

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Vorwort..... | 5 |
| Abkürzungsverzeichnis..... | 15 |
| 1. Einleitung..... | 19 |
| 1.1. Problemstellung..... | 19 |
| 1.2. Themenabgrenzung..... | 21 |
| 2. Erster Teil: Arbeitsrechtliche Aspekte..... | 23 |
| 2.1. Einleitung..... | 23 |
| 2.2. Rollenstudium als vertraglich vereinbarte Tätigkeit?..... | 24 |
| 2.2.1. Rechtsfolgentheorie..... | 24 |
| 2.2.2. Vertragsabschluss und -inhalt..... | 25 |
| 2.3. Mehrere Verträge oder ein Gesamtvertrag?..... | 26 |
| 2.4. Rechtliche Qualifikation..... | 28 |
| 2.4.1. Unterschiedliche Rechtsfolgen..... | 28 |
| 2.4.1.1. Grundsätzliches..... | 28 |
| 2.4.1.2. Gesetzliche Differenzierungen..... | 28 |
| 2.4.1.3. Analoge Anwendung..... | 29 |
| 2.4.2. Kennzeichen der einzelnen Vertragstypen..... | 31 |
| 2.4.2.1. Arbeits- bzw Werkvertrag..... | 31 |
| 2.4.2.2. Freier Dienstvertrag..... | 31 |
| 2.4.3. Abgrenzungskriterien..... | 32 |
| 2.4.3.1. Grundsätzliches..... | 32 |
| 2.4.3.2. Persönliche Abhängigkeit, persönliche Arbeitspflicht..... | 33 |
| 2.4.3.3. Eingliederung in den Betrieb..... | 34 |
| 2.4.3.4. Tragen des Betriebsrisikos..... | 34 |
| 2.4.3.5. Weitere Kriterien..... | 35 |
| 2.4.3.6. Resümee..... | 36 |
| 2.4.3.7. Rechtsmissbrauch..... | 37 |
| 2.4.3.8. Änderung der Vertragscharakteristika..... | 38 |
| 2.4.4. Beurteilungen der Verträge von Künstlern durch die Judikatur..... | 40 |
| 2.4.4.1. Entscheidungen zum Anwendungsbereich des Schauspielergesetzes..... | 40 |
| 2.4.4.2. Fotomodell..... | 42 |
| 2.4.4.3. Musiker..... | 43 |
| 2.4.4.4. Theatergruppe..... | 45 |
| 2.5. Eigene Meinung..... | 46 |
| 2.5.1. Schauspielerverträge..... | 46 |

| | | |
|----------|---|----|
| 2.5.1.1. | Persönliche Leistungserbringung | 46 |
| 2.5.1.2. | Eingliederung in den Betrieb | 47 |
| 2.5.1.3. | Geschuldete Leistung | 47 |
| 2.5.1.4. | Ergebnis | 48 |
| 2.5.2. | Allgemeine Schlussfolgerungen | 49 |
| 2.5.2.1. | Zeitliche Komponente | 49 |
| 2.5.2.2. | Persönliche Leistungserbringung | 50 |
| 2.5.2.3. | Betriebliche Eingliederung | 50 |
| 2.5.2.4. | Persönliche Weisungen | 51 |
| 2.5.2.5. | Ergebnis | 52 |
| 2.5.3. | Gruppenarbeitsverträge | 57 |
| 2.5.3.1. | Grundsätzliches | 57 |
| 2.5.3.2. | Unterschiedliche Rechtsfolgen | 58 |
| 2.5.3.3. | Rechtsfolgen von Leistungsstörungen | 59 |
| 3. | Zweiter Teil: Sozialversicherungsrechtliche Fragen | 63 |
| 3.1. | Einleitung | 63 |
| 3.2. | Stellung selbständiger Künstler in der Sozialversicherung | 63 |
| 3.2.1. | Grundsätzliches | 63 |
| 3.2.2. | Altfälle | 63 |
| 3.2.3. | Übergangsbestimmungen | 64 |
| 3.3. | Dienstnehmer aufgrund persönlicher und wirtschaftlicher Abhängigkeit | 65 |
| 3.3.1. | Grundsatzentscheidung des VwGH | 65 |
| 3.3.2. | Weitere Entwicklung der Judikatur | 66 |
