

## AKTUELLES

RA Dr. Stefan Zischka/Mag. Christina Feistritzer (RAA)

### COVID-19-Kurzarbeit Phase IV: Die wichtigsten arbeitsrechtlichen Neuerungen, die Personalisten kennen sollten

» PVP 2021/25

Die Sozialpartner und die Bundesregierung haben sich darauf geeinigt, die **COVID-19-Kurzarbeit bis 30. 6. 2021 zu verlängern** (siehe BGBl I 2021/42, kundgemacht am 24. 3. 2021).

Für die COVID-19-Kurzarbeit Phase IV ab 1. 4. 2021 sind zwar neue Sozialpartnervereinbarungen abzuschließen, die zuletzt für die C-19-KUA III geltenden Rahmenbedingungen bleiben bis auf wenige Änderungen im Wesentlichen gleich.

**Hinweis:** Die neuen Sozialpartnervereinbarungen, neue Antragsformulare und die ab 1. 4. 2021 geltende AMS-Bundesrichtlinie finden Sie hier: <https://tinyurl.com/3uhcxvs4>

In diesem Beitrag informieren wir Sie **praxisnah** über die **wesentlichen Änderungen** der COVID-19-Kurzarbeit **Phase IV im Vergleich** zur Vorgängervariante (**Phase III**), die Personalisten, Geschäftsführer, Vorstände, Unternehmensinhaber etc kennen sollten

**Verwendete Abkürzungen** in diesem Beitrag:

**AMS** ... Arbeitsmarktservice//**AMSG** ... Arbeitsmarktservicegesetz//**BR** ... Betriebsrat//**C-19-KUA IV** ... COVID-19-Kurzarbeit Phase IV//**DG** ... Dienstgeber//**DN** ... Dienstnehmer//**DV** ... Dienstvertrag bzw Dienstverhältnis//**KUA** ... Kurzarbeit//**KV** ... Kollektivvertrag//**OLG** ... Oberlandesgericht//**SPV** ... Sozialpartnervereinbarung(en)//**SV** ... Sozialversicherung//**ua** ... unter anderem//**WKO** ... Wirtschaftskammer Österreich

#### A) Arbeitsrechtliche Eckdaten betreffend COVID-19-Kurzarbeitsanträge ab April 2021

Die C-19-KUA IV wird zu den **gleichen Bedingungen** wie die bisherige **C-19-KUA III** fortgeführt. Punktuell sind einige Veränderungen in der C-19-KUA IV vorgesehen, die wir in den folgenden Punkten auflisten und praxisnah erläutern.

##### 1. Eckpunkte bis Juni 2021

- Die **Nettoersatzrate** bleibt unverändert bei **80 % bis 90 %** und wird – wie bisher – aufgrund der **Mindestbruttoentgelttabelle** ermittelt.
- Die **Arbeitszeit** kann im Normalfall auf **bis zu 30 % reduziert** werden.
- In Branchen, die von **behördlichen Schließungen** betroffen sind, kann die **Mindestarbeitszeit** auch unterschritten werden.

- d) Verstärkter Fokus wird auf die **Aus- und Weiterbildung** in der C-19-KUA IV gelegt. Hierbei soll das bestehende, attraktive **Förderangebot** besser genutzt werden.
- ✔ Neben der Möglichkeit des DG, die **Weiterbildungszeiten** als **Ausfallzeiten** bis zur Nettoersatzrate zu **verrechnen**,
  - ✔ werden die dabei anfallenden **Weiterbildungskosten des DG** ebenfalls vom AMS zu **60 %** gefördert.
- e) Die **Erleichterungen** für von einem **Lockdown betroffene Branchen** bleiben bestehen, zB muss die Beilage 1 des KUA-Antrages (betrifft: wirtschaftliche Begründung) weiterhin bei Unternehmen, die im Lockdown sind oder nur für die Zeit des Lockdowns KUA beantragen, nicht verpflichtend vom Steuerberater unterfertigt werden.
- f) Die Gewerkschaften werden auch **auf Anträge unter 30 % Arbeitszeit** gegenüber dem AMS **innerhalb von 72 Stunden** reagieren.
- g) **Unverändert** hat der DG die **Behaltspflicht** und den **Kündigungsschutz** zu beachten (siehe hierzu auch Punkt C „Judikatur-Update“ in diesem Beitrag).



