

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII
Literaturverzeichnis .....	XXV
Judikaturverzeichnis .....	LVII
Verzeichnis der Rechtssätze .....	LXVII
<b>1. Einführung</b> .....	<b>1</b>
<b>2. Die demografische Entwicklung der Gesellschaft und ältere Arbeitnehmer:innen am Arbeitsmarkt</b> .....	<b>5</b>
2.1. Die demografische Entwicklung .....	7
2.1.1. Bevölkerungsstruktur .....	8
2.1.2. Geburts-/Fertilitätsrate .....	9
2.1.3. Lebenserwartung und Mortalität .....	9
2.1.4. Migration .....	11
2.1.5. Gesamtprognose/-entwicklung .....	13
2.2. Erwerbs(tätigen)quote Älterer – Arbeitsmarktbeteiligung und Gründe für Erwerbsinaktivität .....	16
2.3. Arbeitslosigkeit und Wiederbeschäftigung .....	19
2.4. Arbeitsmarktpolitische Maßnahmen .....	22
2.4.1. Präventive Maßnahmen .....	25
2.4.1.1. fit2work .....	25
2.4.1.2. Betriebliche/s Gesundheitsmanagement und -förderung .....	28
2.4.1.3. Qualifizierungsförderung für Beschäftigte .....	30
2.4.1.3.1. Beihilfenrechtliche Tangente und arbeitsmarktpolitische Zielsetzung (insbesondere für Arbeitnehmer:innen 50+) .....	30
2.4.1.3.2. Arbeits- und sozialrechtliche Tangente .....	32
2.4.2. Integrative Maßnahmen .....	43
2.4.2.1. Beschäftigungsförderung: Die Kombilohnbeihilfe (§ 34a AMMSG) .....	44
2.4.2.2. Qualifizierung und Unterstützung (Arbeitsplatznahe Qualifizierung) .....	46
2.4.2.3. Unternehmensgründungsprogramm .....	47
2.4.2.4. Solidaritätsprämienmodell als integrative Maßnahme für (langzeit-)arbeitslose ältere Personen? ....	49
2.4.2.4.1. Arbeitsrecht (§ 13 AVRAG) .....	50
2.4.2.4.2. Beihilfenrecht (§ 37a AMMSG) .....	50

## Inhaltsverzeichnis

---

2.5.	Auswirkungen des demografischen Wandels auf Alterssicherungssysteme .....	52
2.6.	Zusammenfassung und Teilergebnis .....	55
<b>3.</b>	<b>Begriffsannäherung: Wer ist ein:e ältere:r Arbeitnehmer:in?</b> .....	<b>57</b>
3.1.	Biologisches und kalendarisches Alter(n) .....	58
3.2.	Das Alter im Recht .....	59
3.2.1.	Alter im (österreichischen) Arbeitsrecht .....	60
3.2.1.1.	Junge Arbeitnehmer:innen: Der Start in die Arbeitswelt – Kinder und Jugendliche .....	60
3.2.1.1.1.	Zivilrechtliche Schranken .....	61
3.2.1.1.2.	Das Kinder- und Jugendlichen-Beschäftigungsgesetz 1987 .....	62
3.2.1.1.3.	Vertragsbedienstete und Bundesbeamtinnen: Bundesbeamte .....	63
3.2.1.2.	„Nationales“ Gleichbehandlungsrecht .....	63
3.2.1.2.1.	Gleichbehandlungsgesetz .....	64
3.2.1.2.2.	Gleichbehandlung im öffentlichen Dienstrecht .....	66
3.2.1.3.	Arbeitsverfassungsgesetz .....	66
3.2.1.3.1.	Allgemeiner Kündigungs- und Entlassungsschutz (§§ 105 ff ArbVG) .....	67
3.2.1.3.2.	Sozialpläne (§ 109 ArbVG) .....	73
3.2.1.4.	Arbeitsvertragsrechts-Anpassungsgesetz .....	74
3.2.1.4.1.	Allgemeiner Kündigungs- und Entlassungsschutz (§ 15 Abs 3–6 AVRAG) .....	74
3.2.1.4.2.	Altersteilzeit (§ 14 AVRAG) .....	76
3.2.2.	Alter im Sozialrecht .....	77
3.2.2.1.	Arbeitslosenversicherung .....	78
3.2.2.1.1.	Altersteilzeitgeld (§ 27 AIVG) .....	79
3.2.2.1.2.	Altersbedingte Sonderregelungen beim Arbeitslosengeld (§ 21 Abs 8, § 18 Abs 2 lit a–b AIVG) .....	81
3.2.2.1.3.	Altersbedingte Sonderregelung bei der Notstandshilfe (§ 36 Abs 3 lit B sublit b S 1 AIVG idF BGBl I 2013/3) .....	82
3.2.2.1.4.	Altersbedingtes Pflichtversicherungsende (§ 1 Abs 2 lit e AIVG) .....	82
3.2.2.2.	Krankenversicherung .....	83
3.2.2.2.1.	Wiedereingliederungsgeld (§ 143d Abs 1 ASVG) .....	83
3.2.2.2.2.	Vorsorge(Gesunden)Untersuchung (§ 132b Abs 1 ASVG) .....	84
3.2.2.3.	Pensionsversicherung .....	85
3.2.2.3.1.	Alterspension (§ 4 Abs 1 iVm § 16 Abs 6 APG; § 253 ASVG) .....	86

