

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3:Z242

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Kreßel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
Maria Britta Loskamp  
Prof. Dr. Stefan Lunk  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis  
Prof. Dr. Reinhard Richardi  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Klaus Schmidt  
Prof. Dr. Jens Schubert  
Prof. Dr. Achim Schunder

[www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Sozialrecht



C.H. BECK

## 22/2020

25. November 2020  
37. Jahrgang S. 1505–1576

### Aus dem Inhalt

- F. Bayreuther  
**Neues zum Betriebsübergang aus Erfurt und  
Luxemburg** 1505
- S. Vielmeier  
**Kündigung wegen (vermeintlicher) Pflichtver-  
letzungen bei anderen Konzerngesellschaften?** 1510
- A. Bender  
**Liquidationsrecht und Beteiligungsvergütung des  
Chefarztes in Zeiten von Corona** 1517
- J. Heuer/M. Janko  
**Wie erklärt der Arbeitgeber das Scheitern der Interessen-  
ausgleichsverhandlungen in der Einigungsstelle?** 1521
- M. Diller/M. Herrmann  
**Sterbegelder als betriebliche Altersversorgung?** 1525
- EuGH  
**Insolvenzsicherungsschutz von Betriebsrenten bei  
Betriebsübergang** 1531
- BAG  
**Arbeitnehmerstatus einer Grafikdesignerin beim  
Rundfunk** 1537
- BAG  
**Inkrafttreten einer Betriebsvereinbarung in  
Abhängigkeit von einem Belegschaftsquorum** 1548
- BAG  
**Vertretung durch den Arbeitgeberverband –  
Erstattungsfähigkeit der Kosten** 1560



Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7 b, 60325 Frankfurt a. M.

---

**NZA Editorial**

**Boris Dzida**

Employee Activism – aktivistische Arbeitnehmer bald auch bei uns?

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VII

**Impressum**

XXII

**Aufsätze und Berichte**

**Frank Bayreuther**

Neues zum Betriebsübergang aus Erfurt und Luxemburg

1505

**Stephan Vielmeier**

Kündigung wegen (vermeintlicher) Pflichtverletzungen bei anderen Konzerngesellschaften?

1510

**Albrecht Bender**

Liquidationsrecht und Beteiligungsvergütung des Chefarztes in Zeiten von Corona

1517

**Jan Heuer / Markus Janko**

Wie erklärt der Arbeitgeber das Scheitern der Interessenausgleichsverhandlungen in der Einigungsstelle?

1521

**Kommentar**

**Martin Diller / Marco Herrmann**

Sterbegelder als betriebliche Altersversorgung?

1525

**Buchbesprechungen**

D. Neumann/R. Pahlen/St. Greiner/J. Winkler/J. Jabben, Sozialgesetzbuch IX: SGB IX (J. Kruse)

1529

G. Thüsing/G. Wurth, Social Media im Betrieb (M. Fuhlrott)

1529



### Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Arbeitslosenversicherungspflicht für beamtete Hochschullehrer in ihrer Eigenschaft als Chefärzte eines Klinikums	1696
Beitragsrechtliche Bewertung einer Todesfallleistung aus einer Lebensversicherung des Arbeitnehmers zugunsten einer Hinterbliebenen	1696

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	16. 07. 2020 – C-658/18	Friedensrichter als ordentlicher Richter und Arbeitnehmer im europarechtlichen Sinn	1697
EuGH	08. 10. 2020 – C-644/19	Diskriminierung von Lehrkräften bei Vertragsgestaltung nach Renteneintritt (Ls.)	1704
BVerfG	02. 11. 2020 – 1 BvR 2727/19	Fristlose Kündigung wegen Äußerung mit „Ugah, Ugah“ gegenüber Kollegen mit dunkler Hautfarbe verfassungsrechtlich gerechtfertigt (Anm. Jochen Metz)	1704
BAG	24. 06. 2020 – 5 AZR 93/19	Mindestentgelt in der Pflegebranche	1707

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	07. 07. 2020 – 9 AZR 323/19	Verfall von tariflichen Urlaubsabgeltungsansprüchen	1713
BAG	21. 01. 2020 – 3 AZR 225/19	Betriebliche Altersversorgung – Bezugnahme der Tarifvertragsparteien auf VBL-Satzung	1717
BAG	17. 06. 2020 – 7 ABR 46/18	Weiterbeschäftigung Auszubildender nach § 78 a BetrVG – duales Studium	1723
LAG Niedersachsen	31. 08. 2020 – 1 TaBV 102/19	Gesamtbetriebsvereinbarung zur Regelung der Entlohnungsgrundsätze für AT-Angestellte (Ls.)	1729

#### Verfahrensrecht

BAG	03. 11. 2020 – 9 AZB 47/20	Rechtsweg – Anforderungen an den Klägervortrag in aut-aut-Fällen	1729
BAG	16. 09. 2020 – 10 AZR 9/19	Aktivlegitimation der Urlaubs- und Lohnausgleichskasse der Bauwirtschaft – Verfassungsmäßigkeit des SokaSiG	1733

#### Orientierungssätze

BAG	23. 09. 2020 – 5 AZR 367/19	Arbeitszeitkonto und Zeitgutschrift	1736
-----	-----------------------------	-------------------------------------	------

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Kreßel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

[www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Sozialrecht



## 24/2020

24. Dezember 2020

37. Jahrgang S. 1657–1736

### Aus dem Inhalt

D. Ludwig/J. Hinze

**Der Sozialplan in der Restrukturierung – Allgemeine Grundsätze und „Berechnungsdurchgriff“**

1657

M. Herberger

**Die Entfernung einer Abmahnung aus der Personalakte**

1665

E. Bartl/A. Harker

**Freizeitschutz, Vergütung und betriebliche Mitbestimmung bei betrieblich bedingten Reisezeiten**

1669

C. Corzelius

**Zwangsvollstreckung aus arbeitsgerichtlichen Beschlüssen**

1678

B. Schmidt

**Nochmals: Teilnahme von Vertretern nicht tariffähiger Arbeitnehmervereinigungen an Betriebsversammlungen**

1682

C. Brors

**Reform des Arbeitszeitgesetzes**

1685

M. Witteler/M. Brune

**§ 615 S. 2 BGB – Neue Handlungsmöglichkeiten für Arbeitgeber?**

1689

G. Pepping/T. Günther

**Corona: Rechtliche Auswirkungen auf die Berufsausbildung**

1694

BVerfG

**Fristlose Kündigung wegen Äußerung mit „Ugah, Ugah“ gegenüber Kollegen mit dunkler Hautfarbe (Anm. J. Metz)**

1704

BAG

**Rechtsweg – Anforderungen an den Klägervortrag in aut-aut-Fällen**

1729



4550202024

Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7b, 60325 Frankfurt a. M.

Das NZA Jahresregister 2020 wird mit Heft 4/2021 ausgeliefert.

