

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XIX
Einführung	1

Erster Teil

Kollektivarbeitsrecht

1. Kollektivvertragliche Probleme im touristischen Saisonbetrieb – Abgrenzung zwischen Arbeitern und Angestellten	3
1.1. Einleitung	3
1.2. Abgrenzungsmerkmale zwischen Arbeitern und Angestellten	4
1.2.1. Kaufmännische Dienste	4
1.2.1.1. Exkurs: Kaufmann ist gleich Unternehmer?	4
1.2.1.2. Auslegung des Begriffes der kaufmännischen Dienste	6
1.2.1.3. Kaufmännische Dienste aufgrund einer Laden- vollmacht gemäß § 56 UGB	7
1.2.2. Höhere, nicht kaufmännische Dienste	7
1.2.3. Kanzleiarbeiten	9
1.3. Angestellte kraft Kollektivvertrag	10
1.3.1. Der KV für die Angestellten im Hotel- und Gastgewerbe	11
1.3.2. Der KV für die Arbeiter im Gastgewerbe	13
1.3.3. Lohn- und Gehaltsliste für Arbeiter und Angestellte im Hotel- und Gastgewerbe	13
1.4. Darstellung der wesentlichen ex post qualifizierten touristischen Tätigkeiten durch die Rechtsprechung	14
1.4.1. Kaufmännische Dienste	14
1.4.1.1. Hotelküchenverwalter	14
1.4.1.2. Barmixer	14
1.4.1.3. Buffetkassiererin	15
1.4.1.4. Kellner, Oberkellner, Zahlkellner	15
1.4.1.5. Küchenkassiererin/Wäschebeschließerin	15

1.4.2.	Höhere, nicht kaufmännische Dienste	15
1.4.2.1.	Mitglied einer Musikkapelle	15
1.4.2.2.	Alleinunterhalter	15
1.4.2.3.	DJ	15
1.4.2.4.	Wäschebeschließerin	16
1.4.2.5.	Barmixer	16
1.4.2.6.	Empfangschef	16
1.4.2.7.	Oberkellner	16
1.4.2.8.	Rezeptionistin	16
1.4.3.	Kanzleiarbeiten	17
1.4.3.1.	ZB an einer Rezeption	17
1.4.3.2.	ZB in den Bereichen Service, Küche und Housekeeping (Etagé)	17
1.5.	Zur Qualifikation weiterer ausgewählter touristischer Tätigkeiten	17
1.5.1.	Wirtschafter	18
1.5.1.1.	Berufsbild	18
1.5.1.2.	Subsumption	18
1.5.2.	Fiaker/Kutscher	18
1.5.2.1.	Berufsbild	19
1.5.2.2.	Subsumption	19
1.5.3.	Hotelsekretär	19
1.5.3.1.	Berufsbild	19
1.5.3.2.	Subsumption	20
1.6.	Zusammenfassung	20
2.	Betriebsverfassungsrechtliche Probleme im touristischen Saison- betrieb – Der Betriebsbegriff und die Betriebsvereinbarung	22
2.1.	Der Betriebsbegriff	22
2.1.1.	Einleitung und Problemstellung	22
2.1.2.	Definition im ArbVG	22
2.1.2.1.	Allgemeines	22
2.1.2.2.	Fortgesetzte Arbeitserbringung	23
2.1.3.	Änderung der Betriebsidentität	24
2.1.3.1.	Hauptelemente des Betriebes	24
2.1.3.2.	Betriebsunterbrechung und Betriebsidentität	26
2.1.3.3.	Abgrenzung zur Betriebseinstellung	26
2.1.3.4.	Abgrenzung Betriebseinstellung und Betriebs- unterbrechung	27
2.1.4.	Zwischenergebnis	28
2.2.	Die Betriebsvereinbarung	28
2.2.1.	Allgemeines	28
2.2.2.	Abschluss der Betriebsvereinbarung	29