### Arbeitshilfen

1. **AMS-Informationen** zur **Schulungskostenbeihilfe** für Beschäftigte in COVID-19-Kurzarbeit: <https://www.ams.at/unternehmen/personalsicherung-und-fruehwarnsystem/schulungskostenbeihilfe-covid-19-kurzarbeit#wien> (zuletzt besucht am 17. 4. 2021)
2. **WKO-Information** über die Eckpunkte der C-19-KUA IV: <https://www.wko.at/service/corona-kurzarbeit.html>
3. **WKO-Gegenüberstellung** der **Unterschiede** C-19-KUA IV im Vergleich zu C-19-KUA III: <https://www.wko.at/service/uebersicht-corona-kurzarbeit-ab-1-4-2021.pdf>
4. Die ÖGK weist in ihrem Newsletter 4/2021 vom 30. 3. 2021 anlässlich der **Verlängerung** der bestehenden **KUA-Regelungen** darauf hin, dass – wie bei jeder vorangegangenen Verlängerung auch – ein **Günstigkeitsvergleich** bei der für die KUA maßgeblichen **SV-Beitragsgrundlage** anzustellen ist.

Weitere Infos hierzu finden Sie unter: <https://tinyurl.com/2evsehpm>

## 2. Neue Sozialpartnervereinbarung

Für alle KUA-Anträge ab 1. 4. 2021 bis längstens 30. 6. 2021 sind **neue SPV** (Formularversion 9.0; „SPV 9.0“) abzuschließen. Grundsätzlich ist es möglich die entsprechenden Anträge über das eAMS-Konto zustellen.

- a) Die **SPV 9.0-Einzelvereinbarung** (Stand 7. 4. 2021) finden Sie hier: <https://www.wko.at/service/sozialpartnervereinbarung-corona-kurzarbeit-einzel-1-4-2021.docx>;
- b) Die **SPV 9.0-Betriebsvereinbarung** (Stand 7. 4. 2021) finden Sie hier: <https://www.wko.at/service/sozialpartnervereinbarung-corona-kurzarbeit-betrieb-1-4-2021.docx>.

Sie können **beide SPV 9.0 Versionen** (als Worddatei) auch kostenfrei als **PVP-Leserservice** anfordern.



### Hinweis

Die folgenden Informationen, **seit wann** die C-19-KUA IV-**Antragsformulare** vorliegen und **wie lange** die Anträge **rückwirkend** gestellt werden können, sind den WKO-News entnommen (siehe <https://news.wko.at/news/oberoesterreich/COV-Newsletter133.html#16041> → Stand: Freitag, 16. 4. 2021, 12:30 Uhr):

- a) **Anträge** für Phase 4 sind seit Dienstag, **6. 4. 2021** (Osterdienstag) möglich.
- b) KUA-Anträge mit Beginn ab 1. 4. 2021 können gemäß der zitierten WKO-Info **rückwirkend** bis **spätestens 6. 5. 2021** beim AMS eingebracht werden. Danach ist das KUA-Begehren nur mehr vor Beginn der KUA möglich.
- c) **Ausgenommen** sind KUA-Begehren für **Betriebe**, die von behördlichen **Schließungen** betroffen sind, für diese Betriebe ist es **weiterhin** möglich, dass der Antrag bis **maximal 2 Wochen nach KUA-Beginn rückwirkend** gestellt werden kann.

### 3. Freiwillige Trinkgeldersatz-Option

Für November und Dezember 2020 gebührte in einzelnen Branchen ein **erhöhter Trinkgeldersatz**. Seit 1. 4. 2021 besteht nun die **freiwillige Option** (= Kann- und keine Muss-Bestimmung), **die Bemessungsgrundlage** von **DN** um **bis zu 5 %** zu **erhöhen**. Sie führen zu einer entsprechend höheren KUA-Beihilfe für die Ausfallstunden und zu einem höheren Bruttoentgelt der DN.

Diese Option ist auf die **folgenden**, in der SPV 9.0 aufgezählten **Branchen beschränkt**: Beherbergung, Gaststätten, Heilmassage, Shiatsu, Frisör- und Kosmetiksalons, Massage und Tätowierungs- und Piercingstudios.

Das **AMS akzeptiert** Erhöhungen von **bis zu 5 %** der Bemessungsgrundlage während der KUA.



#### Hinweis

Gemäß SPV 9.0 Punkt IV.4.d. **verringern** allfällige **Erhöhungen** der Bemessungsgrundlage **während** der KUA (zB aufgrund KV-, Biennalesprung- oder individueller Bezugs-Erhöhungen) die Möglichkeit der 5%-Erhöhungsoption der KUA-Beihilfe (zB KV-Erhöhung um 1,5 % → Erhöhung aufgrund der freiwilligen Trinkgeldersatzoption ist nur noch um 3,5 % möglich).

### 4. Sonderbestimmungen für Lehrlinge

Mit BGBl I 2021/60 wurde im Berufsausbildungsgesetz (BAG) die Möglichkeit, **Lehrlinge** in die **KUA einzubeziehen**, bis **30. 6. 2021 verlängert**. Wie bisher ist die KUA für Lehrlinge allerdings nur dann möglich, wenn die Ausbildung sichergestellt ist. Dabei sind **mindestens 50 %** der **ausgefallenen** Arbeitszeit für die **Ausbildung** zu nutzen.

