

# Inhalt

|  |    |
|--|----|
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....   | 11 |
| <b>Vorwort</b> .....   | 14 |
| <b>Einleitung</b> .....  | 17 |
| <b>A) Zur Rechtslage des privaten Telefonierens am Arbeitsplatz</b> .....                    | 23 |
| <b>B) Das Internet als betriebliches Telekommunikationsmittel</b> .....                      | 27 |
| I. Abgrenzung private und betrieblich veranlasste Nutzung .....                              | 28 |
| 1. Dienstliche Nutzung .....   | 28 |
| 2. Privatnutzung .....   | 29 |
| 2.1. Dienstlich motivierte Privatnutzung .....   | 29 |
| 2.2. Persönlicher Austausch am Arbeitsplatz .....  | 31 |
| II. Entscheidungsfreiheit des Arbeitgebers .....   | 31 |
| III. Regelungen durch Arbeitsvertrag und Betriebsvereinbarung .....                          | 35 |
| <b>C) Fehlen einer ausdrücklichen Regelung: Duldung oder Verbot der Privatnutzung?</b> ..... | 36 |
| I. Auffassung der Instanzgerichte .....  | 36 |
| II. Auffassung der Literatur .....   | 37 |
| III. Grundsatzentscheidung des Bundesarbeitsgerichts vom 7.7.2005 .....                      | 38 |
| <b>D) Gestattung einer Privatnutzung des betrieblichen Internetzugangs (E-Mail)</b> .....    | 41 |
| I. Ausdrücklich erteilte Erlaubnis .....   | 41 |
| 1. Gestattungsarten .....  | 41 |
| 2. Nutzungsumfang bei ausdrücklicher Nutzungserlaubnis .....                                 | 42 |

|   |    |
|---|----|
| 3. Eingeschränkter Nutzungsumfang .....   | 43 |
| 3.1. Zeitliche und örtliche Nutzungsbeschränkung .....                                  | 44 |
| 3.2. Bestimmung von Art und Umfang der Nutzung ...                                      | 44 |
| 3.3. Ausdrückliche Erlaubnis bei Kostenbeteiligung/<br>-übernahme .....                 | 45 |
| 4. Sonderprobleme bei der eingeräumten Erlaubnis ...                                    | 46 |
| 4.1. Ausdrückliche Erlaubnis ohne eindeutige Regelung<br>über den Nutzungsumfang .....  | 46 |
| 4.2. Konkludente (stillschweigende) Erlaubnis .....                                     | 48 |
| 4.3. Erlaubnis durch schlüssiges Verhalten .....  | 49 |
| 4.4. Erlaubnis durch bloßes Schweigen .....   | 50 |
| 5. Nutzungsumfang bei konkludenter Erlaubnisertei-<br>lung .....                        | 51 |
| II. Erlaubnis durch betriebliche Übung .....  | 52 |
| 1. Inhalt einer betrieblichen Übung .....   | 52 |
| 2. Nutzungsumfang bei betrieblicher Übung .....   | 54 |
| 3. Stellungnahme .....  | 55 |
| III. Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz .....                                | 57 |
| IV. Kommunikationsspezifische Erlaubnis .....   | 58 |
| V. Erlaubnis bei Telefonanrufen/E-Mails von außen .....                                 | 59 |
| <b>E) Rücknahme einer erteilten Erlaubnis</b> .....                                     | 60 |
| I. Grundsätzliche Möglichkeit .....   | 60 |
| II. Rücknahme einer ausdrücklichen oder konkludent<br>erteilten Nutzungserlaubnis ..... | 60 |
| III. Rücknahme einer Nutzungserlaubnis aufgrund betrieb-<br>licher Übung .....          | 63 |
| IV. Empfehlung: Freiwilligkeits- bzw. Widerrufsvorbehalt ..                             | 64 |
| <b>F) Missbrauchsfälle</b> .....  | 66 |
| I. Missbrauchsfälle bei einer unzulässigen Privatnutzung ..                             | 66 |
| 1. Allgemein .....  | 66 |
| 2. Unzulässige Privatnutzung .....  | 67 |
| 3. Geringfügigkeit der Privatnutzung .....  | 67 |
| 4. Ausschweifende Privatnutzung .....   | 69 |
| 5. Gefährdung der IT-Sicherheit des Unternehmens ...                                    | 70 |
| 6. Herunterladen von Dateien mit strafbarem Inhalt ..                                   | 70 |

