

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 13 |
| 1. Einleitung | 21 |
| 2. Entwicklung der Arbeitskräfteüberlassung | 23 |
| 2.1 Weg zum AÜG in Österreich..... | 23 |
| 2.2 Allgemeine Zielsetzungen des AÜG | 27 |
| 2.2.1 Schutz der überlassenen Arbeitskraft..... | 27 |
| 2.2.2 Schutz der Stammarbeitnehmer..... | 27 |
| 2.2.3 Schutz des Arbeitsmarktes vor nachteiligen Entwicklungen..... | 29 |
| 2.3 Europäische Entwicklungen der Arbeitskräfteüberlassung..... | 30 |
| 2.3.1 SicherheitsRL..... | 31 |
| 2.3.2 EntsendeRL..... | 31 |
| 2.3.3 LeiharbeitsRL | 32 |
| 3. Arbeitskräfteüberlassung nach dem AÜG | 37 |
| 3.1 Begriffsbestimmungen | 37 |
| 3.1.1 Arbeitskräfteüberlassung | 37 |
| 3.1.1.1 Dienstverschaffungsvertrag..... | 38 |
| 3.1.1.2 Notwendige Zustimmung der überlassenen Arbeitskraft..... | 39 |
| 3.1.2 Überlasser | 40 |
| 3.1.3 Beschäftiger | 40 |
| 3.1.4 Überlassene Arbeitskraft..... | 42 |
| 3.1.4.1 Arbeitnehmer..... | 42 |
| 3.1.4.2 Arbeitnehmerähnliche Personen | 44 |
| 3.2 Formen der drittgerichteten Leistungsbeziehung..... | 45 |
| 3.2.1 Meinungsstand..... | 46 |
| 3.2.1.1 Deutschland..... | 46 |
| 3.2.1.2 Österreich | 47 |
| 3.2.2 Eigene Stellungnahme | 49 |
| 3.2.2.1 Abtretung von Dienstleistungsansprüchen..... | 49 |
| 3.2.2.2 Der echte Vertrag zugunsten Dritter..... | 52 |
| 3.2.2.3 Anweisung auf Leistung an einen Dritten..... | 54 |
| 3.2.2.4 Der unechte Vertrag zugunsten Dritter..... | 56 |
| 3.2.2.5 Delegation der Dispositionsbefugnisse | 56 |
| 3.3 Beurteilungsmaßstab für eine Arbeitskräfteüberlassung..... | 59 |
| 3.3.1 Werkvertrag und Arbeitskräfteüberlassung | 60 |

| | | |
|-----------|--|-----------|
| 3.3.1.1 | § 4 Abs 2 Z 1 AÜG..... | 64 |
| 3.3.1.2 | § 4 Abs 2 Z 2 AÜG..... | 65 |
| 3.3.1.3 | § 4 Abs 2 Z 3 AÜG..... | 65 |
| 3.3.1.4 | § 4 Abs 2 Z 4 AÜG..... | 66 |
| 3.4 | Arten der Arbeitskräfteüberlassung..... | 67 |
| 3.4.1 | Gewerbsmäßige Arbeitskräfteüberlassung | 67 |
| 3.4.1.1 | Abgrenzung zur Arbeitsvermittlung..... | 68 |
| 3.4.1.2 | Grenzfall des „Pay-Roll-Systems“ | 69 |
| 3.4.2 | Überlassung durch „gemischte“ Unternehmen..... | 71 |
| 3.4.3 | Gelegentliche Überlassung | 71 |
| 3.4.4 | Überlassung im Zusammenhang mit Sachleistungen..... | 72 |
| 3.4.5 | Überlassung zur Erfüllung sozialer Zwecke..... | 73 |
| 3.4.6 | Typische und atypische Arbeitskräfteüberlassung..... | 73 |
| 3.4.7 | Subüberlassung..... | 76 |
| 4. | Anwendungsbereich des AÜG | 79 |
| 4.1 | Allgemein..... | 79 |
| 4.2 | Ausnahmebestimmungen des § 1 Abs 2 und Abs 2a AÜG | 80 |