## NZA Editorial

**Franz Josef Düwell**

Fleischindustrie – Arbeitsschutzgesetz mit Kompromiss

III

## NZA aktuell

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VIII

**Impressum**

XXII

## Aufsätze und Berichte

**Daniel Ludwig / Jacob Hinze**

Der Sozialplan in der Restrukturierung – Allgemeine Grundsätze und „Berechnungsdurchgriff“

1657

**Marie Herberger**

Die Entfernung einer Abmahnung aus der Personalakte

1665

**Ewald Bartl / Aidan Harker**

Freizeitschutz, Vergütung und betriebliche Mitbestimmung bei betrieblich bedingten Reisezeiten

1669

**Christoph Corzelius**

Zwangsvollstreckung aus arbeitsgerichtlichen Beschlüssen

1678

**Benedikt Schmidt**

Nochmals: Teilnahme von Vertretern nicht tariffähiger Arbeitnehmervereinigungen an Betriebsversammlungen

1682

## Forum

**Christiane Brors**

Reform des Arbeitszeitgesetzes

1685

## Kommentar

**Michael Witteler / Martin Brune**

§ 615 S. 2 BGB – Neue Handlungsmöglichkeiten für Arbeitgeber?

1689

## Online-Aufsatz

**Georg Pepping / Thomas Günther**

Corona: Rechtliche Auswirkungen auf die Berufsausbildung

1694

### Blick ins Sozialrecht

#### Oliver Ricken

Aufrechnungsverbot bei Kostenerstattungsansprüchen gem. § 63 SGBX	1530
Sperrzeit auch bei Eigenkündigung eines ausländischen Beschäftigungsverhältnisses	1530
Verfügbarkeit und Arbeitslosengeld bei beruflicher Weiterbildung	1530

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

<b>EuGH</b>	09. 09. 2020 – C-674/18, C-675/18	<b>Insolvenzschutz von Betriebsrenten bei Betriebsübergang</b>	1531
<b>BAG</b>	25. 08. 2020 – 9 AZR 373/19	<b>Arbeitnehmerstatus einer Grafikerin beim Rundfunk</b>	1537
<b>BAG</b>	07. 07. 2020 – 9 AZR 401/19 (A)	<b>Verfall/Verjährung des Urlaubsanspruchs bei einer Langzeiterkrankung – Vorlage an EuGH</b>	1541
<b>BAG</b>	07. 07. 2020 – 9 AZR 245/19 (A)	<b>Verfall/Verjährung von Urlaubsansprüchen nach Eintritt von Erwerbsunfähigkeit – Vorlage an EuGH</b>	1547

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

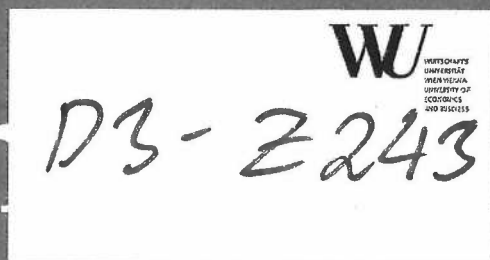
<b>BAG</b>	28. 07. 2020 – 1 ABR 4/19	<b>Inkrafttreten einer Betriebsvereinbarung in Abhängigkeit von einem Belegschaftsquorum</b>	1548
<b>BAG</b>	17. 06. 2020 – 10 AZR 210/19 (A)	<b>Mehrarbeitszuschläge und Urlaubsvergütung – Vorlage an EuGH</b>	1551
<b>BAG</b>	24. 06. 2020 – 6 AZR 15/19	<b>Arbeitszeitreduzierung an gesetzlichen Feiertagen bei kommunaler Feuerwehrleistung – Gleichbehandlung</b>	1556

#### Verfahrensrecht

<b>BAG</b>	02. 09. 2020 – 9 AZB 41/20	<b>Vertretung durch den Arbeitgeberverband – Erstattungs-fähigkeit der Kosten</b>	1560
<b>BAG</b>	27. 11. 2019 – 10 AZR 476/18	<b>Hinreichende Bestimmtheit der Klage auf Sozialkassenbeiträge – Anforderungen an Mahnantrag</b>	1562
<b>BAG</b>	17. 06. 2020 – 10 AZR 322/18	<b>Verfassungsmäßigkeit des SokaSiG2 – Streitgegenstand einer Beitragsklage</b>	1571

NZS

# Neue Zeitschrift Sozialrecht



Zeiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Dr. Jürgen Brand

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. h. c. Peter Masuch

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

Prof. Dr. Peter Wigge

[www.nzs.beck.de](http://www.nzs.beck.de)



C.H. BECK

## 23/2020

30. November 2020

29. Jahrgang S. 921–960

### Aus dem Inhalt

*U. Spies*

Klinische Krebsregistrierung aus Sicht der  
Tumorzentren und postmortaler Datenschutz 921

*U. Knispel*

NZS-Jahresrevue 2019: Leistungsrecht der  
Gesetzlichen Krankenversicherung 926

*BSG*

Verbeitragung einer Zahlung aus einem  
Schlechtwetterkonto (Anm. *B. Geiger*) 941

*LSG Rheinland-Pfalz*

Rechtsweg bei Streit um Meldung zur Sozialversicherung  
(Anm. *B. Schmidt*) 945

*LSG Baden-Württemberg*

Zu den Voraussetzungen einer Befreiung von der Renten-  
versicherungspflicht gemäß § 6 Abs. 1 Nr. 1 SGB VI  
(Kurzkommentierung *A. Hoffmann*) 951

*BSG*

Anrechnung einer Einkommensteuererstattung auf  
Leistungen nach dem SGB II  
(Kurzkommentierung *W. Bender*) 952

*BSG*

Kausalität eines rechtsmissbräuchlichen Verhaltens  
für Leistungsminderung nach AsylbLG  
(Kurzkommentierung *J. Kruse*) 953

*LSG Baden-Württemberg*

Elterngeldberechnung bei Einkünften in Teilen des  
Bezugszeitraums (Kurzkommentierung *B. Brehm*) 957

*BSG*

Gesellschaftsvertrag entscheidet über ein  
Beschäftigungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers  
(Kurzkommentierung *U. Kern*) 959



# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 23/2020



## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Vereinfachter Zugang zur Grundsicherung und Sozialdienstleister-Einsatzgesetz verlängert	VI
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Baden-Württemberg: Kein Pflegeentlastungsbetrag bei „Haushalt-Corona-Hilfe“ durch Privatperson, wenn coronabedingter Versorgungsengpass nicht glaubhaft gemacht	VI
	LSG Hessen: Bizepssehnenriss ist als Arbeitsunfall anzuerkennen	VII
	LSG Niedersachsen-Bremen: Jobcenter muss kein Tablet für iPad-Klasse zahlen	VII
	LSG NRW: Vorläufige Versorgung mit Zolgensma® durch IKK	VII
<i>Mitteilungen</i>	Digitale Rentenübersicht beschlossen	VIII
	Corona-Ausgaben: Bundesrat fordert Zuschuss von elf Milliarden Euro	VIII
	Bundesregierung: Kaum Einfluss auf Überlastung der Sozialgerichte	VIII
	Hilfe für Selbständigkeit im Jahr 2019	VIII
	BA: Weniger Verpflegungspauschale	VIII
	Missbrauch beim Kurzarbeitergeld	IX
	Erfassung von Gewalt in Jobcentern	IX
	Krankenkassen rügen Eingriff in Haushaltsautonomie	IX
	Verlängerung des Kurzarbeitergelds stößt auf Zustimmung	IX
	FDP für Dynamik bei Minijobs	X
	Linke für Sozialversicherungspflicht für Minijobs	X
<i>Personalia</i>	Neuer Vorsitzender Richter am Bundessozialgericht Prof. Dr. Bernd Schütze	X
	Christina Ramb zur neuen Vorsitzenden des BA-Verwaltungsrats gewählt	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Ulrich Spies</i>	Klinische Krebsregistrierung aus Sicht der Tumorzentren und postmortaler Datenschutz	921
<i>Ulrich Knispel</i>	NZS-Jahresrevue 2019: Leistungsrecht der Gesetzlichen Krankenversicherung	926

