

Engelbrecht | Schindler | Sonntag | Tinhofer

# Beendigungsrecht

- Beendigung des Arbeitsvertrages
- vorzeitige Beendigung aus wichtigem Grund
- allgemeiner Kündigungs- und Entlassungsschutz
- beendigungsabhängige Ansprüche

Risak | G. Schima (Hrsg.)

# **Beendigungsrecht**

# Beendigungsrecht

- Beendigung des Arbeitsvertrages
- vorzeitige Beendigung aus wichtigem Grund
- allgemeiner Kündigungs- und Entlassungsschutz
- beendigungsabhängige Ansprüche

herausgegeben von

**ao. Univ.-Prof. Dr. Martin Risak**

**RA Hon.-Prof. Dr. Georg Schima, M.B.L.-HSG, LL.M.  
(Vaduz)**

von

**Dr. Helmut Engelbrecht**

**Dr. René Schindler**

**Dr. Martin Sonntag**

**Dr. Andreas Tinhofer, LL.M.**

## Vorwort

Den Fragen im Zusammenhang mit der Beendigung des Arbeitsverhältnisses wird in allen entwickelten Rechts- und Sozialordnungen große Bedeutung beigemessen. Dies ist darauf zurückzuführen, dass für so gut wie alle Arbeitenden das Entgelt aus dem Arbeitsverhältnis deren primäre Einkommensquelle bildet – dessen Beendigung lässt diese wegfallen und stellt den Arbeitnehmer bzw die Arbeitnehmerin vor existenzielle Probleme. Eine Arbeitsrechtsordnung hat sich somit mit der Frage des Ob und Wie der Beendigung des Arbeitsverhältnisses ebenso wie mit dessen Rechtsfolgen zu befassen und Lösungen zu finden, die den Interessen aller Beteiligten gerecht werden. Wie diese dann konkret aussehen, ist eine politische Frage, die die Kräfteverhältnisse ebenso widerspiegelt wie die vorherrschenden gesellschaftspolitischen Anschauungen. So enthalten auch alle Regierungsprogramme der letzten Legislaturperioden immer Punkte zum Beendigungsrecht, die unter dem Titel Individualisierung und Flexibilisierung des Arbeitsverhältnisses zusammengefasst werden können. Begründet wird dieser Zugang zumeist einerseits mit dem europäischen und globalen Wettbewerb, der Arbeitsbedingungen als einen Standortfaktor sieht, und andererseits damit, dass dadurch eine Dynamisierung des Arbeitsmarktes erzielt werden könne, die zusätzliche Arbeitsplätze schafft.

Das österreichische Beendigungsrecht ist vielschichtig und stammt aus verschiedenen historischen Epochen, die von unterschiedlichen Zugängen geprägt sind. Die in diesem Band enthaltenen vier Teile spiegeln dies gut wider: Der erste Teil von *Engelbrecht* über die Beendigung des Arbeitsvertrages behandelt die individualrechtlichen Aspekte der Beendigung wie insb die Befristung, die einvernehmliche Beendigung und die Kündigung. *Sonntag* behandelt in der Folge die vorzeitige Beendigung aus wichtigem Grund und stellt dabei insb die Rsp zu den einzelnen Entlassungs- und Austrittsgründen eingehend dar. Damit wird den Leser\_innen eine kompakte und konsolidierte Zusammenschau der vorzeitigen Beendigungsgründe des Arbeiter\_innen- und Angestelltenrechts geboten. Der kollektivrechtliche Zugang kommt im allgemeinen Bestandschutz zum Ausdruck, der bekanntlich in Österreich im Betriebsverfassungsrecht verankert und – zumindest auf den ersten Blick – als Mitwirkungsrecht des Betriebsrates ausgestaltet ist. Die Bearbeitung von *Tinhofer* ist damit zugleich eine ausführliche an systematischen Gesichtspunkten orientierte Kommentierung der §§ 105 ff ArbVG. Der letzte Teil des Buches ist den beendigungsabhängigen Ansprüchen gewidmet. *Schindler* behandelt darin ausführlich die Freizeit während der Kündigungsfrist, die Urlaubersatzleistung, offene Entgeltansprüche und Rückstellungsverpflichtungen ebenso wie das Arbeitszeugnis, die Abfertigung und die Kündigungsschädigung. Auch bearbeitet werden die bei der Beendigung schlagend werden Klauseln über Ausbildungskostenrückersatz, das Verbot nachvertraglicher konkurrenzierender Tätigkeit sowie der Geheimnisschutz.