|  |            |
|--|------------|
| 7. Unbefugter Download urheberrechtlich geschützter Dateien .....        | 71         |
| 8. Verbreitung ehrverletzender oder wahrheitswidriger Behauptungen ..... | 72         |
| 9. Belästigung der Arbeitskollegen .....                                 | 72         |
| 10. Nutzung kostenpflichtiger Dienste im Internet ....                   | 73         |
| 11. Private Nutzung außerhalb der Arbeitszeit .....                      | 73         |
| 12. Zugriff auf E-Mail-Korrespondenz des Vorgesetzten .....              | 74         |
| II. Kompensation versäumter Arbeitsleistung .....                        | 75         |
| 1. Allgemein .....   | 75         |
| 2. Ausgleich durch qualitative Mehrarbeit .....                          | 75         |
| 3. Ausgleich durch zeitliche Mehrarbeit .....                            | 76         |
| III. Reaktionsmöglichkeiten des Arbeitgebers:                            |            |
| Abmahnung – Kündigung .....  | 77         |
| 1. Allgemein .....   | 77         |
| 2. Tendenzen der Rechtsprechung .....                                    | 78         |
| 3. Abmahnung .....   | 79         |
| 4. Kündigung .....   | 84         |
| 4.1. Ordentliche Kündigung .....   | 85         |
| 4.2. Außerordentliche Kündigung .....                                    | 88         |
| 4.3. Verdachtskündigung .....  | 100        |
| 4.4. Verbotene Privatnutzung und Kündigungsrecht in Österreich .....     | 100        |
| 4.5. Reaktionsmöglichkeiten bei unklarer Regelung ...                    | 101        |
| 4.6. Grenzen der Sanktionen .....  | 104        |
| 4.7. Alternativsanktionen .....  | 105        |
| 4.7.1. Ermahnung .....   | 105        |
| 4.7.2. Versetzung .....  | 105        |
| 4.7.3. Sperrung des Internetzugangs .....                                | 106        |
| IV. Missbrauchsfälle bei einer zulässigen Privatnutzung ...              | 106        |
| 1. Ausschweifende Nutzung .....  | 106        |
| 2. Sexuelle Inhalte .....  | 113        |
| <b>G) Ersatzansprüche des Arbeitgebers .....</b>                         | <b>115</b> |
| I. Rückerstattung gezahlter Vergütungen .....                            | 115        |
| II. Schadensersatzansprüche .....  | 117        |

|   |     |
|---|-----|
| <b>H) Die Position des Betriebsrats</b> .....   | 120 |
| I. Allgemein .....  | 120 |
| II. Ansprüche des Betriebsrats auf Internetzugang .....   | 121 |
| III. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats .....  | 124 |
| <b>I) Grenzen der Mitarbeiterüberwachung</b> .....  | 129 |
| I. Rechtliche Grundlagen .....  | 129 |
| 1. Das Kontrollrecht des Arbeitgebers – ein Problem-<br>aufriss .....   | 129 |
| 2. Rechtliche Schranken der Mitarbeiterkontrolle .....  | 131 |
| II. Schutz der Vertraulichkeit bei Telefongesprächen im<br>Arbeitsverhältnis .....                            | 139 |
| III. Überwachung des Internet- und E-Mail-Verkehrs im<br>Arbeitsverhältnis bei verbotener Privatnutzung ..... | 143 |
| 1. Allgemein .....  | 143 |
| 2. Verbotener privater E-Mail-Verkehr .....   | 145 |
| 3. Verbotene private Internet-Nutzung .....   | 147 |
| IV. Überwachung des Internet- und E-Mail-Verkehrs im<br>Arbeitsverhältnis bei erlaubter Privatnutzung .....   | 149 |
| 1. Rechtliche Grundlagen .....  | 149 |
| 2. Erlaubter privater E-Mail-Verkehr .....  | 152 |
| 3. Erlaubte private Internet-Nutzung .....  | 154 |
| V. Rechtsfolgen einer unzulässigen Überwachung .....  | 155 |
| 1. Beweisverwertungsverbote .....   | 155 |
| 2. Gegenrechte des Arbeitnehmers .....  | 157 |
| 3. Mitbestimmungsrechte .....   | 158 |
| 4. Strafbarkeit des Arbeitgebers .....  | 158 |
| VI. Technische Möglichkeiten .....  | 158 |
| <b>J) Steuerrechtliche Aspekte</b> .....  | 160 |
| <b>K) Gesamtergebnis</b> .....  | 163 |
| <b>L) Checkliste – Stichworte zum Surfen am Arbeitsplatz</b> ...  | 166 |

**Anhang**

|  |            |
|--|------------|
| Anhang 1: Studie von Abacho .....  | 177        |
| Anhang 2: Internet und Funktionsweise der einzelnen Dienste des Internets .....            | 179        |
| Anhang 3: Muster: Arbeitsvertragsklausel, Betriebsvereinbarung .....                       | 182        |
| Anhang 4: Literatur- und Rechtsprechungsverzeichnis .....                                  | 190        |
| Anhang 5: Gesetzesmaterialien .....  | 203        |
| 1. Arbeitszeitgesetz .....   | 203        |
| 2. Gesetz zur Verbesserung der betrieblichen Altersversorgung (Betriebsrentengesetz) ..... | 203        |
| 3. Betriebsverfassungsgesetz .....   | 206        |
| 4. Bundesdatenschutzgesetz .....   | 214        |
| 5. Bürgerliches Gesetzbuch .....   | 238        |
| 6. Gewerbeordnung .....  | 247        |
| 7. Grundgesetz .....   | 248        |
| 8. Kündigungsschutzgesetz .....  | 249        |
| 9. Strafgesetzbuch .....   | 252        |
| 10. Telemediengesetz .....   | 259        |
| 11. Telekommunikationsgesetz .....   | 267        |
| 12. Gesetz über Urheberrecht und verwandte Schutzrechte .....                              | 283        |
| 13. Zivilprozessordnung .....  | 284        |
| <b>Stichwortregister .....</b>   | <b>285</b> |