| 4.2.1 | Überlassung durch Gebietskörperschaften | 81 |
| 4.2.1.1 | Überlassung von Vertragsbediensteten..... | 83 |
| 4.2.1.2 | Überlassung von Beamten..... | 83 |
| 4.2.1 | Überlassung land- und forstwirtschaftlicher Arbeitskräfte..... | 84 |
| 4.3 | Ausnahmebestimmungen des § 1 Abs 3 AÜG | 85 |
| 4.3.1 | Vorübergehende Überlassung von Arbeitskräften | 85 |
| 4.3.2 | Überlassung als Nebenleistung zu Kauf, Pacht oder Miete..... | 86 |
| 4.3.2.1 | Erforderlichkeit der Fachkräfte | 87 |
| 4.3.2.2 | Inbetriebnahme, Wartung oder Reparatur von Anlagen oder Maschinen | 87 |
| 4.3.2.3 | Einschulung von Arbeitnehmern des Beschäftigers..... | 88 |
| 4.3.2.4 | Wert der Sachleistung überwiegt..... | 88 |
| 4.3.3 | Überlassung innerhalb zwischenbetrieblicher Kooperation | 89 |
| 4.3.3.1 | Erfüllung gemeinsam übernommener Aufträge | 90 |
| 4.3.3.2 | Erfüllung bestimmter Zwecke..... | 91 |
| 4.3.3.2.1 | Erfahrungsaustausch..... | 91 |
| 4.3.3.2.2 | Forschung und Entwicklung..... | 91 |
| 4.3.3.2.3 | Ausbildung | 92 |
| 4.3.3.2.4 | Betriebsberatung..... | 92 |
| 4.3.3.2.5 | Überwachungsfall..... | 93 |
| 4.3.3.3 | Kanzlei- oder Praxisgemeinschaft..... | 93 |

| | | |
|-------------|---|------------|
| 4.3.4 | Privilegierte Überlassung im Konzern..... | 94 |
| 4.3.4.1 | Vorübergehende Überlassung innerhalb eines Konzerns..... | 95 |
| 4.3.4.2 | Überlassung als Betriebszweck..... | 96 |
| 4.4 | Ausnahmebestimmungen des § 1 Abs 4 AÜG..... | 98 |
| 4.4.1 | Überlassungen im Rahmen beruflicher Förderungsmaßnahmen..... | 99 |
| 4.4.2 | Überlassung im Rahmen der Entwicklungshilfe..... | 100 |
| 5. | Haftung für Personenschäden der überlassenen Arbeitskraft..... | 101 |
| 5.1 | Grundsatz der Legalzession..... | 101 |
| 5.2 | Dienstgeberhaftungsprivileg gem § 333 ASVG..... | 103 |
| 5.2.1 | Voraussetzungen für die Haftungsbefreiung..... | 104 |
| 5.2.1.1 | Versichertenkreis..... | 105 |
| 5.2.1.2 | Haftungsbefreite Personen..... | 105 |
| 5.2.1.2.1 | Dienstgeber..... | 105 |
| 5.2.1.2.2 | Gesetzliche oder bevollmächtigte Vertreter..... | 107 |
| 5.2.1.2.3 | Aufseher im Betrieb..... | 108 |
| 5.2.1.2.4 | Beschäftigter iSd AÜG..... | 110 |
| 5.2.1.2.5 | Sonstige haftungsprivilegierte Personen..... | 113 |
| 5.2.1.2.6 | Schädigermehrheit..... | 113 |
| 5.2.1.3 | Schadensfall infolge von Arbeitsunfall oder Berufskrankheit..... | 114 |
| 5.2.1.3.1 | Arbeitsunfall..... | 115 |
| 5.2.1.3.2.1 | Erwerbstätigkeit..... | 118 |
| 5.2.1.3.2.2 | Wegunfall..... | 121 |
| 5.2.1.3.2.3 | Sonstige Tätigkeiten im Dienstgeber- interesse..... | 123 |
