten des Arbeitnehmers .....	66

5.2. Pflichten des Arbeitgebers.....	67
5.3. Kostenersatz .....	72
5.4. Vordienstzeitenanrechnung .....	79
5.5. Vertragsgestaltungen .....	82
5.8. Freiwillige Leistungen des Arbeitgebers .....	85
<b>6. Beendigung von Arbeitsverhältnissen und damit zusammenhängende Beendigungsansprüche</b>	<b>90</b>
6.1. Tod des Dienstnehmers .....	90
6.2. Einvernehmliche Lösung.....	90
6.3. Kündigung.....	91
6.4. Vorzeitige Auflösung des Arbeitsverhältnisses.....	122
6.5. Vorzeitige Auflösung (§§ 26 AngG, 82a GewO 1859) .....	125
6.6. Lösung in der Probezeit .....	134
6.7. Sonderzahlungen .....	138
6.8. Die Abfertigung/Betriebliche Mitarbeitervorsorge/Selbstständigenvorsorge .....	146
6.9. Konkurrenzverbot- Konkurrenzklausel .....	164
6.10. Postensuchtage .....	169
<b>7. Krankenstand / Entgeltfortzahlungsgesetz / Dienstverhinderung .....</b>	<b>171</b>
7.1. Arbeitsunfall und Berufskrankheit.....	171
7.2. Krankenstand Angestellte – Rechtslage ALT (bis längstens 30.6.2019).....	171
7.3. Krankenstand Arbeiter - Rechtslage ALT (bis längstens 30.6.2019) .....	173
7.4. OGH- Urteile zur Entgeltfortzahlungsberechnung bei Krankenständen.....	174
7.5. Arbeitsgerichtliche Entscheidungen .....	175
<b>8. Urlaubsgesetz .....</b>	<b>196</b>
Urlaubsanspruch.....	196
Erkenntnis des EuGH: Urlaubsentschädigung steht auch bei unberechtigtem Austritt zu .....	199
<b>9. Berufsausbildungsgesetz .....</b>	<b>211</b>
9.1. Endigung des Lehrverhältnisses.....	211
9.2. Behaltspflicht lt. BAG - Verhinderungszeiten .....	214
9.3. Arbeitsverhinderung.....	216
<b>10. Dienstnehmerhaftpflichtgesetz .....</b>	<b>221</b>
10.1. Schädigung Dritter .....	222
10.2. Spezialfall Versicherungsregress.....	222
10.3. Schadenersatzansprüche des Arbeitnehmers gegen den Arbeitgeber.....	223
10.4. Der Rückgriffsanspruch des Dienstgebers gegen einen am Krankenstand des Dienstnehmers schuldigen Dritten .....	224
10.5. Aufrechnungsmöglichkeit des Dienstgebers gegen den Dienstnehmer .....	224
10.6. Haftung des Arbeitgebers für einen Personenschaden des Arbeitnehmers/Haftung unter Arbeitskollegen.....	225
10.7. Judikate.....	225
<b>11. Ausländerbeschäftigungsgesetz / qualifizierte Niederlassungsbewilligungen .....</b>	<b>227</b>

11.1. Genehmigungen .....	227
11.2. Für wen gilt das Ausländerbeschäftigungsgesetz nicht? .....	230
11.3. Änderungen des AuslBG ab 2008 .....	233
11.4. Qualifizierte Niederlassungsbewilligungen (§ 17 AuslBG) .....	234
11.5. EU-Osterweiterung .....	234
11.6. Änderungen durch die Novelle zum Ausländerbeschäftigungsgesetz 2011 .....	236
<b>12. Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfungsgesetz ab 1.1.2015 (LSD-BG, bzw vormals §§ 7dff AVRAG).....</b>	<b>248</b>
Rechtsquellen .....	248
Historie .....	248
Geltungsbereich des LSD-BG (§ 1) .....	248
Anspruch auf Mindestentgelt, Aufwandsersatz und Bedingungen für angemessene Unterkünfte	249
Urlaubsgarantie (§ 4 LSD-BG) .....	250
Montageprivileg (§ 3 Abs 5 und § 4 Abs 3) .....	250
Anspruch auf Einhaltung der Arbeitszeit und der Arbeitsruhe (§ 5 LSD-BG) .....	251
Novelle des LSD-BG (BGBl. I Nr 174/2021) .....	252
LSD-BG – Novelle 2022 .....	254
<b>13. Evaluierung / Präventivfachkräfte .....</b>	<b>256</b>
13.1. ArbeitnehmerInnenschutzgesetz.....	256
13.2. Geltungsbereich (§ 1 ASchG) .....	256
13.3. Bauarbeitenkoordinationsgesetz.....	256
13.4. Gefahrenevaluierung (§§ 4,5 ASchG).....	256
13.5. Sicherheitsvertrauenspersonen (§§10,11 ASchG) .....	256
13.6. Information und Unterweisung (§§12ff ASchG) .....	258
13.7. Aufzeichnungen und Berichte über Arbeitsunfälle (§16 ASchG) .....	258
13.8. Pflichten der Arbeitnehmer (§15 ASchG) .....	258
13.9. Arbeitsmittel (§§ 33ff ASchG) .....	259
13.10. Arbeitsstätten (§§ 19ff ASchG) .....	259
13.11. Arbeitsstoffe (§§40 ff ASchG) .....	259
13.12. Gesundheitsüberwachung (§§49ff ASchG) .....	259
13.13. Bildschirmarbeit (§68 ASchG) .....	259
13.14. Präventivdienste (Sicherheitsfachkräfte und Arbeitsmediziner; §§73ff ASchG) .....	260
13.15. Strafbarkeit (§130 ASchG) .....	261
13.16. Befugnisse des Arbeitsinspektorates .....	262
<b>14. Arbeitszeitgesetz .....</b>	<b>265</b>
14.1. Geltungsbereich.....	265
14.2. Begriff der Arbeitszeit.....	265
14.3. Normalarbeitszeit .....	266
14.3.1. Höchstarbeitszeit.....	266