In der SPV 9.0 wird nunmehr ausdrücklich festgelegt, dass **Zeiten des Lockdowns** von der **Ausbildungsverpflichtung** für Lehrlinge in **KUA** (mind 50 % der ausgefallenen Arbeitszeit) **ausgenommen sind**. Zudem **endet** die **Ausbildungsverpflichtung**, wenn bis zum Ende der KUA eine **Lehrabschlussprüfung** positiv abgelegt wird (siehe hierzu SPV 9.0 Punkt VI.9).

### 5. Informationspflicht

Wie bisher kann die zuständige Gewerkschaft den Betrieb, nachdem die KUA beendet wurde, auffordern, ihr eine **schriftliche Information** über die **tatsächliche Inanspruchnahme bzw. Ausschöpfung der KUA** zu übermitteln. Eine Kopie dieser Information ist auch dem BR (sofern vorhanden) auszuhändigen. Diese Information hat jedenfalls die in **Abschnitt I der SPV** genannten **Punkte** zu enthalten.

Wurde der Beschäftigtenstand während des Zeitraums der KUA sowie der Behaltefrist vermindert, sind auf Verlangen der Gewerkschaft geeignete **Nachweise** über die **Art der DV-Beendigung** vorzulegen (siehe hierzu SPV 9.0 Punkt VII).

## 6. Wirtschaftliche Begründung

In der wirtschaftlichen Begründung (= Beilage 1 der SPV 9.0) ist die erwartete **Umsatzentwicklung** für **1. 4. bis 30. 6. 2021** im **Vergleich** zum Zeitraum **1. 4. bis 30. 6. 2019** in **Prozent** anzugeben. Wie bei der C-19-KUA III ist diese Beilage 1 der SPV 9.0 von einem Steuerberater, Bilanzbuchhalter oder Wirtschaftsprüfer zu unterzeichnen, wenn die KUA für mehr als 5 DN beantragt wird. Diese **Unterzeichnungspflicht entfällt** in C-19-KUA IV – unabhängig von der DN-Zahl – für Betriebe, die sich bei **Beginn** der **KUA** im **Lockdown** befinden oder **KUA nur** für die Zeit des **Lockdowns** beantragen.

### B) COVID-19-Kurzarbeitsbonus

Für Betriebe, die **seit November durchgehend geschlossen** sind, gibt es einen **KUA-Bonus** von insgesamt **bis zu € 1.000,00** (davon entfallen ca € 175,00 auf die DN und bis zu € 825,00 auf den Betrieb – abhängig vom Arbeitszeitausfall).

Er soll

- a) Betrieben die entstandenen **Mehrkosten** und
- b) deren Beschäftigten die entstandenen Einkommensverluste, ua durch das **entfallene Trinkgeld, ausgleichen**.

Die Auszahlung erfolgt mit der **März-Abrechnung** der KUA, wobei auch eine **Aufrollung** im April bzw Mai **möglich** ist.



#### Hinweise zu Detailinformationen

- a) **Detailinformationen** zum KUA-Bonus finden Sie auf der **AMS-Homepage**: <https://www.ams.at/unternehmen/personalsicherung-und-fruehwarnsystem/kurzarbeit#wie-wird-die-beihilfe-abgerechnet#wien> (zuletzt besucht am 17. 4. 2021).
- b) **Antworten** auf häufige Fragen finden Sie im **Frage-Antwort-Katalog** des **Arbeitsministeriums**, den Sie
  - ✔ **downloaden**: <https://www.bma.gv.at/Services/News/Coronavirus/FAQ-Kurzarbeitsbonus.html> (Stand: 1. 4. 2021) oder
  - ✔ als kostenfreies **PVP-Leserservice** anfordern können.

### C) Judikatur-Update: Kein individueller Kündigungsschutz während der Corona-Kurzarbeit

In der Praxis besteht nach wie vor **Unklarheit**, ob bei DV-Ende während aufrechter KUA oder zumindest in der Behaltefrist nach der KUA

- a) ein **individueller Kündigungsschutz** des von der KUA betroffenen DN zu beachten ist oder
- b) ob es lediglich zu einer **Kürzung** bzw gänzlichen Streichung der **KUA-Beihilfe** und **Rückforderung** bereits ausgezahlter Beträge kommt.

In der Literatur<sup>1)</sup> werden verschiedenste Ansichten diskutiert, höchstgerichtliche Rechtsprechung zu dieser Frage gibt es bisher noch nicht.

