

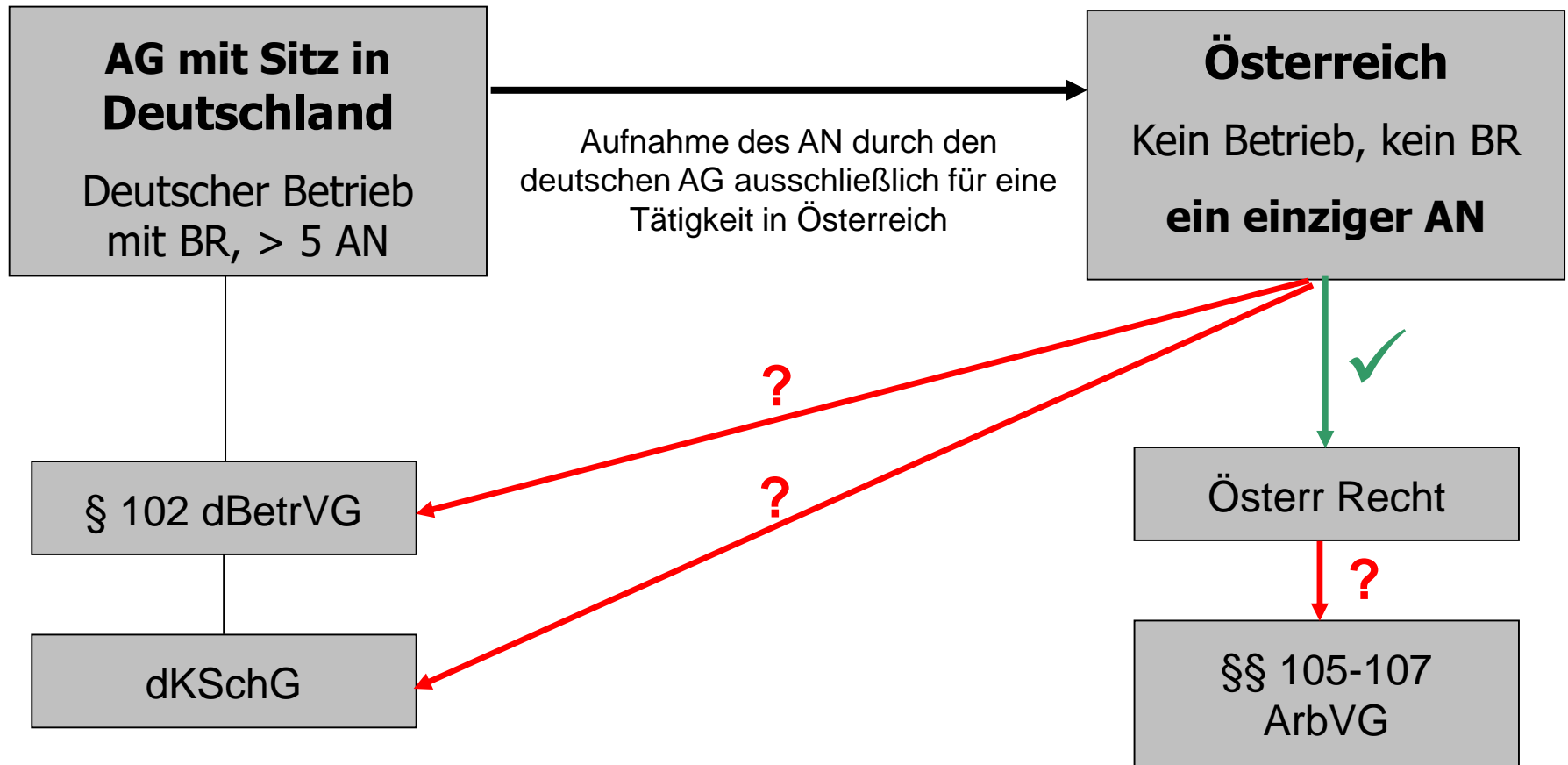
Bestandschutz bei Wanderarbeitnehmern

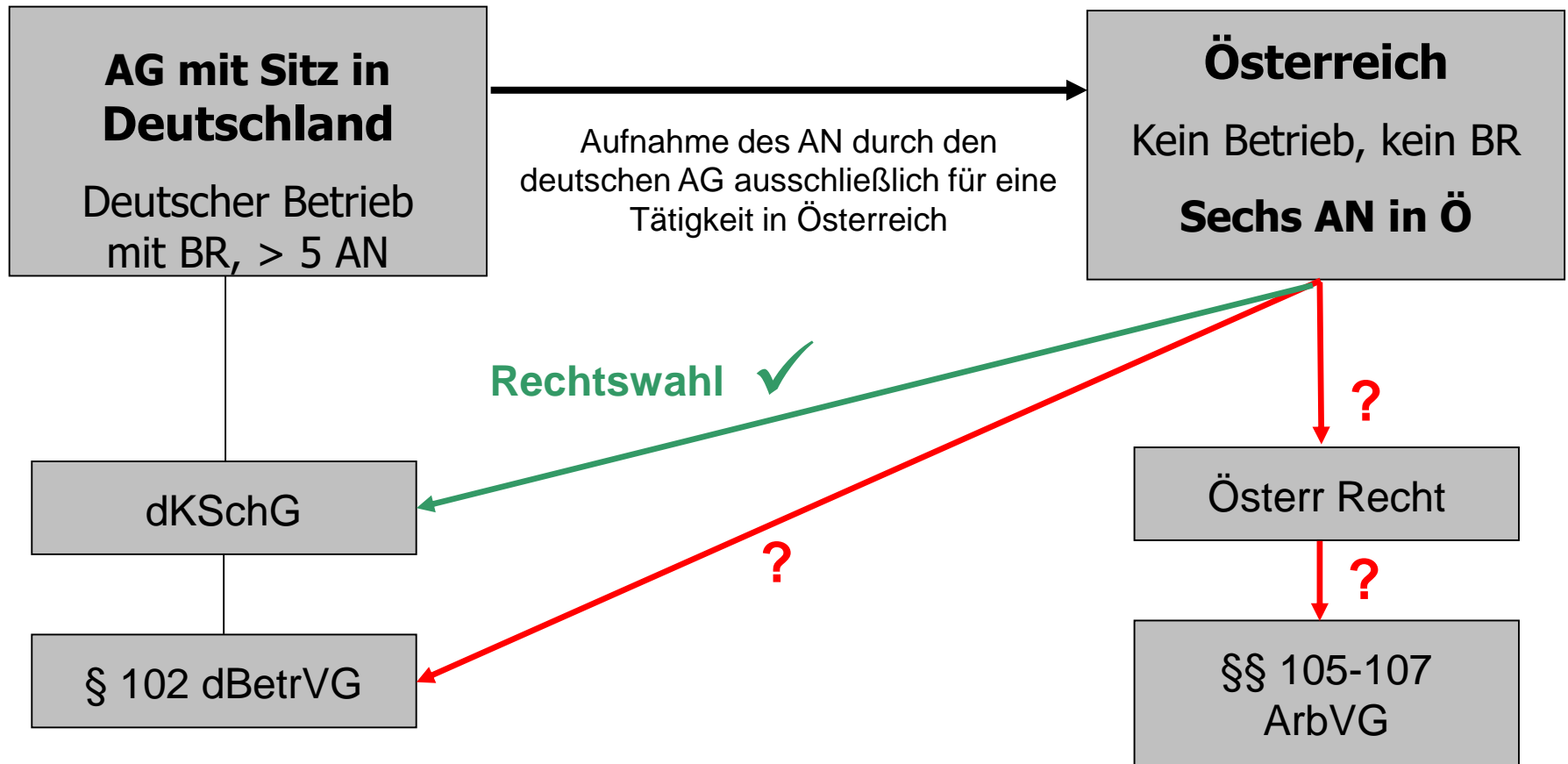
Univ.-Ass. MMag. Dr. Diana Niksova

Institut für Arbeits- und Sozialrecht
Universität Wien

- Allgemeiner Kündigungsschutz
 - Kollisionsrechtliche Anknüpfung der Bestimmungen über den allg. Kündigungsschutz
 - Internationale Zuständigkeit
- Besonderer Kündigungsschutz
 - Kollisionsrechtliche Anknüpfung der Bestimmungen über den besonderen Kündigungsschutz
 - Internationale Zuständigkeit

9 ObA 65/11s





Territorialitätsprinzip

- §§ 105 ff ArbVG
- Kollektives Rechtsinstrument
- Sperrrecht des BR
- Anfechtung durch den BR

- Anfechtung durch BR nur auf Verlangen des AN
- Anfechtung durch AN gem § 107 ArbVG
- Beseitigung des Sperrrechts für Motivkündigungen

Konzeption des Kündigungsschutzes



Territorialitäts- prinzip

- §§ 105 ff ArbVG
- Kollektives Rechtsinstrument
- Sperrrecht des BR
- Anfechtung durch den BR

Arbeitsvertrags- statut

- Anfechtung durch BR nur auf Verlangen des AN
- Anfechtung durch AN gem § 107 ArbVG
- Beseitigung des Sperrrechts für Motivkündigungen

**Schnittstelle zwischen Betriebsverfassungs- und
Individualarbeitsrecht**

Kollisionsrechtliche Anknüpfung von
Kündigungsschutzbestimmungen

Arbeits-
vertrags-
statut?