Dieses Buch, das sich auf Stand Juli 2014 befindet und den zweiten Band der Reihe „Arbeitsrecht kompakt“ bildet, bietet somit als kompakte Gesamtdarstellung einen fundierten Überblick über das Recht der Beendigung des Arbeitsvertrages. Nur der besondere Bestandschutz wurde ausgespart, da dieser in einer gesonderten Publikation behandelt werden soll. Wenngleich dieses Werk in erster Linie an in der Praxis mit beendigungsrelevanten Fragen Befasste gerichtet ist und deshalb schwerpunktmäßig auf die Rechtsprechung eingeht, beziehen die Autoren Stellung und setzen sich kritisch mit Lehre und Rechtsprechung auseinander. Dieser Band möchte daher nicht nur eine nützliche Handreichung für die Praxis bieten, sondern auch zur Fortführung der wissenschaftlichen Diskussion beitragen.

Wien, im August 2014

*Martin Risak  
Georg Schima*

## Die Herausgeber

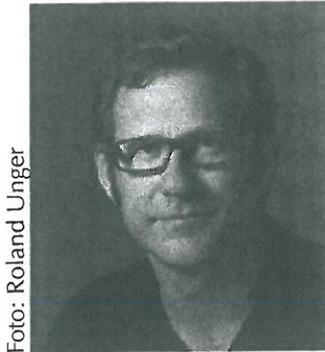


Foto: Roland Unger

**Dr. Martin E. Risak** ist nach Karrierestationen in der Anwaltschaft und im Ausland (Universität Passau/Deutschland, University of Otago/Neuseeland) ao. Universitätsprofessor am Institut für Arbeits- und Sozialrecht der Universität Wien. Er ist Schriftleiter der Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht (ZAS) sowie Herausgeber und Autor zahlreicher Standardwerke zum Arbeits- und Sozialrecht wie insbesondere „Arbeitsrecht in Grundzügen“ und „Das Arbeitsrecht – System und Praxiskommentar“.



Foto: Peter Kubelka

**Dr. Georg Schima, M.B.L.-HSG, LL.M. (Vaduz)** ist Rechtsanwalt und Gründungspartner der Kunz Schima Wallentin Rechtsanwälte OG in Wien sowie Honorarprofessor an der Wirtschaftsuniversität Wien für Unternehmensrecht und Arbeitsrecht. Er ist Autor diverser Bücher (zB Die Rechtsstellung von Führungskräften, Manager-Dienstverträge, Umgründungen im Arbeitsrecht) und von über 100 sonstigen Publikationen aus den Bereichen Arbeitsrecht, Gesellschaftsrecht, Corporate Governance, Kapitalmarktrecht und Privatstiftungsrecht.