| 3.3.2.1. | Persönliche Abhängigkeit | 66 |
| 3.3.2.2. | Beschäftigung gegen Entgelt | 67 |
| 3.3.3. | VwGH-Entscheidungen zur Sozialversicherungspflicht von Künstlern | 68 |
| 3.3.3.1. | Grundsätzliches | 68 |
| 3.3.3.2. | Vertretungsbefugnis | 69 |
| 3.3.3.3. | Überwiegensprinzip | 72 |
| 3.3.3.4. | Gruppenverträge (Musikkapellen) | 73 |
| 3.3.4. | Schlussfolgerungen | 73 |
| 3.3.4.1. | Grundsätzliches | 73 |
| 3.3.4.2. | Vertretungsbefugnis | 74 |
| 3.3.4.3. | Ergebnis | 75 |
| 3.4. | Vorfragenproblematik | 76 |
| 3.4.1. | Problemstellung | 76 |
| 3.4.2. | Ansicht des VwGH | 77 |
| 3.4.3. | Eigene Meinung | 77 |

| | | |
|----------|---|-----|
| 3.4.3.1. | Reichweite der Kompetenz des Sozialversicherungsträgers | 77 |
| 3.4.3.2. | Aussetzen des Verfahrens | 79 |
| 3.4.3.3. | Bindungswirkung eines Bescheides | 79 |
| 3.4.3.4. | Grenzen der Bindungswirkung | 80 |
| 3.5. | Freier Dienstnehmer | 82 |
| 3.5.1. | Freier Dienstvertrag | 82 |
| 3.5.1.1. | Charakteristika des freien Dienstvertrages | 82 |
| 3.5.1.2. | Abgrenzung zum Werkvertrag | 83 |
| 3.5.2. | Verpflichtung zur Dienstleistung | 84 |
| 3.5.3. | Verpflichtung zur persönlichen Leistungserbringung | 84 |
| 3.5.4. | Fehlen wesentlicher eigener Betriebsmittel | 85 |
| 3.5.4.1. | Judikatur und Literatur | 85 |
| 3.5.4.2. | Eigene Meinung | 86 |
| 3.5.5. | Mehrere Auftraggeber | 86 |
| 3.6. | Neue Selbständige | 87 |
| 3.6.1. | Grundsätzliches | 87 |
| 3.6.2. | Betriebliche Tätigkeit | 87 |
| 3.6.3. | Erzielen bestimmter Einkünfte | 88 |
| 3.6.4. | Subsidiarität | 89 |
| 3.6.5. | Beginn und Ende der Pflichtversicherung | 90 |
| 3.6.5.1. | Grundsätzliches | 90 |
| 3.6.5.2. | Betriebliche Tätigkeit, Berufsbefugnis | 90 |
| 3.6.5.3. | Infrastruktur | 91 |
| 3.6.5.4. | Unterlassen von Meldungen | 91 |
| 3.6.5.5. | Zuordnung von Einkünften | 92 |
| 3.6.6. | Feststellung der Versicherungspflicht | 93 |
| 3.6.6.1. | Einleitung | 93 |
| 3.6.6.2. | Einbeziehung ex post | 93 |
| 3.6.6.3. | Ex-ante-Einbeziehung | 95 |
| 3.6.7. | Beitragsbemessung | 97 |
| 3.6.7.1. | Vorläufige und endgültige Beitragsgrundlage.. .. | 97 |
| 3.6.7.2. | Erfassung der Einkünfte | 98 |
| 3.6.7.3. | Bindungswirkung | 98 |
| 3.6.8. | Beginn des Unfallversicherungsschutzes | 99 |
| 3.7. | Abgrenzungsfragen | 101 |
| 3.7.1. | Problemstellung | 101 |
| 3.7.2. | Bindungswirkung und Vorfagenproblematik | 102 |
| 3.7.3. | Rückabwicklung | 102 |
| 3.7.3.1. | Problemstellung und Rückabwicklungsverbot .. | 102 |

| | | |
|-------|--|-----|
| | 3.7.3.2. Analogiefähigkeit des Rückabwicklungs- verbotes..... | 103 |
| | 3.7.3.3. Konsequenzen der Rückabwicklung | 104 |
| 3.8. | Mehrfache Beschäftigung..... | 107 |
| | 3.8.1. Grundsätzliches..... | 107 |
| | 3.8.2. Mehrfache Versicherungspflicht nach dem ASVG | 107 |