Territorialitäts-
prinzip?

Art 8 Rom I-VO

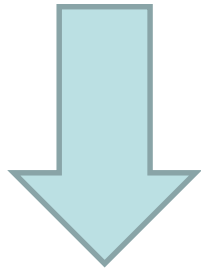
- Subjektives Arbeitsvertragsstatut
 - Rechtswahl
- Objektives Arbeitsvertragsstatut
 - Gewöhnlicher Arbeitsort
 - Einstellende Niederlassung
 - Ausweichklausel

- Zwingende Vorschriften
- Entscheidend für die Wahrung des öffentlichen Interesses, insb der
 - Politischen
 - Sozialen
 - Wirtschaftlichen Organisation



Verdrängen des objektiven und subjektiven
Arbeitsvertragsstatuts

- Enge Auslegung
- „*Lois de police*“



- §§ 105-107 ArbVG keine Eingriffsnormen

Kollisionsrechtliche Anknüpfung von
Kündigungsschutzbestimmungen

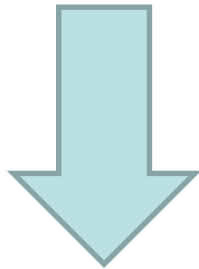
Arbeits-
vertrags-
statut?

~~Eingriffs-
normen?~~

Territorialitäts-
prinzip?

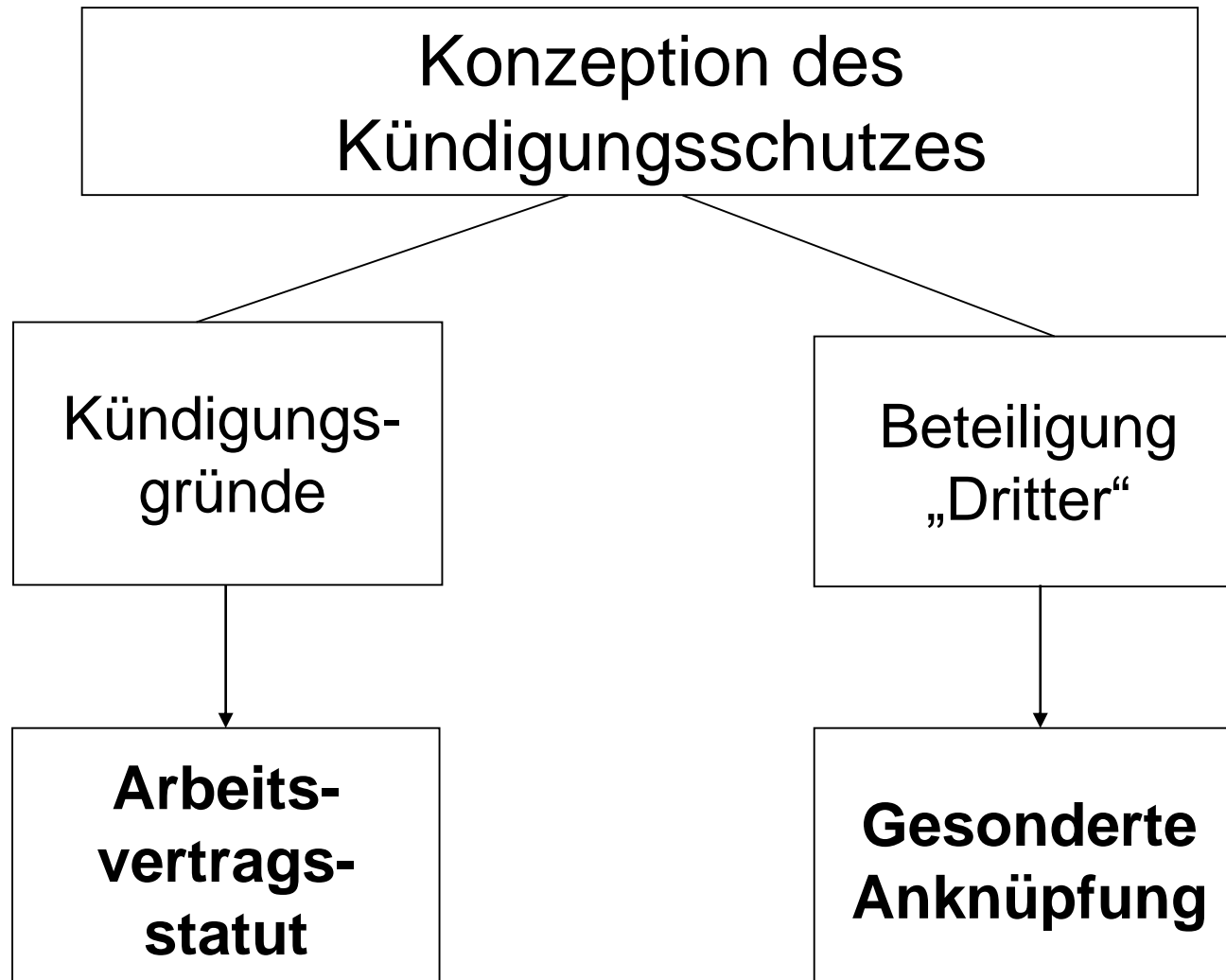
Art 8 Rom I-VO

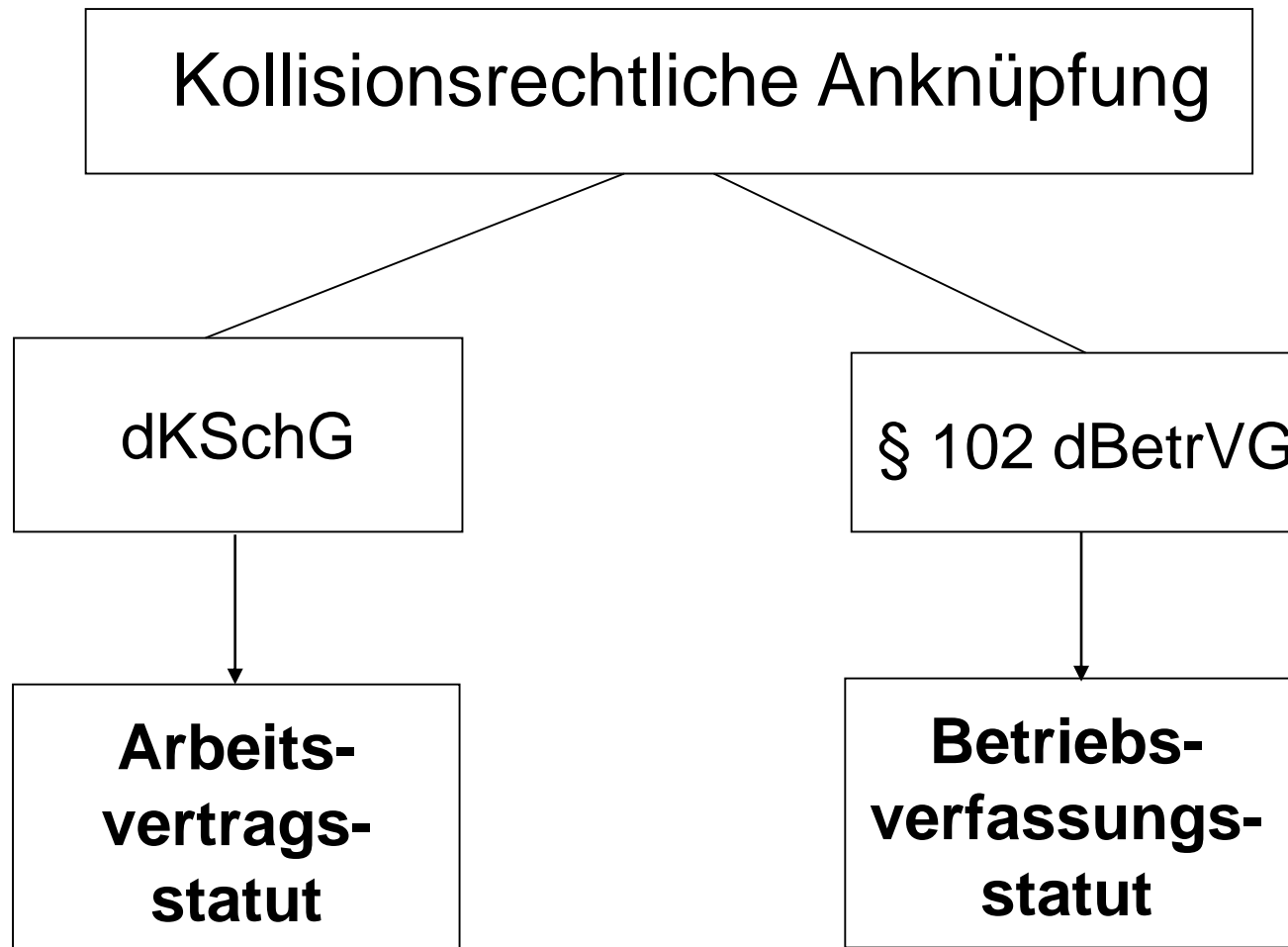
- „Individualarbeitsverträge“
 - „Individual employment contract“
 - „Contrats individuels de travail“