| 5.2.1.3.3 | Arbeitsunfällen gleichgestellte Unfälle..... | 125 |
| 5.2.1.3.3.1 | Betriebsverfassungsrechtliche Tätigkeiten..... | 125 |
| 5.2.1.3.3.2 | Freiwillige Rettungs- und Hilfsmaßnahmen..... | 126 |
| 5.2.1.3.3.3 | Betriebliche Tätigkeiten Dritter..... | 127 |
| 5.2.1.3.3.4 | Tätigkeiten in freiwilligen Zivilschutz- organisationen..... | 129 |
| 5.2.1.3.3.5 | Sonstige Tatbestände..... | 130 |
| 5.2.1.3.4 | Berufskrankheit..... | 130 |
| 5.2.1.4 | Ausschluss der Haftungsbefreiung..... | 133 |
| 5.2.1.4.1 | Vorsätzliche Schadensverursachung..... | 133 |
| 5.2.1.4.2 | Schadensverursachung durch Verkehrsmittel..... | 134 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| | 5.2.1.4.2.1 Haftung des Überlassers für ein Verschulden des Beschäftigers..... | 138 |
| | 5.2.2 Wirkung und Umfang der Haftungsbefreiung | 141 |
| 5.3 | Regress des Versicherungsträgers aus eigenem Recht | 143 |
| | 5.3.1 Voraussetzungen für einen Aufwändersatzanspruch..... | 144 |
| | 5.3.1.1 Kausale und rechtswidrige Verursachung | 144 |
| | 5.3.1.2 Vorsatz oder grobe Fahrlässigkeit | 145 |
| | 5.3.1.3 Sozialversicherungsrechtliche Leistungspflicht | 146 |
| | 5.3.2 Umfang des Aufwändersatzanspruchs..... | 147 |
| | 5.3.3 Schädigermehrheit | 148 |
| 5.4 | Haftung unter Arbeitskollegen gem § 332 Abs 5 ASVG | 149 |
| | 5.4.1 Arbeitskollegeneigenschaft..... | 150 |
| | 5.4.1.1 Schädigermehrheit..... | 151 |
| | 5.4.2 Versicherungsfall | 152 |
| | 5.4.3 Wirkung und Umfang der Arbeitskollegenhaftung | 153 |
| | 5.4.4 Haftungserweiterungen zugunsten der Stammebelegschaft des Beschäftigers | 155 |
| | 5.4.4.1 Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter..... | 155 |
| | 5.4.4.1.1 Schutzbedürftigkeit des Dritten..... | 159 |
| | 5.4.4.2 Überlassungsvertrag mit Schutzwirkung zugunsten der Stammebelegschaft | 162 |
| | 5.4.4.3 Arbeitsvertrag mit Schutzwirkung zugunsten der Stammebelegschaft | 167 |
| | 5.4.4.4 Risikohaftung des Überlassers bei Schädigung der Stammebelegschaft | 168 |
| 6. | Haftung für Sach- und Vermögensschäden der überlassenen Arbeitskraft..... | 170 |
| | 6.1 Allgemeines Schadenersatzrecht..... | 170 |
| | 6.1.1 Schädigung eines Arbeitnehmers..... | 170 |
| | 6.1.2 Schädigung einer überlassenen Arbeitskraft..... | 171 |
| | 6.1.2.1 Arbeitnehmerschutz in der Arbeitskräfteüberlassung | 171 |
| | 6.1.2.1.1 Technischer Arbeitnehmerschutz..... | 172 |
| | 6.1.2.1.2 Persönlicher Arbeitnehmerschutz..... | 175 |
| | 6.1.2.1.3 Fürsorgepflicht..... | 183 |
| | 6.1.2.1.4 Gleichbehandlungspflicht nach § 6a AÜG | 187 |