| | 3.8.3. ASVG-Beschäftigung und selbständige Erwerbstätigkeit nach dem GSVG | 108 |
| | 3.8.4. Mehrere selbständige Erwerbstätigkeiten..... | 109 |
| | 3.8.5. Leistungen..... | 109 |
| 3.9. | Geringfügige Beschäftigung | 110 |
| | 3.9.1. Geringfügigkeit im ASVG..... | 110 |
| | 3.9.1.1. Allgemeines | 110 |
| | 3.9.1.2. Kurzfristige Beschäftigungen | 111 |
| | 3.9.1.3. Selbstversicherung bei geringfügiger Beschäftigung | 112 |
| | 3.9.2. Selbständige mit bloß geringfügigen Einkünften | 113 |
| | 3.9.2.1. Neue Selbständige | 113 |
| | 3.9.2.2. Ausnahme von Pflichtversicherung auf Antrag | 113 |
| | 3.9.2.3. Kumulation von Ausnahmebestimmungen?..... | 114 |
| 3.10. | Das K-SVFG und dessen Probleme..... | 115 |
| | 3.10.1. Einrichtung und Funktionsweise des KSVF..... | 115 |
| | 3.10.2. Höhe des Zuschusses | 116 |
| 3.11. | Auswirkungen des Bezuges von Einkünften in der Pension | 116 |
| | 3.11.1. Problemstellung..... | 116 |
| | 3.11.2. Judikatur zu Folgeprovisionen..... | 117 |
| 3.12. | Unterschiedlicher Künstlerbegriff | 118 |
| | 3.12.1. Gesetzliche Definitionen | 118 |
| | 3.12.2. Bedeutung der (Hochschul)ausbildung..... | 119 |
| | 3.12.3. Art der künstlerischen Tätigkeit | 121 |
| 3.13. | Probleme der Berufs- bzw Erwerbsunfähigkeitspension..... | 121 |
| | 3.13.1. Problemstellung..... | 121 |
| | 3.13.2. Invalidität bzw Berufsunfähigkeit im ASVG | 122 |
| | 3.13.3. Erwerbsunfähigkeit im GSVG..... | 123 |
| | 3.13.4. Judikatur | 124 |
| | 3.13.5. Eigene Ansicht..... | 124 |
| | 3.13.5.1. Grundsätzliches | 124 |
| | 3.13.5.2. Berufsschutz nach dem ASVG vor dem 57. Lebensjahr | 125 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 3.13.5.3. | Berufsschutz nach dem ASVG nach Voll- endung des 57. Lebensjahres | 126 |
| 3.13.5.4. | Berufsschutz nach dem GSVG vor Voll- endung des 50. Lebensjahres | 128 |
| 3.13.5.5. | Berufsschutz nach dem GSVG ab Voll- endung des 50. Lebensjahres | 128 |
| 3.13.5.6. | Berufsschutz nach dem GSVG nach Erreichung des 57. Lebensjahres | 129 |
| 3.13.5.7. | Resümee | 130 |
| 3.14. | Vorliegen eines Arbeitsunfalls..... | 131 |
| 3.15. | Künstlersozialversicherungs-Strukturgesetz..... | 132 |
| 3.15.1. | KünstlerInnen-Servicezentrum | 132 |
| 3.15.2. | Ruhendmeldung..... | 133 |
| 4. | Dritter Teil: Arbeitslosenversicherungsrechtliche Fragen..... | 134 |
| 4.1. | Einleitung..... | 135 |
| 4.2. | Versicherungspflicht in der Arbeitslosenversicherung..... | 135 |
| 4.2.1. | Dienstnehmer | 135 |
| 4.2.2. | Freie Dienstnehmer und Selbständige | 136 |
| 4.2.2.1. | Einbeziehung in das AIVG | 136 |
| 4.2.2.2. | Konsequenzen der Einbeziehung..... | 138 |
| 4.2.2.3. | Probleme der Einbeziehung..... | 139 |
| 4.3. | Vorliegen von Arbeitslosigkeit..... | 142 |