1) Einen **individuellen Kündigungsschutz verneinen** etwa *Schedle*, Kündigungen während der Kurzarbeit bzw innerhalb der Behaltefrist, ARD 6728/4/2020; *Spitzl*, Sind Kündigungen des AG im Zuge von Kurzarbeit nichtig? *ecolex* 2020, 474; *Resch*, Kurzarbeitsbeihilfe und Aufrechterhaltung des Beschäftigtenstandes; **aA** etwa *Eypeltauer*, Kurzarbeit: Rechtsunwirksamkeit betriebsbedingter Kündigungen? *ecolex* 2021/190; *Drs*, Kurzarbeit, DRdA 2010, 203; *Auer-Mayer*, Ausgewählte Fragen zur Kurzarbeit, ZAS 2020/36.

Am 10. 2. 2021 hat nunmehr das **OLG Linz** in seiner – zwischenzeitig rechtskräftigen – Entscheidung zu **GZ 12 Ra 6/21w** zu diesem Thema Stellung genommen:

Das OLG Linz stellt in seinem Urteil fest, dass

- a) eine der **Voraussetzungen** dafür, dass das Unternehmen eine **KUA-Beihilfe** nach § 37b AMSG erhält, die Aufrechterhaltung des Beschäftigtenstandes ist,
- b) spricht aber gleichzeitig aus, dass daraus **kein individueller Bestandschutz** des **einzelnen DN abgeleitet** werden kann.

Nach Ansicht des OLG Linz dient die entsprechende **Regelung** nicht dazu, dem DN eine Beschäftigung auf einem bestimmten Arbeitsplatz zu sichern, sondern den Betrieben bei vorübergehenden wirtschaftlichen Problemen die **Weiterbeschäftigung** der DN zu ermöglichen und **Arbeitslosigkeit zu verhindern**.

Auch aus der **SPV** (in der Variante Einzelvereinbarung) kann nach Ansicht des OLG Linz **kein individueller Kündigungsschutz** abgeleitet werden.

Eine an Wortlaut und Zweck der SPV orientierte Auslegung ergibt, dass dem einzelnen **DN kein subjektiver Anspruch** auf Bestand seines DV eingeräumt wird.

Mit der **SPV** sollen die **gesetzlichen Vorgaben umgesetzt, nicht aber** dem **einzelnen DN** über § 37b AMSG hinausgehende **Rechte eingeräumt** werden. Es findet sich in der gesamten **SPV** auch **kein Hinweis** darauf, dass eine während der KUA und im ersten Monat danach ausgesprochene **Kündigung rechtsunwirksam** sei.<sup>2)</sup>

Das **OLG Linz verneint** somit einen **individuellen Kündigungsschutz** für DN in KUA.

2) Vgl *Sabara*, Kein individueller Kündigungsschutz während Corona-Kurzarbeit, ARD 6740/6/2021.

## D) Ausblick

Ziel nach der C-19-KUA IV ist ein **schrittweiser Ausstieg** aus der KUA. **Ab Juli** soll, wenn es die epidemiologische Situation und die Lage am Arbeitsmarkt zulassen, ein **adaptiertes KUA-Angebot** erarbeitet werden, um Jobs zu erhalten.

ÖVP-Arbeitsminister Univ.-Prof. Dr. **Martin Kocher** kann sich vorstellen, dass für ganz spezifische Branchen die **KUA bis maximal März 2022 verlängert** werden könnte (siehe <https://orf.at/stories/3206100>; zuletzt aufgerufen am 31. 3. 2021).

Wir werden in dieser KUA-Artikel-Reihe laufend berichten.

Foto: Sandra Peliclas/Matern



### Der Autor:

Dr. **Stefan Zischka** ist Partner und leitet den Fachbereich Arbeitsrecht bei Jank Weiler Operenyi Rechtsanwälte (JWO), dem österreichischen Mitglied des globalen Anwaltsnetzwerkes Deloitte Legal.

Er ist Vortragender und Fachautor mit dem Tätigkeitsschwerpunkt Arbeits- und Sozialrecht sowie Zivilprozessrecht.

[lesen.lexisnexis.at/autor/Zischka/Stefan](https://lesen.lexisnexis.at/autor/Zischka/Stefan)

Foto: Sandra Peliclas/Matern



### Die Autorin:

Mag. **Christina Feistritzer** ist Rechtsanwaltsanwärterin im Fachbereich Arbeitsrecht bei Jank Weiler Operenyi Rechtsanwälte (JWO), dem österreichischen Mitglied des globalen Anwaltsnetzwerkes Deloitte Legal.

[lesen.lexisnexis.at/autor/Feistritzer/Christina](https://lesen.lexisnexis.at/autor/Feistritzer/Christina)