| | 6.1.2.1.4.1 Rechte und Pflichten des Beschäftigers . | 187 |
| | 6.1.2.1.4.2 Rechte und Pflichten des Überlassers | 194 |
| | 6.1.2.2 Ansprüche der Arbeitskraft nach § 10 AÜG | 203 |
| | 6.1.2.2.1 Entgeltanspruch | 203 |

| | | |
|-------------|--|------------|
| 6.1.2.2.1.1 | Bürghaftung des Beschäftigters..... | 211 |
| 6.1.2.2.2 | Betriebliche Altersvorsorge | 218 |
| 6.1.2.2.3 | Zugang zu Wohlfahrtseinrichtungen und -maßnahmen | 221 |
| 6.2 | Risikohaftung des Arbeitgebers gem § 1014 ABGB (analog) | 229 |
| 6.2.1 | Allgemeine Voraussetzungen..... | 229 |
| 6.2.2 | Persönlicher Geltungsbereich | 232 |
| 6.2.2.1 | Privatrechtliche Beschäftigungsverhältnisse..... | 232 |
| 6.2.2.2 | Betriebsratsmitglieder | 233 |
| 6.2.2.3 | Überlassene Arbeitskräfte | 234 |
| 6.2.3 | Sachlicher Geltungsbereich | 236 |
| 6.2.3.1 | Sach-, Vermögensschäden sowie Aufwendersatz..... | 236 |
| 6.2.3.1.1 | Zivilverfahrenskosten..... | 241 |
| 6.2.3.1.2 | Geldstrafen und Strafverfahrenskosten | 245 |
| 6.2.3.1.3 | Schädigungen unter Arbeitskollegen..... | 247 |
| 6.2.3.1.4 | Umfang der Ersatzleistung | 248 |
| 6.2.3.2 | Personenschäden | 249 |
| 6.2.3.2.1 | Ausnahmen vom Dienstgeberhaftungsprivileg | 251 |
| 6.2.3.3 | Persönlichkeitsverletzungen (Mobbing) | 255 |
| 6.2.4 | Mitverschulden und Verjährung..... | 259 |
| 6.2.5 | Vertragliche Abdingbarkeit..... | 260 |
| 6.2.6 | Sicherung des Risikohaftungsanspruchs im Insolvenzfall | 261 |
| 6.3 | Risikohaftung aufgrund der Fürsorgepflicht | 265 |
| 7. | Haftung der überlassenen Arbeitskraft für Personen-, Sach- und Vermögensschäden | 267 |
| 7.1 | Allgemein | 267 |
| 7.2 | Persönlicher Geltungsbereich des DHG..... | 268 |
| 7.2.1 | Privatrechtliche und öffentlich-rechtliche Beschäftigungsverhältnisse..... | 268 |
| 7.2.2 | Betriebsratsmitglieder..... | 269 |
| 7.2.3 | Überlassene Arbeitskräfte | 271 |
| 7.2.4 | Sonstige Anwendungsfälle des DHG..... | 272 |
| 7.3 | Haftungsmaßstab der überlassenen Arbeitskraft..... | 274 |
| 7.3.1 | Haftung gegenüber dem Überlasser..... | 274 |
| 7.3.2 | Haftung gegenüber dem Beschäftigter | 274 |
| 7.3.2.1 | Anspruch des Beschäftigters auf die Haupt- und Nebenleistungspflichten | 275 |
| 7.3.2.2 | Vertragliche Schutzwirkung zugunsten des Beschäftigters..... | 276 |
| 7.3.2.2.1 | Meinungsstand..... | 277 |

| | | | |
|-----|-----------|--|-----|
| | 7.3.2.2.2 | Eigene Stellungnahme | 279 |
| 7.4 | | Sachlicher Geltungsbereich des DHG..... | 284 |
| | 7.4.1 | Allgemeine Haftungsvoraussetzungen | 284 |