- Autonome Auslegung

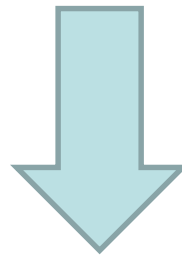
Rechtsvergleichende Aspekte





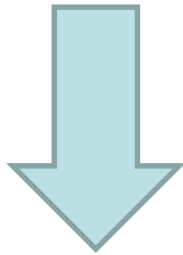
Kündigungs- (rechtfertigungs)gründe

- Rechtsvergleichende Aspekte
- Vermeidung von unsachlichen Ergebnissen
- Doppelanwendungen vermeiden
- Rechtswahl vs. Territorialitätsprinzip

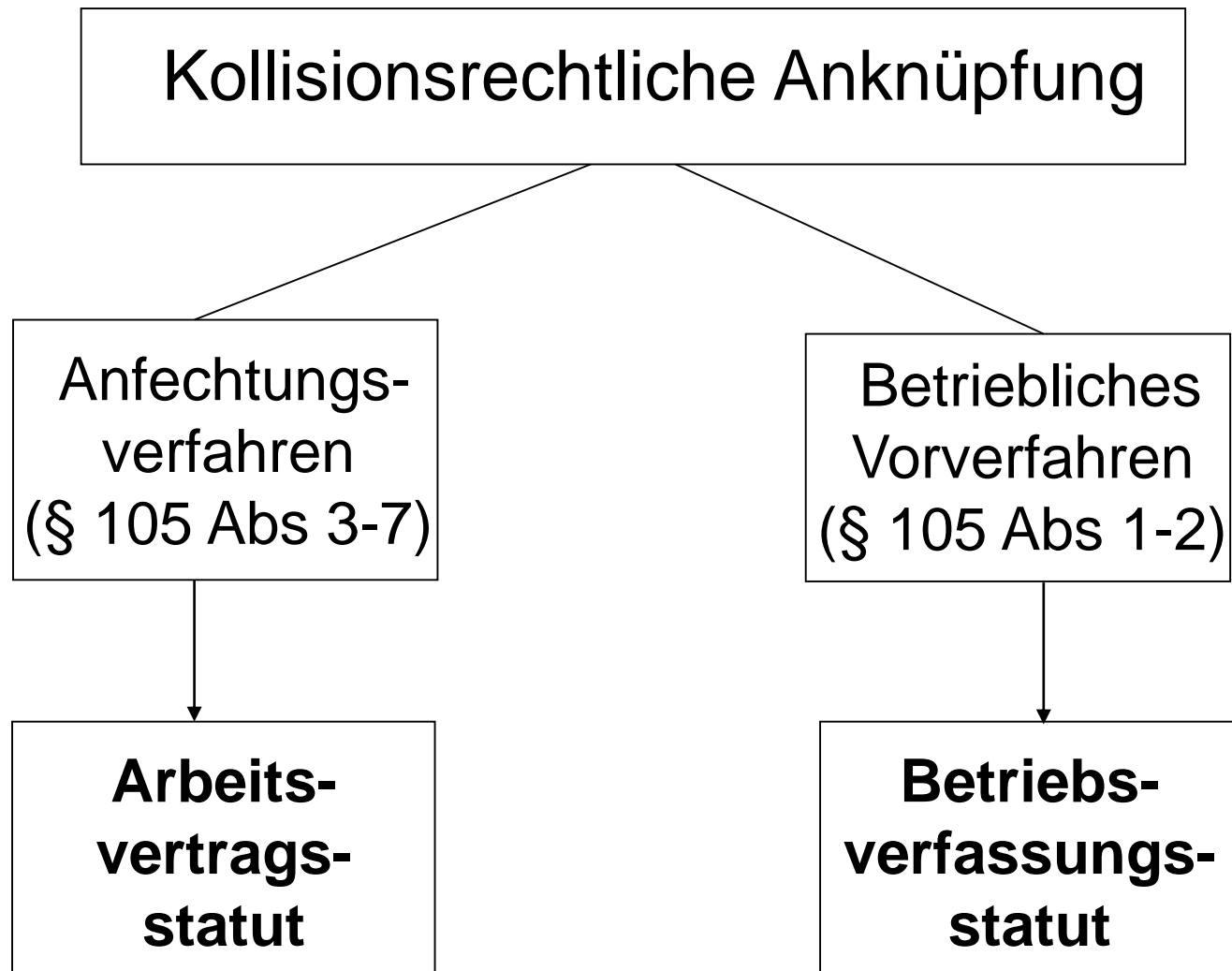


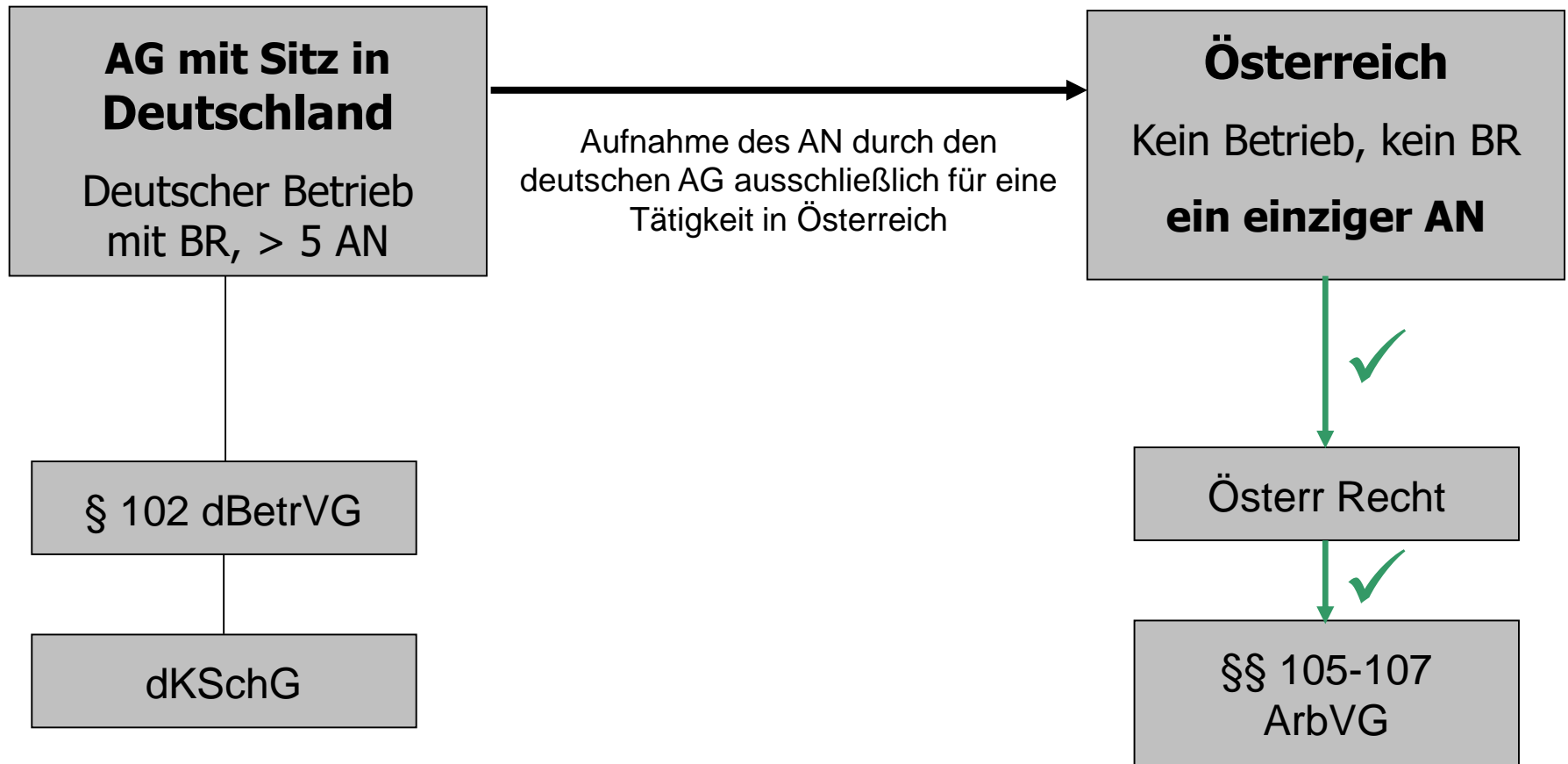
- Anknüpfung nach dem Arbeitsvertragsstatut