14.4. Ausnahmen der Normalarbeitszeit (flexible Arbeitszeitmodelle) .....	266
14.4.1. Verlängerte Wochenendruhe .....	266
14.4.2. Einarbeiten von Fenstertagen .....	266
14.4.3. Gleitende Arbeitszeit .....	267
Änderungen Arbeitszeitpaket 2018:.....	267
14.4.4. Die Durchrechnung der Normalarbeitszeit (Flexibilisierung der Arbeitszeit i.e. Sinn) .....	268
14.4.7 Arbeitsbereitschaft .....	270
14.6. Überstundenarbeit .....	273
14.10. Arbeitszeit bei Jugendlichen .....	285
14.11. Kurzarbeit (§§37b, 37c AMSG).....	290
<b>15. Arbeitsruhegesetz .....</b>	<b>305</b>
15.1. Tägliche Ruhezeit.....	305
15.2. Wöchentliche Ruhezeit:.....	305
Kein Feiertagsarbeitsentgelt, wenn der Feiertag auf einen Sonntag fällt (§§ 3, 7, 9 ARG – OGH 29.7.2020, 9 ObA 29/20k).....	306
<b>16. Arbeitsrechtliches Verfahren .....</b>	<b>315</b>
16.1. Instanzen .....	315
16.2. Die Klagsarten .....	315
<b>17. Gleichbehandlungsgesetz .....</b>	<b>316</b>
17.1. Gleichbehandlungsgesetz .....	316
17.2. Novelle zum Gleichbehandlungsgesetz .....	316
<b>18. Mutterschutzgesetz - Väterkarenzgesetz .....</b>	<b>328</b>
18.1. Kündigungs- und Entlassungsschutz MSchG/VKG (§ 10 Abs 12 MSchG) .....	328
18.2. Rechte und Pflichten infolge Schwangerschaft .....	328
18.3. Liege-/Ruhemöglichkeit.....	329
18.4. Beschäftigungsbeschränkungen (konkrete Beschäftigungsverbote).....	329
18.5. Schutzfrist (Wochenhilfe) vor und nach der Geburt (= absolute Beschäftigungsverbote) ..	332
18.6. Arbeits- und Entgeltbestätigung für Wochengeld .....	335
18.7. Bezüge für die Zeit der Schutzfrist? .....	335
18.8. Elternkarenz.....	336
18.9. Elternteilzeit .....	342
18.10. Beendigung von Dienstverhältnissen während Mutterschutz, Karenz & Elternteilzeit.....	353
18.11. Übersicht über die maßgeblichen Bestimmungen: .....	358
18.12. Geltung des Väter-Karenzgesetzes auch für Frauen, die Elternteil sind (§ 1 Abs. 1a VKG)	358
18.13. Glossar .....	358
<b>19. Das Kinderbetreuungsgeld und der Familienzeitbonus .....</b>	<b>360</b>
19.1. Anspruchsvoraussetzungen .....	360
<b>20. Arbeitsplatzsicherungsgesetz .....</b>	<b>363</b>
20.1. Aufrechterhaltung bestehender Arbeitsverhältnisse .....	363
20.2. Mitteilungspflicht .....	363

20.3. Fristenhemmung (taxative Aufzählung) .....	363
20.4. Anrechnungsbestimmungen.....	364
20.5. Kündigungs- und Entlassungsschutz nach APSG .....	364
20.6. Ende des Kündigungs- und Entlassungsschutzes .....	365
20.7. Kündigung, Entlassung, einvernehmliche Lösung.....	365
<b>21. Behinderteneinstellungsgesetz.....</b>	<b>366</b>
21.1. Besonderer Kündigungsschutz.....	367
21.2. Verschweigen der Behinderteneigenschaft.....	367
21.3. Austritt.....	368
21.9. Diskriminierungsschutz behinderter Dienstnehmer.....	372
<b>22. Arbeitsverfassungsgesetz .....</b>	<b>375</b>
22.1. Rechtsstellung der Mitglieder des Betriebsrates.....	375
22.2. Kündigungs- und Entlassungsschutz .....	375
22.3. Zusammenfassende Darstellung des besonderen Kündigungs- und Entlassungsschutzes nach dem MSchG, dem APSG, dem BEinstG und dem ArbVG:.....	377
22.4. Formvorschriften bei einvernehmlicher Lösung.....	379
<b>23. Betriebsübergang nach AVRAG.....</b>	<b>380</b>