## Buchbesprechungen

<i>Ralf Becker</i>	SGB XII – Sozialgesetzbuch Zwölftes Buch – Sozialhilfe, Kommentar	940
--------------------	---	-----



## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Beitragsrecht

BSG  
10.12.2019 – B 12 R 9/18 R      Verbeitragung einer Zahlung aus einem Schlechtwetterkonto      941  
(mit Anm. Barbara Geiger)

#### Verfahrensrecht

LSG Rheinland-Pfalz  
13.08.2018 – L 5 KR 81/18 B      Rechtsweg bei Streit um Meldung zur Sozialversicherung      945  
(mit Anm. Benjamin Schmidt)

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Krankenversicherungsrecht

LSG Bayern  
03.07.2019 – L 20 KR 177/18      Anforderungen an die Retaxation bei Apotheken (Alexander Diehm)      948

LSG Hamburg  
26.08.2020 – L 1 KR 76/19      Zum Fristbeginn der Meldefrist des § 49 I Nr. 5 SGB V (Barbara Klopstock)      949

LSG Hamburg  
03.09.2020 – L 1 KR 125/19      Versicherungspflicht bei stufenweiser Wiedereingliederung (Armin Knospe)      950

#### Rentenversicherungsrecht

LSG Baden-Württemberg  
26.05.2020 – L 13 R 1664/19      Zu den Voraussetzungen einer Befreiung von der Rentenversicherungspflicht gemäß § 6 Abs. 1 Nr. 1 SGB VI (Achim Hoffmann)      951

#### Grundsicherungsrecht

BSG  
24.06.2020 – B 4 AS 9/20 R (LSG SGB II (Wolfgang Bender) NRW)      Anrechnung einer Einkommensteuererstattung auf Leistungen nach dem      952

BSG  
27.02.2019 – B 7 AY 1/17 R      Kausalität eines rechtsmissbräuchlichen Verhaltens für Leistungsminderung nach AsylBLG (Jürgen Kruse)      953

LSG Hessen  
01.07.2020 – L 4 SO 120/18      Umfang und Dauer der Überbrückungsleistungen für Ausländer (Tammo Lange)      954

LSG Niedersachsen-Bremen  
08.07.2020 – L 13 AS 18/20      Kein Ersatzanspruch nach § 34 a SGB II bei fehlendem Kausalzusammenhang (Christian Zieglmeier)      955

#### Arbeitsförderungsrecht

LSG Niedersachsen-Bremen  
14.07.2020 – L 7 AL 121/18      Arbeitslosengeldanspruch im Monat des Bestehens der 2. Juristischen Staatsprüfung (Martin Kellner)      956

#### Elterngeldrecht

LSG Baden-Württemberg  
18.08.2020 – L 11 EG 4175/19      Elterngeldberechnung bei Einkünften in Teilen des Bezugszeitraums (Björn Brehm)      957

#### Vertragsarztrecht

BSG  
15.07.2020 – B 6 KA 15/19 R      Auslegung vertragsärztlicher Vergütungsbestimmungen (EBM-Ä) – Anästhesieleistungen (Anne Barbara Lungstras)      958

#### Beitragsrecht

BSG  
12.05.2020 – B 12 R 11/19 R      Gesellschaftsvertrag entscheidet über ein Beschäftigungsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers (Uli Kern)      959

LSG NRW  
10.06.2020 – L 8 BA 6/18      Sozialversicherungsrechtlicher Status einer Apothekenvertreterin (Paul-Gerhard Stäbler)      960

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

Inkl Muster für die  
Vereinbarung einer  
Sonderbetreuungszeit

### THEMA

- » **Wolfram Hitz:** Neues zur Sonderbetreuungszeit ab November 2020 – Gibt es nun einen Rechtsanspruch?

### RECHTSPRECHUNG

- » ORF-KV 2014: Unzulässiger Kettenarbeitsvertrag einer Karenzvertretung
- » Kettendienstverträge einer Expeditarbeiterin
- » Auflösung eines auf Lebenszeit vereinbarten Dienstverhältnisses
- » Sturz auf Lehrerausflug beim Verlassen der Schlafstätte – kein UV-Schutz
- » BFG: Unfall wegen Mitnahme eines Arbeitskollegen – Reparaturkosten keine Werbungskosten

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Ökologisierung des Steuerrechts – Initiativantrag
- » COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – Initiativantrag



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA – ARBEITSRECHT****Wolfram Hitz: Neues zur Sonderbetreuungszeit ab November 2020 – Gibt es nun einen Rechtsanspruch?**

3

COVID-19 hat Auswirkungen in nahezu allen Bereichen unserer Gesellschaft. Rechtlich und praktisch besonders schwierig wird es dann, wenn Betreuungspflichten und Arbeitspflichten kollidieren. Um dies etwas zu entschärfen, hat der Gesetzgeber schon im März 2020 das Instrument der Sonderbetreuungszeit zur Ermöglichung einer Dienstfreistellung zum Zweck der Kinderbetreuung geschaffen (§ 18b AVRAG). Nach den vielen Novellen und medialen Ankündigungen gibt Mag. *Wolfram Hitz* in seinem aktuellen Beitrag einen Überblick über die aktuelle Rechtslage zur Sonderbetreuungszeit ab November 2020.

---

**VORLAGEN UND TEXTMUSTER****Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Vereinbarung einer Sonderbetreuungszeit (Phase 4)**

7

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

ORF-KV 2014: Unzulässiger Kettenarbeitsvertrag einer Karenzvertretung 10

Kettendienstverträge einer Expeditarbeiterin 11

Auflösung eines auf Lebenszeit vereinbarten Dienstverhältnisses 12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Sturz auf Lehrerausflug beim Verlassen der Schlafstätte – kein UV-Schutz 12

**» STEUERRECHT**

BFG: Unfall wegen Mitnahme eines Arbeitskollegen – Reparaturkosten keine Werbungskosten 13

---

**NEUE VORSCHRIFTEN****» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Sozialversicherungs-Änderungsgesetz 2020 – NR-Beschluss 15

**» STEUERRECHT**

Ökologisierung des Steuerrechts – Initiativantrag 15

COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – Initiativantrag 16

---

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

---

**IMPRESSUM**

20

6729

17. Dezember 2020

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Anita Berger:** Führen von virtuellen und hybriden Teams: Chancen & Herausforderungen

### RECHTSPRECHUNG

- » Begünstigte Behinderte: Unzulässige Weisung zur Herausgabe medizinischer Unterlagen
- » Freiwillige Quarantäne wegen COVID-19: Kein Antragsrecht auf Erlassung eines Absonderungsbescheides
- » Betretungsverbot nach dem COVID-19-Maßnahmengesetz – kein Entschädigungsanspruch für Arbeitgeber
- » Zulässige Vereinbarung eines Urlaubs für Fortbildung
- » Beteiligung an Ausbildungskosten durch Abzug von Urlaubsguthaben?
- » Familienzeitbonus: Sonderurlaub von mehr als 14 Tagen im Beobachtungszeitraum unschädlich
- » Umsatzsteuerpflicht beim Rückersatz von Ausbildungskosten
- » BFG: Vorabentscheidungsersuchen zur Indexierung der Familienbeihilfe und des Kinderabsetzbetrages
- » BFG: Zuzugsfreibetrag – inländischer Lebensmittelpunkt