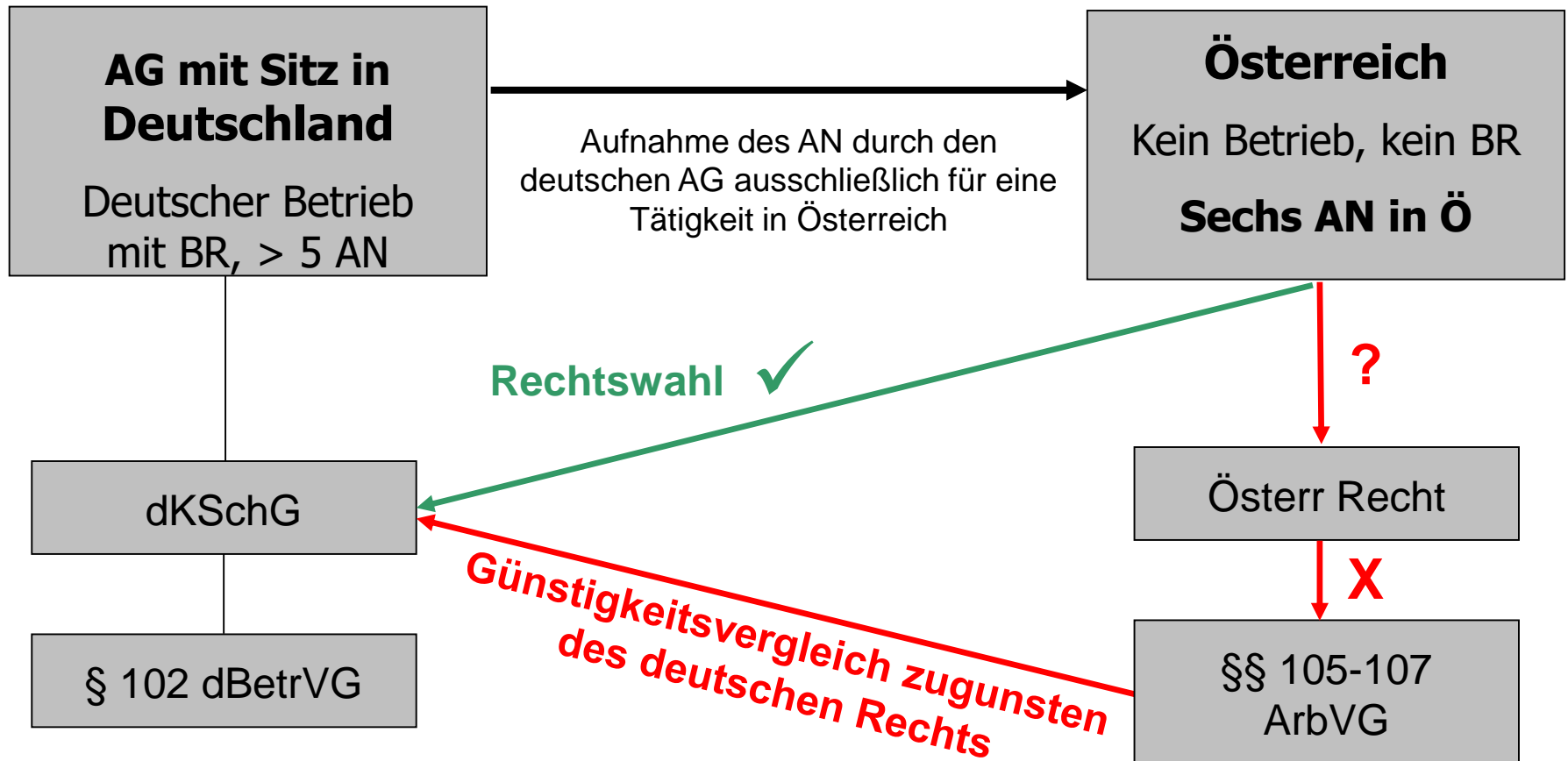
- Rechtswahl problematisch
- Zweck des betrieblichen Vorverfahrens



