

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII
Literaturverzeichnis .....	XIX
<b>Einführung</b> .....	<b>1</b>

## Erster Teil

### Kollektivarbeitsrecht

<b>1. Kollektivvertragliche Probleme im touristischen Saisonbetrieb – Abgrenzung zwischen Arbeitern und Angestellten</b> .....	<b>3</b>
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
<b>2.</b>	<b>Betriebsverfassungsrechtliche Probleme im touristischen Saison-</b> <b>betrieb – Der Betriebsbegriff und die Betriebsvereinbarung .....</b>	<b>22</b>
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

<b>1.</b>	<b>Die Begründung des Arbeitsverhältnisses – Kinderarbeit und Diskriminierung aufgrund des Geschlechts .....</b>	<b>41</b>
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 Arbeitsverhältnisses .....	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 Stellenausschreibung .....	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
<b>2.</b>	<b>Der Inhalt des Arbeitsverhältnisses – Kettenarbeitsverträge und Gesundheitsschutz .....</b>	<b>65</b>
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 unauflös- bare 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
<b>3.</b>	<b>Besonderheiten der Arbeitszeit- und Arbeitsruhe im Hotel- und Gastgewerbe – das neue Arbeitszeit- und Arbeitsruherecht .....</b>	<b>107</b>
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
<b>4.</b>	<b>Die Beendigung des Arbeitsverhältnisses – Die Wiedereinstellungs- zusage .....</b>	<b>111</b>
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