---

## IN ALLER KÜRZE

2

---

## THEMA – HUMAN RESOURCES

### Anita Berger: Führen von virtuellen und hybriden Teams: Chancen & Herausforderungen

3

In den letzten Monaten hat sich die Form des Führens und der Zusammenarbeit für viele Führungskräfte und deren Teams aufgrund von Homeoffice in den virtuellen Raum verlagert. Eine weitere Facette ist das hybride Setting, bei dem ein Teil der Mannschaft am Standort arbeitet und ein anderer Teil im Homeoffice. Mit diesen Formen sind Herausforderungen und Chancen gleichermaßen verbunden. Der Artikel von Mag. Anita Berger beschäftigt sich mit den Themenfeldern Zusammenarbeit, Kommunikation und Führung und hilft dabei zu reflektieren, was weiter fortgesetzt werden sollte bzw. worauf man sich als Führungskraft künftig stärker fokussieren sollte.

---

## RECHTSPRECHUNG

### » ARBEITSRECHT

Begünstigte Behinderte: Unzulässige Weisung zur Herausgabe medizinischer Unterlagen	6
Schussattentat auf Buslenker: Ersuchen um einige freie Tage unter Erwähnung eines „gewissen Schocks“ ist keine Krankmeldung	8
Freiwillige Quarantäne wegen COVID-19: Kein Antragsrecht auf Erlassung eines Absonderungsbescheides	8
Betretungsverbot nach dem COVID-19-Maßnahmegesetz – kein Entschädigungsanspruch für Arbeitgeber	9
Zusatzurlaub für Altenfachbetreuerin in Oberösterreich	10
Zulässige Vereinbarung eines Urlaubs für Fortbildung	10
Beteiligung an Ausbildungskosten durch Abzug von Urlaubsguthaben?	12

### » SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Familienzeitbonus: Sonderurlaub von mehr als 14 Tagen im Beobachtungszeitraum unschädlich	13
Familienzeitbonus: Tag der Geburt in Antragsfrist nicht einzurechnen	14
Ambulante Geburt: Anspruch auf Familienzeitbonus erst nach Verlassen des Krankenhauses	15

### » STEUERRECHT

Umsatzsteuerpflicht beim Rückersatz von Ausbildungskosten	16
BFG: Vorabentscheidungsersuchen zur Indexierung der Familienbeihilfe und des Kinderabsetzbetrages	16
BFG: Zuzugsfreibetrag – inländischer Lebensmittelpunkt	18

---

## NEUERSCHEINUNGEN

20

---

## IMPRESSUM

19

RdA

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z253

## Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis  
des gesamten Arbeitsrechts

In Verbindung  
mit dem Deutschen  
Arbeitsgerichtsverband e.V.  
und dem Institut für  
Arbeits- und Wirtschaftsrecht  
der Universität zu Köln

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Susanne Baer, LL.M.  
Prof. Klaus Bepler  
Prof. Dr. Martin Hensler  
Prof. Dr. Clemens Höpfner  
Prof. Dr. Sudابه Kamanabrou  
Prof. Dr. Heinrich Kiel  
Prof. Dr. Wilhelm Moll, LL.M.  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Rolf Wank  
Prof. Dr. Herbert Wiedemann

## Abhandlungen

*Picker, Christian* Politischer Extremismus als Herausforderung  
für Gesamtrechtsordnung und Arbeitsrecht – Teil I S. 317

*Klocke, Daniel* Die Zulässigkeit von Kurzarbeitsklauseln im  
Arbeitsvertrag S. 331 .

*Münder, Matthias* Streiks gegen Standortentscheidungen S. 340

*Schirmacher, Carsten* Rechtsfolgen tarifvertraglicher  
Diskriminierungen S. 353

## Besprechungsaufsatz

*Benecke, Martina* Eingriffsnormen und Revisibilität  
ausländischen Rechts – Bekanntes und Neues zum Inter-  
nationalen Arbeitsrecht und Arbeitsprozessrecht  
in BAG 7.5.2020 – 2 AZR 692/19 S. 366

## Entscheidungsbesprechung

*Witschen, Stefan* Die Ablösung von Betriebsvereinbarungen  
zur betrieblichen Altersversorgung im Zusammenhang mit  
Betriebsübergängen S. 370

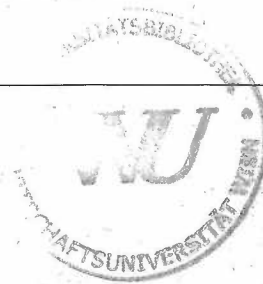


C.H. BECK

6/2020  
Heft 6 · S. 317 – 380  
73. Jahrgang



1250202006



## Inhaltsverzeichnis

<b>Abhandlungen</b>	<b>Picker, Christian</b> , Prof. Dr., Konstanz Politischer Extremismus als Herausforderung für Gesamtrechtsordnung und Arbeitsrecht – Teil I	317
	<b>Klocke, Daniel</b> , Prof. Dr., LL.M. oec., Wiesbaden Die Zulässigkeit von Kurzarbeitsklauseln im Arbeitsvertrag	331
	<b>Münder, Matthias</b> , Dr., Rechtsreferendar, Hamburg Streiks gegen Standortentscheidungen	340
	<b>Schirmacher, Carsten</b> , Dr., Akad. Rat, Gießen Rechtsfolgen tarifvertraglicher Diskriminierungen	353
<b>Besprechungsaufsatz</b>	<b>Benecke, Martina</b> , Prof. Dr., Augsburg Eingriffsnormen und Revisibilität ausländischen Rechts – Bekanntes und Neues zum Internationalen Arbeitsrecht und Arbeitsprozessrecht in BAG 7.5.2020 – 2 AZR 692/19	366
<b>Entscheidungs- besprechung</b>	<b>Witschen, Stefan</b> , Dr., MJur (Oxon), Akad. Rat., Köln/Kassel Die Ablösung von Betriebsvereinbarungen zur betrieblichen Altersversorgung im Zusammenhang mit Betriebsübergängen Anmerkung zu BAG v. 22.10.2019 – 3 AZR 429/18	370
<b>Kurzbeiträge und Informationen</b>	<b>Tasch, Claudia</b> , Rechtsanwältin, Kassel Tagungsbericht zum Siebzehnten Göttinger Forum zum Arbeitsrecht	378
	<b>Wank, Rolf</b> , Prof. Dr., Bochum Geringqualifizierte in der Arbeitswelt	379
<b>Schrifttum</b>	Wagner, Alexander Die Anwendbarkeit des Arbeitsrechts auf Spitzenverdiener – Eine Untersuchung zur Berücksichtigung wirtschaftlicher Kriterien bei der Anwendung des Arbeitsrechts am Beispiel des Lizenzfußballers und unter Beachtung des Unionsrechts ( <b>Klaus Bepler</b> )	380

## Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht und Sozialrecht

### ENTSCHEIDUNGEN

**DienstnehmerInnen Freiwilliger Feuerwehren sind nicht vom AZG und ARG ausgenommen**

OGH 27.5.2020, 8 ObA 12/20b

**Beendigung oder Aussetzung?**

OGH 27.5.2020, 8 ObA 41/20t

**Feiertag fällt auf Sonntag – kein Feiertagsarbeitsentgelt**

OGH 29.7.2020, 9 ObA 29/20k

**Versicherungserklärung neuer Selbständiger ist auch bei nachträglicher Umqualifizierung bindend**

VwGH 9.6.2020, Ra 2019/08/0143

**Ende des Dienstverhältnisses wegen Kündigung nach § 25 IO nach Ablauf des Beschäftigungsverbotes vernichtet Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld als Ersatz des Erwerbseinkommens nicht**

OGH 26.5.2020, 10 ObS 52/20z

**Bei einer vom Wohnsitz in Spanien aus ausgeübten Telearbeit ist Spanien der für die Sozialversicherung zuständige Mitgliedstaat**

VwGH 8.7.2020, Ra 2020/08/0044

### AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

**Arbeitszimmer im Wohnungsverband**

HANNES PURKARTHOFER

### AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

**Phase III – Die Corona-Kurzarbeit geht in die Verlängerung**

PHILIPP BROKES

### AKTUELLE SOZIALPOLITIK

**Wissenschaftliche Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht**

MAGDALENA MISSBICHLER

### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VwGH RA.<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O. UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O. UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VwGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING



# Inhalt



## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

159 DienstnehmerInnen Freiwilliger Feuerwehren sind nicht vom AZG und ARG ausgenommen OGH 27.5.2020, 8 ObA 12/20b	
160 Beendigung oder Aussetzung? OGH 27.5.2020, 8 ObA 41/20t	404
161 Echtes Dienstverhältnis eines für einen anderen Rechtsanwalt aufgrund von Substitutionsvereinbarungen tätigen selbständigen Rechtsanwalts OGH 27.5.2020, 8 ObA 18/20k	405
162 Gerechtfertigte Zurückbehaltung der Arbeitsleistung wegen nicht bloß geringfügigen Entgeltrückstands OGH 29.6.2020, 8 ObA 70/19f	406
163 Wechsel vom Lehr- ins Angestelltenverhältnis: Neuer Entgeltfortzahlungsanspruch richtet sich nach Beginn des Angestelltenverhältnisses OGH 27.5.2020, 8 ObA 31/20x	407
164 Kein Abfertigungsanspruch, wenn aus der Beendigungserklärung des AN ein wichtiger Lösungsgrund nicht klar hervorgeht OGH 25.6.2020, 9 ObA 34/20w	408
165 Keine „Kündigungsschädigung“ wegen schuldhaften Verhaltens des Dienstnehmers OGH 25.6.2020, 9 ObA 36/20i	409
166 Mischbetrieb: Kollektivvertragsanwendung in einem Sanierungsunternehmen OGH 29.6.2020, 8 ObA 14/20x	410
167 Sittenwidrige Kündigung eines leitenden Angestellten iSd ArbVG? OGH 29.6.2020, 8 ObA 58/20t	411
168 Fristgerechter „Einspruch gegen die Kündigung“ kann zur Konkretisierung der Anfechtungsgründe verbessert werden OGH 29.6.2020, 8 ObA 55/20a	412
169 Feiertag fällt auf Sonntag – kein Feiertagsarbeitsentgelt OGH 29.7.2020, 9 ObA 29/20k	413
170 Feststellungsbegehren bei einer Klage gem § 54 Abs 1 ASGG muss genau und zweifelsfrei bezeichnet werden OGH 29.4.2020, 9 ObA 5/20f	414
171 Kein Verstoß gegen den arbeitsrechtlichen Gleichbehandlungsgrundsatz, wenn für eine Beförderung die Krankenstandstage bei sämtlichen DienstnehmerInnen gleichermaßen eine Rolle spielen OGH 27.5.2020, 8 ObA 26/20m	415
172 Keine mündliche Abänderung von Dienstverträgen nach Gemeinde-Vertragsbedienstetengesetz OGH 27.5.2020, 8 ObA 63/19a	417
173 Kein Wechsel des zuständigen Gerichts, wenn dies ausschließlich für den AG zweckmäßig ist OGH 25.6.2020, 9 ObA 35/20t	417
174 Kein Nachtarbeitszuschlag für ArbeitnehmerInnen in überwiegend tagsüber geöffneten Gastronomiebetrieben OGH 29.6.2020, 8 ObA 53/20g	418
175 Grenzen der sachlichen Rechtfertigung von befristeten Arbeitsverhältnissen im Falle von Karenz-Vertretungen (ORF-KoIV 2014) OGH 25.5.2020, 9 ObA 25/20x	418
176 Kein unzulässiger Hungerlohn für ein Praktikum OGH 25.6.2020, 9 ObA 19/20i	422
177 Antrag auf einstweilige Verfügung – Konkretisierung der Geschäftsgeheimnisse erforderlich OGH 25.6.2020, 9 ObA 7/20z	423
178 Bei einem Wechsel in eine höherwertige Verwendung verlängert sich die Ausbildungsphase nach VBG OGH 29.6.2020, 8 ObA 13/20z	424

## ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

- 179 Vorschreibung von öfteren Kontrollmeldungen durch das Arbeitsmarktservice 425  
BVwG 19.5.2020, L 511 2221672-1

## SOZIALRECHT

- 180 Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld für Mitarbeiterin des Internationalen Zentrums für Migrationspolitikentwicklung 427  
OGH 24.6.2020, 10 ObS 20/20v
- 181 Entziehung eines zu Unrecht gewährten Rehabilitationsgeldes auch bei nur geringfügigen Verbesserungen des Gesundheitszustandes zulässig 429  
OGH 24.6.2020, 10 ObS 40/20k
- 182 Rechtsanspruch auf Maßnahmen der medizinischen Rehabilitation für BezieherInnen von Rehabilitationsgeld 432  
OGH 24.6.2020, 10 ObS 48/20m
- 183 Kein Anspruch auf Pflegegeld für Österreicherin mit italienischer Witwenpension 433  
OGH 24.6.2020, 10 ObS 34/20b
- 184 Versicherungserklärung neuer Selbständiger ist auch bei nachträglicher Umqualifizierung bindend 434  
VwGH 9.6.2020, Ra 2019/08/0143
- 185 Beihilfe zum pauschalen Kinderbetreuungsgeld muss exportiert werden 436  
OGH 24.6.2020, 10 ObS 63/20t
- 186 Ende des Dienstverhältnisses wegen Kündigung nach § 25 IO nach Ablauf des Beschäftigungsverbotes vernichtet Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld als Ersatz des Erwerbseinkommens nicht 437  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 52/20z
- 187 Kinderbetreuungsgeld: Keine Rückzahlungsverpflichtung bei verspäteter Mutter-Kind-Pass-Untersuchung wegen Verschiebung des Termins durch den Kinderarzt 438  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 15/20h
- 188 Keine Anrechnung des bayerischen Familiengeldes auf das österreichische Kinderbetreuungsgeld 439  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 19/20x
- 189 Kein Anspruch auf österreichisches Kinderbetreuungsgeld trotz Wohnsitzes in Österreich, wenn beide Elternteile nicht in Österreich beschäftigt sind 441  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 160/19f
- 190 Pauschales Kinderbetreuungsgeld: Familienbetrachtungsweise nur bei Anwendung von Art 67 und 68 VO 883/2004 relevant 444  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 173/19t
- 191 Keine Berücksichtigung von Versicherungsmonaten aus anderen EU-Staaten bei Berechnung von Alterspensionen nach dem APG 445  
OGH 26.5.2020, 10 ObS 21/20s
- 192 Bei einer vom Wohnsitz in Spanien aus ausgeübten Telearbeit ist Spanien der für die Sozialversicherung zuständige Mitgliedstaat 448  
VwGH 8.7.2020, Ra 2020/08/0044

## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

- Arbeitszimmer im Wohnungsverband 449  
HANNES PURKARTHOFFER
- Ausgewählte Rechtsfragen zu § 2f AVRAG 452  
CHRISTOPH RADLINGMAYR
- Das Primat der Tarifeinheit im Betrieb 456  
HANNES SCHNELLER

## AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

- Phase III – Die Corona-Kurzarbeit geht in die Verlängerung 461  
PHILIPP BROKES

## Inhalt

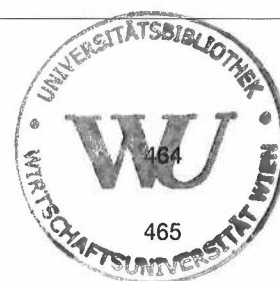
### AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Erster Österreichischer Arbeitsrechtswettbewerb  
WOLFGANG KOZAK

55. Wissenschaftliche Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht  
MAGDALENA MISSBICHLER

### NEUE BÜCHER

<i>Weth/Herberger/Wächter/Sorge</i> Daten- und Persönlichkeitsschutz im Arbeitsverhältnis BILJANA BAUER	469
<i>Lichtenberger</i> 100 Jahre Mitbestimmung in Österreich – 100 Jahre Betriebsrat in der DONAU Versicherung MONIKA DRS	469
<i>Pauly/Osnabrügge/Huth</i> Das arbeitsrechtliche Mandat – Teilzeit und geringfügige Beschäftigung KATHARINA FIGL	470
<i>Pulte/Bigos</i> Betriebsvereinbarungen in der Praxis THOMAS KALLAB	470
<i>Dowideit</i> Die Angezählten – Wenn wir von unserer Arbeit nicht mehr leben können FRANJO MARKOVIC	471
<i>Kramer</i> IT-Arbeitsrecht – Digitalisierte Unternehmen: Herausforderungen und Lösungen MAGDALENA MISSBICHLER	471
<i>McNulty/Brewster</i> Working Internationally – Expatriation, Migration and Other Global Work DIANA NIKSOVA	472
<i>Rauch</i> Arbeitsrecht 2020 – ASoK-Spezial GLORIA PARSHAD	472
<i>Tomandl</i> Grundriss des österreichischen Sozialrechts GLORIA PARSHAD	473
<i>Kallab/Chwojka</i> Arbeitsrecht in Frage und Antwort CHRISTINA SCHNITTLER	473
<i>Korn</i> Werkverträge, freie Dienstverträge – Praxishandbuch CHRISTINA SCHNITTLER	474
<i>Mayrhofer</i> Arbeitsrecht für die betriebliche Praxis 2019/20 JOSIP SLJIVIC	474
<i>Däubler/Deinert/Zwanziger (Hrsg)</i> KSchR – Kündigungsschutzrecht ANDREAS WELLENZOHN	475
<i>Kühner</i> Neue Technik, Neue Wirtschaft, Neue Arbeit? Digitalisierung, Künstliche Intelligenz, Industrie 4.0 KATRIN WETSCH	475
<i>Henssler/Grau</i> Arbeitnehmerüberlassung, Solo-Selbstständige und Werkverträge SEBASTIAN ZANKEL	476
<b>BÜCHEREINGANG</b>	477



## Inhalt

### AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Erster Österreichischer Arbeitsrechtswettbewerb  
WOLFGANG KOZAK

55. Wissenschaftliche Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht  
MAGDALENA MISSBICHLER

### NEUE BÜCHER

<i>Weth/Herberger/Wächter/Sorge</i> Daten- und Persönlichkeitsschutz im Arbeitsverhältnis BILJANA BAUER	469
<i>Lichtenberger</i> 100 Jahre Mitbestimmung in Österreich – 100 Jahre Betriebsrat in der DONAU Versicherung MONIKA DRS	469
<i>Pauly/Osnabrügge/Huth</i> Das arbeitsrechtliche Mandat – Teilzeit und geringfügige Beschäftigung KATHARINA FIGL	470
<i>Pulte/Bigos</i> Betriebsvereinbarungen in der Praxis THOMAS KALLAB	470
<i>Dowideit</i> Die Angezählten – Wenn wir von unserer Arbeit nicht mehr leben können FRANJO MARKOVIC	471
<i>Kramer</i> IT-Arbeitsrecht – Digitalisierte Unternehmen: Herausforderungen und Lösungen MAGDALENA MISSBICHLER	471
<i>McNulty/Brewster</i> Working Internationally – Expatriation, Migration and Other Global Work DIANA NIKSOVA	472
<i>Rauch</i> Arbeitsrecht 2020 – ASoK-Spezial GLORIA PARSHAD	472
<i>Tomandl</i> Grundriss des österreichischen Sozialrechts GLORIA PARSHAD	473
<i>Kallab/Chwojka</i> Arbeitsrecht in Frage und Antwort CHRISTINA SCHNITTLER	473
<i>Korn</i> Werkverträge, freie Dienstverträge – Praxishandbuch CHRISTINA SCHNITTLER	474
<i>Mayrhofer</i> Arbeitsrecht für die betriebliche Praxis 2019/20 JOSIP SLJIVIC	474
<i>Däubler/Deinert/Zwanziger (Hrsg)</i> KSchR – Kündigungsschutzrecht ANDREAS WELLENZOHN	475
<i>Kühner</i> Neue Technik, Neue Wirtschaft, Neue Arbeit? Digitalisierung, Künstliche Intelligenz, Industrie 4.0 KATRIN WETSCH	475
<i>Henssler/Grau</i> Arbeitnehmerüberlassung, Solo-Selbstständige und Werkverträge SEBASTIAN ZANKEL	476
<b>BÜCHEREINGANG</b>	477



# ASoK

Arbeits- und Sozialrechtskartei

## **Andreas Gerhartl**

Betriebsratstätigkeit in der COVID-19-Krise

## **Sebastian Zankel**

COVID-19: Kostenrückerstattung an den Dienstgeber

## **Wolfgang Kollenz**

Facharbeiterstatus ohne Lehrabschluss?