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b> .....	V
<b>Die Herausgeber</b> .....	VII
<b>I. Die Beendigung des Arbeitsvertrages</b> .....	1
1. Einführung.....	2
2. Die Befristung des Arbeitsvertrages.....	3
3. Die Beendigung des Arbeitsvertrages durch Eintritt einer Resolutivbedingung.....	12
4. Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses aufgrund des Todes eines der Vertragspartner .....	14
5. Sonstige gesetzliche Erlöschungsgründe .....	17
6. Die einvernehmliche Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	18
7. Die Kündigung .....	26
8. Die Beendigung des Probearbeitsverhältnisses .....	45
9. Der Rücktritt vom Arbeitsvertrag.....	49
10. Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen der Beendigung des Arbeitsvertrages.....	51
11. Die Auflösungsabgabe.....	52
<b>II. Die vorzeitige Beendigung aus wichtigem Grund</b> .....	55
1. Allgemeines .....	57
2. Die Entlassungsgründe .....	67
3. Die Austrittsgründe.....	104
<b>III. Der allgemeine Kündigungs- und Entlassungsschutz</b> .....	115
1. Einleitung.....	116
2. Der allgemeine Kündigungsschutz .....	117
3. Der allgemeine Entlassungsschutz .....	173
4. Die Pflicht des Arbeitgebers zur Verständigung des Arbeits- marktservice (AMS) .....	176
<b>IV. Ansprüche bei Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	179
1. Überblick .....	181
2. Die Freizeit während der Kündigungsfrist .....	182
3. Offene Entgeltansprüche/Rückstellungspflichten.....	188
4. Das Arbeitszeugnis .....	195
5. Die Abfertigung „alt“ .....	200
6. Die „Abfertigung neu“ – das Betriebliche Mitarbeiter- und Selbständigenvorsorgegesetz (BMSVG).....	224
7. Die Abgeltung unverbrauchten Urlaubs (Urlaubersatzleistung).....	247
8. Die Kündigungsentschädigung/Schadenersatz aus vorzeitiger Beendigung.....	255
9. Die Rückzahlung von Ausbildungskosten .....	266
10. Konkurrenzbeschränkungen nach Beendigung des Arbeitsver- hältnisses.....	271
11. Die Wahrung von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen .....	279
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	281

# I. Die Beendigung des Arbeitsvertrages

## Inhaltsübersicht

<b>1. Einführung</b> .....	2
<b>2. Die Befristung des Arbeitsvertrages</b> .....	3
2.1. Der Inhalt der Befristungsvereinbarung .....	3
2.2. Gesetzliche und kollektivvertragliche Einschränkungen von Befristungsmöglichkeiten .....	5
2.3. Die Problematik von Kettenarbeitsverträgen .....	6
2.4. Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses während der Befristung .....	9
2.4.1. Grundsätzliches .....	9
2.4.2. Die Kündigung des befristeten Arbeitsvertrages .....	9
2.4.3. Rechtswirkungen einer frist-/terminwidrigen Kündigung und unbegründeten Entlassung .....	11
<b>3. Die Beendigung des Arbeitsvertrages durch Eintritt einer Resolutiv- bedingung</b> .....	12
<b>4. Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses aufgrund des Todes eines der Vertragspartner</b> .....	14
4.1. Der Tod des Arbeitgebers .....	14
4.2. Der Tod des Arbeitnehmers .....	16
<b>5. Sonstige gesetzliche Erlöschungsgründe</b> .....	17
<b>6. Die einvernehmliche Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	18
6.1. Zum Begriff der einvernehmlichen Beendigung .....	18
6.2. Der notwendige Inhalt der Willensübereinkunft .....	19
6.3. Besondere Formvorschriften für einvernehmliche Lösungen .....	22
6.4. Das Verhältnis von einvernehmlicher Beendigung und Kündigung ..	22
6.5. Die Mitwirkung des Betriebsrates bei einvernehmlichen Lösungen gem § 104a ArbVG .....	24
6.6. Die Abgrenzung von einvernehmlicher Lösung und Aussetzungsvereinbarung .....	25
<b>7. Die Kündigung</b> .....	26
7.1. Inhalt und Form .....	26
7.2. Die Kündigungsfristen und Kündigungstermine .....	29
7.2.1. Grundsätzliches .....	29
7.2.2. Die Kündigungsfristen/-termine für Angestellte .....	31
7.2.3. Die Kündigungsfristen/-termine für Arbeiter .....	32
7.3. Die Grenzen der Kündigungsfreiheit der Arbeitsvertragspartner .....	33
7.3.1. Die Beachtung des Günstigkeitsprinzips .....	33
7.3.2. Allgemeiner und besonderer Kündigungsschutz .....	34
7.3.3. Sittenwidrige Kündigungen .....	34
7.4. Verbote der Beschränkung der Kündigungsfreiheit des Arbeitnehmers .....	34

