

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Verzeichnis abgekürzt zitierter Literatur	XXIII
Einleitung	1

I. Der Betriebsübergang

A. Einleitende Bemerkungen	3
B. Voraussetzungen für einen Betriebsübergang	3
1. Vorliegen einer wirtschaftlichen Einheit	3
2. Übertragung einer wirtschaftlichen Einheit	4
a) Fortführung derselben oder einer ähnlichen Geschäftstätigkeit	5
b) Übernahme von materiellen und/oder immateriellen Betriebs- mitteln	6
c) Übernahme der „Kernbelegschaft“	7
d) Übernahme des Kundenstamms	8
C. Zeitpunkt des Betriebsübergangs	9
D. Die wichtigsten Fälle von Betriebsübergängen	9
1. Unternehmens- bzw Betriebs(teil)kauf („Asset Deal“)	9
2. Einbringung	11
3. Verschmelzung	12
4. Umwandlung	14
5. Spaltung	15
6. Outsourcing und Wechsel des Auftragnehmers	16
E. Auswirkungen des Betriebsübergangs auf das Arbeitsverhältnis	17
1. Automatischer Übergang des Arbeitsverhältnisses	17
2. Vertragliche Rechte und Pflichten	18
3. Vom Betriebsübergang erfasste Personen	20
a) Arbeitnehmer nach Arbeitsvertragsrecht	20
aa) „Normale“ Arbeitnehmer	20
bb) Leitende Angestellte	20
cc) Vorstandsmitglieder einer AG	20
dd) GmbH-Geschäftsführer	21
ee) Leiharbeiter	22
ff) Lehrlinge	22
gg) Praktikanten und Volontäre	22
hh) Arbeitsverhältnisse auf Probe und für vorübergehenden Bedarf	23
ii) Ruhende Arbeitsverhältnisse	23
jj) Arbeitsverhältnisse im Auflösungsstadium	23
kk) Ausnahmen	23
b) Zuordnung von Arbeitnehmern zum Betrieb bzw Betriebsteil	24
F. Verhinderung des automatischen Übergangs	26
G. Widerspruch gegen den Übergang des Arbeitsverhältnisses	27

1. Allgemeines	27
2. Widerspruch wegen des Wegfalls des kollektivvertraglichen Bestandschutzes	27
3. Widerspruch wegen Nichtübernahme der betrieblichen Pensionszusage	28
4. Allgemeines Widerspruchsrecht	29
5. Ausübung des Widerspruchsrechts	31
H. Außerordentliches Kündigungsrecht	33
1. Allgemeines	33
2. Verschlechterung kollektivvertraglicher Arbeitsbedingungen	34
3. Verschlechterung von auf Betriebsvereinbarung beruhenden Arbeitsbedingungen	34
4. Wesentlichkeit der Verschlechterung	35
5. Ausübung des begünstigten Kündigungsrechts	37
6. Begünstigungen bei Ausübung des Kündigungsrechts	38
7. Klagerecht des Arbeitnehmers	39
I. Exkurs: Folgepflicht bei grenzüberschreitendem Betriebsübergang	40
1. Allgemeines	40
2. Transfer in einen Mitgliedstaat der EU	40
3. Transfer in einen Staat außerhalb der EU	42
J. Betriebsübergang und Kollektivvertrag	42
1. Auswirkung des Betriebsübergangs auf den Kollektivvertrag	42
a) Identer Kollektivvertrag bei Erwerber und Veräußerer	43
b) Kein Kollektivvertrag beim Veräußerer	43
c) Tarifvielfalt	44
d) Kollektivvertragswechsel	44
e) Betriebsübergang auf einen „Außenseiter“	48
2. Entgelt bei Kollektivvertragswechsel	50
3. Kollektivvertraglicher Bestandschutz bei Unternehmensuntergang	51
K. Schicksal von Betriebspensionszusagen bei Betriebsübergang	51
1. Allgemeines	51
2. Einzelvertragliche Pensionszusagen	52
a) Ablehnung durch rechtzeitigen Vorbehalt	52
b) Pensionsabfindung	53
3. Betriebspensionen aufgrund von Betriebsvereinbarungen	55
4. Auf Kollektivvertrag beruhende Pensionszusagen	57
L. Haftung von Veräußerer und Erwerber	57
1. Allgemeines	57
2. Bestimmung von „Altschulden“ und „Neuschulden“	58
3. Haftung für Altschulden	60
4. Haftung für Neuschulden	61
5. Sonderfall: Abfertigung und Betriebspension	61
6. Günstigere Haftungsnormen	63
7. Haftung bei Spaltung	64
8. Regress gegen den Veräußerer	65
M. Schicksal des Betriebsrats bei Betriebsübergängen	66
1. Allgemeines	66
2. Rechtliche Verselbständigung von Betriebsteilen („Betriebs-Abspaltung“)	67
3. Zusammenschluss von Betrieben/Betriebsteilen	70
a) Allgemeines	70
b) Zusammenschluss zu einem neuen Betrieb	70
c) Aufnahme von Betrieben/Betriebsteilen	70