## **Karl Lang**

Führung in Zeiten des Wandels

## **Praxisinformationen**

Neues aus der Gesetzgebung

News aus SV-, LSt- und Arbeitsrecht

Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

6728

11. Dezember 2020

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

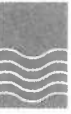
» **Maria Schedle:** Kündigungen während der Kurzarbeit bzw innerhalb der Behaltefrist

### RECHTSPRECHUNG

- » Zur Zusammenrechnung von Auflösungen beim Frühwarnsystem nach § 45a AMFG
- » Geschäftsführer als leitender Angestellter iSd ArbVG
- » Entgeltfortzahlung nach erfolgreicher Kündigungsanfechtung – Anrechnung eines Alternativeinkommens
- » Ruhen des Anspruchs auf Rehabilitationsgeld bei Bezug von Urlaubersatzleistung
- » Überlassung eines Dienstwagens aus persönlichen Gründen – kein Sachbezug
- » BFG: Fehlender eigener Hausstand – keine Kosten einer doppelten Haushaltsführung

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Freistellung von Schwangeren während der COVID-19-Krise

**ARD 6728**

74. Jahrgang, 11. Dezember 2020

INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Maria Schedle: Kündigungen während der Kurzarbeit bzw innerhalb der Behaltefrist**

3

Die bei Vereinbarung der Corona-Kurzarbeit abzuschließende Muster-Sozialpartnereinbarung sieht die Verpflichtung des Arbeitgebers vor, den Beschäftigtenstand während der Kurzarbeit bzw bis zum Ende einer allenfalls vereinbarten Behaltefrist aufrechtzuerhalten. Der Beitrag von Mag. *Maria Schedle* geht der Frage nach, ob auf der Grundlage dieser Mustereinbarung den betroffenen Arbeitnehmern ein individueller Kündigungsschutz eingeräumt wird. Dies ist insofern von Bedeutung, als ein Verstoß des Arbeitgebers gegen ein individuelles/vertragliches Kündigungsverbot zur Rechtsunwirksamkeit der Kündigung führt.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Frühwarnsystem bei Massenkündigungen: Schwellenwert bezieht sich auf einzelne Betriebsstätten	7
Zur Zusammenrechnung von Auflösungen beim Frühwarnsystem nach § 45a AMFG	8
Kündigungsanfechtung: Unschlüssiges Klagebegehren	10
Geschäftsführer als leitender Angestellter iSd ArbVG	10
Kündigung einer begünstigten Behinderten wegen fehlender Eignung – keine Diskriminierung	11
Entgeltfortzahlung nach erfolgreicher Kündigungsanfechtung – Anrechnung eines Alternativeinkommens	11
Kündigungsschädigung – Beginn der Verfallsfrist	12

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Ruhen des Anspruchs auf Rehabilitationsgeld bei Bezug von Urlaubersatzleistung	13
Entziehung des Rehabilitationsgeldes bei Verbesserung des Gesundheitszustandes	15

**»STEUERRECHT**

Überlassung eines Dienstwagens aus persönlichen Gründen – kein Sachbezug	16
BFG: Kein Sachbezug bei nicht ausgeübter Privatnutzung eines Firmen-Kfz	17
BFG: Fehlender eigener Hausstand – keine Kosten einer doppelten Haushaltsführung	17
BFG: Diäten im Zusammenhang mit Vorstellungsgesprächen	18

**NEUE VORSCHRIFTEN****»ARBEITSRECHT**

Freistellung von Schwangeren während der COVID-19-Krise	19
---	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

18

## Das Recht der Arbeit

### ABHANDLUNGEN

#### Home-Office und Arbeitsrecht

ELIAS FELTEN

#### Die Entsendung im Sozialversicherungsrecht

DIANA NIKSOVA

### ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

#### Schutz der Privatsphäre bei Videoüberwachung am Arbeitsplatz

WOLFGANG GORICNIK

#### Ein Maturaball, zwei Betriebe; ein oder zwei Dienstgeber?

HARUN PAČIĆ

#### Weiter Ermessensspielraum bei Pensionsanpassungsgesetz 2018 nicht überschritten

FLORIAN J. BURGER

#### Keine Garantie der vollen Beschäftigungspflicht durch § 18 TAG

WOLFGANG KOZAK

#### Unzulässige Überwachung durch GPS-Ortungssystem

SUSANNE AUER-MAYER

#### Keine lange Kündigungsentschädigung bei Austritt in der Insolvenz

HELMUT ZIEHENSACK

#### Home-Office im internationalen Konzern – Grenzüberschreitender Betrieb und Internationales Privatrecht des allgemeinen Kündigungsschutzes

THOMAS MATHY

#### Kündigungsentschädigung: Rückforderung irrtümlich nicht abgezogener Dienstnehmerbeiträge

RUDOLF MÜLLER

#### Kein automatisches Daueraufenthaltsrecht für UnionsbürgerInnen bei Erreichen des Regelpensionsalters

JOHANNES PEYRL

### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING



NR.  
391

MONAT  
Dezember

JAHR  
70.

6/2020



## ABHANDLUNGEN

Home-Office und Arbeitsrecht 511  
ELIAS FELTEN

Die Entsendung im Sozialversicherungsrecht 522  
DIANA NIKSOVA

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Schutz der Privatsphäre bei Videoüberwachung am Arbeitsplatz 534  
WOLFGANG GORICNIK  
zu EGMR (GK) vom 17.10.2019, 1874/13 und 8567/13, *López Ribalda ua/Spanien*

Ein Maturaball, zwei Betriebe; ein oder zwei Dienstgeber? 547  
HARUN PAČIĆ  
zu VwGH vom 5.12.2019, Ra 2016/08/0109

Weiter Ermessensspielraum bei Pensionsanpassungsgesetz 2018 nicht überschritten 551  
FLORIAN J. BURGER  
zu OGH vom 17.12.2019, 10 ObS 49/19g

Keine Garantie der vollen Beschäftigungspflicht durch § 18 TAG 555  
WOLFGANG KOZAK  
zu OGH vom 22.1.2020, 9 ObA 112/19i

Unzulässige Überwachung durch GPS-Ortungssystem 558  
SUSANNE AUER-MAYER  
zu OGH vom 22.1.2020, 9 ObA 120/19s

Keine lange Kündigungsentschädigung bei Austritt in der Insolvenz 563  
HELMUT ZIEHENSACK  
zu OGH vom 24.1.2020, 8 ObS 12/19a

Home-Office im internationalen Konzern – Grenzüberschreitender Betrieb und Internationales Privatrecht des allgemeinen Kündigungsschutzes 569  
THOMAS MATHY  
zu OGH vom 22.1.2020, 9 ObA 89/19g

Kündigungsentschädigung: Rückforderung irrtümlich nicht abgezogener Dienstnehmerbeiträge 574  
RUDOLF MÜLLER  
zu OGH vom 22.1.2020, 9 ObA 90/19d

Kein automatisches Daueraufenthaltsrecht für UnionsbürgerInnen bei Erreichen des Regelpensionsalters 579  
JOHANNES PEYRL  
zu OGH vom 18.2.2020, 10 ObS 12/20t

## AUS DEM AUSLAND

Lohnersatz bei Arbeitsunfähigkeit in Frankreich 583  
OTTO KAUFMANN

## AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

Der Arbeit von Frauen Beachtung und Respekt verschaffen – *Käthe Leichter* (1895-1942) und die Gründung des Referates für Frauenarbeit in der Wiener Arbeiterkammer vor 95 Jahren 588  
SABINE LICHTENBERGER

## BUCHBESPRECHUNGEN

*Williams/Horodnic* 594  
Dependent Self-Employment – Theory, Practice and Policy  
THOMAS DULLINGER

*Auer-Mayer/Felten (Hrsg)* 595  
Diskussionen und Reflexionen zum Sozialrecht und Arbeitsrecht – Festband für Rudolf Mosler und Walter J. Pfeil  
MARTIN GRUBER-RISAK