| 4.3.1. | Bestehen eines Beschäftigungsverhältnisses | 142 |
| 4.3.2. | Dienstnehmer im Sinne des AIVG | 144 |
| 4.3.2.1. | Grundsätzliches | 144 |
| 4.3.2.2. | Beendigung des Dienstverhältnisses | 144 |
| 4.3.2.3. | Beendigung des Dienstverhältnisses strittig..... | 146 |
| 4.3.3. | Selbständige Erwerbstätigkeit im Sinne des AIVG | 147 |
| 4.3.3.1. | Definitionsmerkmale | 147 |
| 4.3.3.2. | Beginn und Ende der selbständigen Tätigkeit .. | 147 |
| 4.3.3.3. | Procedere der Einkommensermittlung | 150 |
| 4.3.3.4. | Zuflussprinzip..... | 152 |
| 4.3.3.5. | Zeitliche Kongruenz | 153 |
| 4.4. | Einkommensbegriff des AIVG | 154 |
| 4.5. | Vorübergehende Beschäftigung..... | 155 |
| 4.5.1. | Problemstellung und Abgrenzungsfragen..... | 155 |
| 4.5.2. | Unterschiedliche Geringfügigkeitsgrenzen | 156 |
| 4.5.3. | Kürzere vorübergehende Erwerbstätigkeit | 157 |
| 4.5.3.1. | Grundsätzliches | 157 |
| 4.5.3.2. | Beispiele | 158 |

| | | |
|------|---|-----|
| | 4.5.3.3. Probleme, die diese Bestimmung aufwirft | 159 |
| | 4.5.4. Längere vorübergehende Erwerbstätigkeit | 160 |
| | 4.5.4.1. Grundsätzliches | 160 |
| | 4.5.4.2. Aliquotierung von „Rumpfmonaten“ | 160 |
| | 4.5.5. Schlussfolgerung | 161 |
| 4.6. | Berufsschutzproblematik | 161 |
| | 4.6.1. Einleitung | 161 |
| | 4.6.2. Dauer des Berufsschutzes | 162 |
| | 4.6.3. Reichweite des Berufsschutzes | 163 |
| | 4.6.3.1. Grundsätzliches | 163 |
| | 4.6.3.2. Bestimmung der bisherigen Tätigkeit | 164 |
| | 4.6.3.3. Wesentliche Erschwernis der Ausübung des bisherigen Berufes | 165 |
| | 4.6.3.4. Resümee | 167 |
| 5. | Vierter Teil: Steuerrechtliche Aspekte | 169 |
| | 5.1. Einleitung | 169 |
| | 5.2. Dienstnehmer im Einkommensteuerrecht | 169 |
| | 5.2.1. Grundsätzliches | 169 |
| | 5.2.2. Lohnsteuerrichtlinien | 170 |
| | 5.2.3. Judikatur | 170 |
| | 5.2.4. Literatur | 172 |
| | 5.2.5. Eigene Meinung | 173 |
| | 5.3. Einkunftsarten und Abgrenzungsfragen | 174 |
| | 5.3.1. Grundsätzliches | 174 |
| | 5.3.2. Einkünfte aus selbständiger Arbeit | 174 |
| | 5.3.3. Einkünfte aus Gewerbebetrieb | 174 |
| | 5.3.4. Abgrenzung zwischen selbständiger und gewerblicher künstlerischer Tätigkeit | 175 |
| | 5.3.5. Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung | 177 |
| | 5.3.6. Sonstige Einkünfte | 177 |
| | 5.4. Ermittlung der Einkünfte | 177 |
| | 5.4.1. Einnahmen | 177 |
| | 5.4.1.1. Grundsätzliches | 177 |
| | 5.4.1.2. Preise und Siegesprämien | 177 |
| | 5.4.1.3. Sachleistungen | 178 |
| | 5.4.1.4. Verzicht auf Einnahmen | 178 |
| | 5.4.1.5. Schadenersatzleistungen | 178 |
| | 5.4.2. Betriebsausgaben | 179 |
| | 5.4.2.1. Grundsätzliches | 179 |
| | 5.4.2.2. Kleidung | 179 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 5.4.2.3. | Arbeitszimmer | 179 |
| 5.4.2.4. | Musikinstrumente | 180 |