## Inhaltsverzeichnis

3.2.2.3.2.	Exkurs: Die neue Teilpension .....	87
3.2.2.3.3.	Invaliditäts-/Berufsunfähigkeitspension .....	94
3.2.2.3.4.	Frühpensionen .....	97
3.2.3.	Alter im Unionsrecht .....	100
3.2.3.1.	Primärrecht .....	100
3.2.3.1.1.	Grundrechtecharta .....	101
3.2.3.1.2.	Vertrag über die Europäische Union (Art 2 und 3 EUV) .....	105
3.2.3.1.3.	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union (Art 10 und 19 AEUV) .....	106
3.2.3.2.	Sekundärrecht: Die Gleichbehandlungs-Rahmen-Richtlinie (RL 2000/78/EG) .....	108
3.2.4.	Exkurs: Alter und Antidiskriminierungsrecht in der Europäischen Menschenrechtskonvention .....	109
3.2.5.	Exkurs: Alter und Antidiskriminierungsrecht in der (revidierten) Europäischen Sozialcharta .....	111
3.2.6.	Exkurs: Alter und Antidiskriminierungsrecht in der Gemeinschaftscharta der sozialen Grundrechte der Arbeitnehmer .....	115
3.3.	Zusammenfassung und Teilergebnis .....	116
<b>4.</b>	<b>Betriebswirtschaftliche Aspekte hinsichtlich älterer Arbeitnehmer:innen</b> .....	<b>122</b>
4.1.	Die:der ältere Arbeitnehmer:in in der Betriebswirtschaftslehre .....	123
4.2.	Das Lebensphasenmodell .....	125
4.2.1.	Grundlagen .....	125
4.2.2.	Das erweiterte Lebensphasenmodell .....	128
4.2.3.	Der Konnex zwischen dem betriebswirtschaftlichen Lebensphasenmodell und der Rechtswissenschaft .....	129
4.2.4.	„Tools“ im Rahmen der Personalpolitik: Die „Instrumentenbox Demografie-Management“ .....	129
4.2.5.	Conclusio .....	130
4.3.	Positive Eigenschaften und (negative) Stereotype und Vorurteile hinsichtlich älterer Arbeitnehmer:innen .....	132
4.3.1.	Leistungs- und Lernfähigkeit älterer Arbeitnehmer:innen .....	145
4.3.1.1.	Physische Leistungsfähigkeit .....	145
4.3.1.2.	Mentale Leistungsfähigkeit: Lernfähigkeit und Lernwilligkeit .....	146
4.3.1.3.	Maßnahmen bei einer (eventuell doch eintretenden) Leistungsabnahme .....	148