2.2.3.	Exkurs: Der Betriebsrat im Blickwinkel des touristischen Saisonbetriebes	29
2.2.3.1.	Grundsätzliches	29
2.2.3.2.	Wahlberechtigung	30
2.2.3.3.	Funktionsdauer des Betriebsrates	32
2.2.4.	Fortbestand der Betriebsvereinbarung	35
2.2.4.1.	Geltungsbereich von Betriebsvereinbarungen	35
2.2.4.2.	Geltungsdauer von Betriebsvereinbarungen	36
2.2.4.2.1.	Beginn	36
2.2.4.2.2.	Ende	36
2.2.4.2.3.	Betriebseinstellung, Betriebsunterbrechung	36
2.2.5.	Zusammenfassung	38

Zweiter Teil

Individualarbeitsrecht

1.	Die Begründung des Arbeitsverhältnisses – Kinderarbeit und Diskriminierung aufgrund des Geschlechts	41
1.1.	Kinderarbeit im touristischen Saisonbetrieb/Beschäftigungs- verbot Minderjähriger	41
1.1.1.	Einleitung	41
1.1.2.	Studie der Katholischen Jungschar über Kinder in Tourismusbetrieben	41
1.1.2.1.	Methodik	42
1.1.2.2.	Arbeitszeit – Mithilfe im elterlichen Betrieb	42
1.1.3.	Rechtliche Vorgaben	43
1.1.3.1.	ABGB	44
1.1.3.1.1.	Kinder	44
1.1.3.1.2.	Unmündige Minderjährige	44
1.1.3.1.3.	Mündige Minderjährige	45
1.1.3.2.	KJBG	46
1.1.3.2.1.	Geltungsbereich	46
1.1.3.2.2.	Beschränkung der Beschäftigung von Kindern und deren Ausnahmen	48
1.1.3.2.3.	Zwischenergebnis	50
1.1.4.	Zusammenfassung	51
1.2.	Diskriminierung aufgrund des Geschlechts	52
1.2.1.	Einleitung	52
1.2.1.1.	Problemstellung	52
1.2.2.	Das Gleichbehandlungsgesetz 2004	52
1.2.2.1.	Struktur und Aufbau	53
1.2.2.2.	Anwendungsbereich	53
1.2.2.2.1.	Unmittelbare Diskriminierung	54
1.2.2.2.2.	Mittelbare Diskriminierung	54

1.2.3.	Gleichbehandlung bei Begründung des Arbeits- verhältnisses	54
1.2.3.1.	Verfahren zur Stellenbesetzung (Auswahlverfahren) ...	55
1.2.3.1.1.	Die Stellenausschreibung	55
1.2.3.1.1.1.	Die geschlechtsneutrale Stellenausschreibung	55
1.2.3.1.1.2.	Exkurs: Kleine touristische Praxisuntersuchung per Stichtag 28.11.2018	56
1.2.3.1.1.3.	Ausnahme von der geschlechtsneutralen Stellen- ausschreibung	57
1.2.3.1.2.	Testverfahren	62
1.2.3.2.	Entscheidung über die Stellenbesetzung	62
1.2.3.2.1.	Schwangerschaft	63
1.2.3.2.2.	Ehe und Familienstand	64
1.2.4.	Zusammenfassung, Ausblick	64
2.	Der Inhalt des Arbeitsverhältnisses – Kettenarbeitsverträge und Gesundheitsschutz	65
2.1.	Kettenarbeitsverträge im touristischen Saisonbetrieb	65
2.1.1.	Einleitung und Problemstellung	65
2.1.2.	Lösungsansätze	66
2.1.2.1.	Gesetzliche Regelungen	66
2.1.2.2.	Durch die Rsp entwickelte Lösungsansätze	67
2.1.2.2.1.	Unzulässige Kettenarbeitsverträge	69
2.1.2.2.1.1.	Relative Teilnichtigkeit	69
2.1.2.2.1.2.	Beweislast	71
2.1.2.2.2.	Zulässige Kettenarbeitsverträge	72
2.1.2.2.2.1.	Wirtschaftliche Rechtfertigungsgründe	72
2.1.3.	Kettenarbeitsverträge im Blickwinkel des Europarechts	78
2.1.3.1.	Europarechtliche Vorgaben	78
2.1.3.2.	Regelungszweck der Richtlinie	79
2.1.3.2.1.	Diskriminierungsverbot	79
2.1.3.2.2.	Beschränkung der Aneinanderreihung befristeter Arbeitsverträge	79
2.1.3.3.	Umsetzung im österreichischen Recht	80
2.1.3.4.	Exkurs: Umsetzung der RL im deutschen Recht	81
2.1.3.5.	Aktuelle Rsp des EuGH	82
2.1.4.	Ergebnis	83
2.2.	Treue- und Fürsorgepflicht – Gesundheitsschutz am Arbeitsplatz	83
2.2.1.	Einleitung	83
2.2.2.	Nebenpflichten aus dem Arbeitsverhältnis	84
2.2.2.1.	Zusammenspiel und Wesen der Treue- und Fürsorgepflicht	85