N. Schicksal von Betriebsvereinbarungen bei Betriebsübergang	71
1. Allgemeines	71
2. Rechtliche Verselbständigung von Betriebsteilen	71
3. Zusammenschluss von Betrieben/Betriebsteilen	72
a) Allgemeines	72
b) Zusammenschluss zu einem neuen Betrieb	72
c) Aufnahme von Betrieben/Betriebsteilen	72
4. Kündigung von Betriebsvereinbarungen und Nachwirkung	73
5. Wegfall der kollektivvertraglichen Ermächtigung	74
O. Betriebsübergang und Auflösung von Dienstverhältnissen	74
1. Betriebsübergang und Kündigung durch den Arbeitgeber	74
2. Betriebsübergang und einvernehmliche Auflösung	78
P. Informations- und Beratungsrechte des Betriebsrats	79
1. Allgemeines	79
2. Information des Betriebsrats	80
a) Zeitpunkt der Information	80
b) Inhalt der Information	81
aa) Grund des Betriebsübergangs	81
bb) Rechtliche, wirtschaftliche und soziale Folgen	81
cc) Hinsichtlich der Arbeitnehmer in Aussicht genommene Maßnahmen	82
dd) Zeitpunkt des Betriebsübergangs	82
3. Form und Erklärungsempfänger	83
4. Beratung mit dem Betriebsrat	84
Q. Sanktionen bei Verletzung der Informations- und Beratungsrechte des Betriebsrats	86
1. Klage des Betriebsrats und Strafen	86
2. Verhinderung des Betriebsübergangs durch einstweilige Verfügung	87
R. Geheimhaltungspflicht des Betriebsrats	88
S. Informations- und Beratungsrechte in Betrieben ohne Betriebsrat	88
1. Allgemeines	88
2. Zeitpunkt der Information	89
3. Inhalt der Information	89
a) Zeitpunkt des Betriebsübergangs	89
b) Grund des Betriebsübergangs	90
c) Rechtliche, wirtschaftliche und soziale Folgen	90
d) Hinsichtlich der Arbeitnehmer in Aussicht genommene Maßnahmen	90
4. Information durch Veräußerer oder Erwerber	90
5. Form der Information	91
6. Rechtsfolgen bei Verletzung der Informationspflicht	91
T. Sonstige Informationspflichten gegenüber Arbeitnehmern	92
U. Sozialplan bei Betriebsübergang	93
V. 10-Punkte-Plan bei Betriebsübergang	93

II. Änderung der Beteiligungsverhältnisse

A. Allgemeines	95
B. Auswirkungen auf das Dienstverhältnis	95
C. Mitwirkungsrechte des Betriebsrats	95
1. Allgemeines	95

2. Personengesellschaften	96
3. Kapitalgesellschaften	96
D. Informationsrechte in Betrieben ohne Betriebsrat	97
E. Sozialplan bei Änderung der Beteiligungsverhältnisse	97