- Gesonderte Anknüpfung





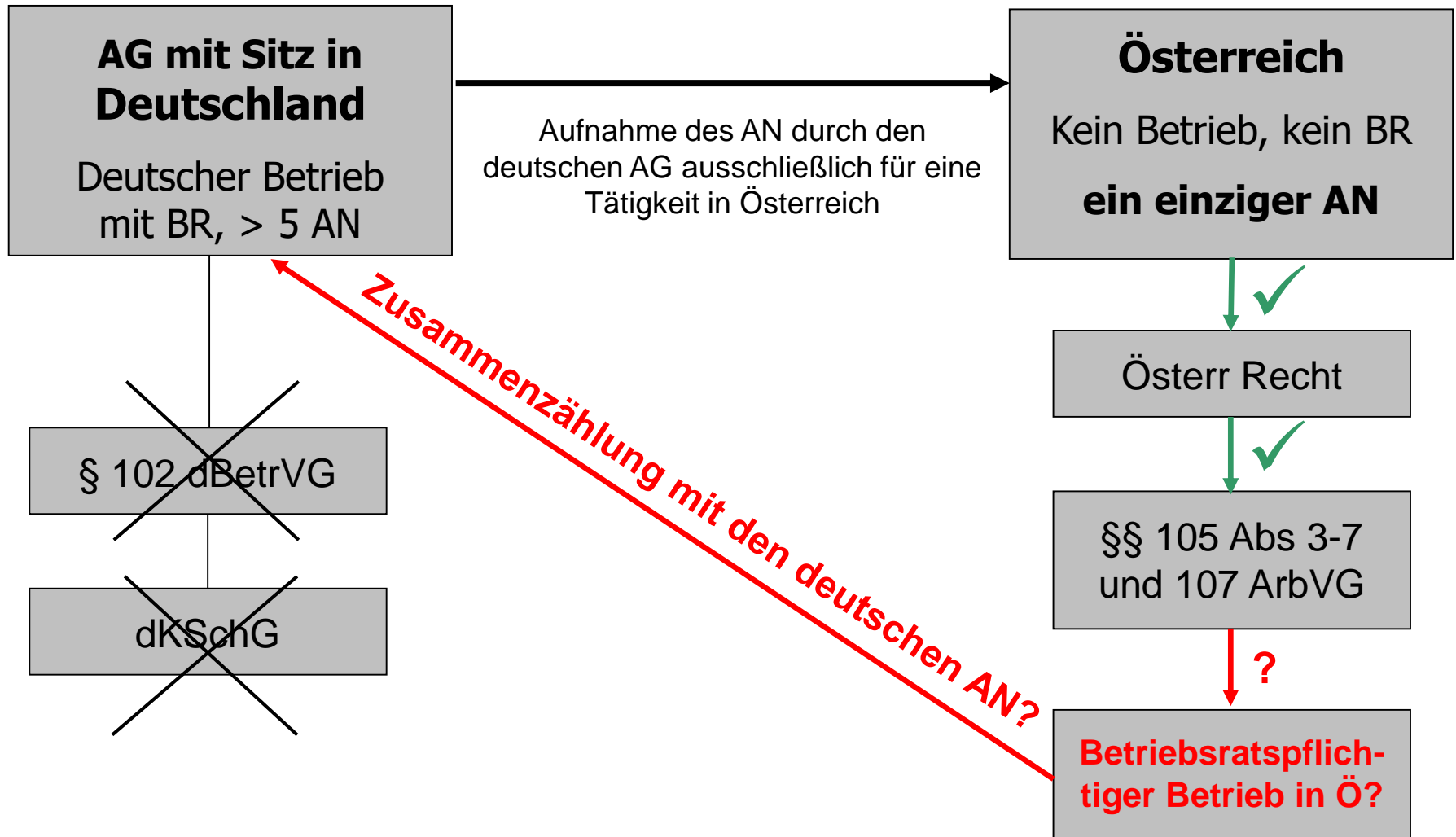


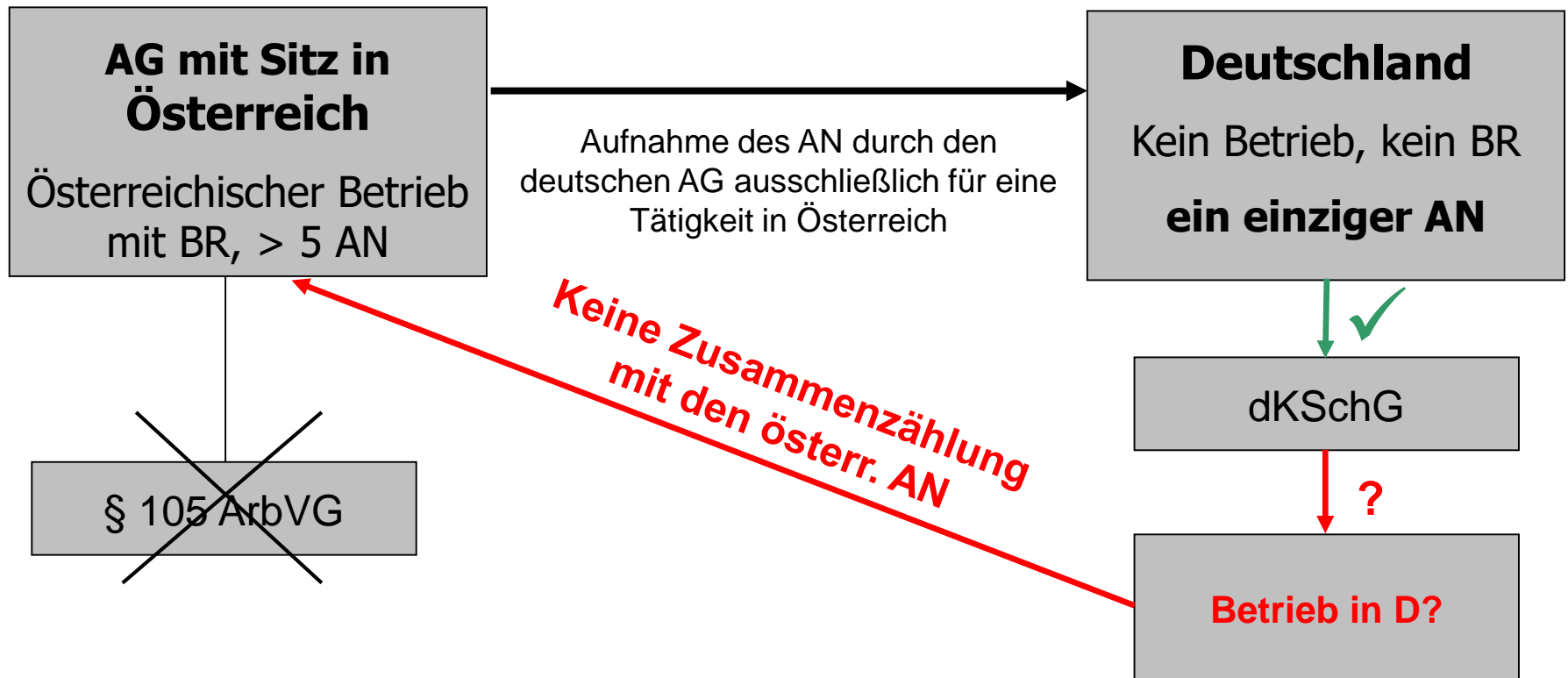
Materiellrechtliche Problemstellungen

- Betriebsratspflichtiger Betrieb
- Mindestens fünf AN iSd § 36 ArbVG



- Im Inland?
- Zusammenzählung mit ausländischen AN?