7.4.1.	Der Kündigungsausschluss/überlange Befristungen .....	34
7.4.2.	Der Entfall von Entgelt wegen Arbeitnehmerkündigung .....	35
7.5.	Die Änderungs- und Teilkündigung .....	36
7.5.1.	Die Änderungskündigung .....	36
7.5.2.	Die Teilkündigung .....	38
7.6.	Der Zugang der Kündigungserklärung .....	39
7.6.1.	Grundsätzliches .....	39
7.6.2.	Die Kündigung im Krankenstand .....	40
7.6.3.	Die Kündigung während desurlaubes .....	41
7.7.	Die rechtswidrige Kündigung .....	42
7.7.1.	Frist- und terminwidrige Kündigungen .....	42
7.7.2.	Gesetzwidrige Kündigungen .....	43
7.7.3.	Vertragswidrige Kündigungen .....	44
7.7.4.	Die Kündigung befristeter Arbeitsverhältnisse .....	44
7.7.5.	Die sittenwidrige Kündigung .....	44
<b>8.</b>	<b>Die Beendigung des Probearbeitsverhältnisses .....</b>	<b>45</b>
8.1.	Das Arbeitsverhältnis auf Probe .....	45
8.2.	Das Arbeitsverhältnis zur Probe .....	48
<b>9.</b>	<b>Der Rücktritt vom Arbeitsvertrag .....</b>	<b>49</b>
<b>10.</b>	<b>Sozialversicherungsrechtliche Auswirkungen der Beendigung des Arbeitsvertrages .....</b>	<b>51</b>
<b>11.</b>	<b>Die Auflösungsabgabe .....</b>	<b>52</b>
11.1.	Die Abgabepflicht .....	53
11.2.	Die Entrichtung der Abgabe .....	54

Dieser zweite Band der Reihe „Arbeitsrecht kompakt“ bearbeitet in **kompakter, an den Bedürfnissen der arbeitsrechtlichen Praxis orientierter Form** das Beendigungsrecht und umfasst vier Teile, die von auch wissenschaftlich ausgewiesenen Praktikern aus der Anwaltschaft, der Richterschaft und den Interessenvertretungen verfasst wurden:

Der erste Teil von *Engelbrecht* über die **Beendigung des Arbeitsvertrages** behandelt die individualrechtlichen Aspekte der Beendigung wie insbesondere die Befristung, die einvernehmliche Beendigung und die Kündigung. *Sonntag* beschäftigt sich mit der **vorzeitigen Beendigung aus wichtigem Grund** und stellt dabei insbesondere die Rechtsprechung zu den einzelnen Entlassungs- und Austrittsgründen eingehend dar. Die Bearbeitung des **allgemeinen Kündigungs- und Entlassungsschutzes** von *Tinhofer* ist zugleich eine ausführliche an systematischen Gesichtspunkten orientierte Kommentierung der §§ 105 ff ArbVG. Der letzte Teil des Buches ist den **beendigungsabhängigen Ansprüchen** gewidmet. *Schindler* behandelt darin ausführlich die Freizeit während der Kündigungsfrist, die Urlaubersatzleistung, offene Entgeltansprüche und Rückstellungsverpflichtungen ebenso wie das Arbeitszeugnis und die Abfertigung sowie die Kündigungsentschädigung. Ebenso bearbeitet werden die Klauseln über Ausbildungskostenrückerstattung, das Verbot nachvertraglicher konkurrenzierender Tätigkeit sowie der Geheimnisschutz.



Helmut Engelbrecht



René Schindler



Martin Sonntag



Andreas Tinhofer

## Die Autoren

**Dr. Helmut Engelbrecht** ist Rechtsanwalt in Wien und führt eine auf Arbeits- und Dienstrecht spezialisierte Kanzlei.

**Dr. René Schindler** ist Bundessekretär für Soziales und Recht der Produktionsgewerkschaft PRO-GE.

**Dr. Martin Sonntag** ist Richter am Oberlandesgericht Wien.

**Dr. Andreas Tinhofer, LL.M.** ist Rechtsanwalt und Partner der Kanzlei MOSATI Rechtsanwälte.

ISBN 978-3-7007-5903-4