III. Betriebsänderungen

A. Einführende Bemerkungen	99
1. Arbeitsrechtlich relevante Betriebsänderungen	99
2. Betrieb und Betriebsteil	100
a) Betrieb	100
aa) Betriebsinhaber	101
bb) Betriebsmittel	101
cc) Beschäftigte	102
dd) Betriebszweck	102
ee) Dauerhaftigkeit	103
ff) Betriebsstandort	103
b) Betriebsteil	103
B. Einschränkung des Betriebs oder von Betriebsteilen	104
1. Allgemeines	104
2. Rechtsfolgen	104
C. Stilllegung eines Betriebs oder Betriebsteils	105
1. Allgemeines	105
2. Rechtsfolgen	106
a) Betriebsrat	106
b) Betriebsvereinbarungen	107
D. Auflösung von Arbeitsverhältnissen, die eine Meldepflicht nach § 45 a Abs 1 Z 1–3 AMFG auslöst	107
E. Verlegung eines Betriebs oder Betriebsteils	107
1. Allgemeines	107
2. Rechtsfolgen	108
F. Zusammenschluss von Betrieben	108
1. Allgemeines	108
2. Rechtsfolgen	109
a) Betriebsrat	109
aa) Zusammenschluss zu einem neuen Betrieb	109
bb) Betriebliche Aufnahme	110
b) Betriebsvereinbarungen	111
aa) Zusammenschluss zu einem neuen Betrieb	111
bb) Betriebliche Aufnahme	112
c) Kollektivvertrag	112
G. Änderung des Betriebszwecks, der Betriebsanlagen, der Arbeits- und Betriebsorganisation sowie der Filialorganisation	113
1. Allgemeines	113
a) Änderung des Betriebszwecks	113
b) Änderung der Betriebsanlagen	113
c) Änderung der Arbeits- und Betriebsorganisation und Filialorganisation	113
2. Rechtsfolgen	114
H. Einführung neuer Arbeitsmethoden	114
1. Allgemeines	114

2. Rechtsfolgen	114
I. Einführung von Rationalisierungs- und Automatisierungsmaßnahmen	115
1. Allgemeines	115
2. Rechtsfolgen	115
J. Änderung der Rechtsform oder der Eigentumsverhältnisse am Betrieb	115
1. Allgemeines	115
2. Rechtsfolgen	115
K. Mitwirkungsrechte und Einflussmöglichkeiten des Betriebsrats	116
1. Informationsrecht des Betriebsrats	116
a) Allgemeines	116
b) Zeitpunkt der Information	117
c) Inhalt der Information	117
d) Form und Erklärungsempfänger	118
2. Beratungsrecht des Betriebsrats	119
3. Interventionsrecht des Betriebsrats	120
4. Sanktionen bei Verletzung der Informations- und Beratungsrechte des Betriebsrats	120
a) Klage des Betriebsrats und Strafen	120
b) Verhinderung der Betriebsänderung durch einstweilige Verfügung	121
c) Pflicht zum Nachteilsausgleich bei Verletzung der Informationspflichten	122
5. Geheimhaltungspflicht des Betriebsrats	123
6. Einspruch gegen die Wirtschaftsführung	123
a) Allgemeines	123
b) Einspruchsfrist und Form	124
c) Rechtsfolgen des Einspruchs	125
d) Verhandlungen und Anrufung der Schlichtungskommission	126
7. Anrufung der Staatlichen Wirtschaftskommission	127
a) Allgemeines	127
b) Verfahren vor der Staatlichen Wirtschaftskommission	128
L. Informations- und Beratungsrechte in Betrieben ohne Betriebsrat	129
M. Sozialplan bei Betriebsänderungen	129

IV. Personalabbau

A. Allgemeines	131
B. Das „Frühwarnsystem“	132
1. Anzeige an das AMS	132
2. Zeitpunkt der Anzeige	133
3. Übermittlung der Anzeige an Betriebsrat oder Arbeitnehmer	133
4. Inhalt der Anzeige	134
5. Rechtsunwirksamkeit von Auflösungen und Sperrfrist	134
6. Beratungspflicht des AMS	135
7. Verhinderung des Personalabbaus durch das AMS	135
8. Verhinderung der Anzeigepflicht durch Staffelung von Auflösungen	135
C. Mitwirkungsrechte des Betriebsrats	136
1. Informationsrecht	136
2. Beratungsrecht des Betriebsrats	138
3. Interventionsrecht des Betriebsrats	140
4. Sanktionen bei Verletzung der Mitwirkungsrechte des Betriebsrats	140
a) Verwaltungsstrafe bei Verletzung der Informationspflichten	140