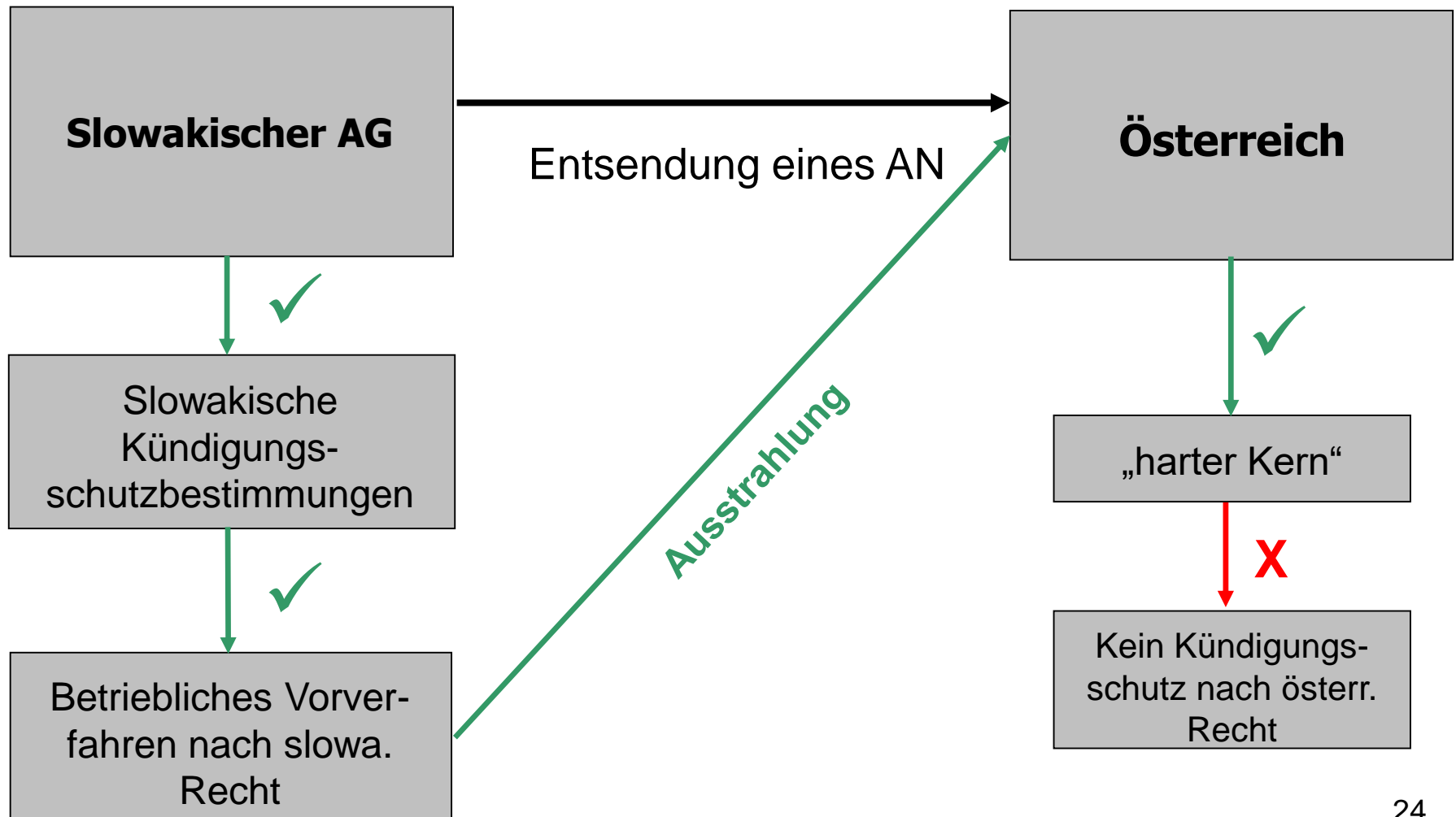


Kündigungsschutz bei Entsendungen

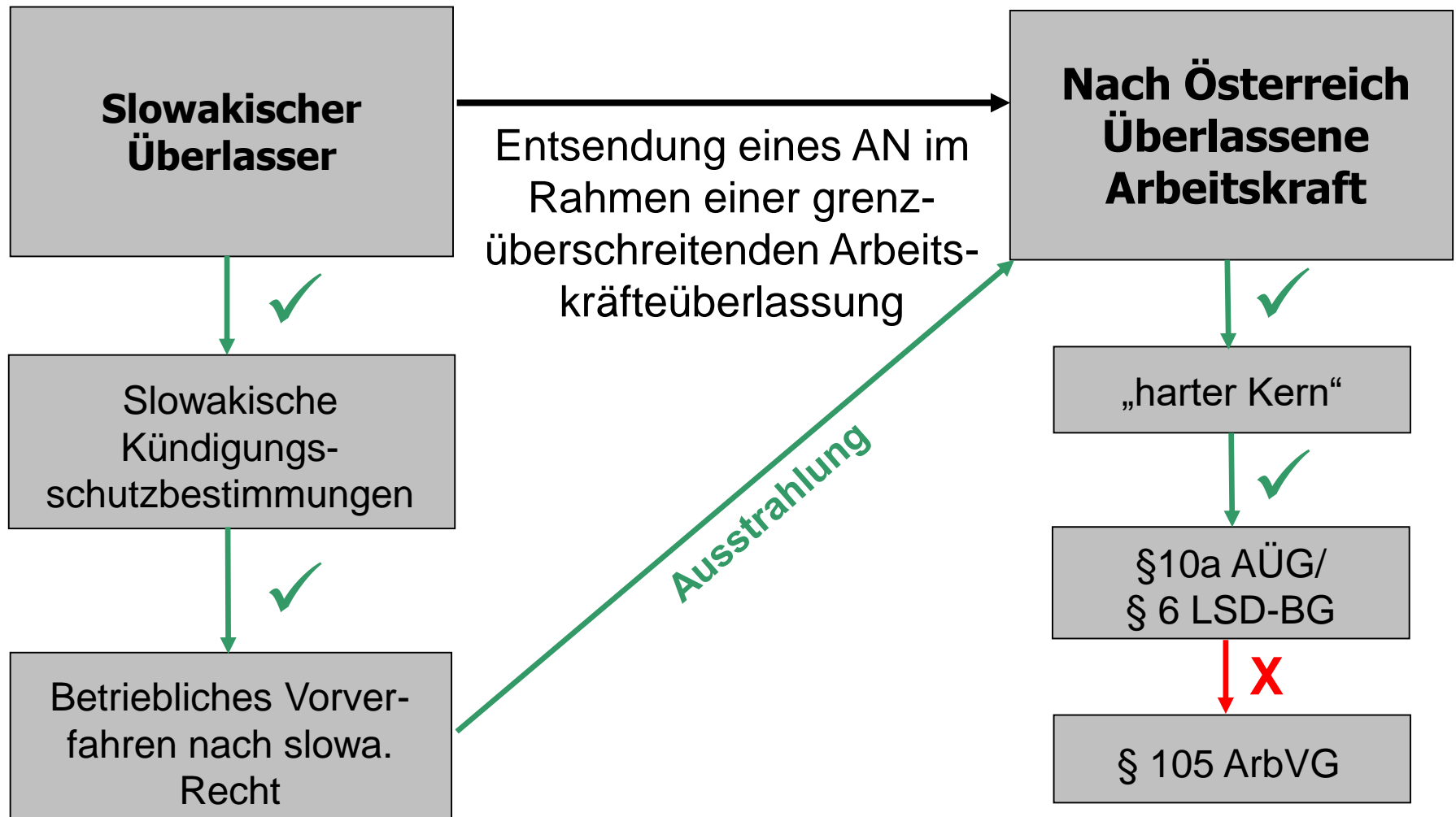


- Sonderkollisionsrecht der EntsendeRL
- „Harter Kern“ des Empfangsstaates
 - Lit a: Höchstarbeitszeiten und Mindestruhezeiten
 - Lit b: Bezahlter Mindestjahresurlaub
 - Lit c: Mindestlohnsätze einschließlich der Überstundensätze
 - Lit d: Bedingungen für die Überlassung von Arbeitskräften, insb durch Leiharbeitsunternehmen
 -
 - Lit g: Gleichbehandlung von Männern und Frauen sowie andere Nichtdiskriminierungsbestimmungen.
- -> Nicht: Kündigungsschutz