2.2.2.2.	Die Fürsorgepflicht	86
2.2.2.2.1.	Allgemeines	86
2.2.2.2.2.	Die Fürsorgepflicht und § 1157 Abs 1 ABGB	87
2.2.2.2.3.	Die Fürsorgepflicht und § 1157 Abs 2 ABGB	89
2.2.3.	§ 1157 ABGB und das ASchG 1994 – eine unauflösbare Gemengelage?	90
2.2.4.	Das ASchG und der technische Arbeitnehmerschutz ...	91
2.2.4.1.	Allgemeines	91
2.2.4.2.	Das ASchG	92
2.2.4.2.1.	Geltungsbereich	92
2.2.4.2.2.	Begriffsbestimmung	92
2.2.4.2.3.	Der AG im ASchG und seine Pflichten	93
2.2.4.3.	Der technische Arbeitnehmerschutz	94
2.2.4.3.1.	Die Arbeitsstätte	94
2.2.4.3.2.	Rauchen am Arbeitsplatz	95
2.2.4.3.2.1.	Verbot des Rauchens am Arbeitsplatz?	95
2.2.4.3.2.2.	Rauchen am Arbeitsplatz in der Gastronomie	97
2.2.4.3.3.	Arbeitsmittel	99
2.2.4.3.4.	Arbeitsstoffe	99
2.2.4.3.5.	Arbeitsplatz und Arbeitsvorgänge	100
2.2.4.4.	Die Gefahrenevaluierung	100
2.2.4.5.	Verantwortlichkeit im Arbeitnehmerschutz	103
2.2.4.5.1.	Die Verwaltungsstrafe	103
2.2.4.5.2.	Gerichtliches Strafrecht	103
2.2.4.5.3.	Zivilrecht	104
2.2.4.6.	Die Arbeitsinspektion	104
2.2.4.6.1.	Allgemeines	104
2.2.4.6.2.	Aufgaben und Befugnisse	104
2.2.5.	Zusammenfassung	105
3.	Besonderheiten der Arbeitszeit- und Arbeitsruhe im Hotel- und Gastgewerbe – das neue Arbeitszeit- und Arbeitsruherecht	107
3.1.	Einleitung	107
3.2.	Normalarbeitszeit/Höchstarbeitszeit	107
3.3.	Ausnahmen vom Arbeitszeitgesetz	108
3.4.	Neuerungen bei All-In und Gleitzeit	108
3.5.	Arbeitsruhe insb bei geteilten Diensten (Zimmerstunden)	109
4.	Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses – Die Wiedereinstellungszusage	111
4.1.	Einleitung	111
4.2.	Karenzierung/Unterbrechung	112
4.2.1.	Karenzierung	112
4.2.2.	Unterbrechung	113

4.2.3.	Abgrenzung zwischen Karenzierung und Unterbrechung	114
4.3.	Wiedereinstellungsvereinbarung und Wiedereinstellungszusage	115
4.3.1.	Allgemeines	115
4.3.2.	Schadenersatzanspruch bei Nichteinhaltung durch AG und AN	116
4.4.	Die Wiedereinstellungszusage im touristischen Saisonbetrieb	117
4.4.1.	Wiedereinstellungszusage als Willenserklärung	117
4.4.2.	Auslegung von Willenserklärungen	117
4.4.3.	Ausgewählte Verhaltensweisen und Erklärungen des AG sowie ihre Interpretation als Wiedereinstellungszusage	118
4.5.	Zusammenfassung	119
	Stichwortverzeichnis	121