b)	Rechtsunwirksamkeit von Kündigungen?	140
c)	Klage bei Verletzung der Informations- und Beratungspflichten	141
d)	Verhinderung des Personalabbaus durch einstweilige Verfügung	141
e)	Pflicht zum Nachteilsausgleich bei Verletzung der Informationspflicht	142
5.	Geheimhaltungspflichten des Betriebsrats	142
6.	Einspruch gegen die Wirtschaftsführung und Anrufung der Staatlichen Wirtschaftskommission	142
D.	Informationspflicht in Betrieben ohne Betriebsrat	143
E.	Sozialplan bei massenweiser Auflösung von Dienstverhältnissen	143
F.	Arten der Auflösung von Dienstverhältnissen	143
1.	Allgemeines	143
2.	Einvernehmliche Auflösungen	143
a)	Allgemeines	143
b)	Formgebote	144
c)	Sondervorschriften für schwangere Arbeitnehmerinnen	145
d)	Sperrfrist	145
3.	Kündigungen	146
a)	Allgemeines	146
b)	Kündigungsfristen und Kündigungstermine	147
aa)	Angestellte	148
bb)	Arbeiter	149
c)	Befristete Dienstverhältnisse	150
G.	Betriebsverfassungsrechtliche Schutzbestimmungen	150
1.	Allgemeines	150
2.	Persönlicher Anwendungsbereich	151
a)	Arbeitnehmer iSd § 36 ArbVG	151
b)	Ausnahmen vom Arbeitnehmerbegriff iSd § 36 ArbVG	152
aa)	Organmitglieder (Z 1)	153
bb)	Leitende Angestellte (Z 3)	153
cc)	Mitarbeiter in der Erziehung und Rehabilitation (Z 4)	154
dd)	Strafgefangene (Z 5)	154
ee)	Aufgrund religiöser, karitativer oder sozialer Motive Beschäftigte (Z 6)	154
ff)	Zu Schulungs- und Ausbildungszwecken Beschäftigte (Z 7)	154
H.	Betriebsverfassungsrechtliches Vorverfahren	155
1.	Verständigung des Betriebsrats	155
a)	Allgemeines	155
b)	Inhalt und Form der Verständigung	156
c)	Zusammenhang zwischen Verständigung und Kündigung	156
2.	Beratungsrecht des Betriebsrats	157
3.	Stellungnahme des Betriebsrats	157
4.	Abschluss des betriebsverfassungsrechtlichen Vorverfahrens	159
5.	Verständigung vom Kündigungsausspruch	159
I.	Allgemeiner Kündigungsschutz	159
1.	Allgemeines	159
2.	Erfolgreiche Kündigungsanfechtung und Kostenersatz	160
3.	Anfechtung in Betrieben mit Betriebsrat	160
a)	Widerspruch des Betriebsrats	160
b)	Zustimmung zur Kündigung	161
c)	„Schlichter Widerspruch“	161

4. Anfechtung in Betrieben ohne Betriebsrat	161
5. Anfechtungsgründe	161
6. Anfechtung sozialwidriger Kündigungen	162
a) Allgemeines	162
b) Beeinträchtigung wesentlicher Interessen	163
c) Rechtfertigung der Kündigung	165
aa) Betriebliche Gründe	165
bb) Personenbezogene Gründe	168
J. Besonderer Kündigungsschutz	169
1. Allgemeines	169
2. Belegschaftsvertreter	170
3. Mutter- und Vaterschutz	171
4. Präsenzdienler, Zivildienler und Ausbildungsdienler	173
5. Begünstigte Behinderte	173
6. Arbeitnehmer in Familienhospizkarenz	174
7. Vertragsbedienstete	175
K. Lehrlinge	175
L. Kosten eines Personalabbaues	175
1. Allgemeines	175
2. Pflichtzahlungen	176
a) Gesetzliche Abfertigung	176
b) Urlaubersatzleistung	177
c) Aliquote Sonderzahlungen, Boni, Prämien und ähnliche Leistungen	177
d) Auflösungsabgabe	178
e) Entgelt während der Kündigungsfrist	178
3. Freiwillige Zahlungen	178
4. Sozialplanleistungen	179
M. 10-Punkte-Plan für einen massenweisen Personalabbau	179