| | | 7.4.1.1 Schaden | 284 |
| | | 7.4.1.1.1 Lohnfortzahlungsschaden..... | 285 |
| | | 7.4.1.1.2 Herausgabeanspruch des Arbeitgebers nach § 1009 ABGB (analog)..... | 288 |
| | 7.4.1.2 | Kausalität und Rechtswidrigkeit | 290 |
| | 7.4.1.3 | Verschulden | 291 |
| | | 7.4.1.3.1 Mitverschulden..... | 292 |
| | | 7.4.1.3.2 Schädigermehrheit..... | 295 |
| | 7.4.2 | „Bei Erbringung der Dienstleistung“ | 297 |
| | | 7.4.2.1 Schlechterfüllung der Hauptpflichten | 300 |
| | | 7.4.2.2 Nichterfüllung der Hauptpflichten | 301 |
| | | 7.4.2.3 Verletzung der Nebenpflichten..... | 302 |
| | | 7.4.2.4 Verletzung vor- und nachvertraglicher Pflichten..... | 304 |
| 7.5 | | Innerbetrieblicher Schadensausgleich | 305 |
| | 7.5.1 | Abgrenzung zwischen Eigenschäden und Drittschäden..... | 305 |
| | 7.5.2 | Eigenschäden gem § 2 DHG..... | 307 |
| | | 7.5.2.1 Verschuldensgrad des Arbeitnehmers | 307 |
| | | 7.5.2.2 Mäßigungskriterien nach § 2 Abs 2 DHG..... | 308 |
| | | 7.5.2.2.1 Ausmaß der Verantwortung..... | 309 |
| | | 7.5.2.2.2 Risikoabgeltung..... | 310 |
| | | 7.5.2.2.3 Grad der Ausbildung..... | 310 |
| | | 7.5.2.2.4 Arbeitsbedingungen..... | 311 |
| | | 7.5.2.2.5 Schadensgeneigtheit der Tätigkeit..... | 311 |
| | | 7.5.2.2.6 Sonderbestimmung für Berufskraftfahrer..... | 312 |
| | | 7.5.2.2.7 Sonstige Mäßigungsgründe | 313 |
| | 7.5.3 | Drittschäden gem § 3 DHG | 314 |
| | | 7.5.3.1 Haftung des Arbeitnehmers gegenüber Dritten..... | 314 |
| | | 7.5.3.1.1 Haftung gegenüber Arbeitskollegen | 315 |
| | | 7.5.3.2 Mitteilungs- und Streitverkündungspflicht | 317 |
| | | 7.5.3.3 Solidarhaftung zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer | 319 |
| | | 7.5.3.4 Ersatz im Einverständnis oder aufgrund eines rechtskräftigen Urteils..... | 321 |
| | | 7.5.3.4.1 Tatsächlicher Ersatz..... | 321 |
| | | 7.5.3.4.2 Einverständnis oder rechtskräftiges Urteil | 322 |
| | | 7.5.3.5 Umfang des Vergütungsanspruchs | 324 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 7.5.3.6 | Sicherung des Vergütungsanspruchs im Insolvenzfall | 326 |
| 7.5.4 | Drittschäden gem § 4 DHG | 326 |
| 7.5.4.1 | Rechtsnatur des Anspruchs in § 4 DHG..... | 327 |
| 7.5.4.2 | Haftung des Arbeitgebers gegenüber dem Dritten | 328 |
| 7.5.4.3 | Haftung des Arbeitnehmers im Innen- und Außenverhältnis..... | 329 |
| 7.5.4.4 | Mitteilungs- und Streitverkündungspflicht | 330 |
| 7.5.4.5 | Ersatz im Einverständnis oder aufgrund eines rechtskräftigen Urteils..... | 330 |
| 7.5.4.5.1 | Tatsächlicher Ersatz..... | 330 |
| 7.5.4.5.2 | Einverständnis oder rechtskräftiges Urteil | 331 |