Nach Österreich entsandte AN



Nach Österreich entsandte AN

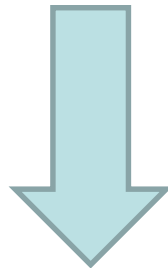


Grenzüberschreitende Arbeitskräfteüberlassung



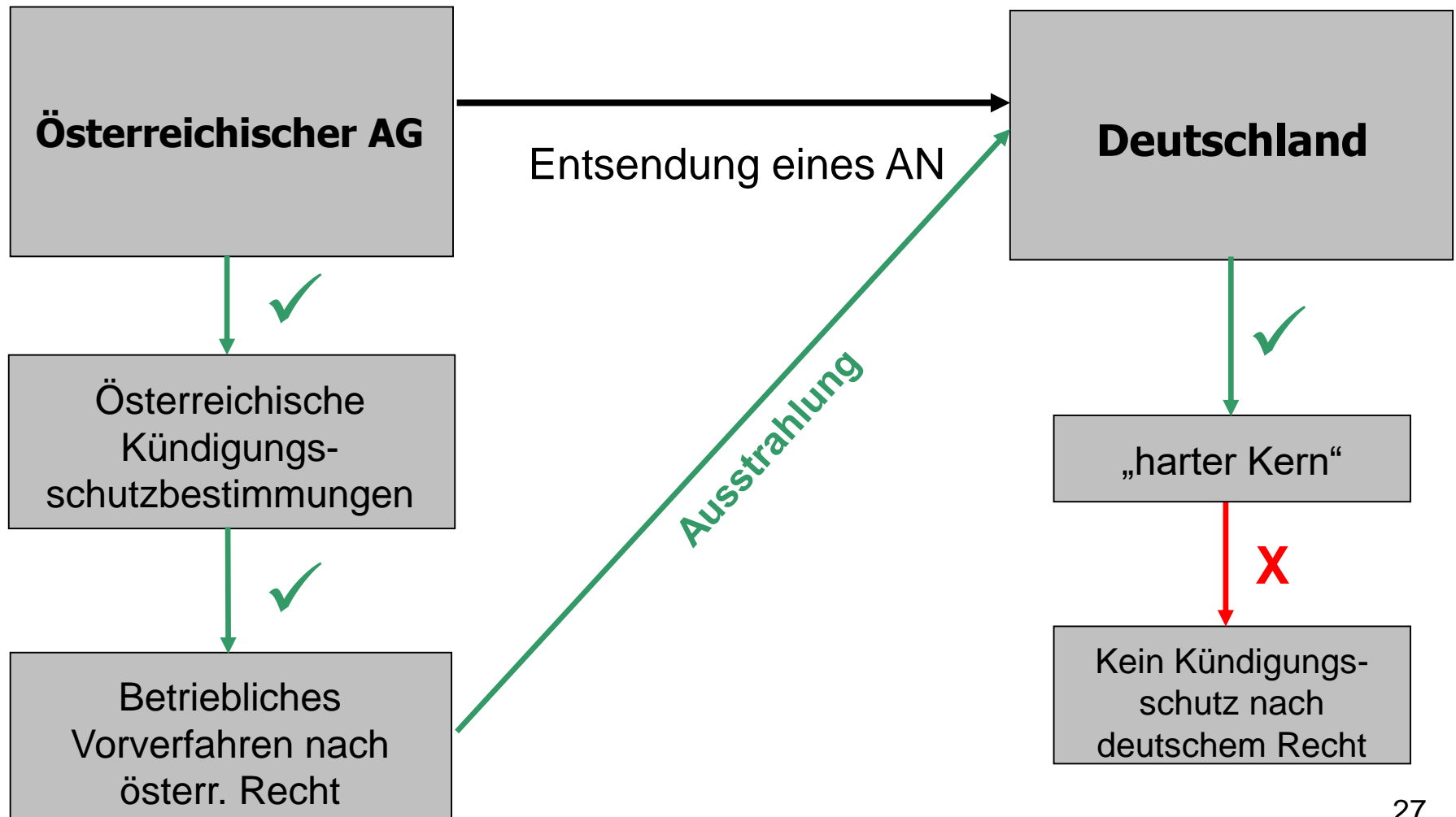
universität
wien

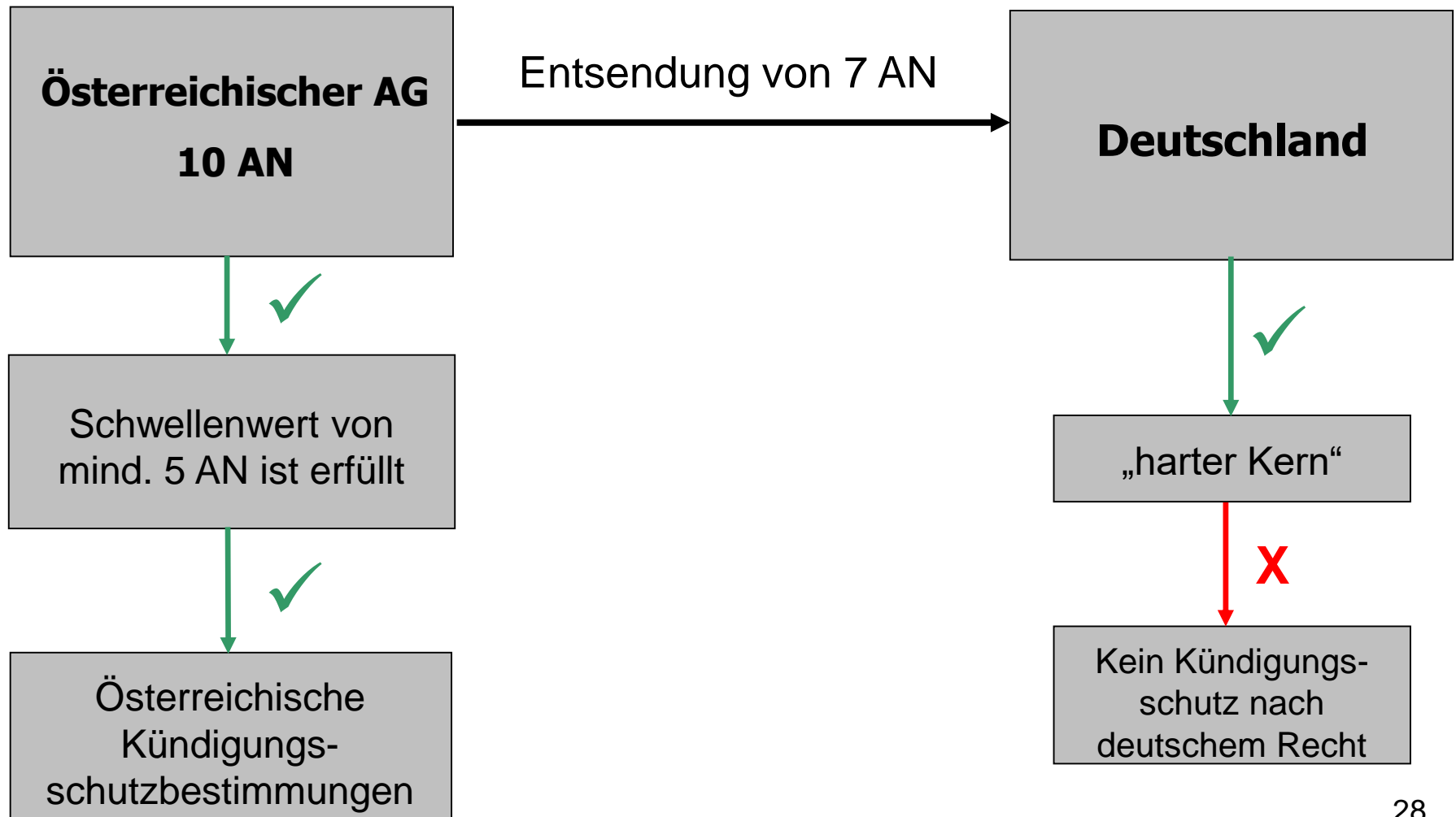
- Besserstellung der AN
- Entsenderichtlinie 96/71/EG
 - Art 3 Abs 1 lit d)
 - Art 3 Abs 9
- Leiharbeitsrichtlinie 2008/104/EG



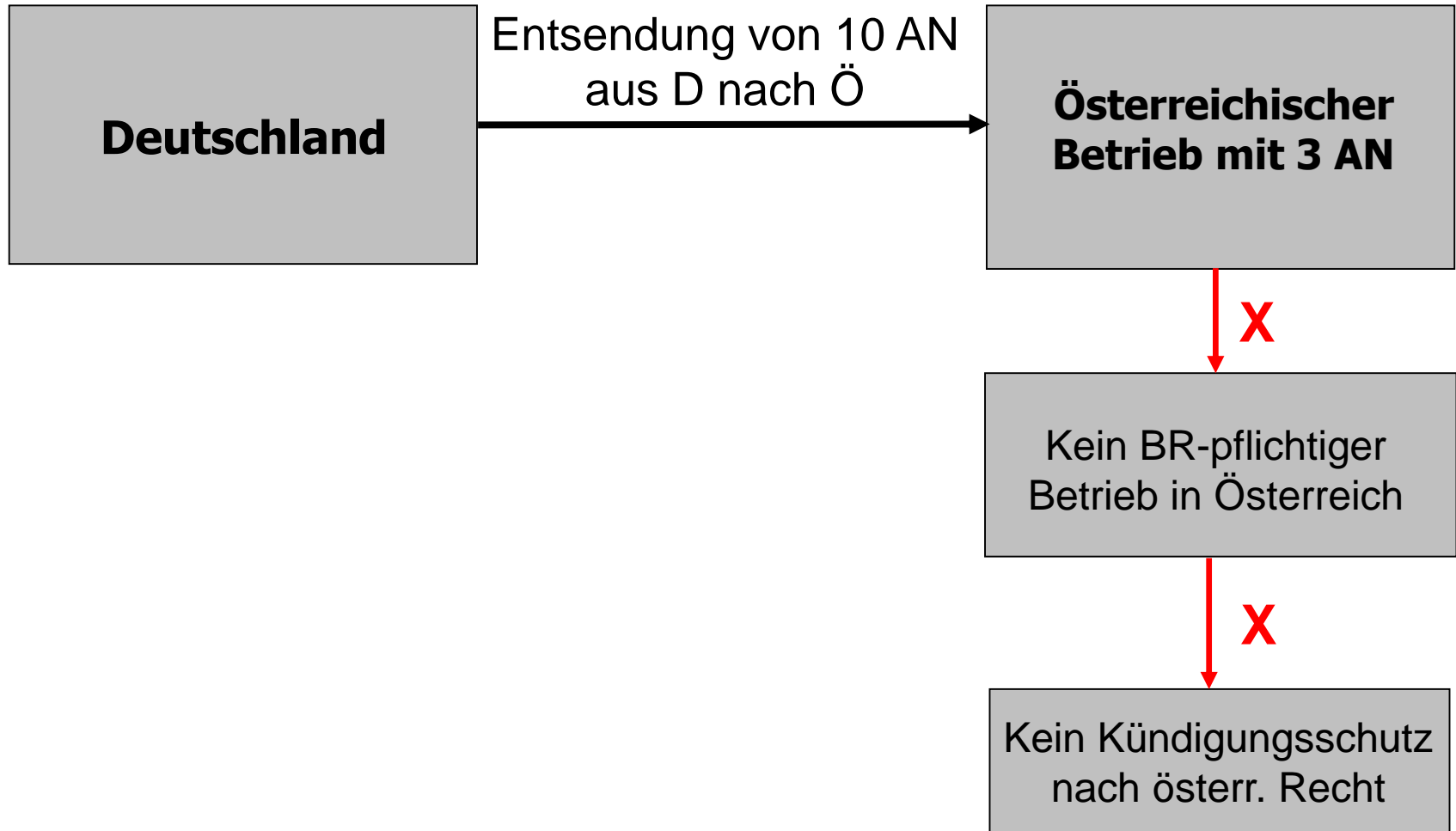
- Beschränkung der Dienstleistungsfreiheit?

Aus Österreich ins Ausland entsandte AN





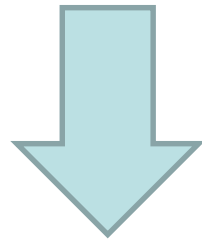
Aus Österreich ins Ausland entsandte AN



De lege ferenda

- Kommissionsentwurf zur Änderung der EntsendeRL:
- 1) Statutenwechsel nach 24 Monaten
 - Gleichklang mit der VO 883/2004/EG
- 2) Grenzüberschreit. Arbeitskräfteüberlassung
 - Gleichstellung der entsandten AN mit den StammAN

- Brüssel Ia-VO (VO (EG) 1215/2012)
- Art 20-23 Brüssel Ia-VO: Internationale Zuständigkeit für „*individuelle Arbeitsverträge*“
- Nicht: kollektivarbeitsrechtliche Streitigkeiten