V. Der Sozialplan

A. Begriff und Rechtsgrundlagen	181
B. Regelungszweck von Sozialplänen	182
C. Voraussetzungen für den Abschluss eines Sozialplans	182
1. Allgemeines	182
2. Abschlussvoraussetzungen	183
a) Betriebsänderung	183
b) Mindestbetriebsgröße	184
c) Betroffenheit zumindest erheblicher Teile der Arbeitnehmerschaft	184
d) Wesentliche Nachteile	187
D. Wirtschaftliche Leistungsfähigkeit des Betriebs	188
E. Persönlicher Geltungsbereich	190
F. Regelungsgegenstand	190
G. Gleichbehandlungsgebot	191
1. Allgemeines	191
2. Gleichheitssatz	192
3. Allgemeiner Gleichbehandlungsgrundsatz	192
4. Gesetzliche Diskriminierungsverbote	192
H. Zulässige Inhalte von Sozialplänen	193
1. Allgemeines	193

2. Freiwillige Abfertigung	194
3. Sonderabfertigung für besonders bestandgeschützte Arbeitnehmer	195
4. Kinderzuschlag	195
5. Auszahlung der fiktiven Kündigungszeit	195
6. Überbrückungshilfe	196
7. Dienstwohnung	196
8. Arbeitsstiftung	197
a) Konzept der Arbeitsstiftung	197
b) Rechtsgrundlagen der Arbeitsstiftung	198
c) Maßnahmen von Arbeitsstiftungen	199
d) Kosten der Arbeitsstiftung	200
9. Outplacement-Beratung	201
10. Härtefonds	201
11. Finanzierung von Übersiedlungen und Pendlerbeihilfe	202
12. Wiedereinstellungsklauseln	202
13. Bildungskarenz	203
14. Jubiläumsgeld	203
15. Kündigungsverzicht	203
16. Einvernehmliche Auflösung als Bedingung für Sozialplanleistungen	204
17. Verlust von Sozialplanleistungen bei Auflösungsanfechtungen	204
I. Bedachtnahme auf ältere Arbeitnehmer	204
J. Zustimmung zur Kündigung durch den Betriebsrat	205
K. Problematische Inhalte von Sozialplänen	206
1. Verzicht auf die Kündigungsanfechtung	206
2. Vereinbarung einer Anwesenheitsprämie	206
3. Abgeltung von Postensuchtagen	206
4. Kompensatorischer Sozialplan	206
L. Änderung der Umstände	207
M. Vereinbarungen über die Betriebsänderung	207
N. Formvorschriften	207
1. Schriftlichkeit	207
2. Kundmachung	208
O. Geltungsdauer und Auflösung von Sozialplänen	209
P. Der Sozialplan als „freie“ Betriebsvereinbarung	210
Q. Erzwingbarkeit von Sozialplänen	211
1. Allgemeines	211
2. Verfahren zur Errichtung der Schlichtungsstelle	212
a) Antrag und Zuständigkeit	212
b) Antragsstellung	213
c) Bestellung der Mitglieder der Schlichtungsstelle	214
d) Entscheidung über die Errichtung der Schlichtungsstelle	215
3. Das Verfahren vor der Schlichtungsstelle	216
a) Verfahrensgrundsätze	216
b) Durchführung von Verhandlungen	216
c) Ermittlungsverfahren	217
d) Entscheidung der Schlichtungsstelle	217
4. Rechtsmittel gegen die Entscheidung der Schlichtungsstelle	219
5. Ende des Schlichtungsstellenverfahrens	219
6. Kosten des Verfahrens	219
R. Steuerliche Behandlung von Sozialplanleistungen	220

1. Lohnsteuer	220
a) Besteuerung mit 6 %	220
b) Anwendung des halben Steuersatzes	221
c) Steuerbegünstigung bei betriebsratslosen Betrieben und „freien“ Betriebsvereinbarungen	222
d) Steuerbefreiung nach § 26 EStG	222
2. Betriebsausgaben	223
S. Sozialversicherungsbeiträge für Sozialplanleistungen	223
1. Freiwillige Abfertigungen und sonstige Geldleistungen	223
2. Jubiläumsgelder	223
3. Leistungen aus einem Härtefonds	224
T. Sozialplan und Insolvenz	224
1. Allgemeines	224
2. Anfechtung des Sozialplans durch den Insolvenzverwalter	224
3. Insolvenz-Entgeltsicherung	225
U. 7-Punkte-Plan bei einem Sozialplan	226