| 7.5.4.6 | Umfang des Vergütungsanspruchs | 331 |
| 7.5.5 | Schadensdeckung durch eine Versicherung | 333 |
| 7.5.5.1 | Kraftfahrzeug-Haftpflichtversicherung | 333 |
| 7.5.5.2 | Betriebshaftpflichtversicherung | 335 |
| 7.5.5.3 | Betriebsunterbrechungsversicherung | 335 |
| 7.5.5.4 | Kaskoversicherung | 336 |
| 7.5.5.5 | Obliegenheit zur Schadensminderung..... | 337 |
| 7.6 | Abdingbarkeit der §§ 2 bis 4 DHG | 338 |
| 7.6.1 | Abdingbarkeit durch Kollektivvertrag..... | 338 |
| 7.6.2 | Unabdingbarkeit durch Einzelvertrag und Betriebsvereinbarung | 339 |
| 7.6.2.1 | Verzicht | 340 |
| 7.6.2.1.1 | Arbeitnehmer..... | 340 |
| 7.6.2.1.2 | Arbeitgeber..... | 342 |
| 7.6.2.2 | Vergleich..... | 343 |
| 7.6.2.3 | Anerkenntnis | 344 |
| 7.6.2.4 | Konventionalstrafen | 347 |
| 7.7 | Fristen zur Geltendmachung der Ersatzansprüche | 349 |
| 7.7.1 | Präklusivfrist des § 6 DHG..... | 349 |
| 7.7.1.1 | Anwendbarkeit bei leichter und grober Fahrlässigkeit?..... | 350 |
| 7.7.1.2 | Fristbeginn..... | 351 |
| 7.7.1.3 | Gerichtliche Geltendmachung..... | 352 |
| 7.7.1.4 | Fristverlängerung, -verkürzung und Verzicht..... | 353 |
| 7.7.2 | Verjährungsfrist des § 1489 ABGB | 354 |
| 7.7.2.1 | Innerbetrieblicher Schadensausgleich..... | 354 |
| 7.7.2.2 | Ersatzansprüche des Dritten..... | 356 |
| 7.8 | Aufrechnung von Ansprüchen nach § 7 DHG | 356 |
| 7.8.1 | Sachlicher Anwendungsbereich..... | 357 |
| 7.8.2 | Aufrechnungsvoraussetzungen | 358 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 7.8.2.1 | Aufrechnungserklärung..... | 358 |
| 7.8.2.2 | Richtigkeit..... | 359 |
| 7.8.2.3 | Fälligkeit | 359 |
| 7.8.2.4 | Gleichartigkeit..... | 360 |
| 7.8.2.5 | Gegenseitigkeit..... | 360 |
| 7.8.2.6 | Aufrechnungsverbote | 360 |
| 7.8.3 | Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers | 362 |
| 7.8.3.1 | Widerspruchserklärung | 363 |
| 7.8.3.1.1 | Frist..... | 363 |
| 7.8.3.1.2 | Rechtsfolgen..... | 363 |
| 7.8.4 | Aufrechnung nach Ende des Beschäftigungsverhältnisses..... | 364 |
| 7.8.5 | Unabdingbarkeit des § 7 DHG | 365 |
| 8. | Die Haftung zwischen Überlasser und Beschäftigter | 366 |
| 8.1 | Allgemein..... | 366 |
| 8.2 | Vom Überlasser zu vertretende Leistungsstörungen | 366 |
| 8.3 | Vom Beschäftigter zu vertretende Leistungsstörungen | 369 |
| 8.4 | Schädigung des Überlassers bei Überlassungen mit Sachleistungen..... | 372 |
| 9. | Ergebnisse/Ausblick | 373 |
| | Literaturverzeichnis | 378 |
| | Österreich | 378 |
| | Deutschland | 403 |
| | Judikaturverzeichnis | 406 |