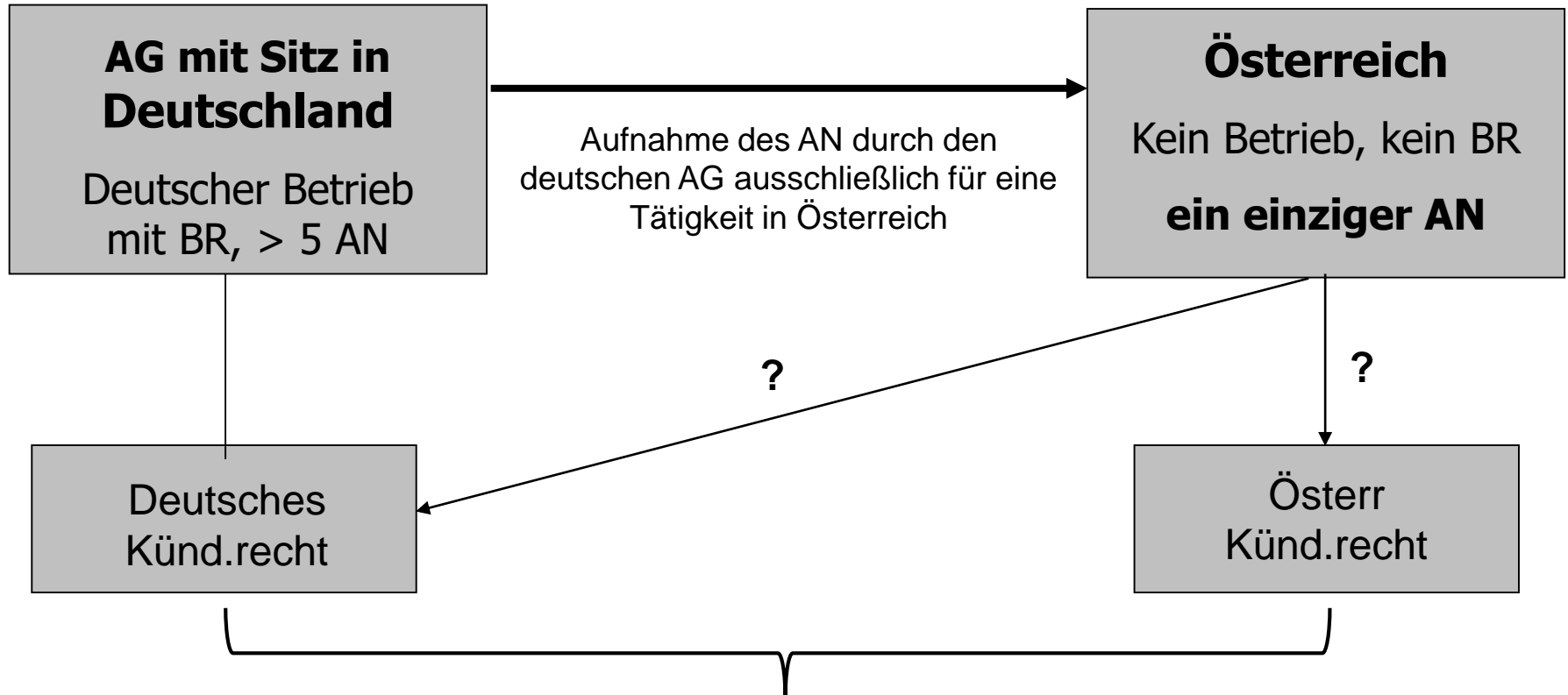


- OGH: allg. Kündigungsschutz als Anspruch aus dem individuellen Arbeitsvertrag iSd Brüssel I-VO ✓

Internationale Zuständigkeit



universität
wien



„Individueller Arbeitsvertrag“

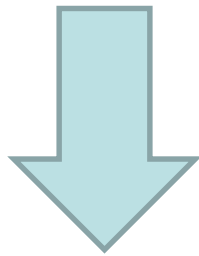
iSd Art 20 Brüssel Ia-VO ✓

Klagen des AN gegen den AG

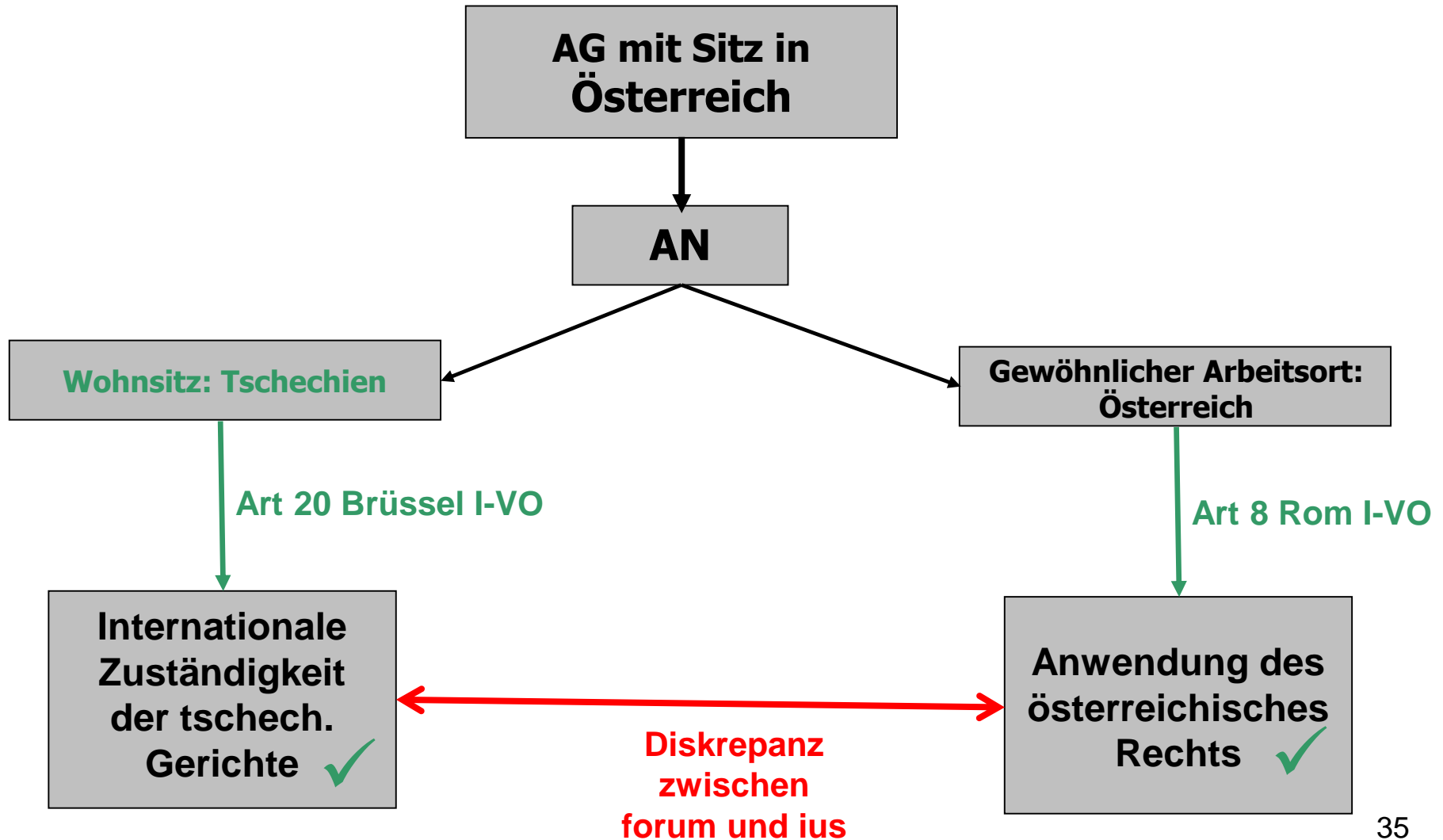
- Art 21 Brüssel Ia-VO
 - Wohnsitz des AG
 - Gewöhnlicher Arbeitsort des AN
 - Einstellende Niederlassung
- Zusätzlicher Wahlgerichtsstand bei Entsendungen
 - Art 6 EntsendeRL: Empfangsstaat
- -> Gleichlauf zwischen ius und forum

Klagen des AG gegen den AN

- Art 22 Brüssel Ia-VO
 - Wohnsitz des AN



- Besonderer Bestandschutz
- OGH: besonderer Kündigungsschutz als Anspruch aus dem individuellen Arbeitsvertrag iSd Brüssel I-VO ✓



- Zeitpunkt der Klageerhebung
- Wandelbarkeit des Wohnsitzes
- Mehrere Wohnsitze/Kein Wohnsitz
- Art 6 EntsenderL nur für Klagen des AN



Niederlande: Initiative zur Änderung der
Brüssel I-VO

*„Die Klage des AG auf Auflösung eines Arbeitsvertrags kann ferner vor dem Gericht des Ortes, an dem der AN **gewöhnlich seine Arbeit verrichtet**, oder [...] vor dem Gericht des Ortes erhoben werden, an dem sich die **Niederlassung**, die ihn eingestellt hat, befindet.“*

- Art 9 Abs 1 Rom I-VO: Eingriffsnormen ✓
- Art 9 Abs 2 Rom I-VO:
 - Eingriffsnormen der lex fori
 - Inlandsbezug
- Art 9 Abs 3 Rom I-VO:
 - Forumsfremde Eingriffsnormen
 - Voraussetzungen:
 - Erfüllungsstaat
 - Unrechtmäßigkeit der Erfüllung des Vertrags

- Allgemeiner Bestandschutz:
 - § 105 Abs 3-7 und § 107 ArbVG: Art 8 Rom I-VO ✓
 - Betriebl. Vorverfahren: Gesonderte Anknüpfung ✓
 - Keine Eingriffsnormen iSd Art 9 Abs 1 Rom I-VO: ✗
 - Art 20-23 Brüssel Ia-VO anwendbar ✓
- Besonderer Bestandschutz:
 - Eingriffsnormen iSd Art 9 Abs 1 Rom I-VO ✓
 - Eingriffsnormen lex fori: Inlandsbezug ✓
 - Art 20-23 Brüssel Ia-VO anwendbar ✓