VI. Alternativen zum Personalabbau

A. Einleitende Bemerkungen	227
B. Wechsel von Vollzeit- auf Teilzeitarbeit	228
C. Altersteilzeit	229
D. Kurzarbeit	231
1. Allgemeines	231
2. Kurzarbeitsbeihilfe	232
a) Vorübergehende wirtschaftliche Schwierigkeiten	232
b) Rechtzeitige Verständigung des AMS	233
c) Beratung mit dem AMS	233
d) Sozialpartnervereinbarung	233
aa) Festlegung des sachlichen und personellen Geltungsbereichs	234
bb) Vereinbarung der Kurzarbeitsunterstützung	235
cc) Festlegung der Dauer der Kurzarbeit	235
dd) Reduktion der Arbeitszeit	235
ee) Abgabe einer Beschäftigungsgarantie	235
3. Qualifizierungsbeihilfe	236
4. Sozialversicherungsbeiträge, Steuern und Abgaben	236
5. Umsetzung der Sozialpartnervereinbarung auf betrieblicher Ebene	237
E. Unterbrechung der Beschäftigung	237
1. Allgemeines	237
2. Karenzierung des Dienstverhältnisses	237
3. Aussetzung des Dienstverhältnisses	239
F. Gleitzeit	240
G. Durchrechnungsmodelle	241
H. Bildungskarenz	242
I. Bildungsteilzeit	244
J. Freistellung gegen Entfall des Arbeitsentgelts	245
K. Solidaritätsprämienmodell	246
L. Einseitiger Entzug von Leistungen	248
1. Allgemeines	248
2. Freiwilligkeitsvorbehalte	248

3. Widerrufsvorbehalte	249
4. Mischklauseln	251
5. Sonderfall Betriebspensionen	251
M. Lohnverzicht und Änderungskündigung	253
1. Lohnverzicht	253
2. Änderungskündigung	255
N. Kürzung von Entgelt, das auf einer Betriebsvereinbarung beruht	256
O. Versetzung	258
P. Abbau von Urlaubsguthaben	260
Q. Verbrauch von Zeitguthaben	261

VII. Mitarbeiter-Retention

A. Allgemeines	263
B. Retention-Modelle	263
1. Der „Stichtags-Bonus“	263
2. Retention-Effekt durch Aliquotierung	266
3. Retention-Effekt durch Gehaltserhöhungen	266
4. Retention-Effekt durch Zielvereinbarung	266
5. Retention-Effekt durch Befristung	268
6. Retention-Effekt durch Fortbildung	268
C. 5-Punkte-Plan für Mitarbeiter-Retention	269

VIII. Post-Merger-Integration

A. Allgemeines	271
B. Harmonisierung von einzelvertraglichen Arbeitsbedingungen	272
C. Harmonisierung von Betriebsvereinbarungen	274
1. Allgemeines	274
2. Einvernehmliche Auflösung oder Abänderung	274
3. Kündigung	275
a) Notwendige Betriebsvereinbarungen	275
b) Notwendige Betriebsvereinbarungen mit Zwangsschlichtung	276
c) Erzwingbare Betriebsvereinbarungen	276
d) Fakultative Betriebsvereinbarungen	277
e) Nachwirkung gekündigter Betriebsvereinbarungen	278
4. Abschluss günstigerer Einzelvereinbarungen	278
5. Abschluss einer neuen Betriebsvereinbarung	279
D. Harmonisierung bei Kollektivverträgen	280
E. 10-Punkte-Plan für eine arbeitsrechtliche Post-Merger-Integration	281

Muster

Information über einen beabsichtigten Betriebsübergang gemäß § 108 Abs 2 a ArbVG – Einbringung	283
Information über einen beabsichtigten Betriebsübergang gemäß § 3 a AVRAG – Verschmelzung	285
Information über eine beabsichtigte Betriebsänderung gemäß § 109 ArbVG	287
Verständigung über eine beabsichtigte Kündigung gemäß § 105 ArbVG	289

Kündigungsschreiben	291
Auflösungsvereinbarung	293
Änderungskündigung	297
Retention-Vereinbarung	299
Sozialplan	303
Step-Plan – Personalabbau	319
Stichwortverzeichnis	325