## Inhaltsverzeichnis

---

4.3.2.	Altersgerechtes und alterngerechtes Arbeiten .....	148
4.3.2.1.	Alterngerechtes Arbeiten .....	150
4.3.2.2.	Altersgerechtes Arbeiten .....	151
4.4.	Wissensmanagement: Wissenstransfer auf „jüngere“ Arbeit- nehmer:innen .....	153
4.5.	Zusammenfassung .....	153
<b>5.</b>	<b>Arbeitsrechtliche Aspekte im Zusammenhang mit (dienst-)älteren Arbeitnehmerinnen:Arbeitnehmern .....</b>	<b>156</b>
5.1.	Das Senioritätsprinzip .....	158
5.1.1.	Grundlegung, Anwendungsbereich, Definition und Abgrenzung .....	164
5.1.1.1.	Gesetzesgrundlagen .....	165
5.1.1.2.	Kollektivverträge .....	167
5.1.1.3.	(Mindest-)Entgelte und Entgeltsysteme .....	168
5.1.1.4.	Eigene Definition (Senioritätsrucksackprinzip und Lebenslaufprinzip in normativer Korrespondenz), Ergebnis und Telos .....	177
5.1.2.	Seniorität versus Anciennität: Unterschiedliche Rechtsbegriffe oder Vielfalt in der Einheit? .....	180
5.1.2.1.	Schrifttum .....	180
5.1.2.2.	Judikatur .....	183
5.1.2.3.	Eigene Ansicht .....	185
5.1.2.3.1.	Die Seniorität/das Senioritätsprinzip im weiteren Sinn .....	185
5.1.2.3.2.	Materienspezifische Einordnung unter das Prinzip der Seniorität im weiteren Sinn .....	186
5.1.3.	Der Entgeltbegriff im (österreichischen) Arbeits- recht .....	195
5.1.3.1.	Der „weite“ (österreichische) Entgeltbegriff .....	196
5.1.3.2.	Geldzahlungsgebot und kollektivvertragliches Mindestentgelt: Ausflucht vor höherem Geld- entgelt durch Entgelt „in natura“? .....	198
5.1.3.3.	Exkurs: Der Entgeltbegriff des Unionsrechts .....	199
5.1.4.	Die Entgeltgestaltung im Arbeitsverhältnis im Spannungsfeld zwischen Privatautonomie und normativen Vorgaben und Schranken .....	201
5.1.4.1.	Privatautonome, einzelvertragliche freie Aus- gestaltung zwischen Arbeitgeber:in und Arbeit- nehmer:in? .....	205
5.1.4.2.	Gesetzliche Schranken der Entgeltgestaltung .....	207
5.1.4.2.1.	Sittenwidrigkeit (§ 879 Abs 1 ABGB) .....	209
5.1.4.2.2.	Wucher (§ 879 Abs 2 Z 4 ABGB) .....	215