## Inhalt

---

<i>de Molina/Kaiser/Widuckel (Hrsg)</i> Kompetenzen der Zukunft – Arbeit 2030. Als lernende Organisation wettbewerbsfähig bleiben ASTRID REICHEL	596
<i>Altreiter</i> Woher man kommt, wohin man geht – Über die Zugkraft der Klassenherkunft am Beispiel junger IndustriearbeiterInnen INGRID MORITZ	598
<i>Hultsch</i> Nullstundenverträge – Grenzen arbeitsvertraglicher Flexibilisierungsmöglichkeiten im Hinblick auf Lage und Dauer der Arbeitszeit OLAF DEINERT	599
<i>Kampeter (Hrsg)</i> Sozialpartnerschaft 4.0 – Tarifpolitik für die Arbeitswelt von morgen HANNES SCHNELLER	600
<i>Hensel/Schönefeld/Kocher/Schwarz/Koch (Hrsg)</i> Selbstständige Unselbstständigkeit – Crowdfunding zwischen Autonomie und Kontrolle JOHANNES WARTER	601
<i>Dimmel/Immervoll/Schandl (Hrsg)</i> Sinnvoll tätig sein – Wirkungen eines Grundeinkommens MICHAEL ERTL	603
<i>Gerhartl</i> AuslBG – Ausländerbeschäftigungsgesetz – Kommentar FLORIAN G. BURGER	604
<i>Mittelbach</i> Die versicherungsrechtliche Absicherung des Blut- und Organspenders RUDOLF MÜLLER	605
<i>Schrattbauer/Pfeil (Hrsg)</i> Organisation guter PatientInnenversorgung – Anspruch und Wirklichkeit PIA ANDREA ZHANG	606
<b>ANKÜNDIGUNG</b> Ankündigung Zeller Tagung	608

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at



## INHALTSVERZEICHNIS

<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	442
<b>Betriebsratstätigkeit in der COVID-19-Krise</b>	
<b>SEBASTIAN ZANKEL</b> .....	449
<b>Wie kann ein Unternehmen den Kostenrückersatz infolge coronabedingter Freistellungen von Dienstnehmern rechtlich durchsetzen?</b>	
<b>55. Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht</b> .....	455
<b>WOLFGANG KOLLENZ</b> .....	457
<b>Facharbeiterstatus ohne Lehrabschluss?</b>	
<b>KARL LANG</b> .....	466
<b>„Sein oder Nichtsein“, eine Frage der Führung in Zeiten des Wandels</b>	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....	472
<b>Neues aus der Gesetzgebung</b>	
● Anspruch auf Sonderbetreuungszeit	● Neurungen im Sozialversicherungsrecht
● Weitere Einmalzahlung für Arbeitslose	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	476
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform</b>	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	479
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
● OGH: Umkleidezeit als Arbeitszeit	
<b>Dienstverhältnis bei Arbeitskräftegestellung</b> .....	480
<b>Impressum</b> .....	480

# JAS

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z332



Heinhard Resch  
Linz

ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

Matea Dakovic  
Kündigung überlassener Arbeitskräfte ..... 345

Florian Mosing  
Sozialleistungen für Asylwerber und Asylberechtigte ..... 364

### Entscheidungsbesprechungen

Mario Niederfriniger  
Unzulässige „Kappung“ von Gleitzeitguthaben ..... 385

Michael Friedrich  
Entlassung wegen Beleidigung eines Kunden ..... 401

René Schindler  
Betriebsübergang von der Privatwirtschaft in den Öffentlichen Dienst:  
Auswirkung auf das Entgelt ..... 410

Peter Jabornegg  
GPS-Ortungssystem im Dienstfahrzeug mit Privatnutzung ..... 421

Helmut Ivansits  
Anerkennung eines Hilfsmittels als Maßnahme der medizinischen  
Rehabilitation ..... 434

**Buchbesprechung** ..... 445

**Impressum** ..... U2

# Soziale Sicherheit



D3-Z248  
+ Bei

69. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

12 | 2020



Rente

## Alterssicherung braucht zwei Säulen

**ARBEITSLosenVERSICHERUNG FÜR SELBSTSTÄNDIGE** *Ein Vorschlag*  
**ARBEITS- UND SOZIALGERICHTE** *Arbeiten in der Pandemie*  
**STATIONÄRE LANGZEITPFLEGE** *Was bringt das GPVG?*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



**Titelthema**

**Alterssicherung**



**Alterssicherung braucht zwei Säulen**



Gesetzliche Rente oder Betriebsrente? Die beiden Säulen der Alterssicherung können nur zusammen gedacht werden. Was das mit Fördermodellen oder Änderungen in der Steuer- und Sozialpolitik zu tun hat, um insgesamt zu einem auskömmlichen Einkommen im Alter zu kommen, lesen Sie in unserem aktuellen Titelthema.

- 424 HERMANN BUSLEI/JOHANNES GEYER/PETER HAAS  
**Individuelle Nettoerträge aus der gesetzlichen und betrieblichen Altersversorgung**
- 427 FLORIAN BLANK  
**Von der individuellen zur sozialpolitischen Perspektive: Alterssicherung, Steuern und Sozialabgaben**
- 431 INGO SCHÄFER  
**Reformoptionen in der Alterssicherung: Gute Rente für alle**
- 434 JUDITH KERSCHBAUMER/NORBERT REUTER  
Betriebliche Altersversorgung heute  
**Warum sich die bAV gerade für kleine Einkommen lohnt**
- 438 ALINE RENNEBECK/NILS HINDERSMANN  
**Ist die Betriebsrente noch zu retten?**

- Position** 423 MARKUS DRESCHER  
**Applaus, Applaus!?**  
**Ein Jahr Corona und was nun folgen muss**

- Magazin** 420 **Aus der Gesetzgebung**  
421 **»Nullbeschäftigter« sollen höhere Ausgleichsabgabe zahlen**  
422 **Personalia**

- Rente** 441 ECKART BOMSDORF/MARKUS HOFMANN  
**Bei Erwerbsminderungsrenten auch den Bestand an Verbesserungen teilhaben lassen**  
Eine Aufforderung an die Politik

- Gesundheit** 443 HEINZ ROTHGANG  
**Was bringt das Gesetz zur Verbesserung der Gesundheitsversorgung und Pflege für die stationäre Langzeitpflege?**

Das Gesundheitsversorgungs- und Pflegeverbesserungsgesetz regelt die erste Stufe der Umsetzung des Personalbemessungsverfahrens – weitere notwendige Schritte wie eine gezielte Organisations- und Personalentwicklungsstrategie allerdings nicht. Doch mehr Personal allein führt nicht automatisch zu höherer Pflegequalität und einer Verbesserung der Arbeitsbedingungen.

- Auswirkungen der Corona-Krise** 448 FELIX WELTI/ARMIN HÖLAND  
**Arbeits- und Sozialgerichte und die Sozialverwaltung in der Pandemie**
- 450 PAUL SCHOUKENS/ENZO WEBER  
**Perspektiven nach Corona**  
Vorschlag zu einer Arbeitslosenversicherung für Selbstständige (Teil 1)
- 454 **Impressum**

Liebe Leserinnen und Leser, aufgrund der weiterhin bestehenden Einschränkungen durch die Corona-Krise gibt es in dieser Ausgabe keine Terminankündigungen.