| 5.4.2.5. | Aufwendungen für das äußere Erscheinungsbild | 180 |
| 5.4.2.6. | Besuch von Kulturveranstaltungen..... | 180 |
| 5.4.2.7. | Sonderbetriebsausgaben | 181 |
| 5.4.3. | Berufsspezifische Pauschalierungsmöglichkeiten | 181 |
| 5.4.3.1. | Werbungskostenpauschale..... | 181 |
| 5.4.3.2. | Künstlerpauschalierung | 182 |
| 5.4.4. | Steuerbefreiungen | 184 |
| 5.5. | Besonderheiten bei der Besteuerung..... | 184 |
| 5.5.1. | Progressionermäßigung für Künstler | 184 |
| 5.5.1.1. | Grundsätzliches | 184 |
| 5.5.1.2. | Konsequenzen der Antragstellung..... | 185 |
| 5.5.2. | Pauschalbesteuerung bei kurzfristigen Dienstverhältnissen | 186 |
| 5.5.3. | Liebhaberei | 186 |
| 5.6. | Sponsoring im Ertragsteuerrecht | 187 |
| 5.6.1. | Definition | 187 |
| 5.6.2. | Ertragsteuerrechtliche Behandlung..... | 188 |
| 5.7. | Künstlerische Tätigkeiten im Rahmen von Personenvereinigungen..... | 188 |
| 5.8. | Umsatzsteuerrechtliche Fragen..... | 189 |
| 5.8.1. | Unternehmereigenschaft | 189 |
| 5.8.2. | Unternehmenszusammenschlüsse..... | 189 |
| 5.8.3. | Liebhaberei | 190 |
| 5.8.4. | Beginn und Ende der Unternehmereigenschaft | 191 |
| 5.8.5. | Einheitlichkeit der Leistung..... | 191 |
| 5.8.6. | Leistungsaustausch | 192 |
| 5.8.6.1. | Grundsätzliches | 192 |
| 5.8.6.2. | Subventionen, Zuschüsse | 193 |
| 5.8.6.3. | Preisgelder | 194 |
| 5.8.6.4. | Leistungsstörungen..... | 194 |
| 5.8.6.5. | Abgebrochener Werkvertrag | 195 |
| 5.8.6.6. | Schadenersatz | 196 |
| 5.8.6.7. | Leistungsaustausch bei Zusammenschlüssen ... | 196 |
| 5.8.7. | Ermäßigter Steuersatz..... | 197 |
| 5.8.7.1. | Künstler | 197 |
| 5.8.7.2. | Theater, Musik- und Gesangsaufführungen | 198 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 5.8.7.3. | Filmvorführungen, Zirkusvorführungen, Schausteller..... | 199 |
| 5.9. | Einkünfte international tätiger Künstler | 199 |
| 5.9.1. | Beschränkt steuerpflichtige Künstler..... | 199 |
| 5.9.1.1. | Einkünfte aus (nicht)selbständiger Arbeit | 199 |
| 5.9.1.2. | Ausübung oder Verwertung im Inland | 200 |
| 5.9.1.3. | Einkünfte aus Gewerbebetrieb..... | 200 |
| 5.9.1.4. | Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung ... | 201 |
| 5.9.2. | Steuererhebung bei beschränkt steuerpflichtigen Künstlern..... | 201 |
| 5.9.2.1. | Lohnsteuerabzug..... | 201 |
| 5.9.2.2. | Besonderer Steuerabzug | 202 |
| 5.9.3. | Zuzugsbegünstigung für Künstler..... | 204 |
| 5.9.4. | Durchgriff | 204 |
| 5.9.5. | International tätige Künstler und Doppelbesteuerungs- abkommen..... | 205 |
| 5.9.5.1. | Der Künstlerbegriff im OECD-MA..... | 205 |
| 5.9.5.2. | Rechtsfolgen | 205 |
| 5.9.5.3. | Abgrenzungsfragen..... | 205 |
| 5.9.5.4. | Mischtätigkeiten | 207 |
| 5.9.5.5. | Künstlerdurchgriff | 207 |
| | Stichwortverzeichnis | 209 |