## Inhaltsverzeichnis

5.1.4.2.3.	Laesio enormis (§ 934 ABGB) .....	221
5.1.4.2.4.	Das angemessene/ortsübliche Entgelt (§ 1152 ABGB, § 6 Abs 1 AngG): Ist der erworbene Senioritätsrucksack zu berücksichtigen? .....	224
5.1.4.3.	Der Kollektivvertrag als klassischer Ausgangspunkt der (Mindest-)Entgeltgestaltung im Arbeitsrecht ....	230
5.1.4.3.1.	„Einstufung“ in die korrekte kollektivvertragliche Mindestentgeltstufe .....	230
5.1.4.3.2.	Die „Einstufungsproblematik“ als Einfallstor für das Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfungsgesetz ....	235
5.1.4.4.	Alternative Formen der Entgeltgestaltung zur Ab- schwächung (oder Annullierung) des vorherrsch- enden Senioritätsprinzips? .....	240
5.1.4.4.1.	Nettolohnvereinbarungen .....	243
5.1.4.4.2.	Änderungskündigungen .....	246
5.1.4.4.3.	Teilkündigung .....	249
5.1.4.4.4.	Alternative Entgeltplanung durch die:den Arbeit- geber:in: Arbeitsvertragliche Gestaltungsmöglich- keit für die Zukunft? .....	251
5.1.5.	Abfertigung „alt“ .....	261
5.1.5.1.	Anspruchsvoraussetzungen .....	262
5.1.5.1.1.	(Mindest-)Dauer des Arbeitsverhältnisses, Abfertigungshöhe und Bemessungsgrundlage .....	263
5.1.5.1.2.	Auflösung des Arbeitsverhältnisses und Fehlen einer abfertigungsfeindlichen Beendigungsart .....	268
5.1.5.1.3.	Sonstige anspruchsvernichtende Tatbestände .....	276
5.1.5.1.4.	Heranzuziehende Dienstzeiten .....	276
5.1.5.2.	Fälligkeit des Anspruchs auf Abfertigung „alt“, Behauptungs- und Beweislast .....	281
5.1.5.3.	Unabdingbarkeit, Verzicht und Verjährung .....	282
5.1.5.4.	Abschwächung des klassischen Senioritätsprinzips mit der Abfertigung „neu“? .....	284
5.1.5.4.1.	Grundlegendes und Strukturunterschiede der Abfertigungssysteme .....	284
5.1.5.4.2.	Übertritt von der Abfertigung „alt“ in die Abfertigung „neu“ .....	286
5.1.5.4.3.	Ergebnis .....	291
5.2.	Unionsrechtswidrigkeit des Senioritätsprinzips als Grundsatz im Entgeltbereich in Österreich? .....	292
5.2.1.	Die Arbeitnehmer:innenfreizügigkeit (Art 45 AEUV) .....	292
5.2.1.1.	Grundlegung .....	292

## Inhaltsverzeichnis

5.2.1.2.	Problemfelder im Zusammenhang mit Regelungen mit Senioritätsbezug .....	295
5.2.1.2.1.	Vordienstzeiten (Treueprämien, Anrechnung, Wegzugsbehinderungen) .....	296
5.2.1.2.2.	Honorierung der Betriebstreue/Berufserfahrung – Beschränkung der Arbeitnehmer:innenfreizügigkeit? .....	298
5.2.2.	Altersdiskriminierung: Problemfelder im Zusammenhang mit Regelungen mit Senioritätsbezug .....	299
5.3.	Das erhöhte Urlaubsausmaß .....	301
5.3.1.	Grundlegung .....	303
5.3.2.	Regelungszweck .....	309
5.3.3.	Berücksichtigung und Zusammenrechnung der Dienstzeit nach § 2 Abs 3 UrlG .....	310
5.3.4.	Anrechnung von (Vor-)Dienstzeiten (Zusammenrechnungs- und Anrechnungsbestimmungen des § 3 UrlG) .....	312
5.4.	Exkurs: Unionsrechtswidrigkeit des § 27a Abs 1 VBG, § 65 Abs 1 BDG sowie § 72 Abs 1 RStDG? .....	315
5.5.	Die längeren Kündigungsfristen bei Kündigung durch die:den Arbeitgeber:in .....	319
5.5.1.	Grundlegung .....	320
5.5.2.	Zeitpunkt der Ermittlung der Dienstjahre .....	321
5.5.3.	Berücksichtigung (unmittelbar) vorangegangener Arbeitsverhältnisse zur:zum selben Arbeitgeber:in? ...	322
5.5.4.	Berücksichtigung von Vordienstzeiten? .....	323
5.6.	Krankheitsfälle älterer Arbeitnehmer:innen .....	324
5.6.1.	Entgeltfortzahlungsanspruch im Krankheitsfall .....	324
5.6.1.1.	Grundlegung .....	327
5.6.1.2.	Vordienstzeitenanrechnung .....	333
5.6.1.2.1.	Anrechnung/Zusammenrechnung Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall nach AngG und ABGB ...	333
5.6.1.2.2.	Anrechnung/Zusammenrechnung Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall nach EFZG .....	336
5.6.2.	Vorschlag de lege ferenda: Anknüpfung an ein kalendarisches Lebensalter .....	337
5.7.	Zusammenfassung, Teilergebnis und Ausblick .....	338
<b>6.</b>	<b>Zusammenfassung der Ergebnisse in Thesen .....</b>	<b>342</b>
	Stichwortverzeichnis .....	367